

Актуальные
изменения
гражданского и
налогового
законодательства в
Германии

Налоговые и юридические новости Германии

Сентябрь 2015 г.

PWC

Иностранцы рабочие на строительной площадке: под пристальным вниманием таможенных органов

Данное информационное сообщение содержит сведения об изменениях законодательства и об актуальной судебной практике Германии. Мы хотим держать Вас в курсе основных событий, происходящих в Германии, для того чтобы Вы смогли своевременно отреагировать на важные для Вашего бизнеса изменения. Наши специалисты будут рады проанализировать Вашу конкретную ситуацию с учетом указанных изменений и предложить Вам индивидуальное решение в отношении возникающих в связи с изменениями вопросов.

I. Общая информация

«Проверки без повода для подозрения» со стороны таможенных органов проводятся без предупреждения

С недавнего времени в Германии наблюдается постоянное увеличение числа так называемых «проверок без повода для подозрения»¹ со стороны таможенных органов в местах проведения строительных работ или на крупных строительных объектах на предмет возможного задействования на них нелегальной рабочей силы. Такие проверки таможенные органы проводят без предупреждения, и избежать их невозможно ни с правовой, ни с фактической точки зрения. Вероятность обнаружения нарушений трудового законодательства при этом гораздо выше, чем в случае обычных проверок, проводимых при наличии конкретного повода или подозрения. Проверки при отсутствии конкретного подозрения являются наиболее частым поводом для начала проведения уголовного расследования преступлений в сфере трудовых отношений.

Предприятиям грозят высокие административные штрафы

При этом для ответственных лиц законодательно предусмотрены административные наказания в форме денежных штрафов, исчисляемых четырёх- и пятизначными суммами, а также уголовные наказания вплоть до лишения свободы. Предприятиям также грозят высокие административные штрафы (вплоть до 10 млн. евро) и прочие существенные санкции, как, например, исключение из числа претендентов на получение госзаказа (как правило, эти санкции ограничиваются по времени – до момента подтверждения восстановления собственной благонадёжности).

Риски нарушений уголовного законодательства в сфере трудовых отношений велики, прежде всего, в строительной отрасли. При этом отсутствует унифицированная система законодательных норм, регулирующих ответственность за такие нарушения. Для предпринимателей, не имеющих специальных знаний этой отрасли законодательства, разобраться в существующих нормах крайне сложно.

¹ verdachtsunabhängige Prüfungen.

Соответствующие нормы содержатся в различных законодательных актах, как например, в Законе о лизинге персонала², Законе о командировании работников³, Законе о противодействии нелегальной занятости⁴, а также Уголовном Кодексе⁵.

II. Основные направления проверок и полномочия таможенных органов

Финансовый контроль нелегальной занятости

Полномочия по борьбе с нелегальной занятостью и неофициальным трудоустройством законодательно возложены на органы таможенного контроля. Внутри таможенных органов создано специальное подразделение – Финансовый контроль нелегальной занятости – которое занимается непосредственной реализацией указанных полномочий. Конкретный список задач таможенных органов закреплён в ст. 2 Закона о противодействии нелегальной занятости. В частности, к задачам таможенных органов согласно каталогу, ч. 1 ст. 2 Закона о противодействии нелегальной занятости относятся проверка соблюдения обязанностей по социальному страхованию в соответствии со ст. 28 а) Социального кодекса, часть IV, правомерности получения социальных льгот, наличия необходимых разрешений на пребывание и занятие определённой деятельностью, а также соблюдение минимальных условий труда по Закону о командировании работников.

Проверка выплат минимальных зарплат

В рамках проверки соблюдения минимальных условий труда, таможенные органы проверяют, выплачивают ли работодатели своим работникам законодательно установленную минимальную зарплату. В Германии с 1 января 2015г. минимальная зарплата составляет 8,50 евро в час (брутто). Необходимо отметить, что более высокие минимальные ставки могут быть применимы на основании существующих в определенной отрасли договорах о тарифных ставках. Так, например, в строительной отрасли действуют ставки от 10,75 до 14,05 евро в час (брутто) в зависимости от Федеральной Земли и тарифного разряда.

Контролируемые лица обязаны содействовать при проведении проверки

На контролируемых лиц возлагаются широкие обязанности по невосприятствованию и содействию проведению проверок (ст. 5 Закона о противодействии нелегальной занятости). В частности, лица, занятые на строительных объектах, обязаны постоянно иметь при себе документы, удостоверяющие личность, которые подлежат предъявлению по первому требованию. Нарушение обязанностей по невосприятствованию и содействию, например, в случае нарушения обязанности иметь при себе удостоверение личности, влечёт, как правило, наступление административно-правовой ответственности.

В большинстве случаев нарушение указанных обязанностей имеет психологический эффект, который нельзя недооценивать. К сожалению, часто можно наблюдать ситуацию, когда нарушение данных, на первый взгляд, чисто-формальных обязанностей нередко трактуется органами власти как «отказ от сотрудничества». Это может привести к эскалации ситуации и повлечь за собой расширение объекта проверки. К сожалению, также часто можно наблюдать снижение уровня готовности к поиску компромисса со стороны уполномоченных работников государственных органов.

Работники таможенных органов наделены полномочиями полиции

Кроме того, нельзя недооценивать, что работники таможенных органов одновременно являются лицами, привлекаемыми прокуратурой для проведения предварительного расследования согласно ст. 14 Закона о противодействии нелегальной занятости. Для этого они наделаются

² Arbeitnehmerüberlassungsgesetz (AÜG).

³ Arbeitnehmer-Entsendegesetz (AEntG).

⁴ Schwarzarbeitsbekämpfungsgesetz (SchwarzArbG).

⁵ Strafgesetzbuch (StGB).

полицейскими полномочиями. На практике это приобретает значение, когда в ходе проверки при отсутствии конкретных подозрений согласно нормам Закона о противодействии нелегальной занятости обнаруживаются признаки преступления или административного правонарушения, достаточные для возбуждения дела.

В таких случаях расследования таможенных органов имеют характер административно- или уголовно-правового расследования, которые должны соответствовать требованиям Уголовно-процессуального кодекса⁶ или Закона об административных правонарушениях⁷. В подобных случаях возникает необходимость профессионального юридического сопровождения и консультаций.

III. Соблюдение требований законодательства⁸ в области трудовых отношений как конкурентное преимущество

Комплаенс несёт сигнальную функцию для участников рынка и приводит к снижению рисков

Комплаенс в области уголовного права в сфере трудовых отношений является инвестицией с дополнительными преимуществами: наряду с минимизацией рисков, комплаенс как строгое соблюдение правил в этой области также несёт сигнальную функцию для участников рынка. С его помощью компания даёт понять своим партнёрам, что она обладает определённым уровнем зрелости в области комплаенс и что в её лице они имеют дело с безупречным партнёром. Кроме того, это даёт определённое преимущество на рынке по сравнению с конкурентами, поскольку при получении компанией крупных заказов, в особенности, когда речь идёт о государственных проектах, отсутствие установленной системы комплаенс может являться препятствием для заключения сделки.

IV. Наша рекомендация

На строительных объектах и крупных строительных проектах в Германии имеется значительный риск вовлечения в уголовно- или административно-правовое расследование, который нельзя недооценивать. Следствием этого расследования может быть, как минимум, наложение значительных финансовых взысканий. Поэтому иностранным компаниям, работающим на рынке Германии, следует особенно внимательно относиться к нормам немецкого уголовного и административного права, в особенности, в области трудовых отношений.

⁶ Strafprozessordnung (StPO).

⁷ Gesetz über Ordnungswidrigkeiten (OwiG).

⁸ Так наз. «комплаенс».

Контактная информация

Обращаем Ваше внимание, что сведения, содержащиеся в данном сообщении, имеют лишь информационный характер. За получением профессиональной консультации, с учетом Вашей ситуации, просим обращаться к нашим специалистам. Также просим Вас отнестись с пониманием, что сведения данной рассылки не могут быть воспроизведены полностью или частично без разрешения компании PricewaterhouseCoopers AG.

Адвокат
Ксения Барски
Тел.: +49 30 2636-1595
xenia.barski@de.pwc.com

Адвокат
Себастиан Латтманн
Тел.: +49 30 2636-3937
sebastian.lattmann@de.pwc.com

Адвокат
Татьяна Галандер
Тел.: +49 30 2636-5483
tanja.galander@de.pwc.com

www.pwc.de/russland

Заявка на получение и отказ от получения рассылки

Если у Вас есть желание получать или же отказаться от получения рассылки "Налоговые и юридические новости Германии", просим Вас выслать нам электронное сообщение с указанием в теме письма "Заявка на получение рассылки" или "Отказ от получения рассылки" по адресу: eva.grosskopf@de.pwc.com.

PricewaterhouseCoopers Aktiengesellschaft Wirtschaftsprüfungsgesellschaft supports ethical PwC principles (published on the website www.pwc.de/de/ethicode in German) and the Ten Principles of the UN Global Compact (published on the website www.globalcompact.de in German and in English).
© Juli 2015. PricewaterhouseCoopers Aktiengesellschaft Wirtschaftsprüfungsgesellschaft. All rights reserved. "PwC" refers to the company "PricewaterhouseCoopers Aktiengesellschaft Wirtschaftsprüfungsgesellschaft", which refers to the network of member firms of "PricewaterhouseCoopers International Limited (PwCIL). Each member company of PwCIL is a separate legal entity.

PricewaterhouseCoopers Aktiengesellschaft Wirtschaftsprüfungsgesellschaft поддерживает этические принципы PwC (приводятся на сайте www.pwc.de/de/ethicode на немецком языке) и Десять принципов Глобального Договора (UN Global Compact) (приводятся на сайте www.globalcompact.de на немецком и английском языках).

© июль 2015г. PricewaterhouseCoopers Aktiengesellschaft Wirtschaftsprüfungsgesellschaft. Все права защищены. Под "PwC" в этом документе понимается компания "PricewaterhouseCoopers Aktiengesellschaft Wirtschaftsprüfungsgesellschaft", которая входит в глобальную сеть фирм "PricewaterhouseCoopers International Limited (PwCIL). Каждая компания сети PwCIL является юридически самостоятельной компанией.