ФЕДЕРАЛЬНОЕ АГЕНСТВО ПО ОБРАЗОВАНИЮ

Филиал государственного образовательного учреждения

высшего профессионального образования

Байкальского государственного университета

экономики и права в г. Братске

Кафедра юриспруденции

Специальность «Юриспруденция»

Специализация «Гражданско-правовая»

**ДИПЛОМНАЯ РАБОТА**

**ПРАВОВОЙ СТАТУС ИНДИВИДУАЛЬНОГО ПРЕДПРИНИМАТЕЛЯ В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ**

**Заведующий кафедрой:** к.э.н., доцент О.В. Горбач

**Нормоконтролер:** преподавательЕ. А. Гудова

**Руководитель**

**дипломной работы:** к.э.н., доцент О.В. Горбач

**Студент:** гр. Юр-04 Е.С. Дубровин

Братск, 2009

**ОГЛАВЛЕНИЕ**

ВВЕДЕНИЕ

1. СУЩНОСТЬ СТАТУСА ИНДИВИДУАЛЬНОГО ПРЕДПРИНИМАТЕЛЯ

1.1 Понятие индивидуального предпринимателя в российском праве

1.2 Соотношение понятий: индивидуальный предприниматель и глава крестьянского (фермерского) хозяйства

1.3 Индивидуальный предприниматель как субъект малого предпринимательства

2. ВОПРОСЫ ПРИОБРЕТЕНИЯ И ПРЕКРАЩЕНИЯ ПРАВОВОГО СТАТУСА ИНДИВИДУАЛЬНОГО ПРЕДПРИНИМАТЕЛЯ

2.1 Государственная регистрация индивидуального предпринимателя как хозяйствующего субъекта и регистрация прекращения деятельности индивидуального предпринимателя

2.2 Постановка на учет в налоговых органах и внебюджетных фондах

2.3 Лицензирование деятельности индивидуального предпринимателя

3. ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ОТДЕЛЬНЫХ АСПЕКТОВ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ ИНДИВИДУАЛЬНОГО ПРЕДПРИНИМАТЕЛЯ

3.1 Налогообложение деятельности индивидуального предпринимателя

3.2 Использование индивидуальным предпринимателем контрольно кассовой техники

3.3 Индивидуальный предприниматель как работодатель

3.4 Правовая ответственность индивидуального предпринимателя

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННОЙ ЛИТЕРАТУРЫ

Приложение 1

Приложение 2

Приложение 3

Приложение 4

**ВВЕДЕНИЕ**

Российская экономика, совершая переход к рынку, имела предельно монополизированную экономику. На протяжении многих десятилетий строились заводы-гиганты, создавались комбинаты, производственные, торговые и иные объединения. Закрывались или объединялись малые предприятия, свертывалась ремесленная деятельность. Господствовала экономическая теория, о якобы более высокой эффективности труда при концентрации производства и капитала. Выход монополистических предприятий на свободный рынок с отпущенными ценами привел к серьезным негативным последствиям. Скрытая инфляция, имевшая место в нашей стране в прошлом перешла непосредственно в денежную инфляцию, за которой последовало снижение объемов производства.

Предприятия монополисты, доставшиеся России после «развала» Советского Союза, оказались не способны конкурировать с вековой европейской рыночной экономикой сначала на международном рынке товаров, работ, услуг, а за тем и на собственном. В результате чего на Российский рынок в неограниченном количестве хлынула импортная продукция, окончательно погубив отечественного производителя.

Противовес крупным предприятиям монополистам может ставить лишь широкое развитие малого предпринимательства. Это давно поняли в странах с рыночной экономикой, где вокруг крупных и средних предприятий сложилась сеть малых предприятий с гибким быстро переналаживаемым производством. Именно малые предприятия могут весьма оперативно реагировать на изменения рыночной системы, полнее удовлетворять личные нужды заказчиков. Сеть малых предприятий, дополненная индивидуальным предпринимательством, и составляет систему малого предпринимательства, поддерживающую свободную конкуренцию на рынке товаров и услуг.

В последние годы значение малого предпринимательства усилилось и в России, хотя количество индивидуальных предпринимателей по сравнению с другими странами пока мало. В последнее время в России функционирует около одного с половиной миллиона малых предприятий.

Среди субъектов малого предпринимательства немалую долю составляют ИП (индивидуальные предприниматели), причем заметна тенденция к увеличению этой доли.

Помимо экономической функции малое предпринимательство играет в обществе значительную социальную роль, поглощая высвобождающиеся из других сфер трудовые резервы.

Учитывая необходимость дальнейшего развития и расширения данного сектора экономики для ускорения проводимых в стране экономических и социальных преобразований, Государственным советом Российской Федерации 19 декабря 2001 года была рассмотрена Концепция государственной политики поддержки и развития малого предпринимательства в Российской Федерации.

Данная концепция предусматривает дальнейшее снижение налоговой нагрузки на субъекты малого предпринимательства, упрощение действующих систем налогообложения и процедуры предоставления налоговой отчетности, что позволит создать более благоприятные условия для ускоренного развития малого предпринимательства и повышения благосостояния, занятых в этой сфере деятельности граждан.[[1]](#footnote-1)

На базе данной концепции 6 июля 2007 года Государственной Думой Российской Федерации был принят Федеральный закон «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации». Данный закон установил ряд целей стоящих перед государством в области развития малого и среднего предпринимательства в России. В соответствии со статьей 6 данного закона, основными целями государственной политики в области развития малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации являются:

1) Развитие субъектов малого и среднего предпринимательства в целях формирования конкурентной среды в экономике Российской Федерации;

2) Обеспечение благоприятных условий для развития субъектов малого и среднего предпринимательства;

3) Обеспечение конкурентоспособности субъектов малого и среднего предпринимательства;

4) Оказание содействия субъектам малого и среднего предпринимательства в продвижении производимых ими товаров (работ, услуг), результатов интеллектуальной деятельности на рынок РФ и рынки иностранных государств;

5) Увеличение субъектов малого и среднего предпринимательства;

6) Обеспечение занятости населения;

7) Увеличение доли производимых субъектами малого и среднего предпринимательства товаров (работ, услуг) в объеме валового внутреннего продукта;

8) Увеличение доли уплаченных субъектами малого и среднего предпринимательства налогов в налоговых доходах федерального бюджета, бюджетов субъектов Российской Федерации и местных бюджетов.[[2]](#footnote-2)

Кризис стремительно и беспощадно обесценил нефтяные и иные сырьевые активы, поставив Россию перед новой суровой реальностью. Внезапный сбой в простеньком сырьевом устройстве экономики страны грозит дестабилизацией всего общества. Это заставило власти впервые всерьез озаботиться угнетенным состоянием, в котором привычно существует российский сектор малого предпринимательства. Большие надежды связываются теперь с тем, что именно сектор малого предпринимательства, которым до сих пор доставались лишь благие намерения, станут в нынешнее лихолетье спасительным генератором рабочих мест и ограничителем нарастающей бедности. Пока же на их предприятиях заняты 8,5 млн. человек – каждый седьмой трудоспособный. К этой цифре следует добавить 2,5-3 млн. индивидуальных предпринимателей. Для такой страны как Россия это весьма скромные показатели, а, значит, есть гигантский потенциал роста. По утверждению Президента Российской Федерации Д. А. Медведева, доля населения страны, занятого в малом бизнесе, к 2020 году должна составить 60-70 процентов. А министр экономического развития Эльвира Набиуллина полагает, что результатом первых антикризисных мер в сфере малого и среднего предпринимательства должно стать появление до конца 2009 года 500 тыс. новых рабочих мест.

Власти рассчитывают, что именно сектор малого предпринимательства станет спасительным генератором рабочих мест.

В текущем году на финансирование региональных программ поддержки малого предпринимательства из федерального бюджета уже выделено 10,5 млрд. рублей – не много по сравнению с крупномасштабными спасательными операциями в финансовой сфере, но все же втрое больше прошлого года. Увеличили объемы поддержки и сами регионы. Однако основная часть выделяемых средств по-прежнему уходит на субсидирование нереально высоких процентов по кредитам и займам – ведь базовая для них ставка рефинансирования ЦБ РФ за последние 12 месяцев поднималась семь раз, достигнув 13 процентов. По мнению председателя Совета Федерации и лидера «Справедливой России» Сергея Миронова, следует ввести верхнюю границу по кредитам для малого бизнеса, ограничив ее 3-5 процента от ставки рефинансирования.

В ходе Всероссийского форума по развитию малого и среднего предпринимательства Владимир Путин выступил с новыми важными инициативами в поддержку малого предпринимательства. В частности, премьер предложил вдвое увеличить порог расчета по упрощенной системе налогообложения для малых предприятий – до 60 млн. рублей их годового оборота.

Так, региональные гарантийные фонды, предназначенные для поддержки малого и среднего предпринимательства, будут пополнены 15 миллиардов рублей – дополнительно уже к выделенным 3,5 миллиардам.

По моему мнению, мировой экономический кризис существенно ударил по экономике России, не смотря на это в России, наблюдается качественное и жизненно необходимое изменение федерального законодательства в сфере предпринимательской деятельности. Возникший экономический кризис стал своего рода «мотиватором» в решении давних проблем связанных с несовершенством законодательства.

То, на сколько субъекты малого предпринимательства способны на данном этапе экономического и правового развития России существовать и развиваться в сфере рыночной экономики является одним из решающих факторов в обеспечении безопасности экономики в условиях мирового экономического кризиса.

Исходя из этого правовой статус малого предпринимательства и неотъемлемая его часть – институт индивидуального предпринимательства имеет существенное значение в сфере экономического развития России и обеспечения национальной безопасности.

При написании дипломной работы автор ставит перед собой следующие задачи: раскрыть сущность статуса индивидуального предпринимателя; осветить вопросы приобретения и прекращения деятельности индивидуального предпринимателя; рассмотреть правовое регулирование отдельных аспектов деятельности индивидуального предпринимателя; а также ответственности индивидуального предпринимателя за нарушение действующего законодательства.

**1. СУЩНОСТЬ СТАТУСА ИНДИВИДУАЛЬНОГО ПРЕДПРИНИМАТЕЛЯ**

**1.1 Понятие индивидуального предпринимателя** **в российском праве**

Одним из ключевых в гражданском и предпринимательском праве, по мнению автора Тихомирова М.Ю является понятие предпринимательская деятельность, которое имеет общее значение для индивидуальных предпринимателей (физических лиц) и коллективных предпринимателей (юридических лиц). В настоящее время нормативное определение этого понятия содержится в абзаце 3 п. 1 ст. 2 ГК РФ. Следует обратить внимание на то, что физические лица и коммерческие организации по общему правилу, участвуют в предпринимательской деятельности на равных правовых условиях. Согласно п. 3 ст. 23 ГК РФ, к предпринимательской деятельности граждан, осуществляемой без образования юридического лица, соответственно применяются правила ГК РФ, которые регулируют деятельность юридических лиц – коммерческих организаций, если иное не вытекает из закона, иных правовых актов или существа правоотношения.

Предпринимательской деятельностью признается самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.[[3]](#footnote-3)

Данное определение содержит ряд признаков, позволяющих отграничить предпринимательскую деятельность от других видов деятельности граждан и юридических лиц. Такое отграничение имеет большое практическое значение, поскольку с наличием или отсутствием в конкретной деятельности признаков предпринимательства связано возникновение или прекращение определенных правовых отношений, регулируемых гражданским, налоговым, административным, уголовным, трудовым и другими отраслями законодательства. В юридической литературе системы указанных признаков группируются по-разному, в зависимости от различных оснований классификации. В соответствии со статьей 2 ГК РФ можно выделить четыре признака, которые служат исходными аргументами для решения вопроса об отнесении конкретной деятельности к предпринимательской. При этом законной предпринимательской деятельностью может признаваться только та деятельность, которая характеризуется всеми указанными ниже признаками в совокупности.

1. Государственная регистрация гражданина в качестве индивидуального предпринимателя.

2. Самостоятельность осуществления предпринимательской деятельности.

3. Осуществление предпринимательской деятельности на свой риск.

1. Систематический характер деятельности.

Государственная регистрация гражданина в качестве индивидуального предпринимателя дает определение ее, участников. Субъектами предпринимательства могут быть лица (физические лица и юридические лица), зарегистрированные в установленном законом порядке, то есть приобретшие соответствующий гражданско-правовой статус.[[4]](#footnote-4) Следует полагать, что слово «зарегистрированные» в данном случае необходимо толковать расширенно.

Это означает государственную регистрацию лица в качестве предпринимателя. Факт государственной регистрации образует полноправного субъекта предпринимательского права. С этого момента предприниматель наделяется совокупностью прав и обязанностей, необходимых для участия в предпринимательской деятельности, и выступает в качестве самостоятельного участника в гражданском обороте, в административных, налоговых, трудовых и иных правоотношениях. С 01.07.2002 государственная регистрация юридических лиц в РФ стала осуществляться по правилам, установленным ФЗ от 08.08.2001 «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей.

Данный Федеральный закон регулирует отношения, возникающие при государственной регистрацией юридических лиц. При их создании, реорганизации и ликвидации, при внесении изменений в их учредительные документы.

Для начала предпринимательской деятельности может быть недостаточно факта государственной регистрации лица в качестве предпринимателя. Для того, чтобы приступить к осуществлению тех видов деятельности, которые являются в соответствии с законодательством лицензируемыми, предпринимателю необходимо получить соответствующую лицензию (специальное разрешение) в уполномоченном на ведение такой лицензионной деятельности органе. В настоящее время виды деятельности, на осуществление которых требуется лицензия, определяются в соответствии со ст. 17 ФЗ от 08.08.200 «О лицензировании отдельных видов деятельности».[[5]](#footnote-5)

Самостоятельность осуществления предпринимательской деятельности подразумевает, прежде всего то, что физическое или юридическое лицо – предприниматель участвует в гражданском обороте лично, от своего имени, своей волей и в своем интересе. Так же, предприниматель самостоятельно (но с учетом правовых дозволений и запретов) определяет те направления и способы осуществления своей деятельности, которые ему более приемлемы. Индивидуальный предприниматель принимает юридически и экономически значимые решения, использует находящееся в его распоряжении имущество, трудовые и иные ресурсы для достижения поставленной цели, осуществляет, реализует право на судебную защиту и самозащиту своих прав. Незаконное ограничение самостоятельной деятельности либо иное незаконное вмешательство в деятельность индивидуального предпринимателя или юридического лица не допускается и может повлечь за собой в плоть, до уголовной ответственности по правилам статьи 169 Уголовного кодекса Российской Федерации.

Осуществление предпринимательской деятельности на свой риск. Рискующий предприниматель при решении каких-либо задач не может однозначно предвидеть, добьется он успеха или нет, получит прибыль или понесет убытки.[[6]](#footnote-6)

Риск убытков от предпринимательской деятельности из-за нарушения обязательств контрагентами предпринимателя или изменения условий этой деятельности по не зависящим от предпринимателя обстоятельствам, в т.ч. риск неполучения ожидаемых доходов (ст. 929 ГК РФ), а также другие страховые риски, т.е. предполагаемые события, обладающие признаками вероятности и случайности. Кроме того, предприниматель несет инновационные и инвестиционные риски в виде возможности неполучения заказанного проекта или объекта, валютные и кредитные риски, а также технические и моральные риски, в которых денежные потери могут оказаться не самыми важными.[[7]](#footnote-7)

Последним признаком является Систематический характер деятельности.

Следует согласиться с мнением автора О.М. Олейникова, что системность осуществления деятельности должна пониматься как наличие свойства, объединяющего все совершаемые действия в единое целое. Системность иногда пытаются описать через количественные параметры, что вряд ли правильно, поскольку невозможно серьезно обосновать утверждение о том, что две операции или сделки – это еще не система, а три – образуют требуемое состояние. Поэтому системность операций нужно толковать как их единство, неразрывность, охваченность единой целью. Прибылью в целях определения налога на прибыль организаций[[8]](#footnote-8) признаются полученные доходы, уменьшенные на величину расходов, с учетом особенностей для отдельных видов организаций, указанных в ст. 248 НК РФ. Прибылью индивидуальных предпринимателей, согласно ст. 210 НК РФ, условно можно считать их доходы, уменьшенные на сумму налоговых вычетов, предусмотренных статьями 218-221 НК РФ, хотя налоговое законодательство России и не употребляет понятие прибыль применительно к налоговой базе для расчета налога на доходы физических лиц. Особенности определения прибыли (доходов) юридических и физических лиц, действующих в условиях специальных налоговых режимов, определяются НК РФ.

Как и юридические лица, индивидуальные предприниматели являются субъектами гражданского и торгового права многих современных государств. Например, во Франции это значительная часть субъектов малого и среднего предпринимательства, которые, в свою очередь, составляют около 90 процентов участников рынка. Индивидуальные предприниматели вправе иметь предприятия (объекты прав), быть участниками полных и коммандитных товариществ. Индивидуальными предпринимателями могут быть не только граждане Франции, но также иностранцы и лица без гражданства.

По Единообразному торговому кодексу США 1962 г. индивидуальный предприниматель определяется как индивидуальная собственность. Предпринимателем является тот, кто совершает операции с товарами определенного рода или каким-либо другим образом по роду своих занятий.

В Китае формы предпринимательской деятельности граждан без образования юридического лица урегулированы Общими положениями гражданского права КНР. Данные положения вступили в силу с 01.01.1987 Гражданин, занимающийся предпринимательской деятельностью без образования юридического лица, называется индивидуальным торгово-промышленным предприятием, действующим в сфере промышленности и торговли в пределах, разрешенных законодательством, после получения разрешения и регистрации согласно закону. Граждане, ведущие товарное хозяйство в деревне, называются подрядным хозяйством. Формой предпринимательства граждан, не связанной с образованием юридического лица, является также артель – объединение двух и более граждан, которые в соответствии с договором предоставляют денежные, материальные, технические средства и т.п., участвуют в ведении дел, совместно трудятся.[[9]](#footnote-9)

Гражданский Кодекс Российской Федерации п. 1 ст. 2 содержит понятие предпринимательская деятельность, субъектами которой могут быть граждане и юридические лица. В ст. 23 ГК РФ, которая называется Предпринимательская деятельность гражданина, содержание этого понятия, не раскрывается. В п. 1, 2 данной статьи установлено, что гражданин вправе заниматься предпринимательской деятельностью без образования юридического лица с момента государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя. Глава крестьянского (фермерского) хозяйства, осуществляющего деятельность без образования юридического лица, признается предпринимателем с момента государственной регистрации этого хозяйства в порядке, установленном для государственной регистрации физических лиц в качестве индивидуальных предпринимателей.[[10]](#footnote-10) Таким образом, здесь определен лишь момент, с которого возникает право гражданина на индивидуальную предпринимательскую деятельность.

Нормы Гражданского кодекса Российской Федерации предоставляют юридические основания для того, чтобы дать общее определение предпринимательской деятельности гражданина.

Предпринимательская деятельность гражданина – самостоятельная деятельность, осуществляемая непосредственно гражданином, зарегистрированным в качестве индивидуального предпринимателя в установленном законом порядке, на свой риск, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг без образования юридического лица.[[11]](#footnote-11)

Индивидуальным предпринимателем по российскому законодательству может быть гражданин. Гражданский Кодекс использует термин гражданин для обозначения любого физического лица – субъекта гражданского права. В гражданских правоотношениях в качестве физических лиц выступают не только граждане России, но и иностранные граждане и лица без гражданства.[[12]](#footnote-12)

Формально-юридические определения соответствующих понятий установлены ФЗ от 31.05.2002 «О гражданстве Российской Федерации».

Гражданами Российской Федерации являются:

а) Лица, имеющие гражданство Российской Федерации на день вступления в силу указанного Федерального закона (т.е. на 01.07.2002);

б) Лица, которые приобрели гражданство Российской Федерации в соответствии с этим Федеральным законом.

Иностранный гражданин – лицо, не являющееся гражданином Российской Федерации и имеющее гражданство (подданство) иностранного государства.

Лицо без гражданства – лицо, не являющееся гражданином РФ и не имеющее доказательства наличия гражданства иностранного государства.[[13]](#footnote-13)

Статус иностранных граждан и лиц без гражданства (апатридов) в Российской Федерации определяется ФЗ от 25.07.2002 «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации» и иными федеральными законами. Как следует из содержания ст. 2 и 4 указанного Федерального закона, иностранные граждане и лица без гражданства пользуются в Российской Федерации правами и несут, обязанности наравне с гражданами России, за исключением случаев, предусмотренных федеральными законами. Здесь речь идет, прежде всего, о случаях ограничений ряда избирательных и трудовых прав, запретах на нахождение на государственной и муниципальной службе, на военной службе по призыву, на занятие деятельностью, допуск к которой иностранцев и апатридов ограничен федеральным законом. Участие иностранных граждан в некоторых земельных и жилищных правоотношениях ограничено федеральными законами.[[14]](#footnote-14) Сфера же предпринимательства для иностранных граждан и лиц без гражданства в России является в основном открытой.

Таким образом, стоит выделить первый признак индивидуального предпринимателя, осуществляющего предпринимательскую деятельность без образования юридического лица: в таком качестве в равной мере могут выступать граждане России, иностранные граждане, лица без гражданства.

Данное положение касается не всех физических лиц. Гражданин (физическое лицо) для участия в гражданских правоотношениях, в том числе и в сфере предпринимательства, должен обладать правосубъектностью, то есть определенными качествами, необходимыми для того, чтобы иметь права и нести, обязанности предусмотренные нормами соответствующей отрасли права. В отличие от юридических лиц, гражданская правосубъектность которых связана с наличием правоспособности, гражданская правосубъектность физических лиц определяется не только с их правоспособностью, но и с дееспособностью.

Правоспособность гражданина – это его способность иметь гражданские права и нести обязанности. Она признается в равной мере за всеми гражданами. Правоспособность гражданина возникает в момент его рождения и прекращается смертью.[[15]](#footnote-15) Содержание правоспособности гражданина в общем, виде определено в статье 18 Гражданского кодекса Российской Федерации: граждане могут иметь имущество на праве собственности. Могут наследовать и завещать имущество, заниматься предпринимательской или любой иной, не запрещенной законом деятельностью. Могут создавать юридические лица самостоятельно или совместно с другими гражданами и юридическими лицами, совершать любые, не противоречащие закону сделки и участвовать в обязательствах, избирать место жительства, иметь права авторов произведений науки, литературы и искусства, изобретений и иных охраняемых законом результатов интеллектуальной деятельности, иметь иные имущественные и личные неимущественные права.

По мнению автора Е. С. Гречихо содержание гражданской правоспособности не ограничивается перечнем прав, установленных в ст. 18 ГК РФ. В данной статье названы лишь наиболее важные, с позиций законодателя, права и обязанности. Гражданину может принадлежать и множество других имущественных и личных неимущественных прав, прямо не запрещенных правовыми актами и не противоречащих общим началам гражданского права. Например, вместе с индивидуальной предпринимательской деятельностью гражданин может заниматься и иными видами деятельности (трудовой, творческой и др.), не запрещенными законом, совершать любые сделки, не противоречащие законодательству. [[16]](#footnote-16)

Поэтому правоспособность гражданина, является общей, и не ограниченной. Она может быть ограничена только в случаях и порядке, установленных законом (п. 1 ст. 22 ГК РФ). Примером подобных ограничений общего характера может служить установление в ГК РФ границ дозволенного поведения при осуществлении гражданских прав. Так, не допускаются действия граждан (в том числе индивидуальных предпринимателей) и юридических лиц, осуществляемые исключительно с намерением причинить вред другому лицу, а также злоупотребление правом в других формах. Не допускаются использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке статья 10 Гражданского кодекса Российской Федерации. Примером более частных ограничений правоспособности гражданина является ограничение коммерческой правоспособности индивидуального предпринимателя, о чем подробнее будет сказано ниже.

Обладая гражданской правоспособностью, любой гражданин имеет право осуществлять предпринимательскую деятельность. Но не всякий гражданин способен реализовать это право. Для самостоятельной реализации всего объема правоспособности гражданин должен обладать таким правом, как дееспособность.

В соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации в частности статья 21 дееспособность гражданина – это его способность своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их (гражданская дееспособность). Наиболее важным и существенными элементами содержания дееспособности граждан является возможность гражданина самостоятельно заключать сделки, то есть сделкоспособность и возможность нести самостоятельную имущественную ответственность, то есть деликтоспособность. В отличие от правоспособности, дееспособность связана с совершением гражданином волевых действий, что предполагает достижение определенного уровня психической зрелости. В качестве критерия достижения гражданином возможности собственными действиями приобретать права и нести, обязанности закон предусматривает возраст.[[17]](#footnote-17)

На основании выше сказанного, следует сделать вывод о том, что малолетние (несовершеннолетние, не достигшие возврата 14 лет) субъектами индивидуального предпринимательства быть не могут. Они не обладают такими юридически важными качествами, как сделкоспособность и деликтоспособность. По общему правилу статьи 28 Гражданского кодекса Российской Федерации, за малолетних сделки могут совершать от их имени только родители, усыновители или опекуны. Исключение составляет ряда мелких сделок, указанных в пункте 2 данной статьи. Эти же лица несут имущественную ответственность по всем без исключения сделкам малолетних и отвечают за вред, причиненный ими.

По этим же основаниям не могут быть индивидуальными предпринимателями и граждане, признанные судом недееспособными. От имени таких гражданина все сделки совершает его опекун ст. 29 ГК РФ.

По общему правилу, дееспособность гражданина возникает в полном объеме с наступлением совершеннолетия, то есть при достижении 18-летнего возраста. Но в этом правиле имеются два исключения, допускающие возникновение полной дееспособности и в более раннем возрасте.[[18]](#footnote-18)

1. В случае, когда законом допускается вступление в брак до достижения 18 лет, гражданин, не достигший 18-летнего возраста, приобретает дееспособность в полном объеме со времени вступления в брак.

2. Эмансипация, то есть объявление несовершеннолетнего полностью
дееспособным. Несовершеннолетний, достигший 16 лет, может быть объявлен полностью дееспособным, если он работает по трудовому договору, либо с согласия родителей, усыновителей или попечителя занимается предпринимательской деятельностью. Эмансипация осуществляется по решению органа опеки и попечительства, при этом необходимо согласие обоих родителей, усыновителей или попечителя либо при отсутствии такого согласия – по решению суда (статья. 27 ГК РФ). Несовершеннолетний гражданин объявленный полностью дееспособным, самостоятельно несет имущественную ответственность по своим обязательствам. [[19]](#footnote-19)

Лица в возрасте от 14 до 18 лет, вправе совершать ряд сделок, указанных в пункте 2 статьи 26 ГК РФ, самостоятельно, а все остальные сделки – с письменного согласия своих законных представителей (родителей, усыновителей или попечителя). Сделка, совершенная таким несовершеннолетним, действительна также при ее последующем письменном одобрении названными лицами (п. 1 статьи 26 ГК РФ). По указанным сделкам несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет несут самостоятельную имущественную ответственность; за причиненный ими вред такие несовершеннолетние отвечают в соответствии со статьей 1074 Гражданского кодекса Российской Федерации (как правило – на общих основаниях). Отсюда следует вывод, что, несовершеннолетний в возрасте от 14 до 18 лет вправе, с согласия его законных представителей, совершать сделки в качестве индивидуального предпринимателя, но это не означает, что он обладает дееспособностью в полном объеме. Поэтому помимо прочих документов, при государственной регистрации несовершеннолетних в качестве индивидуальных предпринимателей в регистрирующий орган представляется нотариально удостоверенное согласие их родителей или иных законных представителей на осуществление предпринимательской деятельности.[[20]](#footnote-20)

Многие авторы в определении понятия индивидуальный предприниматель для характеристики его личности используют словосочетание дееспособный гражданин,[[21]](#footnote-21) но затем поясняют, что граждане, ограниченные в дееспособности по решению суда, вправе заниматься предпринимательской деятельностью с согласия попечителя.

Следующий признак индивидуального предпринимателя, связан с его дееспособностью. Индивидуальными предпринимателями могут быть:

1) Полностью дееспособные граждане. А именно граждане, достигшие 18 лет или вступившие в брак ранее этого возраста. А также несовершеннолетние с 16 лет, прошедшие процедуру эмансипации в соответствии со ст. 27 ГК РФ;

2) Лица являющиеся ограниченно дееспособными, то есть несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет, а также совершеннолетние граждане, ограниченные судом в дееспособности в установленном порядке, с согласия законных представителей – родителей, усыновителей или попечителя.

Индивидуальным предпринимателем может быть признан зарегистрированный в этом качестве в установленном порядке гражданин, который будет непосредственно осуществлять предпринимательскую деятельность. Непосредственное осуществление гражданином указанной деятельности состоит в том, что он выступает в качестве индивидуального предпринимателя от своего имени, без образования для этих целей юридического лица, и своим трудом.

На основании статьи 19 Гражданского кодекса Российской Федерации гражданин приобретает и осуществляет права и обязанности под своим именем. Это подразумевает непосредственно фамилию имя и отчество, если иное не вытекает из закона или национального обычая. Имя, полученное гражданином при рождении, а также перемена имени подлежат регистрации в порядке, установленным ФЗ от 15.11.1997 «Об актах гражданского состояния». Приобретение прав и обязанностей под именем другого лица не допускается. Таким образом, имя гражданина – индивидуального предпринимателя (т.е. его фамилия, собственно имя и, как правило, отчество) позволяет идентифицировать его в качестве самостоятельного участника гражданского оборота подобно тому, как этому служит наименование юридического лица.

Гражданин, являющийся индивидуальным предпринимателем, осуществляет коммерческую деятельность, выступая под своим именем так же, как коммерческая организация – под своим собственным фирменным наименованием, содержащим указание на ее организационно-правовую форму. Именно поэтому гражданин-предприниматель, действующий от своего имени, не нуждается для ведения предпринимательской деятельности в образовании юридического лица – он выступает в качестве такого же самостоятельного субъекта гражданского и предпринимательского (коммерческого) права, каким является, например, коммерческая организация.[[22]](#footnote-22)

Осуществление предпринимательской деятельности от собственного имени является обязательным признаком предпринимателя не только в России. Этот признак специально выделяется законодательствами таких стран как Германии, Франции, Великобритании, Китая, Японии и большинства других экономически развитых стран.[[23]](#footnote-23)

Непосредственность осуществления гражданином предпринимательской деятельности выражается также в том, что гражданин осуществляет ее своим трудом. Это чрезвычайно важно для осознания гражданами, не являющимися предпринимателями, ценности и социальной полезности предпринимательской деятельности.

Специалисты в области трудового права определяют труд в широком смысле как сознательную волевую деятельность, направленную на создание материальных и нематериальных благ, и различают труд самостоятельный и несамостоятельный (наемный). Применительно к трудовой деятельности индивидуального предпринимателя речь идет именно о самостоятельном труде. Индивидуальный предприниматель является владельцем средств и орудий труда и одновременно обладает способностью к труду, которыми самостоятельно распоряжается и организует свой труд. При самостоятельном труде не заключается трудовой договор и не возникает трудовое отношение. Налицо исполнитель по гражданско-правовому договору, который выполняет не трудовую функцию, а обязательство из договора к определенному сроку за обусловленную цену.[[24]](#footnote-24)

Это касается трудовой деятельности самого индивидуального предпринимателя, в которой он выступает в роли работника.

На основании выше изложенного стоит выделить третий признак, связанный с личностью гражданина-предпринимателя. В качестве индивидуального предпринимателя гражданин всегда выступает непосредственно – от своего имени, не создавая для ведения предпринимательской деятельности юридического лица, и осуществляет эту деятельность своим самостоятельным трудом.

Для получения наиболее полного представление о содержании понятия индивидуальный предприниматель, необходимо иметь в виду следующее:

1. К признакам деятельности индивидуального предпринимателя, о которых говорилось выше, относятся:

1) предпринимательская деятельность в качестве индивидуального предпринимателя осуществляется лицом самостоятельно;

2) предприниматель действует на свой риск;

3) предпринимательская деятельность всегда имеет цель систематическое получение прибыли;

4) субъектами предпринимательства могут быть только лица, зарегистрированные в установленном законом порядке.

2. Особенности присущие личности индивидуального предпринимателя выражаются в признаках этого субъекта:

– индивидуальным предпринимателем может быть физическое лицо – гражданин Российской Федерации, иностранный гражданин, лицо без гражданства;

– физическое лицо может выступать в качестве индивидуального предпринимателя по своему усмотрению, если оно обладает полной дееспособностью, и с согласия законного представителя, если дееспособность этого лица ограничена. Ограничение дееспособности применяется к гражданину, который злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами ставит свою семью в тяжелое материальное положение. Но иные злоупотребления не могут повлечь ограничения дееспособности, если даже они являются причиной материальных затруднений семьи.

Если же основания, в силу которых гражданин был ограничен в дееспособности, отпали, суд отменяет ограничение его дееспособности.[[25]](#footnote-25)

**1.2 Соотношение понятий: индивидуальный предприниматель и глава крестьянского (фермерского) хозяйства**

Согласно Федеральному закону от 23 мая 2003 года «О крестьянском (фермерском) хозяйстве», Крестьянское (фермерское) хозяйство представляет собой объединение граждан, связанных родством и (или) свойством, имеющих в общей собственности имущество и совместно осуществляющих производственную и иную хозяйственную деятельность (производство, переработку, хранение, транспортировку и реализацию сельскохозяйственной продукции), основанную на их личном участии.

Фермерское хозяйство может быть создано одним гражданином, без регистрации юридического лица. Этим гражданином является глава фермерского хозяйства. Он наделен полномочиями представителя и участвует в предпринимательских отношениях не от своего имени и не в собственных интересах, как индивидуальный предпринимателя, а только от имени и в интересах хозяйства. Это определяет особенности его предпринимательской правоспособности как гражданина-предпринимателя.

Таким образом, образуются два субъекта, действующих без образования юридического лица, – фермерское хозяйство и глава хозяйства. Между ними устанавливается своеобразное разделение функций. Хозяйство как объединение граждан имеет фирменное наименование, под которым осуществляется предпринимательская деятельность, банковские счета, печать. Однако, не участвуя непосредственно в предпринимательстве, фермерское хозяйство как объединение граждан осуществляет собственно производственную и иную разрешенную ему хозяйственную деятельность. Глава хозяйства действует от имени хозяйства, ведет предпринимательскую деятельность самостоятельно.

Такая двойственность крестьянского хозяйства дает основания рассматривать это предпринимательское образование в качестве комплексного предпринимателя. Такой предприниматель фактически участвует в гражданском обороте наряду с коллективными предпринимателями (юридическими лицами) и индивидуальными предпринимателями (физическими лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность без образования юридического лица).

После признания главы фермерского хозяйства он приобретает предпринимательскую правоспособность и получает юридическую возможность действовать от имени соответствующего хозяйства. [[26]](#footnote-26)

Однако между главой крестьянского (фермерского хозяйства) и индивидуальным предпринимателем существует ряд различий.

1. Индивидуальный предприниматель осуществляет коммерческую деятельность, выступая от своего имени. В отличие от индивидуального предпринимателя глава фермерского хозяйства выступает в коммерческих отношениях не от своего имени, а от имени фермерского хозяйства статья 17 закона «О крестьянском (фермерском) хозяйстве».[[27]](#footnote-27)

2. Индивидуальный предприниматель действует самостоятельно, в собственных интересах, а глава фермерского хозяйства – в интересах представляемого им хозяйства (пункт 2 статьи 16 Федерального закона «О крестьянском (фермерском) хозяйстве»).

3. Индивидуальный предприниматель сам определяет виды своей деятельности, приобретает соответствующие права и несет обязанности. А глава хозяйства осуществляет только те полномочия, которые предусмотрены соглашением между членами фермерского хозяйства (последний абзац статья 17 Федерального закона «О крестьянском (фермерском) хозяйстве»).[[28]](#footnote-28)

Таким образом, глава фермерского хозяйства – это не самостоятельный индивидуальный предприниматель, а обладающий определенной свободой деятельности участник комплексного предпринимателя, которым является фермерское хозяйство.

В свою очередь, фермерское хозяйство, в отличие от большинства коммерческих организаций, правила о которых применяются к его деятельности, обладает не общей, а специальной правоспособностью, в статье 1 Федерального закона «О крестьянском (фермерском) хозяйстве» перечень видов деятельности такого хозяйства сформулирован как исчерпывающий. По этому хозяйство вправе осуществлять в качестве основных видов деятельности только, которые связаны с производством, переработкой, хранением, транспортировкой и реализацией собственной сельскохозяйственной продукции.

Глава фермерского хозяйства не вправе вести самостоятельную предпринимательскую деятельность, осуществляемую от собственного имени, вне связи с интересами хозяйства и за пределами полномочий, определенных для него Федеральным законом «О крестьянском (фермерском) хозяйстве» и соглашением между членами хозяйства. Он имеет право совершать только такие сделки от имени и в интересах фермерского хозяйства, которые необходимы для осуществления хозяйством допускаемых для него видов деятельности. Кроме того, глава фермерского хозяйства не вправе совершать действия, ущемляющие права и законные интересы фермерского хозяйства и его членов (статья 16 Федерального закона «О крестьянском (фермерском) хозяйстве»).

Глава фермерского хозяйства имеет юридическую обязанность действовать в интересах представляемого им хозяйства добросовестно и разумно. Данное правило основывается на общих для юридических лиц положениях Гражданского кодекса Российской Федерации о том, что лицо, которое в силу закона или учредительных документов юридического лица выступает от его имени, должно действовать в интересах представляемого юридического лица добросовестно и разумно. Оно обязано по требованию учредителей (участников) юридического лица, если иное не предусмотрено законом или договором, возместить убытки, причиненные им юридическому лицу (статья 53 Гражданского кодекса Российской Федерации). Указанные нормы Гражданского кодекса РФ, в том числе об обязанности возместить убытки, причиненные действиями представителя, применяются и к предпринимательской деятельности фермерского хозяйства.[[29]](#footnote-29)

Федеральный закон «О крестьянском (фермерском) хозяйстве» статьей 17 установил примерный перечень полномочий главы крестьянского хозяйства. Глава фермерского хозяйства:

1) организует деятельность фермерского хозяйства;

2) без доверенности действует от имени фермерского хозяйства, в том числе представляет его интересы и совершает сделки;

3) выдает доверенности;

4) осуществляет прием на работу в фермерское хозяйство работников и их увольнение;

5) организует ведение учета и отчетности фермерского хозяйства;

6) осуществляет иные определяемые соглашением между членами фермерского хозяйства полномочия.[[30]](#footnote-30)

Данные полномочия главы фермерского хозяйства в основном совпадают с полномочиями исполнительного единоличного органа в коммерческой организации.[[31]](#footnote-31) Однако главу хозяйства нельзя рассматривать в качестве исполнительного органа фермерского хозяйства: в этой части положения гражданского законодательства о коммерческих организациях к деятельности фермерского хозяйства не применяются. Поэтому к деятельности главы фермерского хозяйства не могут быть применены правила об органах управления коммерческих организаций, так как эти правила регулируют не предпринимательские, а внутрикорпоративные отношения организаций.

Глава фермерского хозяйства самостоятельно организует деятельность хозяйства. Факт единогласного признания одного из членов хозяйства его главой (пункт 1 статьи 16 Федерального закона «О крестьянском (фермерском) хозяйстве)» предполагает также признание членами хозяйства соответствующих властных полномочий главы хозяйства, без которых организация деятельности хозяйства была бы невозможной. Таким образом, члены хозяйства в договорном порядке как бы поручают главе хозяйства руководящие функции (статья 4 Федерального закона «О крестьянском (фермерском) хозяйстве») в интересах всего фермерского хозяйства. При этом составляется соответствующее соглашение.

Соглашение о создании фермерского хозяйства должно содержать следующие сведения:

1. О членах фермерского хозяйства.

2. О признании главой фермерского хозяйства одного из членов хозяйства.

3. О правах и об обязанностях членов фермерского хозяйства.

4. О порядке формирования имущества фермерского хозяйства, порядке владения, пользования, распоряжения этим имуществом.

5. О порядке принятия в члены фермерского хозяйства и порядке выхода из членов фермерского хозяйства.

6. О порядке распределения полученных от деятельности фермерского хозяйства плодов, продукции и доходов.

Такое соглашение подписывается всеми членами фермерского хозяйства.

При создании фермерского хозяйства одним гражданином заключение соглашения не требуется.

Если речь идет о наемных работников, как являющихся, так и не являющихся членами фермерского хозяйства, глава хозяйства обладает рядом функций связанных управлением и контролем в качестве работодателя. В таких случаях указанные полномочия предусмотрены Трудовым кодексом Российской Федерации и другими актами трудового законодательства. [[32]](#footnote-32)

С учетом того, что представительство, осуществляемое главой фермерского хозяйства, носит систематический характер и осуществляется им самостоятельно, представляется, что к его деятельности должны применяться специальные правила о коммерческом представительстве, предусмотренные статьей 184 Гражданского кодекса Российской Федерации. Согласно пункту 3 данной статьи, коммерческое представительство осуществляется на основании договора, заключенного в письменной форме и содержащего указания на полномочия представителя, а при отсутствии таких указаний – также и доверенности. В рассматриваемом случае в качестве договора, определяющего полномочия представителя, вполне можно использовать соглашение о создании хозяйства, подробно регламентировав в нем полномочия главы в качестве коммерческого представителя.

Как коммерческий представитель глава фермерского хозяйства имеет право требовать уплаты предусмотренного соглашением вознаграждения и возмещения понесенных им при исполнении поручения издержек. Однако в соглашении о создании фермерского хозяйства допустимо предусмотреть и безвозмездный характер коммерческого представительства (пункт 2 статьи 184 Гражданского кодекса Российской Федерации).

Глава фермерского хозяйства вправе выдавать доверенности на осуществление своих полномочий. Доверенность – это письменное уполномочие, выдаваемое одним лицом (представляемым, доверителем) другому (представителю) для представительства перед третьими лицами, в котором установлены полномочия представителя для совершения сделок и иных правомерных действий от имени представляемого. Выдача доверенности является односторонней сделкой. Поэтому выдача главой фермерского хозяйства доверенностей, как и совершение, им иных сделок, сущ. от имени фермерского хозяйства, а не от имени его главы.

При выдаче доверенности от имени фермерского хозяйства в соответствии с пунктом 3 статьи 1 Федерального закона «О крестьянском (фермерском) хозяйстве» могут применяться правила выдачи доверенностей от имени юридического лица (пункт 5 статьи 185 Гражданского кодекса Российской Федерации), поскольку они не противоречат существу соответствующих отношений. Поэтому доверенность от имени крестьянского хозяйства должна выдаваться за подписью главы хозяйства с приложением печати фермерского хозяйства.[[33]](#footnote-33)

Глава фермерского хозяйства самостоятельно организует ведение учета и отчетности фермерского хозяйства. В соответствии со статьей 4 Федерального закона от 21.11.1996 «О бухгалтерском учете», бухгалтерский учет распространяется на все организации, находящиеся на территории России, а также на филиалы и представительства иностранных организаций, если иное не предусмотрено международными договорами Российской Федерации. Граждане, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, ведут учет доходов и расходов в порядке, установленном налоговым законодательством России.[[34]](#footnote-34)

Согласно Федеральному закону «О крестьянском (фермерском) хозяйстве» крестьянское (фермерское) хозяйство, является не организацией, а объединением граждан, которое осуществляет предпринимательскую деятельность без образования юридического лица. Поэтому следует полагать, что фермерские хозяйства, должны вести бухгалтерский учет в порядке, предусмотренном для граждан занимающихся предпринимательской деятельностью в качестве ИП.

Глава фермерского хозяйства так же осуществляет иные полномочия, определяемые соглашением между членами хозяйства. Поскольку он обладает специальной правоспособностью, его права и обязанности определяются Федеральным законом «О крестьянском (фермерском) хозяйстве», а также соглашением о создании хозяйства. Осуществлять иные полномочия глава фермерского хозяйства не вправе. Поэтому если члены фермерского хозяйства стремятся расширить полномочия главы хозяйства, то это необходимо сделать в соглашении о создании хозяйства в соответствии со статьей 4 Федерального закона «О крестьянском (фермерском) хозяйстве».

В рамках данной работы мне бы хотелось обратить внимание на проблему реализации гражданско-правовой ответственности крестьянских (фермерских) хозяйств.

Индивидуальные предприниматели, отвечают по своим обязательствам всем принадлежащим им имуществом (ст. 24, ст. 56 Гражданского кодекса РФ). Ст. 24 Закона «О крестьянском (фермерском) хозяйстве» устанавливает, что за нарушения договорных обязательств, кредитной, расчетной и налоговой дисциплины, требований к качеству продукции, иных нарушений осуществления хозяйственной деятельности крестьянское хозяйство несет полную имущественную ответственность. Глава крестьянского хозяйства является предпринимателем, он может заниматься предпринимательской деятельностью и нести полную имущественную ответственность. Наделение главы крестьянского (фермерского) хозяйства статусом индивидуального предпринимателя решает вопросы ответственности. Однако законодательством предусматривается особый правовой режим имущества крестьянских (фермерских) хозяйств.

В соответствии со ст. 15 Закона «О крестьянском (фермерском) хозяйстве» имущество крестьянского хозяйства принадлежит его членам на правах общей долевой собственности, если единогласным решением членов крестьянского хозяйства не будет установлена общая совместная собственность на это имущество.

Статья 257 ГК РФ либо по недоразумению, либо с умыслом, допущенным законодателем, предусматривает прямо противоположное правило: имущество крестьянского (фермерского) хозяйства принадлежит его членам на праве совместной собственности, если законом или договором между ними не будет установлено иное.

Как видно, Закон «О крестьянском (фермерском) хозяйстве» и ГК РФ едины только в одном, что имущество крестьянских (фермерских) хозяйств является общей собственностью его членов. Однако в законодательстве отсутствует единая позиция, к какой разновидности общей собственности относится имущество крестьянских (фермерских) хозяйств.

**1.3 Индивидуальный предприниматель как субъект малого предпринимательства**

Как уже упоминалось выше, в соответствии федеральным законом «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» субъектами малого предпринимательства являются индивидуальные предприниматели, отнесенные в соответствии с условиями закона к малым предприятиям, в том числе к микропредприятиям.

Хозяйствующим субъектом является юридическое или физическое лицо, осуществляющее хозяйственную деятельность от своего имени, а хозяйственной деятельностью в свою очередь называется деятельность граждан, предусматривающая создание предприятий и организаций по производству, реализации и приобретению товаров.[[35]](#footnote-35)

Для отнесения индивидуального предпринимателя к категории малого предпринимательства необходимо соблюдение следующих условий

1. Средняя численность работников не должна превышать 100 человек для малых предприятий и 15 человек для микропредприятий.[[36]](#footnote-36)

2. Выручка от реализации товаров (работ, услуг) за предшествующий год без учета налога на добавленную стоимость не должна превышать 400 мл. рублей.[[37]](#footnote-37)

Для поддержки в развитии Индивидуальной предпринимательской деятельности в Российской Федерации задействованы:

1. Ораны государственной власти РФ.

В целях реализации государственной политики в области развития малого предпринимательства в Российской Федерации федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации могут предусматриваться следующие меры:

1) специальные налоговые режимы, упрощенные правила ведения налогового учета, упрощенные формы налоговых деклараций по отдельным налогам и сборам для малых предприятий;

2) упрощенный порядок составления индивидуальными предпринимателями статистической отчетности;

3) льготный порядок расчетов за приватизированное индивидуальными предпринимателями государственное и муниципальное имущество;

4) меры по обеспечению прав и законных интересов индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля;

5) меры по обеспечению финансовой поддержки индивидуальных предпринимателей;[[38]](#footnote-38)

2. Органы государственной власти субъектов Российской Федерации.

К полномочиям органов государственной власти субъектов РФ по вопросам развития малого предпринимательства относятся:

1) участие в осуществлении государственной политики в области развития индивидуального предпринимательства;

2) разработка и реализация региональных и межмуниципальных программ развития индивидуального предпринимательства;

3) финансирование научно-исследовательских и опытно-конструкторских работ по проблемам развития индивидуального предпринимательства за счет средств бюджетов субъектов Российской Федерации;

4) содействие развитию межрегионального сотрудничества индивидуального предпринимательства;

5) поддержка муниципальных программ развития индивидуального предпринимательства;

Постановлением администрации Иркутской области от 11 июня 2008 № 156-па была одобрена областная государственная целевая программа Поддержка и развитие малого и среднего предпринимательства в Иркутской области на 2008-2010 годы. Данная программа соответствует долгосрочным приоритетам социально-экономического развития Иркутской области и направлена на достижение стратегической, экономической, социальной и организационной целей областной государственной политики в сфере развития предпринимательства, в том индивидуального предпринимательства.

Стратегической целью данной программы является повышение конкурентоспособности предпринимательской среды в Иркутской области.

Экономическая цель Программы – увеличение вклада индивидуального предпринимательства в валовом региональном продукте.

Социальная цель – минимизация социально-экономических рисков, связанных с дисбалансом развития муниципальных образований Иркутской области.

Организационная цель – приложение усилий органов государственной власти Иркутской области, общественных объединений предпринимателей, организаций, образующих инфраструктуру поддержки индивидуального предпринимательства.

Для достижения указанных целей ставятся следующие основные задачи.

1) Структурные изменения в предпринимательской среде;

2) Упрощение территориального и ценового доступа действующих или потенциальных субъектов малого и среднего предпринимательства к консалтинговым или образовательным услугам;

3) Формирование позитивного мнения у населения о предпринимательской деятельности и снижение социальной напряженности путем вовлечение части населения в предпринимательскую деятельность и создание новых рабочих мест.[[39]](#footnote-39)

Мероприятия данной программы условно можно объединить в два блока:

1) поддержка начинающих индивидуальных предпринимателей;

2) создание условий для развития уже действующих индивидуальных предпринимателей.

Одним из эффектов реализации Программы должно стать повышение конкурентного потенциала экономики Иркутской области за счет наращивания преимуществ индивидуального предпринимательства в различных сферах предпринимательской деятельности.

3. Органы местного самоуправления.

К полномочиям органов местного самоуправления относится создание условий для развития сферы индивидуального предпринимательства, в том числе:

1) формирование и осуществление муниципальных программ развития индивидуального предпринимательства с учетом национальных и местных социально-экономических, экологических, культурных и других особенностей;

2) анализ финансовых, экономических, социальных и иных показателей развития индивидуального предпринимательства и эффективности применения мер по его развитию, прогноз развития индивидуального предпринимательства на территориях муниципальных образований;

3) формирование инфраструктуры поддержки индивидуального предпринимательства на территориях муниципальных образований и обеспечение ее деятельности;

4) образование координационных или совещательных органов в области развития индивидуального предпринимательства.

В поддержку индивидуального предпринимательства в городе Братске постановлением Мэра города от 23.01.2008 № 152 был утвержден порядок предоставления субсидий индивидуальным предпринимателям, производителям товаров, работ, услуг из бюджета города.

Субсидии предоставляются на безвозмездной и безвозвратной основе в целях возмещения затрат или недополученных доходов в связи с производством (реализацией) товаров, выполнением работ, оказанием услуг. Субсидии предоставляются на цели, предусмотренные решением о бюджете города на очередной год.

Предложение о предоставлении бюджетных субсидий формирует функциональный (отраслевой) или территориальный орган администрации города Братска по собственной инициативе либо по ходатайству юридического лица, индивидуального предпринимателя, физического лица о выделении бюджетных средств с обоснованием и приложением необходимых расчетов.

Данное предложение направляется в финансовое управление, экономическое управление и юридический отдел администрации города Братска для получения соответствующих заключений о возможности и целесообразности предоставления бюджетных средств.

Финансовое управление администрации города Братска в течение 10 рабочих дней с момента поступления предложения готовит заключение об обоснованности представленных расчетов, наличии источников финансирования для предоставления бюджетных средств.

На основании заключений финансового управления, экономического управления и юридического отдела администрации города Братска готовится проект муниципального правового акта о предоставлении бюджетных средств.[[40]](#footnote-40)

Федеральным законом «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» определены виды поддержки индивидуального предпринимательства в России. К ним относятся:

1. оказание финансовой поддержки за счет средств бюджетов субъектов РФ, средств местных бюджетов путем предоставления субсидий, бюджетных инвестиций, государственных и муниципальных гарантий по обязательствам индивидуальных предпринимателей;
2. оказание имущественной поддержки осуществляется органами государственной власти и органами местного самоуправления в виде передачи во владение или в пользование государственного или муниципального имущества, в том числе земельных участков, зданий, строений, сооружений, нежилых помещений, оборудования, машин, механизмов, установок, транспортных средств, инструментов, на возмездной основе, безвозмездной основе или на льготных условиях;
3. информационная поддержка осуществляется органами государственной власти и органами местного самоуправления в виде создания федеральных, региональных и муниципальных информационных систем и информационно-телекоммуникационных сетей и обеспечения их функционирования в целях поддержки индивидуального предпринимательства;
4. консультационная поддержка осуществляется органами государственной власти и органами местного самоуправления в виде создания организаций, образующих инфраструктуру поддержки индивидуального предпринимательства и оказывающих консультационные услуги субъектам малого и среднего предпринимательства, обеспечения деятельности таких организаций. На этой основе Федеральная налоговая служба проводит консультации по вопросам регистрации и прекращению деятельности индивидуальных предпринимателей, порядок перехода на специальные налоговые режимы, вопросам внесения изменений в налоговое законодательство Российской Федерации;
5. поддержка в области подготовки, переподготовки и повышения квалификации кадров осуществляется органами государственной власти и органами местного самоуправления в виде разработки примерных образовательных программ, направленных на подготовку, переподготовку и повышение квалификации кадров для индивидуальных предпринимателей, на основе государственных образовательных стандартов, создания условий для повышения профессиональных знаний специалистов;
6. поддержка в области инноваций и промышленного производства органами государственной власти и органами местного самоуправления в виде создания организаций, образующих инфраструктуру поддержки индивидуального предпринимательства. [[41]](#footnote-41)

**2.** **ВОПРОСЫ ПРИОБРЕТЕНИЯ И ПРЕКРАЩЕНИЯ ПРАВОВОГО СТАТУСА ИНДИВИДУАЛЬНОГО ПРЕДПРИНИМАТЕЛЯ**

**2.1 Государственная регистрация индивидуального предпринимателя как хозяйствующего субъекта и регистрация прекращения деятельности индивидуального предпринимателя**

Граждане Российской Федерации, а также иностранные граждане законно находящиеся на территории России и лица без гражданства, имеющие намерение приступить к индивидуальной предпринимательской деятельности впервые или после прекращения такой деятельности, должны пройти процедуру государственной регистрации лица в качестве индивидуального предпринимателя. Зарегистрированы, в таком качестве могут быть физические лица, право которых на предпринимательскую деятельность не ограничено законом.

В то время как учредители юридического лица при регистрации обращаются в регистрирующий орган за государственной регистрацией для того, чтобы созданная ими организация приобрела свойства субъекта права, была наделена правоспособностью, физическое лицо уже является субъектом гражданского права с момента рождения. Процедура государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя необходима, с одной стороны, для того, чтобы гражданин мог пользоваться гарантиями предпринимательской деятельности, а с другой – для возложения на него вытекающих из такой деятельности обязанностей по налогообложению, соблюдению правил осуществления указанной деятельности. Целями государственной регистрации являются также осуществление государственного контроля, за экономической деятельностью, обеспечение содержащимися в государственном реестре сведениями о предпринимателях их контрагентов, других лиц, государственные, муниципальные и иные органы и организации получение статистической информации. [[42]](#footnote-42)

Порядок государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя определен принятым Государственной Думой 13 июля 2001 года Федеральным законом «О Государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей».

Основной задачей данного закона является регулирование отношений, возникающих в связи с государственной регистрацией юридических лиц при их создании, реорганизации и ликвидации, при внесении изменений в их учредительные документы, государственной регистрацией физических лиц в качестве индивидуальных предпринимателей и государственной регистрацией при прекращении физическими лицами деятельности в качестве индивидуальных предпринимателей.

А также в связи с ведением государственных реестров – единого государственного реестра юридических лиц и единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей. [[43]](#footnote-43)

Стоит обратить внимание на то, что процедура государственной регистрации носит сугубо формальный характер. Регистрирующий орган не вправе рассматривать такие вопросы, как на пример о целесообразности государственной регистрации, соблюдении физическим лицом правовых норм (кроме относящихся непосредственно к регистрации), готовности гражданина к предпринимательству, наличия у него необходимого имущества, образования, профессиональных навыков и тому подобное. Задача данного органа заключается в том, чтобы проверить полноту и правильность оформления представляемых для регистрации документов, а также факт оплаты заявителем государственной пошлины в размере 400 рублей.[[44]](#footnote-44) При этом регистрирующий орган не вправе требовать от заявителя какие-либо дополнительные документы, кроме тех, которые были предоставлены при государственной регистрации.

В настоящее время в России первичная регистрация большинства субъектов предпринимательства осуществляется в заявительном порядке, предусматривающем возможность отказа в ней только по формальному основанию: несоответствие учредительных документов требованиям законодательства, предоставление не всех необходимых для регистрации документов, либо их не предоставление а также предоставление заведомо ложных документов..

В отличие от Российского законодательства право зарубежных стран нередко придает регистрации предпринимателей декларативный характер. Это означает то, что лицо признается субъектом предпринимательства в силу самого факта совершения в виде промысла коммерческих сделок (независимо от акта регистрации). Предпринимателями почти во всех западных государствах признаются граждане, осуществляющие коммерческую деятельность без образования юридического лица.[[45]](#footnote-45)

Государственная регистрация физического лица, выразившего желание заниматься предпринимательской деятельностью без образования юридического лица, в России осуществляется регистрирующим органом сельской, поселковой, районной или городской администрации по месту его постоянного жительства или временного проживания. До регистрации гражданин обязан уплатить государственную пошлину, так называемый регистрационный сбор, который в соответствии со статьей 333.33 Налогового кодекса Российской Федерации составляет 400 рублей.[[46]](#footnote-46) Регистрационный сбор уплачивается физическим лицом, который изъявил желание заниматься предпринимательской деятельности без образования юридического лица.

Категории плательщиков, освобождающихся от уплаты этого сбора или имеющих по нему льготу, устанавливаются органами местного самоуправления. Регистрационный сбор уплачивается через учреждения банка России.

Далее, в соответствии со статьей 22.1 Закона «О Государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» в регистрирующий орган по месту жительства заявителя представляются следующие документы:

1. Подписанное заявителем заявление о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя (по форме № Р21001, утвержденной постановлением Правительства Российской Федерации от 19.06.2002 № 439 «Об утверждении форм и требований к оформлению документов, используемых при государственной регистрации юридических лиц, а также индивидуальных предпринимателей»).

Данное заявление должно содержать следующие сведения: данные индивидуального предпринимателя на русском языке (фамилия, имя, отчество), пол; сведения о рождении (дата и место рождения); гражданство (гражданин Российской Федерации, иностранный гражданин, лицо без гражданства); место жительства в Российской Федерации (а именно почтовый индекс, субъект Российской Федерации, район, город, населенный пункт, улица, номер дома, номер квартиры); контактный телефон или факс; сведения о видах и количестве экономической деятельности; подпись и дата подачи заявления.[[47]](#footnote-47)

2. Копия основного документа физического лица, регистрируемого в качестве индивидуального предпринимателя (в случае, если физическое лицо, регистрируемое в качестве индивидуального предпринимателя, является гражданином Российской Федерации).

В соответствии с указом Президента Российской Федерации от 13 марта 1997 № 232 «Об основном документе, удостоверяющем личность гражданина Российской Федерации на территории Российской Федерации» основным документом, удостоверяющим личность гражданина Российской Федерации на территории Российской Федерации, является паспорт.

3. Копия документа, установленного федеральным законом или признаваемого в соответствии с международным договором Российской Федерации в качестве документа, удостоверяющего личность иностранного гражданина, регистрируемого в качестве индивидуального предпринимателя (в случае, если физическое лицо, регистрируемое в качестве индивидуального предпринимателя, является иностранным гражданином).

4. Копия документа, предусмотренного федеральным законом или признаваемого в соответствии с международным договором Российской Федерации в качестве документа, удостоверяющего личность лица без гражданства, регистрируемого в качестве индивидуального предпринимателя (в случае, если физическое лицо, регистрируемое в качестве индивидуального предпринимателя, является лицом без гражданства).

5. Копия свидетельства о рождении физического лица, регистрируемого в качестве индивидуального предпринимателя. Или копия иного документа, подтверждающего дату и место рождения указанного лица в соответствии с законодательством Российской Федерации или международным договором Российской Федерации (в случае, если представленная копия документа, удостоверяющего личность физического лица, регистрируемого в качестве индивидуального предпринимателя, не содержит сведений о дате и месте рождения указанного лица).

6. Копия документа, подтверждающего право физического лица, регистрируемого в качестве индивидуального предпринимателя, временно или постоянно проживать в Российской Федерации, в случае, если физическое лицо, регистрируемое в качестве индивидуального предпринимателя, является иностранным гражданином или лицом без гражданства (см. приложение 1).

7. Подлинник или копия документа, подтверждающего в установленном законодательством Российской Федерации порядке адрес места жительства физического лица, регистрируемого в качестве индивидуального предпринимателя, в Российской Федерации. В случае если представленная копия документа, удостоверяющего личность физического лица, регистрируемого в качестве индивидуального предпринимателя, или документа, подтверждающего право физического лица, регистрируемого в качестве индивидуального предпринимателя, временно или постоянно проживать в РФ, не содержит сведений о таком адресе.

8. Нотариально удостоверенное согласие родителей, усыновителей или попечителя на осуществление предпринимательской деятельности физическим лицом, регистрируемым в качестве индивидуального предпринимателя. Либо копия свидетельства о заключении брака физическим лицом, регистрируемым в качестве индивидуального предпринимателя, либо копия решения органа опеки и попечительства или копия решения суда об объявлении физического лица, регистрируемого в качестве индивидуального предпринимателя, полностью дееспособным (в случае, если физическое лицо, регистрируемое в качестве индивидуального предпринимателя, является несовершеннолетним).

9. Индивидуальный номер налогоплательщика (ИНН).

10. Квитанция об уплате государственной пошлины.[[48]](#footnote-48)

В данной статье закона нет нормы, определяющей особенности комплекта документов, которые могли бы представляться в регистрирующий орган совершеннолетними гражданами, ограниченными судом в дееспособности в установленном законом порядке, с согласия их законных представителей. Гражданский кодекс Российской Федерации не запрещает таким лицам заниматься предпринимательской деятельностью. Из содержания же статьи 22.1 можно сделать вывод противоречий и положений:

1) Закон «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» не требует добровольного согласия законных представителей лиц, ограниченных судом в дееспособности, на осуществление ими деятельности в качестве индивидуального предпринимателя;

2) Закон «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» не позволяет представителям участвовать в предпринимательской деятельности индивидуального предпринимателя.

На основании этого утверждения Закон «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» следовало бы дополнить нотариально удостоверенным согласием законного представителя на осуществление предпринимательской деятельности физическим лицом, регистрируемым в качестве индивидуального предпринимателя, дееспособность которого ограничена судом.

Достоверность копии документа, представляемого при государственной регистрации, должна быть удостоверена в нотариальном порядке. Данное правило не применяется, если заявитель представляет копию документа в регистрирующий орган непосредственно и представляет одновременно для подтверждения верности такой копии соответствующий документ в подлиннике. Подлинник же возвращается заявителю при выдаче регистрирующим органом расписки в получении представленных документов.[[49]](#footnote-49)

Решение о государственной регистрации, принятое регистрирующим органом, является основанием внесения соответствующей записи в государственный реестр. Моментом государственной регистрации признается внесение регистрирующим органом соответствующей записи в соответствующий единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей.

Государственная регистрация физического лица в качестве индивидуального предпринимателя производится по месту его жительства в срок не более 5 рабочих дней со дня представления всех необходимых документов в регистрирующий орган (статья 8 Закона о государственной регистрации). Не позднее одного рабочего дня с момента государственной регистрации регистрирующий орган обязан выдать (направить) заявителю документ, подтверждающий факт внесения записи в Единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей. В данном случае таким документом является свидетельство о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя (форма № Р61001, утвержденная постановлением Правительства РФ от 19.06.2002 № 439 «Об утверждении форм и требований к оформлению документов, используемых при государственной регистрации юридических лиц, а также индивидуальных предпринимателей»).[[50]](#footnote-50)

По факту регистрации физическому лицу выдаются следующие документы:

1. Свидетельство о регистрации гражданина в качестве индивидуального предпринимателя, оформляется в трех экземплярах: один выдается предпринимателю, второй остается в регистрационной палате, третий направляется налоговой инспекции по месту регистрации, присваивается номер записи единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей: ОГРНИП (о государственной регистрации индивидуального предпринимателя). ОГРНИП должен указываться: во всех записях в государственном реестре, относящихся к данному предпринимателю; в документах, подтверждающих внесение соответствующих записей в государственный реестр; во всех документах этого физического лица, связанных с осуществлением им предпринимательской деятельности, наряду с его фамилией, именем и отчеством; в сведениях о государственной регистрации, публикуемых регистрирующим органом.

2. Уведомление о постановке на учет в налоговом органе.

Но так же существуют некоторые основания для отказа в государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя.

Основания отказа в государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя:

1) непредставления документов необходимых для государственной регистрации граждан в качестве ИП;

2) не соответствие предоставленных документов действительности;

3) представления документов в ненадлежащий регистрирующий орган.[[51]](#footnote-51)

По данным основаниям, регистрирующим органом, в пятидневный срок выносится соответствующее решение об отказе в государственной регистрации. Данное решение может быть обжаловано в суде.

Далее я хотел бы затронуть тему прекращения деятельности ИП.

Прекращение гражданином деятельности в качестве индивидуального предпринимателя осуществляется в порядке установленном законодательством Российской Федерации. При прекращении деятельности в качестве индивидуального предпринимателя, необходимо совершение административного акта государственной регистрации прекращения деятельности в качестве индивидуального предпринимателя. Такой административный акт осуществляется посредством внесения в Единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей сведений о прекращении физическим лицом деятельности в качестве индивидуального предпринимателя.

Статья 22.3 Закона о государственной регистрации выделяет шесть обстоятельств, при наличии которых регистрирующий орган принимает решение о государственной регистрации прекращения физическим лицом деятельности в качестве индивидуального предпринимателя. Такое решение принимается в связи со следующими обстоятельствами:

1) С принятием лично индивидуальным предпринимателем решения о прекращении данной деятельности;

2) Со смертью индивидуального предпринимателя;

3) С принятием судом решения о признании предпринимателя несостоятельным (банкротом);

4) С прекращением предпринимательской деятельности в принудительном порядке по решению суда;

5) С вступлением в силу приговора суда, которым индивидуальному предпринимателю назначено наказание в виде лишения права заниматься предпринимательской деятельностью на определенный срок;

6) С аннулированием документа, подтверждающего право предпринимателя (иностранного гражданина или лица без гражданства) временно или постоянно проживать в РФ, или окончанием срока действия указанного документа.

Данный перечень обстоятельств, влекущих принятие решения, о государственной регистрации при прекращении физическим лицом деятельности в качестве индивидуального предпринимателя является исчерпывающим.

Независимо от того, какое из перечисленных обстоятельств, влечет принятие соответствующего решения, государственная регистрация осуществляется в срок не более чем пять рабочих дней со дня представления в регистрирующий орган необходимых для регистрации документов. Состав же документов, представляемых в регистрирующий орган, различается в зависимости от специфики конкретного обстоятельства, обусловившего принятие решения о государственной регистрации. Рассмотрим эти вопросы подробнее.

Государственная регистрация прекращения физическим лицом деятельности в качестве индивидуального предпринимателя в связи с принятием им решения о прекращении данной деятельности осуществляется на основании представляемого в регистрирующий орган подписанного заявителем заявления о государственной регистрации. Данное заявление составляется по форме № Р26001 (заявление о государственной регистрации прекращения физическим лицом деятельности в качестве индивидуального предпринимателя в связи с принятием им решения о прекращении данной деятельности). Данная форма заявления утверждена постановлением Правительства РФ от 19.06.2002 № 439 «Об утверждении форм документов используемых при государственной регистрации юридических лиц и требований к их оформлению».[[52]](#footnote-52)

Данная форма содержит персональные данные и иные сведения об индивидуальном предпринимателе. Она не предполагает указания причин, в силу которых предприниматель принял решение о прекращении своей деятельности. Заявление о государственной регистрации не может быть составлено иначе, как в соответствии с указанной формой и установленными требованиями к ее заполнению, которые были рассмотрены выше.

Заявление представляется индивидуальным предпринимателем непосредственно или по почте в регистрирующий орган по месту жительства предпринимателя, который решил прекратить свою деятельность. В рассматриваемом случае представление документов для государственной регистрации осуществляется в общем порядке, предусмотренном статьей 9 закона «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей».

Регистрирующий орган принимает решение о государственной регистрации и вносит соответствующую запись в Единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей. Государственная регистрация физического лица в качестве индивидуального предпринимателя утрачивает силу после внесения об этом записи в указанный реестр.

Не позднее одного рабочего дня с момента государственной регистрации регистрирующий орган обязан выдать заявителю или направить в его адрес почтовым отправлением документ, подтверждающий факт внесения записи в Единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей. Таким документом является свидетельство о государственной регистрации прекращения физическим лицом деятельности в качестве ИП по форме № Р65001, утвержденной постановлением Правительства РФ от 19.06.2002 N 439 «Об утверждении форм документов используемых при государственной регистрации юридических лиц и требований к их оформлению».

Государственная регистрация при прекращении деятельности физического лица в качестве индивидуального предпринимателя в связи со смертью осуществляется на основании поступивших в регистрирующий орган в установленном законодательством порядке сведений о государственной регистрации смерти данного лица.

Смерть гражданина с точки зрения гражданского права – это один из актов гражданского состояния, который подлежит государственной регистрации по правилам Федерального закона «Об актах гражданского состояния».[[53]](#footnote-53)

Основаниями для регистрации смерти гражданина являются:

1. Документ установленной формы о смерти, выданный медицинской организацией или частнопрактикующим врачом.

2. Решение суда о установлении факта смерти гражданина или объявлении его умершим.

Государственная регистрация смерти гражданина производится органом записи актов гражданского состояния по последнему месту жительства умершего, месту наступления смерти, обнаружения тела умершего или нахождения организации, выдавшей документ о смерти. Заявление о смерти в ЗАГС должно быть сделано не позднее чем через три дня со дня наступления смерти или со дня обнаружения тела умершего. Орган загса, который осуществил государственную регистрацию смерти гражданина, оформляет и выдает свидетельство о смерти.[[54]](#footnote-54)

Пунктом 7 Правил ведения Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей от 16 октября 2003 г. № 630 установлено, что основанием для внесения в государственный реестр записи о государственной регистрации при прекращении физическим лицом деятельности в качестве индивидуального предпринимателя в рассматриваемом случае являются сведения о смерти или признании судом, умершим гражданина – индивидуального предпринимателя. Данные нормы предусматривают, в частности, обязанность органов, осуществляющих регистрацию актов гражданского состояния, сообщать о фактах смерти граждан в налоговые органы по месту своего нахождения в течение 10 дней после регистрации таких фактов.[[55]](#footnote-55)

В случае смерти индивидуального предпринимателя государственная регистрация утрачивает силу с момента смерти.

Заявление о признании индивидуального предпринимателя банкротом может быть подано в арбитражный суд гражданином-должником, кредитором, а также Федеральной налоговой службой России. Правом на подачу такого заявления обладают кредиторы, за исключением кредиторов по требованиям о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью, о взыскании алиментов, а также кредиторов, требования которых неразрывно связаны с их личностью.

К заявлению индивидуального предпринимателя может быть приложен план погашения его долгов, копии которого направляются кредиторам и иным лицам, участвующим в деле о банкротстве. При отсутствии возражений кредиторов арбитражный суд может утвердить план погашения долгов, что является основанием для приостановления производства по делу о банкротстве на срок не более чем три месяца.

Данный план содержит сведения о сроках срок его осуществления, о размерах сумм, ежемесячно оставляемых должнику и членам его семьи для обеспечения их жизнедеятельности, о размерах сумм, которые предполагается ежемесячно направлять на погашение требований кредиторов.[[56]](#footnote-56)

Особенностью процедуры банкротства индивидуальных предпринимателей является то, что хоть они и отвечают по своим обязательствам всем принадлежащим имуществом, но существует перечень имущества, на который взыскание не обращается. В соответствии со статьей 446 ГПК РФ взыскание по исполнительным документам не может быть обращено на следующее имущество, принадлежащее гражданину-должнику на праве собственности:

1) жилое помещение (его части), если для гражданина-должника и членов его семьи, совместно проживающих в принадлежащем помещении, оно является единственным пригодным для постоянного проживания помещением;

2) земельные участки, использование которых не связано с осуществлением гражданином-должником предпринимательской деятельности;

3) предметы обычной домашней обстановки и обихода, вещи индивидуального пользования (одежда, обувь и другие), за исключением драгоценностей и других предметов роскоши;

4) имущество, необходимое для профессиональных занятий гражданина-должника, за исключением предметов, стоимость которых превышает сто установленных федеральным законом минимальных размеров оплаты труда;

5) племенной, молочный и рабочий скот, олени, кролики, птица, пчелы, используемые для целей, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности, а также хозяйственные строения и сооружения, корма, необходимые для их содержания;

6) семена, необходимые для очередного посева;

7) продукты питания и деньги на общую сумму не менее трехкратной установленной величины прожиточного минимума самого гражданина-должника, лиц, находящихся на его иждивении;

8) топливо, необходимое семье гражданина-должника для приготовления своей ежедневной пищи и отопления в течение отопительного сезона своего жилого помещения;

9) средства транспорта и другое необходимое гражданину-должнику в связи с его инвалидностью имущество;

10) призы, государственные награды, почетные и памятные знаки, которыми награжден гражданин-должник.

Государственная регистрация при прекращении деятельности индивидуального предпринимателя в связи с принятием судом решения о признании его несостоятельным (банкротом) осуществляется на основании копии соответствующего решения суда. Данная копия решения суда поступает в регистрирующий орган в установленном законодательством Российской Федерации порядке.

В соответствии с Федеральным законом от 26.10.2002 «О несостоятельности (банкротстве)» банкротством называется признанная арбитражным судом неспособность должника в полном объеме удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей.

Дела о несостоятельности (банкротстве) относятся к подведомственности арбитражных судов (статья 33 Арбитражного процессуального кодекс Российской Федерации от 24 июля 2002 г. № 95-ФЗ) и рассматриваются с учетом особенностей судопроизводства по данной категории дел, определенных статьями главы 28 раздела кодекса. Специальные нормы, регулирующие банкротство гражданина, установлены статьями 202-213 Федерального закона от 26.10.2002 г. «О несостоятельности (банкротстве)».

Основанием для принятия решения о государственной регистрации в рассматриваемом случае является решение арбитражного суда о признании индивидуального предпринимателя банкротом и об открытии конкурсного производства, копию которого арбитражный суд, согласно статье 216 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, обязан направить в орган, зарегистрировавший гражданина в качестве индивидуального предпринимателя.[[57]](#footnote-57)

При признании индивидуального предпринимателя арбитражным судом несостоятельным (банкротом) государственная регистрация такого лица в качестве индивидуального предпринимателя утрачивает силу с момента принятия указанного выше судебного решения. С этого же момента, согласно статье 216 закона «О несостоятельности (банкротстве)», аннулируются выданные ему лицензии на осуществление отдельных видов предпринимательской деятельности.

Государственная регистрация при прекращении деятельности индивидуального предпринимателя в принудительном порядке осуществляется на основании решения суда о прекращении деятельности данного лица в качестве индивидуального предпринимателя в принудительном порядке.

В соответствии со статьей 25 Закона «О государственной регистрации» регистрирующий орган вправе обратиться в суд с требованием о прекращении деятельности физического лица в качестве индивидуального предпринимателя в принудительном порядке. Данное обращение имеет место быть в таких случаях, как неоднократные или грубые нарушения законов или иных нормативных правовых актов, регулирующих отношения, возникающие в связи с государственной регистрацией индивидуальных предпринимателей.

Если суд удовлетворит указанное требование, то копия соответствующего судебного решения направляется в регистрирующий орган.

Государственная регистрация лица в качестве предпринимателя в данном случае прекращается моментом принятия судом решения о прекращении в принудительном порядке его деятельности в качестве ИП.

Государственная регистрация прекращения физическим лицом деятельности в качестве индивидуального предпринимателя на основании вступления в силу приговора суда, которым предпринимателю назначено наказание в виде лишения права заниматься предпринимательской деятельностью на определенный срок, осуществляется на основании поступившей в регистрирующий орган информации о вступлении в силу такого решения суда.[[58]](#footnote-58)

В соответствии со ст. 390 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации приговор суда первой инстанции вступает в законную силу по истечении срока его обжалования в апелляционном или кассационном порядке, если он не был обжалован сторонами. Приговор суда апелляционной инстанции вступает в законную силу по истечении срока его обжалования в кассационном порядке, если он не был обжалован сторонами. В случае подачи жалобы или представления в кассационном порядке приговор, если он не отменяется судом кассационной инстанции, вступает в законную силу в день вынесения кассационного определения по данному делу.[[59]](#footnote-59)

Заверенная в установленном порядке копия вступившего в силу приговора, определения или постановления суда о назначении наказания в виде лишения физического лица права заниматься предпринимательской деятельностью на определенный срок представляется судом в регистрирующий орган по месту жительства осужденного физического лица. Представление осуществляется в течение пяти рабочих дней с момента вступления в силу указанных приговора, определения или постановления суда. Государственная регистрация лица в качестве индивидуального предпринимателя утрачивает силу с момента вступления в силу указанного приговора суда.

Государственная регистрация при прекращении физическим лицом деятельности в качестве индивидуального предпринимателя при аннулировании документа, подтверждающего право данного лица временно или постоянно проживать в Российской Федерации, или окончанием срока действия указанного документа осуществляется на основании поступившей в регистрирующий орган информации об аннулировании указанного документа. Или на основании окончания срока его действия.

Информация об аннулировании или об окончании срока действия документа, подтверждающего право индивидуального предпринимателя постоянно или временно проживать в Российской Федерации, представляется органом внутренних дел в регистрирующий орган по месту жительства физического лица. Представление осуществляется в течение пяти дней с момента принятия решения об аннулировании или даты окончания срока действия указанного документа в порядке, установленном Министерством налогов и сборов Российской Федерации (ФНС России) совместно с Министерством внутренних дел.

При аннулировании документа, подтверждающего право иностранного гражданина либо лица без гражданства временно или постоянно проживать в Российской Федерации, или окончания срока действия указанного документа государственная регистрация данных лиц в качестве индивидуальных предпринимателей прекращается со дня аннулирования или окончания срока действия соответствующего документа.

После прекращения государственной регистрации индивидуального предпринимателя регистрационное дело такого лица подлежит хранению в регистрирующих органах в течение 15 лет. [[60]](#footnote-60)

 Сведения о физических лицах, прекративших деятельность в качестве ИП содержащиеся в государственном реестре, подлежат удалению из электронной базы данных государственного реестра в течение пяти дней с момента внесения соответствующих записей в реестр. Эти сведения сохраняются на электронных носителях в регистрирующих органах в течение предельных сроков ведомственного хранения. По истечении предусмотренных сроков хранения документы, передаются в установленном порядке на постоянное или временное хранение в государственные архивы, предварительно пройдя экспертизу их ценности.

**2.2 Постановка на учет в налоговых органах и внебюджетных фондах**

В соответствии со статьей 19 Налогового кодекса Российской Федерации индивидуальные предприниматели, являются плательщиками налогов и сборов. Статья 23 Налогового кодекса обязывает индивидуального предпринимателя встать на учет в налоговые органы в качестве плательщика налогов. Постановка на учет индивидуального предпринимателя в налоговом органе по месту жительства осуществляется подачи заявления о постановки на налоговый учет на основании сведений, содержащихся в Едином государственном реестре индивидуальных предпринимателей. Постановлением Правительства Российской Федерации «Об утверждении форм и требований к оформлению документов, используемых при государственной регистрации юридических лиц, а также индивидуальных предпринимателей» обязательства о постановки на учет в налоговые органы по месту жительства физического лица, зарегистрированного в качестве индивидуального предпринимателя, возлагаются на территориальные отделения Министерства Налогов и сборов Российской Федерации.[[61]](#footnote-61)

Документом, подтверждающим факт постановки индивидуального предпринимателя на налоговый учет, является свидетельство о постановке на учет в налоговом органе, форма которого устанавливается Министерства Налогов и сборов Российской Федерации (ФНС России). Обязанность выдать предпринимателю такое свидетельство статьей 84 Налогового кодекса Российской Федерации возложил на налоговый орган, который осуществил постановку индивидуального предпринимателя на налоговый учет (т.е. налоговый орган по месту жительства).

Каждому налогоплательщику присваивается единый по всем видам налогов и сборов и на всей территории Российской Федерации идентификационный номер налогоплательщика (ИНН). Этот номер налогоплательщик обязан указывать в подаваемых в налоговый орган декларациях, отчетах, заявлениях или иных документах, а также в других случаях, предусмотренных законом.

Помимо регистрации в качестве налогоплательщика (постановки на налоговый учет) необходима также регистрация индивидуального предпринимателя в качестве страхователя:

1) в территориальном органе Пенсионного фонда Российской Федерации;

2) в исполнительном органе Фонда социального страхования РФ;

3) в территориальном фонде обязательного медицинского страхования.

Органы, осуществившие государственную регистрацию гражданина в качестве индивидуального предпринимателя, в срок не более чем пять рабочих дней с момента регистрации должны представить сведения, содержащиеся в Едином государственном реестре индивидуальных предпринимателей в государственные внебюджетные фонды. Данные сведения представляются для регистрации индивидуального предпринимателя в качестве страхователя (статья 11 Федерального закона «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей)».

Соответствующие органы внебюджетных фондов, получившие указанные сведения, обязаны осуществить регистрацию предпринимателя в качестве страхователя. Правила регистрации страхователей в органах внебюджетных фондов определяются в соответствии с рядом Федеральных законов РФ, это:

1. ФЗ от 15.12.2001 «Об обязательном пенсионном страховании в РФ».

2. ФЗ от 16.07.1999 «Об основах обязательного социального страхования».

3. ФЗ от 24.07.1998 «Об обязательном социальном страховании от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний».

4. ФЗ от 28.06.1991 «О медицинском страховании граждан в РФ».

Не позднее пяти дней с момента регистрации предпринимателя в качестве страхователя органы внебюджетных фондов представляют в орган, осуществивший государственную регистрацию, сведения о номере и дате регистрации индивидуального предпринимателя в качестве страхователя (пункт 4 статья 5 Федерального закона «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей»). Эти сведения отражаются в Едином государственном реестре индивидуальных предпринимателей. [[62]](#footnote-62)

В случаях, когда индивидуальный предприниматель заключает с физическими лицами трудовые договоры или договоры гражданско-правового характера, предметом которых является выполнение работ (оказание услуг), а также авторские договоры, он должен пройти процедуру регистрации в качестве страхователя, производящего выплаты физическим лицам. Такая процедура осуществляется по правилам, установленным страховщиком. Например, Порядок регистрации в территориальных органах Пенсионного фонда Российской Федерации страхователей, производящих выплаты физическим лицам, утвержден постановлением Правления Пенсионного фонда Российской Федерации от 19.07.2004 № 97. В таких случаях предприниматель в 30-дневный срок со дня заключения соответствующих договоров должен обратиться в территориальный орган Пенсионного фонда Российской Федерации с заявлением по форме, установленной в приложении 5 к указанному Порядку. Одновременно с заявлением представляются заверенные в установленном порядке копии: свидетельства о государственной регистрации или лицензии на осуществление определенной деятельности; документов, удостоверяющих личность страхователя и подтверждающих регистрацию по месту жительства; свидетельства о постановке на учет в налоговом органе; трудовых и (или) гражданско-правовых договоров, заключение которых обусловило необходимость такой регистрации.

Далее индивидуальному предпринимателю необходимо открыть расчетный счет в банке и изготовить печать.

Индивидуальным предпринимателям для осуществления денежных расчетов, связанных с предпринимательской деятельностью, необходимо иметь один или несколько банковских счетов. В настоящее время для открытия банковского счета не требуется представление в соответствующий банк документов, подтверждающих регистрацию предпринимателя в качестве страхователя в органах внебюджетных фондов. В соответствии со статьей 5 Федерального закона от 02.12.1990 № 395-1 «О банках и банковской деятельности» открытие кредитными организациями банковских счетов индивидуального предпринимателя осуществляется на основании свидетельства о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя и свидетельства о постановке на учет в налоговом органе.[[63]](#footnote-63)

При открытии банковского счета между предпринимателем и банком заключается договор банковского счета.

Для заключения договора индивидуальным предпринимателем в банк предоставляются следующие документы:

1) заявление на открытие счета;

2) паспорт или иной документ, удостоверяющий личность физического лица, миграционную карту, документ, подтверждающий право иностранного гражданина или лица без гражданства на пребывание (проживание) в Российской Федерации – для нерезидентов (за исключением граждан РФ);

3) свидетельство о государственной регистрации ИП;

4) банковская карточка;

5) лицензии (патенты), выданные индивидуальному предпринимателю на право осуществления деятельности, подлежащей лицензированию (регулированию путем выдачи патента);

6) свидетельство о постановке на учет в налоговом органе;

7) документы, подтверждающие полномочия лиц, указанных в карточке, на распоряжение денежными средствами, находящимися на банковском счете (если такие полномочия передаются третьим лицам). А в случае, когда договором предусмотрено удостоверение прав распоряжения денежными средствами, находящимися на счете, третьими лицами с использованием аналога собственноручной подписи, документы, подтверждающие полномочия лиц, наделенных правом использовать аналог собственноручной подписи.

В соответствии со статьей 23 Налогового кодекса Российской Федерации индивидуальный предприниматель должен в семидневный срок сообщить налоговому органу об открытии (закрытии) расчетного или иного счета. Нарушение срока представления сведений об открытии (закрытии) счета в банке влечет взыскание штрафа в установленном законом порядке.[[64]](#footnote-64)

Сведения о банковских счетах индивидуального предпринимателя в обязательном порядке включаются в Единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей.

Следующим шагом для индивидуального предпринимателя становится изготовление печати.

Печать – это печатная форма, содержащая рельефное или углубленное изображение текста с полным наименованием юридического или физического лица, служащая для производства оттиска на бумаге, сургуче, пластилине и иных материалах. Оттиск печати не подлежит исправлениям и дополнениям.[[65]](#footnote-65)

Изготовление печатей – это процесс превращения макета печати (эскиза или оттиска) в клише. Слова новая печать означают, что эта печать никогда и никем ранее не изготавливалась.

Законодательством Российской Федерации не предусмотрены требования по оформлению и содержанию печатей индивидуальных предпринимателей. Таким образом, индивидуальный предприниматель вправе, но не обязан иметь печать, и может обходиться подписью. Однако по сложившимся обычаям документооборота предприниматели обычно заверяют договоры, счета, акты выполненных работ и накладные своей печатью.

Печать и индивидуальных предпринимателей, в случае изготовления должна содержать следующие основные элементы:

1. Фамилию, имя, отчество индивидуального предпринимателя.

2. Местонахождение. Регион, местонахождение. Город.

3. Словосочетание: Индивидуальный предприниматель.

4. Регистрационный номер, указанный в свидетельстве о государственной регистрации (ОГРНИП).

5. Индивидуальный номер налогоплательщика.

6. Графические элементы – любая графика, окантовки и сетки разрешены в основной печати как дополнительная защита.

7. Логотип. Графические элементы и логотип разрабатывается индивидуальным предпринимателем самостоятельно. Наличие этих элементов на печати не обязательно.

Регистрации печати индивидуальных предпринимателей не подлежат.

По моему мнению, отсутствие обязанности регистрации печати индивидуальных предпринимателей в Едином Государственном реестре печатей является недостатком Российского законодательства, так как благодаря этому любое заинтересованное лицо сможет приобрести печать – копию печати того или иного индивидуального предпринимателя, для дальнейшего использования в интересах, нарушающих права, как самого индивидуального предпринимателя, так и иных лиц.

**2.3 Лицензирование деятельности индивидуального предпринимателя**

Государственная регистрация лица, постановка на налоговый учет, открытие счета – это основные процедуры, пройдя которые индивидуальный предприниматель может осуществлять предпринимательскую деятельность. Но не всегда. В ряде случаев предпринимателю, как и любому хозяйствующему субъекту предпринимательской деятельности не обойтись без дополнительного специального разрешения. Речь идет о лицензии. Дело в том, что статья 49 Гражданского кодекса Российской Федерации установлено, что на осуществление отдельных видов деятельности, перечень которых определяется законом, требуется специальное разрешение (лицензия). Право юридического лица осуществлять деятельность, на занятие которой необходимо получение лицензии, возникает с момента получения такой лицензии или в указанный в ней срок и прекращается по истечении срока ее действия, если иное не установлено законом. В свою очередь, статье 23 Гражданского кодекса Российской Федерации оговорено, что к предпринимательской деятельности граждан, осуществляемой без образования юридического лица, применяются правила Гражданского кодекса Российской Федерации, которые регулируют деятельность юридических лиц, являющихся коммерческими организациями, если иное не вытекает из закона, иных правовых актов или существа правоотношения.

Таким образом, Индивидуальным предпринимателям для занятия определенными видами деятельности необходимо наличие специального разрешения (лицензии).

На основании закона Российской Федерации от 08.08.2001 «О лицензировании отдельных видов деятельности» лицензируемым признается такой вид деятельности, на осуществление которого на территории Российской Федерации требуется получение лицензии. К лицензируемым относятся виды деятельности, осуществление которых может повлечь нанесение ущерба правам, законным интересам, здоровью граждан, обороне и безопасности государства, культурному наследию народов Российской Федерации и регулирование которых не может осуществляться иными методами, кроме как лицензированием.[[66]](#footnote-66)

Данный Федеральный закон определяет лицензирование как мероприятия, связанные с предоставлением лицензий, переоформлением документов, подтверждающих наличие лицензий, приостановлением и возобновлением действия лицензий, аннулированием лицензий и контролем лицензирующих органов за соблюдением лицензиатами при осуществлении лицензируемых видов деятельности соответствующих лицензионных требований и условий.[[67]](#footnote-67)

Правовое регулирование в сфере лицензирования осуществляет Правительство Российской Федерации. Правительство утверждает положения о лицензировании определенных видов деятельности, устанавливающие порядок лицензирования. После вступления в силу Федерального закона «О лицензировании отдельных видов деятельности» были утверждены положения о лицензировании всех видов деятельности, предусмотренных этим Федеральным законом в качестве лицензируемых. Правительство также определяет федеральные органы исполнительной власти, осуществляющие лицензирование определенных видов деятельности, устанавливает виды деятельности, лицензирование которых относится к ведению органов исполнительной власти субъектов РФ.[[68]](#footnote-68)

Законодательством России установлено, что осуществление лицензируемой деятельности без лицензии или с нарушением условий лицензирования признается правонарушением (незаконным предпринимательством). В зависимости от степени общественной опасности и размера причиненного ущерба оно влечет административную или уголовную ответственность. Пленум Верховного Суда Российской Федерации в постановлении от 18.11.2004 № 23 «О судебной практике по делам о незаконном предпринимательстве и легализации денежных средств или иного имущества, приобретенных преступным путем» разъяснил следующее. Под осуществлением предпринимательской деятельности с нарушением лицензионных требований и условий следует понимать занятие определенным видом предпринимательской деятельности на основании специального разрешения (лицензии) лицом, не выполняющим лицензионные требования и условия, выполнение которых лицензиатом обязательно при осуществлении лицензируемого вида деятельности. [[69]](#footnote-69)

В настоящее время виды деятельности, на осуществление которых требуется лицензия, определяются в соответствии со статьей 17 Федерального закона от 08.08.2001 «О лицензировании отдельных видов деятельности». Введение лицензирования иных видов деятельности возможно только путем внесения дополнений в предусмотренный этим Федеральным законом перечень лицензируемых видов деятельности. Виды деятельности, не включенные в перечень, установленный указанной статьей, осуществляются со дня вступления в силу названного Федерального закона без лицензий.

Пункт 1 статьи 17 Федерального закона «О лицензировании отдельных видов деятельности», предусматривает следующие виды деятельности, которые подлежат лицензированию.

Для того чтобы приступить к осуществлению любого из лицензируемых видов деятельности, индивидуальный предприниматель должен получить соответствующую лицензию в лицензирующем органе (то есть органе, уполномоченном на ведение лицензионной деятельности). Данная обязанность основана на требовании третьего абзаца пункта 1 статьи 49 Гражданского кодекса Российской Федерации. Это требование применяется к отношениям с участием индивидуальных предпринимателей в соответствии с пунктом 3 статьи 23. Его содержание было охарактеризовано выше.

Лицензия является специальным разрешением на осуществление конкретного вида деятельности при обязательном соблюдении лицензионных требований и условий, выданным лицензирующим органом хозяйствующему субъекту. Под лицензионными требованиями и условиями понимается совокупность установленных положениями о лицензировании конкретных видов деятельности требований и условий, выполнение которых лицензиатом обязательно при осуществлении лицензируемого вида деятельности.[[70]](#footnote-70)

Лицензия предоставляется на каждый вид деятельности, указанный в пункте 1 статьи 17 Федерального закона «О лицензировании отдельных видов деятельности». Иными словами, если предприниматель намерен осуществлять несколько лицензируемых видов деятельности, то он обязан получить лицензию на каждый из них в соответствующем лицензирующем органе.

Деятельность, на осуществление которой лицензия предоставлена федеральным органом исполнительной власти или органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации, может осуществляться на всей территории России. Деятельность, на осуществление которой лицензия предоставлена лицензирующим органом субъекта Российской Федерации, может осуществляться на территориях иных субъектов Федерации при условии уведомления лицензиатом лицензирующих органов соответствующих субъектов Российской Федерации в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.[[71]](#footnote-71)

Деятельность, на осуществление которой предоставлена лицензия, может осуществляться только получившим ее лицом. Срок действия лицензии устанавливается в зависимости от специфики вида деятельности, но, по общему правилу, не может быть менее пяти лет. Срок действия лицензии по его окончании может быть продлен по заявлению лицензиата путем переоформления документа, подтверждающего наличие лицензии. Положениями о лицензировании отдельных видов деятельности может быть предусмотрено бессрочное действие лицензии.

Для того чтобы получить лицензию ИП должен представить в соответствующий лицензирующий орган следующие документы:

1) заявление о предоставлении лицензии с указанием фамилии, имени, отчества, места жительства, данных документа, удостоверяющего личность; лицензируемого вида деятельности, который ИП намерен осуществлять;

2) копия свидетельства о государственной регистрации гражданина в качестве индивидуального предпринимателя (с предъявлением оригинала в случае, если копия не заверена нотариусом);

3) копия свидетельства о постановке соискателя лицензии на учет в налоговом органе;

4) квитанция об уплате государственной пошлины. Размеры государственной пошлины определяются по правилам статьи 333.33 Налогового кодекса РФ;

5) сведения о квалификации работников соискателя лицензии.

Кроме указанных документов в положениях о лицензировании конкретных видов деятельности может быть предусмотрено представление иных документов, наличие которых при осуществлении конкретного вида деятельности установлено соответствующими федеральными законами, а также иными нормативными правовыми актами, принятие которых предусмотрено соответствующими федеральными законами.

Не допускается требовать от соискателя лицензии представления документов, не предусмотренных Федеральным законом «О лицензировании отдельных видов деятельности» и иными федеральными законами.

Все документы, представленные в соответствующий лицензирующий орган для предоставления лицензии, принимаются по описи, копия которой направляется (вручается) соискателю лицензии с отметкой о дате приема документов указанным органом.

Лицензирующий орган принимает решение о предоставлении или об отказе в предоставлении лицензии в срок, не превышающий 5 дней со дня поступления заявления о предоставлении лицензии со всеми необходимыми документами. Соответствующее решение оформляется приказом лицензирующего органа. Более короткие сроки принятия решения о предоставлении или об отказе в предоставлении лицензии могут устанавливаться положениями о лицензировании конкретных видов деятельности. Лицензирующий орган обязан в указанный срок письменно уведомить соискателя лицензии о принятии решения о предоставлении или об отказе в предоставлении лицензии.

В течение трех дней после представления соискателем лицензии документа, подтверждающего уплату государственной пошлины за предоставление лицензии, лицензирующий орган бесплатно выдает лицензиату документ, подтверждающий наличие лицензии.[[72]](#footnote-72)

Основаниями отказа в предоставлении лицензии являются:

1. Наличие в документах, представленных соискателем лицензии, недостоверной или искаженной информации.

2. Несоответствие соискателя лицензии, принадлежащих ему или используемых им объектов лицензионным требованиям и условиям.

Не допускается отказ в выдаче лицензии на основании величины объема продукции (работ, услуг), производимой или планируемой для производства соискателем лицензии.

Соискатель лицензии имеет право обжаловать в порядке, установленном законодательством Российской Федерации, отказ лицензирующего органа в предоставлении лицензии или его бездействие.

Лицензирование предполагает проведение последующего контроля, за соблюдением предпринимателем лицензионных требований и условий, определенных положением о лицензировании конкретного вида деятельности. Такой контроль осуществляют лицензирующие органы в пределах их компетенции. Указанные органы вправе:

1. Проводить проверки деятельности лицензиата на предмет ее соответствия лицензионным требованиям и условиям.

2. Запрашивать у лицензиата необходимые объяснения и документы при проведении проверок.

3. Составлять на основании результатов проверок акты (протоколы) с указанием конкретных нарушений.

4. Выносить решения, обязывающие лицензиата устранить выявленные нарушения, устанавливать сроки устранения таких нарушений.

5. Выносить предупреждение лицензиату.[[73]](#footnote-73)

В случае выявления неоднократных нарушений или одного грубого нарушения предпринимателем лицензионных требований и условий лицензирующие органы вправе приостанавливать действие лицензий. Лицензирующий орган в этом случае устанавливает срок устранения нарушений, повлекших приостановление действия лицензии. Данный срок не может превышать шести месяцев. Если в установленный срок предприниматель не устранил указанные нарушения, то лицензирующий орган обязан обратиться в суд с заявлением об аннулировании лицензии. Если же лицензиат в установленный срок устранил нарушения, то он должен письменно уведомить об этом лицензирующий орган. В таком случае указанный орган после проверки устранения нарушений принимает решение о возобновлении действия лицензии и сообщает об этом в письменной форме лицензиату. Плата за возобновление действия лицензии не взимается.[[74]](#footnote-74)

Лицензия утрачивает юридическую силу в случае прекращения действия свидетельства о государственной регистрации гражданина в качестве индивидуального предпринимателя.

Лицензия может быть аннулирована решением суда на основании заявления лицензирующего органа, если нарушение лицензиатом лицензионных требований и условий повлекло нанесение ущерба правам, законным интересам, здоровью граждан, обороне и безопасности государства.

Деятельность контроля государства в сфере лицензирования, призвана обеспечить права потребителей России на качественное и безопасное потребление товаров работ и услуг на территории Российской Федерации.

В данной главе мною были рассмотрены такие важные этапы как приобретения и прекращения статуса индивидуального предпринимателя путем государственной регистрации, постановка на учет в налоговые и внебюджетные фонды и лицензирование индивидуальной предпринимательской деятельности, как способ контроля государства за качеством изготавливаемых индивидуальными предпринимателями товаров, выполняемых работ или оказываемых услугами.

**3. ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ОТДЕЛЬНЫХ АСПЕКТОВ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ ИНДИВИДУАЛЬНОГО ПРЕДПРИНИМАТЕЛЯ**

**3.1 Налогообложение деятельности индивидуального предпринимателя**

Как и коммерческие юридические лица, индивидуальные предприниматели являются субъектом налогообложения.

Граждане, являющиеся индивидуальными предпринимателями, обязаны вести учет и предоставлять налоговую отчетность согласно правилам, установленным государственными налоговыми органами.

Индивидуальные предприниматели, осуществляя свою деятельность, оплачивают налоги и сборы, предусмотренные Налоговым кодексом Российской Федерации. При использовании специальных налоговых режимов индивидуальные предприниматели могут быть освобождены от уплаты ряда налогов.

В соответствии с НК Российской Федерации, существуют общепринятая система налогообложения и специальные налоговые режимы.

В соответствии с общепринятой системой налогообложения, предприниматель обязан уплачивать все те налоги, которые предусмотренные для него Налоговым кодексом. При применении специальных налоговых режимов, несколько налогов, как правило, заменяются одним.[[75]](#footnote-75)

Если же индивидуальный предприниматель не использует специальные налоговые режимы, основной налог, который он должен уплачивать, это налог на доходы физических лиц. Помимо данного налога при применении общепринятой системы налогообложения предприниматель уплачивает целый ряд налогов. Налоговым кодексом предусмотрена уплата налога на имущество, налога на добавленную стоимость, единого социальный налог, налога с продаж, транспортного налога, налога на землю, ряд других налогов.

Перечень налогов, обязательных к уплате индивидуальным предпринимателем, зависит, от состава имущества и от системы налогообложения, применяемой данным субъектом.

Исчисление и уплату налога с доходов от предпринимательской деятельности производят следующие налогоплательщики:

1. Физические лица, зарегистрированные в установленном действующим законодательством порядке и осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, – по суммам доходов, полученных от осуществления такой деятельности.

2. Частные нотариусы и другие лица, занимающиеся в установленном действующим законодательством порядке частной практикой, – по суммам доходов, полученных от такой деятельности.[[76]](#footnote-76)

Данный вид налога уплачивается налогоплательщиком один раз в календарный год, путем подачи в налоговую службу налоговой декларации.

Объектом налога с доходов физических лиц признается доход, полученный налогоплательщиками:

1) от источников в Российской Федерации и (или) от источников за пределами Российской Федерации – для физических лиц, являющихся налоговыми резидентами Российской Федерации;

2) от источников в Российской Федерации – для физических лиц, не являющихся налоговыми резидентами Российской Федерации.

Чтобы рассчитать размер налога с доходов от предпринимательской деятельности, необходимо предварительно определить следующие показатели:

1. Валовой доход. Он включает в себя все поступления физического лица от выполнения им услуг или действий, произведенных в пользу или по поручению физических или юридических лиц, независимо от формы и характера означенных услуг или действий. У индивидуальных предпринимателей размер валового дохода соответствует полученной в отчетном году выручке по каждому виду деятельности, по которому гражданин имеет свидетельство о регистрации в качестве предпринимателя без образования юридического лица. Однако в валовой доход не включаются суммы полученных доходов, которые не подлежат налогообложению на территории РФ.

2. Расходы, связанные с осуществлением деятельности ИП.

3. Совокупный годовой (чистый) доходов.

Совокупный годовой доход представляет собой разность между валовым доходом, полученным в течение календарного года, и документально подтвержденными расходами, связанными с извлечениями этого дохода.

При определении налоговой базы учитываются все доходы налогоплательщика, полученные им как в денежной, так и в натуральной форме, или права на распоряжение которыми у него возникло, а также доходы в виде материальной выгоды полученной при осуществлении деятельности.

У физических лиц объектом налогообложения являются полученные доходы, которые и подлежат отражению в декларации о доходах. Если же по каким-либо видам деятельности предприниматель понес убытки (что можно определить по его книге учета доходов и расходов), то это означает, что по данному виду деятельности у предпринимателя отсутствует налогооблагаемая база, и, следовательно, такой вид деятельности не подлежит отражению в декларации о доходах. Совокупный доход будет складываться из доходов, полученных от осуществления тех видов деятельности, по которым в соответствии с данными книги учета предпринимателем получен доход, а также доходов, полученных из других источников и подлежащих обложению подоходным налогом (если таковые имелись в отчетном календарном году).

Индивидуальными предпринимателями в Российской Федерации в основном используются специальные налоговые режимы, поскольку их использование освобождает индивидуальных предпринимателей от уплаты целого ряда налогов предусмотренных законодательством, при этом, по мнению автора облегчая процедуру уплаты налогов.

Понятие специального налогового режима содержится в статье 18 Налогового кодекса Российской Федерации. Специальный налоговый режим – это особый порядок исчисления и уплаты налогов и сборов в течение определенного периода времени, применяемый в случаях и в порядке, установленных Налоговым кодексом Российской Федерации и принимаемыми в соответствии с ним федеральными законами. К специальным налоговым режимам, применяемым индивидуальными предпринимателями, относятся:

1. Упрощенная система налогообложения.

2. Единый налог на вмененный доход.

3. Система налогообложения для сельхоз. товаропроизводителей.

Теперь подробней о каждом налоговом режиме.

Упрощенная система налогообложения

Как уже было указано, наряду с общепринятой (традиционной) системой налогообложения действует упрощенная система, и переход к ее применению осуществляется на добровольной основе.

Индивидуальный предприниматель подает заявление о переходе на упрощенную систему налогообложения в налоговый орган по месту жительства. Заявление подается в период с 1 октября по 30 ноября года, предшествующего году, начиная с которого налогоплательщики переходят на упрощенную систему налогообложения.

Упрощённая система налогообложения — особый вид налогового режима, ориентированный на снижение налогового бремени в организациях малого предпринимательства и облегчение ведения налогового учёта.

Для использования данного вида налогового режима индивидуальному предпринимателю необходимо выполнить некоторые условия предусмотренные Российским законодательством.

Условия упрощенной системы налогообложения:

1. Средняя численность работников у индивидуального предприниматели за налоговый период, не должна превышает 100 человек;

2. По итогам девяти месяцев года, в котором подаётся заявление о переходе на упрощённую систему налогообложения, доход от реализации, не должен превышать 20 миллионов рублей. [[77]](#footnote-77)

Эти условия, с одной стороны, соответствуют критериям, применяемым для отнесения лиц к субъектам малого предпринимательства (например, ограничение по численности наемных работников), с другой стороны, субъекты, которые не относятся к субъектам малого предпринимательства, могут использовать упрощенную систему налогообложения (например, некоммерческие организации, если, конечно, соблюдены все иные условия).[[78]](#footnote-78)

Кроме того, перейти на упрощенную систему налогообложения не могут:

1. Индивидуальные предприниматели, занимающиеся игорным бизнесом.

Под игорным бизнесом понимается деятельность, связанная с извлечением индивидуальными предпринимателями доходов в виде выигрыша и (или) платы за проведение азартных игр и (или) пари, не являющаяся реализацией товаров (имущественных прав), работ или услуг.

Таким образом, любое лицо, занимающееся указанной деятельностью, не сможет перейти на упрощенную систему налогообложения. К примеру, не смогут этого сделать индивидуальные предприниматели, открывшие букмекерские конторы или залы игровых автоматов, и т.д.

2. Индивидуальные предприниматели, занимающиеся производством подакцизных товаров, а также добычей и реализацией полезных ископаемых, за исключением общераспространенных полезных ископаемых.

В статье 181 Налогового кодекса Российской Федерации установлено, что подакцизными товарами признаются:

1) спирт этиловый, за исключением спирта коньячного;

2) спиртосодержащая продукция (растворы, эмульсии, суспензии и другие виды продукции в жидком виде) с объемной долей этилового спирта более 9 процентов.

3) алкогольная продукция (спирт питьевой, водка, ликероводочные изделия, коньяки, вино и иная пищевая продукция с объемной долей этилового спирта более 1,5 процента, за исключением виноматериалов);

4) пиво;

5) табачная продукция;

6) автомобили легковые и мотоциклы;

7) автомобильный бензин;

8) дизельное топливо;

9) моторные масла для дизельных и карбюраторных двигателей;[[79]](#footnote-79)

Применение упрощенной системы налогообложения индивидуальными предпринимателями освобождается от уплаты следующих налогов:

1) налога на доходы физических лиц (в отношении доходов, полученных от осуществления предпринимательской деятельности);

2) налога на добавленную стоимость (за исключением налога на добавленную стоимость, подлежащего уплате при ввозе товаров на таможенную территорию Российской Федерации);

3) налога с продаж;

4) налога на имущество (в отношении имущества, используемого для осуществления предпринимательской деятельности);

5) единого социального налога с доходов, полученных от предпринимательской деятельности, а также выплат и иных вознаграждений, начисляемых ими в пользу физических лиц, уплатой единого налога, исчисляемого по результатам хозяйственной деятельности за налоговый период.[[80]](#footnote-80)

Согласно статье 346.14 Налогового кодекса Российской Федерации объектом налогообложения упрощенной системы являются:

1. Доходы (ставка налога составляет 6 процентов);

2. Доходы минус расходы (ставка налога составляет 15 процентов).

Некоторые налогоплательщики задают вопрос, можно ли по одному виду деятельности применять объект налогообложения, скажем, доходы, а по другому доходы, уменьшенные на величину расходов. Нет, законодательство дает право выбора только одного объекта налогообложения. Применение индивидуальными предпринимателями сразу нескольких объектов налогообложения действующим законодательством не предусмотрено.

Индивидуальные предприниматели при определении объекта налогообложения учитывают следующие доходы:

1. Доходы от реализации.

Доходом от реализации признается выручка от реализации товаров (работ, услуг) как собственного производства, так и ранее приобретенных, выручка от реализации имущественных прав.

В соответствии со статьей 249 Налогового кодекса Российской Федерации выручка от реализации определяется исходя из всех поступлений, связанных с расчетами за реализованные товары (работы, услуги). А так же имущественные права, выраженные в денежной и (или) натуральной формах.

2. Внереализационные доходы. Перечень данных доходов установлен ст. 250 Налогового кодекса РФ.

Индивидуальные предприниматели при определении объекта налогообложения учитывают следующие расходы:

1) расходы на оказание услуг по гарантийному ремонту и обслуживанию;

2) расходы на подготовку и освоение новых производств;

3) расходы на канцелярские товары;

4) арендные платежи за арендуемое имущество;

5) расходы на обеспечение пожарной безопасности налогоплательщика в соответствии с законодательством Российской Федерации, расходы на услуги по охране имущества, обслуживанию охранно-пожарной сигнализации, расходы на приобретение услуг пожарной охраны и иных услуг охранной деятельности;

6) расходы на оплату труда, выплату пособий по временной нетрудоспособности в соответствии с законодательством Российской Федерации;

7) иные расходы, определенные статьей 346.16. Налогового кодекса РФ.[[81]](#footnote-81)

Для уплаты налога индивидуальному предпринимателю необходимо составить налоговую декларацию, которая подается в налоговый орган по месту жительства индивидуального предпринимателя.

Форма налоговой декларации и Порядок ее заполнения утверждены Приказом Минфином России от 17 января 2006 г. № 7н (в редакции Приказа Минфина России от 19 декабря 2006 г. № 176н).

Декларация по единому налогу состоит из:

1. Титульного листа, отражающего сведения об отчетном периоде, объекте налогообложения, наименовании налогового органа и самого налогоплательщика, реквизитов постановки налогоплательщика на учет и дату представления налоговой декларации.

2. Раздела 1, отражающего сумму единого (минимального) налога, подлежащего уплате в бюджет по данным налогоплательщика.

3. Раздела 2, включающего расчет единого и минимального налогов.

Целью введения упрощенной системы налогообложения, по моему мнению, является стимулирование развития предпринимательской деятельности в сфере малого предпринимательства, уровень развития которого в значительной степени определяет уровень развития экономики государства в целом.

Однако при использовании данной системы налогообложения наблюдается тенденция роса теневого дохода, который можно выявить только путем проведения налоговых проверок (см. приложение 2).

Система налогообложения в виде единого налога на вмененный доход

Система налогообложения в виде единого налога на вмененный доход для отдельных видов деятельности является специальным режимом налогообложения. Она регулируется главой 26.3 Налогового кодекса РФ.

В отношении отдельных видов предпринимательской деятельности, подпадающих под действие ЕНВД, законодатель ставит условия и ограничения (по площади торгового зала, площади зала обслуживания посетителей, количеству используемых автотранспортных средств), соблюдение которых для налогоплательщиков в целях применения единого налога является обязательным.[[82]](#footnote-82)

Переход на уплату ЕНВД является обязательным. Конечно, при условии, что предприниматель осуществляет виды деятельности, подлежащие переводу на уплату ЕНВД. Данная система налогообложения представляет собой вмененный (потенциальный, предполагаемый) доход индивидуального предпринимателя в отдельных непроизводственных сферах деятельности, который рассчитывается на основе ряда показателей таких, как базовый уровень доходности и корректирующие коэффициенты.

Базовая доходность – условная месячная доходность в стоимостном выражении на ту или иную единицу физического показателя, характеризующего определенный вид предпринимательской деятельности в различных сопоставимых условиях, которая используется для расчета величины вмененного дохода на территории Российской Федерации.[[83]](#footnote-83)

Корректирующие коэффициенты базовой доходности – коэффициенты, показывающие степень влияния того или иного условия на результат предпринимательской деятельности, облагаемой единым налогом.

Система налогообложения в виде единого налога на вмененный доход применяется по решению представительных органов муниципальных районов, городских округов в отношении определенных видов деятельности, таких как:

1. Розничной торговли, осуществляемой через магазины и павильоны с площадью торгового зала не более 150 квадратных метров по каждому объекту организации торговли. Розничная торговля, осуществляемая через магазины и павильоны с площадью торгового зала более 150 квадратных метров по каждому объекту организации торговли, признается видом предпринимательской деятельности, в отношении которого единый налог не применяется.

2. Распространения наружной рекламы.

3. Оказания услуг по предоставлению во временное владение мест для стоянки автотранспортных средств, а также по хранению автотранспортных средств на платных стоянках (за исключением штрафных автостоянок).

4. Иные виды предпринимательской деятельности указанные в статье 346.26 Налогового кодекса Российской Федерации.[[84]](#footnote-84)

То есть порядок исчисления данного налога устанавливают именно представительные органы муниципальных районов и городских округов. В качестве примера можно привести Решение Думы г. Братска от 30 сентября 2005 г. №67/г-Д. «О системе налогообложения, в виде единого налога на вмененный доход для отдельных видов деятельности в городе Братске».

Объектом налогообложения при применении единого налога признается вмененный доход налогоплательщика. Налоговая база рассчитывается как произведение базовой доходности по определенному виду деятельности и величины физического показателя, характеризующего вид деятельности, в свою очередь базовая доходность корректируется (умножается) на коэффициенты K1 и К2 и умножается на количество месяцев налогового периода (см. рис. 3.1.).

Базовая доходность – условная месячная доходность, в стоимостном выражении на ту или иную единицу физического показателя, характеризующего вид деятельности.

Величина физического показателя – установлена Налоговым кодексом РФ по каждому виду деятельности (количество работников, включая индивидуального предпринимателя; площадь помещения в квадратных метрах).

Корректирующие коэффициенты базовой доходности:

К1 – устанавливаемый на календарный год коэффициент-дефлятор, учитывающий изменение потребительских цен на товары (работы, услуги) в РФ.

В соответствии с приказом Министерства экономического развития Российской Федерации от 12 ноября 2008 г. № 392 «Об установлении коэффициента дефлятора К1 на 2009 год», коэффициент К1 составил 1,148. В 2008 году этот показатель составлял 1,081. Не смотря на экономический кризис данный коэффициент в 2009 году увеличился, увеличив при этом налоговую базу индивидуальным предпринимателям – плательщикам ЕНВД

К2 – корректирующий коэффициент базовой доходности, учитывающий совокупность особенностей ведения предпринимательской деятельности, в том числе ассортимент товаров (работ, услуг), сезонность, режим работы, фактический период времени осуществления деятельности, величину доходов, особенности места ведения предпринимательской деятельности, площадь информационного поля электронных табло, площадь информационного поля наружной рекламы с любым способом нанесения изображения, площадь информационного поля наружной рекламы с автоматической сменой изображения, количество автобусов любых типов, трамваев, троллейбусов и так далее.[[85]](#footnote-85)

3 – количество месяцев налогового периода.

Уплата налога производится налогоплательщиком по итогам налогового периода не позднее двадцать пятого числа первого месяца следующего налогового периода. Налогоплательщики, работающие по данной системе налогообложения, отчитываются по форме, утвержденной Приказом Минфина России от 17 января 2006 г. № 8.

Декларация состоит из титульного листа и трех разделов.

Раздел 1. Сумма единого налога на вмененный доход для отдельных видов деятельности, подлежащая уплате в бюджет, по данным налогоплательщика

Раздел 2. Расчет суммы единого налога на вмененный доход для отдельных видов деятельности

Раздел 3. Расчет суммы единого налога на вмененный доход, подлежащей уплате в бюджет за налоговый период.

По мнению экспертов Министерства экономики Российской Федерации, данный вид налога позволяет увеличить налоговые поступления в бюджеты разных уровней как минимум в 5 раз. Кроме того, по моему мнению, этот налога позволил значительно сократить оборот теневого капитала в сфере малого предпринимательства, который, в основном, осуществляется в таких отраслях, как торговля, общественное питание, строительство, ремонт, транспортное обслуживание населения и другие виды платных услуг (см. приложение 3).

Система налогообложения для сельхоз. товаропроизводителей

Последним специальным налоговым режимом, применяемым индивидуальными предпринимателями является система налогообложения сельскохозяйственных товаропроизводителей.

Налогоплательщиками данного режима признаются крестьянские (Фермерские) хозяйства, перешедшие на уплату единого сельскохозяйственного налога в порядке, установленном Налоговым кодексом Российской Федерации.

Сельскохозяйственные товаропроизводители, изъявившие желание перейти на уплату единого сельскохозяйственного налога, подают в налоговый орган заявление в период с 20 октября по 20 декабря года, предшествующего году, начиная с которого сельскохозяйственные товаропроизводители переходят на уплату единого сельскохозяйственного налога.

Объектом налогообложения признаются доходы, уменьшенные на величину расходов, как и при упрощенной системе налогообложения. Ставка налога установлена Налоговым кодексом российской Федерации и составляет 6 процентов. Это, по моему мнению, способствует поддержанию Российского сельскохозяйственного производителя.

При уплате налогов по любой системе налогообложения индивидуальными предпринимателями представляется в налоговые органы соответствующая декларация. Декларация может быть представлена либо в электронном виде в соответствии с «Порядком представления налоговой декларации в электронном виде по телекоммуникационным каналам связи», утвержденным приказом Министерства налогов и сборов России от 02.04.2002 № БГ-3-32/169 «Об утверждении Порядка представления налоговой декларации в электронном виде по телекоммуникационным каналам связи». Либо на бумажном носителе. Представляется декларация лично налогоплательщиком, либо по почте, в том числе электронной с использованием Интернета.

По моему мнению, составление и предоставление налоговой декларации в электронном виде, путем использования программы НАЛОГОПЛАТЕЛЬЩИК ЮЛ значительно экономит время, как налогоплательщика, так и налоговых инспекторов.

**3.2 Использование индивидуальным предпринимателем контрольно кассовой техники**

Принимать наличные деньги от населения или от юридических лиц за проданные товары, работы, услуги предприниматель может только с применением контрольно-кассовой техники. Это значит, что в момент оплаты товара (работ, услуг) наличными денежными средствами предприниматель должен выдать покупателю кассовый чек, отпечатанный на контрольно-кассовой технике.

Под контрольно кассовой техникой в Законе № 54-ФЗ «О применении контрольно-кассовой техники при осуществлении наличных денежных расчетов и (или) расчетов с использованием платежных карт» понимается техника, которая используется при осуществлении наличных денежных расчетов или расчетов с использованием платежных карт. Помимо контрольно-кассовых машин, оснащенных фискальной памятью, к контрольно-кассовой технике относятся электронно-вычислительные машины и программно-технические комплексы. Вся контрольно-кассовая техника должна иметь в своем составе общие элементы, например денежный ящик, блок клавиатуры, оперативное запоминающее устройство, блок фискальной памяти, печатающее устройство и так далее.

Требования, предъявляемые к использованию контрольно кассовой техники:

1. Модель контрольно-кассовой техники, которую использует предприниматель, должна быть внесена в Государственный реестр.

2. Техника должна иметь фискальную память и эксплуатироваться в фискальном режиме.

3. Техника должна быть исправна.

4. Техника должна быть зарегистрирована в налоговых органах по месту учета индивидуального предпринимателя в качестве налогоплательщика.[[86]](#footnote-86)

Документы необходимые для регистрации техники в налоговых органах:

1) заявление о регистрации;

2) технический паспорт контрольно-кассовой техники;

3) паспорт версии контрольно-кассовой техники (оригинал и копию);

4) договор на техническое обслуживание контрольно-кассовой техники;

5) журнал кассира-операциониста. Страницы журнала нужно предварительно пронумеровать, сам журнал прошнуровать, заверить печатью организации, а также подписью индивидуального предпринимателя.

Регистрация проводится в течение пяти дней, по факту регистрации налоговые органы выдают индивидуальному предпринимателю карточку ККТ.

Налоговые органы могут отказать в регистрации контрольно-кассовой техники. Это происходит, в частности, если:

1) документы, необходимые для регистрации, представлены не в полном объеме, оформлены ненадлежащим образом, данные в представленных документах не соответствуют данным дела индивидуального предпринимателя, которое хранится в архиве;

2) представленный к регистрации аппарат исключен из Государственного реестра ККТ, используемой на территории РФ;

3) контрольно-кассовая техника не соответствует предъявляемым для нее техническим требованиям:

- отсутствует либо повреждена пломба центра технического обеспечения,

- отсутствует маркировка предприятия-изготовителя,

- отсутствует одно из средств визуального контроля;

4) контрольно-кассовая техника не печатает или печатает не полностью на кассовом чеке реквизиты индивидуального предпринимателя.

Основные правила эксплуатации контрольно-кассовой техники определены Письмом Министерства финансов России от 30 августа 1993 г. № 104. Несмотря на то, что они относятся к расчетам с населением, их можно применять и при расчетах с юридическими лицами.[[87]](#footnote-87)

Если предприниматель собирается самостоятельно работать на контрольно-кассовой техники, то ему придется освоить правила ее эксплуатации в объеме технического минимума, а также изучить Типовые правила эксплуатации. Подготовку кассиров-операционистов по вопросам применения техники осуществляют центры технического обслуживания (ЦТО). По окончании подготовки выдается соответствующий документ.

На каждый кассовый аппарат открывается Журнал кассира-операциониста (форма № КМ-4), в котором ежедневно фиксируются операции по приходу и расходу денег. Он должен быть прошнурован, пронумерован и скреплен подписями налогового инспектора и предпринимателя. В этом журнале ведется учет выручки, полученной с применением контрольно-кассовой техники. Записи в журнале кассира-операциониста производятся ежедневно в хронологическом порядке без помарок. Все исправления должны быть оговорены и заверены подписями кассира-операциониста или предпринимателя. Записи в журнале делаются, в не зависимости от продаж. Журнал является основным документом, подтверждающим факт расчетов с использованием контрольно-кассовой техники.

В соответствии с Федеральным законом от 25.04.2003 «О применении контрольно-кассовой техники при осуществлении наличных денежных расчетов и (или) расчетов с использованием платежных карт» индивидуальный предприниматель освобождается от применения контрольно-кассовой техники в следующих случаях:

1. В силу специфики своей деятельности:

1) продажи газет и журналов, а также сопутствующих товаров в газетно-журнальных киосках при условии, если доля продажи газет и журналов в их товарообороте составляет не менее 50 процентов и ассортимент сопутствующих товаров утвержден органом исполнительной власти субъекта РФ;

2) продажи ценных бумаг;

3) продажи лотерейных билетов;

4) продажи проездных билетов и талонов для проезда в городском общественном транспорте;

5) обеспечения питанием учащихся и работников общеобразовательных школ и приравненных к ним учебных заведений во время учебных занятий;

6) торговли на рынках, ярмарках, в выставочных комплексах, а также на других территориях, отведенных для осуществления торговли. Исключением являются находящиеся в этих местах торговли магазинов, павильонов, киосков, палаток, автолавок, авто магазинов, автофургонов, помещений контейнерного типа и других, аналогично обустроенных и обеспечивающих показ и сохранность товара торговых мест, открытых прилавков внутри крытых рыночных помещений при торговле непродовольственными товарами;

7) продажи в сельской местности лекарственных препаратов в аптечных пунктах, расположенных в фельдшерско-акушерских пунктах;

8) торговли в киосках мороженым и безалкогольными напитками;[[88]](#footnote-88)

9) в иных установленных законом случаях.

2. В связи с особенностью своего местонахождения:

Индивидуальные предприниматели, находящиеся в отдаленных или труднодоступных местностях (за исключением городов, районных центров, поселков городского типа), указанных в перечне, утвержденном органом государственной власти субъекта Российской Федерации.

Председатель Правительства Российской Федерации Владимир Путин дал ряд поручений по итогам состоявшегося 22 апреля 2009 г. Всероссийского форума по малому и среднему предпринимательству.

Министерству экономического развития было поручено обеспечить рассмотрение и принятие Государственной думой в период весенней сессии 2009 года проектов федеральных законов № 471693-4 связанный с внесением изменений в статью 2 Федерального закона «О применении контрольно-кассовой техники при осуществлении наличных денежных расчетов и (или) расчетов с использованием платежных карт». В части освобождения организаций и индивидуальных предпринимателей, уплачивающих единый налог на вмененный доход для отдельных видов деятельности, от обязанности применения контрольно-кассовой техники.[[89]](#footnote-89)

Законопроект об отмене контрольно-кассовой техники для плательщиков ЕНВД был принят в первом чтении около года назад, однако дальнейшее его рассмотрение затянулось. Путин указал, что работу над этим законопроектом Правительство в контакте с Госдумой постарается завершить не позднее 01.07.2009.

По моему мнению, отмена контрольно-кассовой техники для индивидуальных предпринимателей находящихся на системе налогообложения в виде единого налога на вмененный доход имеет положительную тенденцию, направленную на поддержку малого предпринимательства в условиях экономического кризиса.

Если говорить о контрольно-кассовой техники как о контроле доходов предпринимателей со стороны государства, то плательщикам ЕНВД кассовые аппараты как таковые не нужны. Налоговая база данным субъектам права вменяется, то есть устанавливается законом и не зависит от полученных в результате предпринимательской деятельности доходов.

Таким образом, изменение данного законодательства можно расценивать как отказ государства от тотального контроля доходов граждан от индивидуальной предпринимательской деятельности.

**3.3 Индивидуальный предприниматель как работодатель**

Индивидуальная предпринимательская деятельность может осуществляться двумя способами: с привлечением и без привлечения наемного труда.

Регулированию трудовых правоотношений, лиц работающих у индивидуального предпринимателя посвящена глава 48 Трудового кодекса РФ Особенности регулирования труда работников, работающих у работодателей – физических лиц. Подобное акцентирование внимания на особенностях рассматриваемой разновидности правоотношений обусловлено многочисленными случаями нарушений индивидуальными предпринимателями действующего трудового законодательства, в особенности статей, регламентирующих заключение трудового договора, перевод на другую работу, расторжение трудового договора.

Индивидуальный предприниматель-работодатель обладает всеми общими правами и обязанностями, характерными и для работодателей-организаций. Он имеет следующие права:

1) заключать, изменять и расторгать трудовые договоры с работниками;

2) поощрять работников за добросовестный эффективный труд;

3) требовать от работников исполнения ими трудовых обязанностей и бережного отношения к имуществу работодателя и других работников;

4) привлекать работников к дисциплинарной и материальной ответственности в порядке, установленном трудовым законодательством;

5) принимать локальные нормативные акты;

6) создавать объединения работодателей в целях представительства и защиты своих интересов и вступать в них.

Работодатель обязан:

1. Соблюдать законы и иные нормативные правовые акты, локальные нормативные акты, условия трудовых договоров.

2. Предоставлять работникам работу, обусловленную трудовым договором; обеспечивать безопасность труда и условия, отвечающие требованиям охраны и гигиены труда.

3. Обеспечивать работников оборудованием, инструментами, технической документацией и иными средствами, необходимыми для исполнения ими трудовых обязанностей.

4. Обеспечивать работникам равную оплату за труд равной ценности; выплачивать в полном размере причитающуюся работникам заработную плату.

5. Своевременно выполнять предписания государственных надзорных и контрольных органов, уплачивать штрафы, наложенные за нарушения законов, иных нормативных правовых актов, содержащих нормы трудового права.

6. Обеспечивать бытовые нужды работников, связанные с исполнением ими трудовых обязанностей.

7. Осуществлять обязательное социальное страхование работников.

8. Возмещать вред, причиненный работникам в связи с исполнением ими трудовых обязанностей, а также компенсировать моральный вред в установленных законом случаях.

Законом установлен и ряд специальных обязанностей по отношению к работодателям - индивидуальным предпринимателям. В соответствии со статьей 303 Трудового кодекса Российской Федерации работодатель – физическое лицо обязан выполнить следующее:

1. Оформить трудовой договор с работником в письменной форме и зарегистрировать этот договор в соответствующем органе местного самоуправления.

2. Уплачивать страховые взносы и другие обязательные платежи в порядке и размерах, которые определяются федеральными законами.

3. Оформлять страховые свидетельства государственного пенсионного страхования для лиц, поступающих на работу впервые.[[90]](#footnote-90)

Для заключения договора лицо, поступающее на работу, предъявляет предпринимателю:

- паспорт или иной документ, удостоверяющий личность;

- трудовую книжку, за исключением случаев, когда трудовой договор заключается впервые;

- страховое свидетельство государственного пенсионного страхования;

- документы воинского учета – для военнообязанных и лиц, подлежащих призыву на военную службу;

- документ об образовании, о квалификации или наличии специальных знаний – при поступлении на работу, требующую специальных знаний или специальной подготовки;

- дополнительные документы, если для выполнения работы нужны определенные навыки.[[91]](#footnote-91)

С необходимых документов снимаются копии и подшиваются в отдельную папку. Если лицо поступает на работу впервые, то на предпринимателя ложится обязанность оформить на него страховое свидетельство государственного пенсионного страхования.

Гражданин, который начал работать у предпринимателя не с начала года, должен предъявить справку о доходах с предыдущего места работы.

Между работником и предпринимателем трудовой договор заключается по тем же правилам, что и между работодателями-организациями и работниками. Это означает, что договор должен оформляться в виде документа, подписываемого сторонами.

Трудовой договор заключается в двух экземплярах. Один экземпляр хранится у работника, другой – у работодателя.

Специальной формы трудового договора нет. Поэтому каждый предприниматель должен разработать ее самостоятельно исходя из требований Трудового кодекса Российской Федерации и конкретных условий работы.

Все заключенные трудовые договоры предприниматели обязаны зарегистрировать в соответствующем органе местного самоуправления (статья 303 Трудового кодекса Российской федерации).

Как правило, непосредственно регистрацию договоров осуществляют специалисты отделов по труду, социальным вопросам либо специалисты отделов по общим вопросам.[[92]](#footnote-92)

Отсутствие регистрации трудового договора между индивидуальным предпринимателем и работником является нарушением статьи 5.27 Кодекса об административных правонарушениях.

На основе трудового договора, заключенного с работником, предприниматель составляет приказ (распоряжение) о приеме на работу (статья 68 Трудового кодекса Российской Федерации).

В приказе указываются фамилия, имя, отчество и должность сотрудника, его оклад и срок испытания, если таковой установлен в трудовом договоре. Кроме того, в приказе необходимо указать условия приема на работу и характер работы: по основному месту работы или по совместительству; для выполнения определенной работы или для замещения временно отсутствующего работника.

Приказ подписывает предприниматель и заверяет его печатью. В трехдневный срок со дня подписания трудового договора копия приказа о приеме на работу выдается работнику под расписку. Принимая на работу нового сотрудника, предприниматель должен ознакомить его с правами и обязанностями, а также с ответственностью за те или иные действия.

В последнее время широкое распространение получила альтернатива трудовому договору между индивидуальным предпринимателем и работником – это гражданско-правовой договор.

Гражданско-правовой договор – это соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении прав и обязанностей (ст. 420 Гражданского кодекса РФ).

Физические лица могут привлекаться для участия в коммерческой деятельности по следующим гражданско-правовым договорам: подряда; возмездного оказания услуг; поручения; комиссии; агентирования.

Одно из отличий от трудового договора состоит в том, что по гражданско-правовому договору исполняется четко определенное задание. Предметом таких договоров являются определенные результаты – предметы, работы, услуги, фактические или юридические действия, получаемые заказчиком от исполнителя условий по договору.

По гражданско-правовому договору важен не процесс работы, а ее результат, который работник обязан сдать заказчику. Из этого следует, что работник сам организует процесс своей работы. Поэтому устанавливать для него фиксированный рабочий день нельзя. Он может работать один день в неделю или семь дней в неделю – главное, чтобы к оговоренному сроку работа была выполнена.

По гражданским договорам оплата производится исключительно за результат на основании акта приемки-передачи выполненных работ (оказанных услуг). Соответственно, платить заработную плату каждый месяц уже не обязательно. Причем размер платы указывается в договоре и никаких ограничений по ней законодательством не установлено.

Работникам, занятым по гражданско-правовым договорам, не надо предоставлять отпуск, оплачивать больничный, делать какие либо отчисления во внебюджетные фонды на работника, уплачивать налоги.

Получается, что гражданско-правовой договор намного выгоднее для предпринимателя, чем трудовой.

Но при этом, работник, оказывающий услуги по гражданско-правовому договору должен быть зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя в установленном законом порядке.

Трудовой договор, заключенный между предпринимателем и работником, может быть прекращен по тем основаниям, которые указаны в статье 77 Трудового кодекса Российской Федерации.

Во-первых, трудовой договор прекращается, если закончился его срок. Во-вторых, инициаторами расторжения договора могут выступить: работник, предприниматель, работник и предприниматель одновременно.

В-третьих, трудовой договор может быть прекращен по обстоятельствам, которые не зависят от воли сторон.

Основанием для прекращения трудового договора может явиться отказ работника от продолжения работы. Поводом для такого отказа может служить:

1. Изменение существенных условий трудового договора.

2. Перемещение предпринимателя в другую местность.

3. Перевод работника на другую должность.

В большинстве же случаев работники увольняются по собственному желанию. При этом они должны письменно предупредить работодателя о своем уходе, подав ему заявление об уходе за две недели до увольнения.

Увольняя сотрудника, предприниматель должен оформить приказ о расторжении трудового договора. В нем указывается основание прекращения (расторжения) трудового договора (увольнения) в точном соответствии с формулировкой действующего законодательства со ссылкой на соответствующую статью Трудового кодекса.

Кроме того, в приказе указывается название, дата и номер документа, на основании которого готовится приказ и прекращается действие договора.

При увольнении материально ответственного лица к приказу прилагается документ об отсутствии материальных претензий к работнику.

При увольнении сотруднику выплачивается компенсация за неиспользованный ежегодный отпуск. Если работник уволился до окончания того рабочего года, в счет которого он уже получил отпуск, из его зарплаты производится удержание за каждый неотработанный день отдыха.

На основании письменного заявления работник в течение трех дней может получить копии нужных документов, связанных с работой (копии приказов о приеме на работу и увольнении, справок о заработной плате и др.).

**3.4 Правовая ответственность индивидуального предпринимателя**

В соответствии со статьей 401 Гражданского кодекса Российской Федерации, если иное не предусмотрено законом или договором, лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств. Нарушение обязанностей со стороны контрагента должника, отсутствие на рынке необходимых товаров, отсутствие у должника денежных средств не признаются непреодолимой силой.

При этом ответственность индивидуальный предприниматель несет не только за свои действия, но и за деятельность других лиц, осуществляемую от его имени (например, за наемных работников).

Следует выделить следующие виды ответственности индивидуального предпринимателя:

1. Гражданско-правовая ответственность.

2. Уголовно-правовая ответственность;

3. Административно-правовая ответственность.

Цели применения мер ответственности:

1. Восстановление нарушенных гражданских прав;

2. Предупреждение совершения нарушения;

3. Стимулирование надлежащего поведения в будущем.

Гражданско-правовая ответственность

Гражданско-правовая ответственность – один из видов юридической ответственности: установленные нормами гражданского права юридические последствия неисполнения или ненадлежащего исполнения лицом предусмотренных гражданским правом обязанностей, что связано с нарушением гражданских прав другого лица.[[93]](#footnote-93)

Гражданская ответственность заключается в применении к правонарушителю (должнику) в интересах другого лица (кредитора) либо государства установленных законом или договором мер воздействия, влекущих для него отрицательные, экономически невыгодные последствия имущественного характера – возмещение убытков, уплату неустойки (штрафа, пени), возмещение вреда.

Ответственность за неисполнение гражданином-предпринимателем своих обязательств, вытекающих из коммерческой деятельности, наступает по правилам об ответственности за предпринимательскую деятельность, то есть без вины, за факт нарушения (см. приложение 4).

Виды гражданско-правовой ответственности:

1. Возмещение вреда жизни, здоровью; возмещение морального вреда;

Данные виды возмещения вреда относятся к обязательствам вследствие причинения вреда, то есть обязательствам вследствие причинения вреда и установлены Гражданским кодексом Российской Федерации.

Жизнь и здоровье человека являются личными неимущественными благами, принадлежащими ему от рождения. Повреждение здоровья способно вызвать у человека в первую очередь физические и нравственные страдания, и надлежащим способом защиты в этом случае является компенсация морального вреда. Однако причинение вреда жизни или здоровью может вызвать также негативные имущественные последствия для самого потерпевшего (в случае причинения вреда здоровью) либо для того круга лиц, в отношении которых он являлся кормильцем (в случае причинения вреда жизни).

Под моральным вредом понимаются нравственные или физические страдания, причиненные действиями (бездействием), посягающими на принадлежащие гражданину от рождения или в силу закона нематериальные блага или нарушающими его личные неимущественные права. Под неимущественными правами понимается право на пользование своим именем, право авторства и другие неимущественные права в соответствии с законами об охране прав на результаты интеллектуальной деятельности.

Моральный вред может заключаться в нравственных переживаниях в связи с утратой родственников, невозможностью продолжать активную общественную жизнь, потерей работы, раскрытием семейной, врачебной тайны, распространением не соответствующих действительности сведений, порочащих честь, достоинство или деловую репутацию гражданина. Во временном ограничении или лишении каких-либо прав, физической болью, связанной с причиненным увечьем, иным повреждением здоровья либо в связи с заболеванием, перенесенным в результате нравственных страданий.[[94]](#footnote-94)

2. Возмещение убытков: возмещение упущенной выгоды; уплата неустойки (законной или договорной). Под убытками понимаются расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права.

Упущенная выгода – неполученные доходы, которые получил бы потерпевший при обычных условиях гражданского оборота, в том случае если бы его право не было нарушено.

Неустойкой (штрафом, пеней) признается определенная законом или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, в частности в случае просрочки исполнения. По требованию об уплате неустойки кредитор не обязан доказывать причинение ему убытков.[[95]](#footnote-95)

Уголовно-правовая ответственность.

Уголовно-правовая ответственность – один из видов юридической ответственности, основным содержанием, которого выступают меры, применяемые государственными органами к лицу в связи с совершением им преступления.

Уголовная ответственность является формой негативной реакции общества на противоправное поведение и заключается в применении к лицу, совершившему преступление, физических, имущественных и моральных лишений, призванных предотвратить совершение новых преступлений.[[96]](#footnote-96)

Виды наказаний применяемых к индивидуальным предпринимателям:

В деятельности индивидуального предпринимательства широко распространены следующие виды нарушений:

1. Незаконное предпринимательство.

2. Производство, приобретение, хранение, перевозка или сбыт немаркированных товаров и продукции.

3. Незаконное использование товарного знака.

4. Неправомерные действия при банкротстве.

5. Преднамеренное банкротство.

6. Уклонение от уплаты налогов с физ. лица.[[97]](#footnote-97)

Административно-правовая ответственность.

Административно-правовая ответственность – государственное осуждение поведения правонарушителя, выражающее в наступлении для него отрицательных последствий в виде санкций, штрафов, конфискаций.

В деятельности индивидуального предпринимательства широко распространены следующие виды нарушений:

1) осуществление предпринимательской деятельности без государственной регистрации или без специального разрешения (лицензии);

2) незаконная продажа товаров (иных вещей), свободная реализация которых запрещена или ограничена;

3) нарушение законодательства о рекламе;

4) продажа товаров, выполнение работ либо оказание населению услуг ненадлежащего качества или с нарушением санитарных правил;

5) нарушение порядка ценообразования;[[98]](#footnote-98)

6) иные виды правонарушений установленные кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

В данной главе мною были рассмотрены вопросы правового регулирования отдельных аспектов деятельности индивидуального предпринимателя, в частности: вопросы налогообложения индивидуальной предпринимательской деятельности, правила использования индивидуальным предпринимателем контрольно кассовой техники, деятельность индивидуального предпринимателя в качестве работодателя и виды правовой ответственности индивидуального предпринимателя в процессе осуществления своей деятельности.

**ЗАКЛЮЧЕНИЕ**

Право гражданина заниматься предпринимательской и любой иной деятельностью составляет содержание гражданской правоспособности. Для того чтобы реализовать это право, гражданин должен обладать так называемой предпринимательской дееспособностью, т.е. способностью самостоятельно, инициативно и профессионально осуществлять предпринимательскую деятельность и исполнять все обязанности, возникающие в связи с ее осуществлением. Предпринимательская дееспособность гражданина возникает по достижении им восемнадцатилетнего возраста, т.е. с момента, когда он становится полностью дееспособным.

К предпринимательской деятельности граждан, осуществляемой без образования юридического лица, применяются правила Гражданского кодекса Российской Федерации, которые регулируют деятельность коммерческих юридических лиц. Это означает, что индивидуальный предприниматель вправе заниматься любыми видами предпринимательской деятельности, не запрещенными законом. Вместе с тем отдельными видами деятельности, перечень которых должен быть определен законом, он может заниматься только на основании специального разрешения (лицензии).

Индивидуальный предприниматель, как и коммерческое юридическое лицо, действует от своего имени и совершает любые, не запрещенные законом торговые сделки, т.е. те сделки, которые связаны с осуществлением предпринимательской деятельности, совершаются систематически или постоянно и направлены на получение прибыли.

Индивидуальный предприниматель отвечает по своим обязательствам всем принадлежащим ему имуществом, за исключением того имущества, на которое в соответствии с гражданским процессуальным законодательством не может быть обращено взыскание. Более того, индивидуальный предприниматель, не исполнивший или ненадлежащим образом исполнивший обязательство, связанное с осуществлением предпринимательской деятельности, несет ответственность независимо от вины.

Одним из преимущества предпринимательской деятельности без образования юридического лица является то, что ставки налогообложения доходов, полученных с этого вида предпринимательства, в ряде случаев значительно ниже, чем у юридических лиц. Это говорит о том, что политика государства в сфере развития и поддержке института предпринимательской деятельности велика и статус индивидуального предпринимателя растет, вместе с совершенствованием российской экономики в целом.

Внимание, которое сегодня оказывается малому предпринимательству, не случайно. Именно этот сектор экономики максимально мобилен, способен быстро реагировать на изменения рынка и запросы общества, принимать быстрые и точные решения в кризисных ситуациях. Большая часть этих предприятий работает именно в сфере реального сектора экономики, то есть создает реальную продукцию и услуги.

Последние события, связанные с экономическим кризисом в России подтолкнули государство к необходимым изменениям федерального законодательства в сфере предпринимательской деятельности. Возникший экономический кризис стал своего рода «мотиватором» в решении давних проблем связанных с несовершенством законодательства.

То, на сколько субъекты малого предпринимательства способны на данный момент развития нашей страны существовать и развиваться в сфере рыночной экономики будет одним из решающих факторов борьбы Российской Федерации с грядущим мировым экономическим кризисом.

Исходя из этого правовой статус малого предпринимательства и неотъемлемой его части – института индивидуального предпринимательства имеет огромное значение в сфере экономического развития России и обеспечения национальной безопасности.

**СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННОЙ ЛИТЕРАТУРЫ**

1. Конституция РФ от 12.12.1993 [электронный ресурс] // Консультант Плюс. ВерсияПроф.

2. О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации: федеральный закон от 24.07.2007 № 209-ФЗ [электронный ресурс] // Консультант Плюс. ВерсияПроф.

3. О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей: федеральный закон от 08.08.2001 № 129-ФЗ [электронный ресурс] // Консультант Плюс. ВерсияПроф.

4. О лицензировании отдельных видов деятельности: федеральный закон от 08.08.2001 № 128-ФЗ [электронный ресурс] // Консультант Плюс. ВерсияПроф.

5. О гражданстве в Российской Федерации: федеральный закон от 31.05.2002 № 62-ФЗ [электронный ресурс] // Консультант Плюс. ВерсияПроф.

6. О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации: федеральный закон от 25.07.2002 № 115-ФЗ [электронный ресурс] // Консультант Плюс. ВерсияПроф.

7. Об актах гражданского состояния: федеральный закон от 15.11.1997 № 143-ФЗ [электронный ресурс] // Консультант Плюс. ВерсияПроф.

8. О крестьянском (фермерском) хозяйстве: федеральный закон от 11.06.2003 № 74-ФЗ [электронный ресурс] // Консультант Плюс. ВерсияПроф.

9. О бухгалтерском учете: федеральный закон от 21.11.1996 № 129-ФЗ [электронный ресурс] // Консультант Плюс. ВерсияПроф.

10. О несостоятельности (банкротстве): федеральный закон от 26.10.2002 № 127-ФЗ [электронный ресурс] // Консультант Плюс. ВерсияПроф.

11. О банках и банковской деятельности: федеральный закон от 02.12.1990 № 395-1 [электронный ресурс] // Консультант Плюс. ВерсияПроф.

12. О применении контрольно-кассовой техники при осуществлении наличных денежных расчетов и (или) расчетов с использованием платежных карт: федеральный закон от 22.05.2003 № 54-ФЗ [электронный ресурс] // Консультант Плюс. ВерсияПроф.

13. Гражданский кодекс Российской Федерации: часть первая от 30.11.1994 № 51-ФЗ [электронный ресурс] // Консультант Плюс. ВерсияПроф.

14. Гражданский кодекс Российской Федерации: часть вторая от 26.01.1996 № 14-ФЗ [электронный ресурс] // Консультант Плюс. ВерсияПроф.

15. Налоговый кодекс Российской Федерации: часть первая от 31.07.1998 № 146-ФЗ [электронный ресурс] // Консультант Плюс. ВерсияПроф.

16. Налоговый кодекс Российской Федерации: часть вторая от 05.08.2000 № 117-ФЗ [электронный ресурс] // Консультант Плюс. ВерсияПроф.

17. Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации от 18.12.2001 № 174-ФЗ [электронный ресурс] // Консультант Плюс. ВерсияПроф.

18. Уголовный кодекс Российской Федерации от 13.06.1996 № 63-ФЗ [электронный ресурс] // Консультант Плюс. ВерсияПроф.

19. Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях от 30.12.2001 № 195-ФЗ [электронный ресурс] // Консультант Плюс. ВерсияПроф.

20. Трудовой кодекс Российской Федерации от 30.12.2001 № 197-ФЗ [электронный ресурс] // Консультант Плюс. ВерсияПроф.

21. Об утверждении форм и требований к оформлению документов, используемых при государственной регистрации юридических лиц, а также индивидуальных предпринимателей: постановление правительства РФ от 19.06.2002 № 439 [электронный ресурс] // Консультант Плюс. ВерсияПроф.

22. О предельных значениях выручки от реализации товаров (работ, услуг) для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства: постановление правительства РФ от 22 июля 2008 г. N 556 [электронный ресурс] // Консультант Плюс. ВерсияПроф.

23. Об установлении коэффициента дефлятора К1 на 2009 год: приказ Министерства экономического развития Российской Федерации от 12.11.2008 № 392 [электронный ресурс] // Консультант Плюс. ВерсияПроф.

24. Об утверждении порядка представления налоговой декларации в электронном виде по телекоммуникационным каналам связи: приказ министерства налогов и сборов России от 02.04.2002 № БГ-3-32/169 [электронный ресурс] // Консультант Плюс. ВерсияПроф.

25. Правила ведения Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей от 16.10.2003 г. № 630 [электронный ресурс] // Консультант Плюс. ВерсияПроф.

26. Областная государственная целевая программа «Поддержка и развитие малого и среднего предпринимательства в Иркутской области на 2008-2010 годы» от 11 июня 2008 года № 156-па [электронный ресурс] // http://www.admin.irbp.ru.

27. Постановление Мэра города Братска «об утверждении Порядка предоставления субсидий юридическим лицам, индивидуальным предпринимателям, физическим лицам – производителям товаров, работ, услуг из бюджета города Братска» от 23.01.2008 № 152 [электронный ресурс] // http://www.bratsk-city.ru.

28. Гейхман В.Л. Трудовое право: учебник для вузов / В.Л. Гейхман, И.К. Дмитриева. – М. : Омега-Л, 2003. – 340 с.

29. Губин Е.П. Предпринимательское право Российской Федерации: учебник / Е.П. Губин, П.Г. Лахно. – М. : Юристъ, 2003. – 1001 с.

30. Гречихо Е.С. Государственная регистрация индивидуальных предпринимателей: Организация предпринимательской деятельности / Е.С. Гречихо. – М. : Эксмо, 2005. – 357 с.

31. Гусева Т.А. Индивидуальный предприниматель: от регистрации до прекращения деятельности / Т.А. Гусева, Н.В. Ларина. – М. : Юстицинформ, 2005. – 496 с.

32. Ершова И.В. Предпринимательское право: книга / И. В. Ершова. – М. : Юриспруденция, 2008. – 458 с.

33. Касьянов А.В. Настольная книга индивидуального предпринимателя: книга / А.В. Касьянов, Д.В. Кислов, О.А. Курбангалеева; под ред. А.В. Касьянова. 15-е изд., перераб. и доп. – М. : ГроссМедиа, 2007. – 360 с.

34. Олейник О.М. Предпринимательское (хозяйственное) право: учебник / О.М. Олейник. – М. : Омега-Л, 2003. – 183 с.

35. Попондопуло В.Ф. Коммерческое право зарубежных стран: учебное пособие / В.Ф. Попондопуло. – М. : Питер, 2004. – 288 с.

36. Сергеев А.П. Гражданское право: учебник / А.П. Сергеев. – М. : Проспект, 2003. – 285 с.

37. Тихомиров М.Ю. Индивидуальный предприниматель: правовое положение и виды деятельности / М.Ю. Тихомиров. – М. : Тихомиров М. Ю., 2005. – 157 с.

38. Тереньтев Е.В. Системы налогообложения для индивидуальных предпринимателей: бухгалтерский учет и налогообложение / Е.В. Тереньтев. – М. : спект, 2009. – 185 с.

39. О судебной практике по делам о незаконном предпринимательстве и легализации (отмывании) денежных средств или иного имущества, приобретенных преступным путем: постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 18.11.2004 № 23 // Рос. Газ. 07.12.2004 [электронный ресурс] // http://rg.ru.

40. Юридический словарь «AdverSEO» [электронный ресурс] // http:// www.jur-words.info.

41. Википедия: свободная энциклопедия [электронный ресурс] // http:// ru.wikipedia.org.

**Приложение** 1

**ФЕДЕРАЛЬНЫЙ АРБИТРАЖНЫЙ СУД СЕВЕРО-ЗАПАДНОГО ОКРУГА**

ул. Якубовича, д.4, Санкт-Петербург, 190000

**ПОСТАНОВЛЕНИЕ**

29 июля 2008 года Дело № А42-7505/2007

Федеральный арбитражный суд Северо-Западного округа в составе председательствующего Кирилловой И.И., судей Кравченко Т.В. и Старченковой В.В., рассмотрев 29.07.2008 в открытом судебном заседании кассационную жалобу Инспекции ФНС России по городу Мурманску на решение Арбитражного суда Мурманской области от 19.03.2008 по делу № А42-7505/2007 (судья Романова А.А.),

**установил:**

инспекция Федеральной налоговой службы России по городу Мурманску (далее – Инспекция) на основании пункта 3 статьи 25 Федерального закона от 08.08.2001 № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» (далее – Закон о регистрации) обратилась в Арбитражный суд Мурманской области с заявлением о принудительном прекращении деятельности Умарова Музаффара Шухратбековича в качестве индивидуального предпринимателя, попросив также суд предоставить инспекции право на внесение в единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей (далее – Реестр) записи о прекращении деятельности ответчика в качестве индивидуального предпринимателя с даты вступления решения суда в законную силу.

Решением от 19.03.2008, законность и обоснованность которого в апелляционном порядке не проверялись, в удовлетворении требования Инспекции отказано.

В кассационной жалобе Инспекция, ссылаясь на неправильное применение судом статьи 22.1, пункта 3 стать и 25 Закона о регистрации, а также на неполное исследование обстоятельств дела, просит отменить решение и принять новый судебный акт об удовлетворении заявленного требования.

По мнению подателя жалобы, поскольку Умаров М.Ш. не оформлял разрешение на временное проживание либо вид на жительство и не представлял их в регистрирующий орган при подаче заявления о государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя, то им были представлены недостоверные сведения о наличии у него права постоянного или временного проживания на территории Российской Федерации, и до настоящего времени это нарушение предпринимателем не устранено. Данное обстоятельство, полагает Инспекция, является основанием для вынесения решения о принудительном прекращении деятельности Умарова М.Ш. в качестве индивидуального предпринимателя.

Лица, участвующие в деле, извещены о времени и месте его рассмотрения, но представителей в судебное заседание не направили в связи, с чем кассационная жалоба рассмотрена в их отсутствие.

Проверив законность обжалуемого судебного акта, кассационная инстанция не находит оснований для его отмены.

Как следует из материалов дела, гражданин Республики Узбекистан Умаров М.Ш. 15.04.2004 обратился в Инспекцию с заявлением о государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя. В соответствии с подпунктом «е» пункта 1 статьи 22.1 Закона о регистрации в том случае, если физическое лицо, регистрируемое в качестве индивидуального предпринимателя, является иностранным гражданином, в регистрирующий орган представляется копия документа, подтверждающего право данного лица временно или постоянно проживать в Российской Федерации.

В качестве документа, подтверждающего его право на временное проживание в Российской Федерации, Умаров М.Ш. представил в регистрирующий орган копии вкладыша к национальному паспорту и миграционной карты с отметками Октябрьского ОВД города Мурманска от 07.04.2004 о регистрации до 22.05.2004 по месту временного пребывания: г. Мурманск, пр. Ленина, д. 78 кв. 28.

По результатам рассмотрения представ ленных документов Инспекция приняла решение от 20.04.2004 № 2011 о государственной регистрации Умарова М.Ш. в качестве индивидуального предпринимателя, о чем в Реестр внесена соответствующая запись.

Ссылаясь на грубое нарушение Умаровым М.Ш. положений Закона о регистрации, Федерального закона от 25.07.2002 № 115-ФЗ «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации» (далее – Закон № 115-ФЗ), постановления Правительства Российской Федерации от 19.06.2002 № 439 «Об утверждении форм и требований к оформлению документов, используемых при государственной регистрации юридических лиц, а также физических лиц в качестве индивидуальных предпринимателей» (далее – Постановление № 439) путем представления в регистрирующий орган заявления, содержащего недостоверные сведения в части наличия разрешения на временное проживание или вида на жительство, Инспекция обратилась в суд с настоящим заявлением.

Суд первой инстанции отказал в удовлетворении заявления регистрирующего органа, посчитав, что представ ленные Умаровым М.Ш. документы являются достаточными для целей ведения Реестра и предоставления иностранному гражданину статуса индивидуального предпринимателя.

Как следует из материалов дела, Умаров М.Ш. представ ил в Инспекцию полный пакет документов, определенный статьей 22.1 Закона о регистрации и необходимый для государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя.

После проверки представленных документов регистрирующий орган принял решение о регистрации Умарова М.Ш. в качестве индивидуального предпринимателя и внесении соответствую щей записи в Реестр. При этом решение об отказе в государственной регистрации в связи с непредставлением необходимых для государственной регистрации документов на основании подпункта «а» пункта 1статьи 23 Закона о регистрации не принималось.

То обстоятельство, что в последующем (спустя три года после внесения записи в Реестр) регистрирующий орган пришел к выводу о том, что представленные Умаровым М.Ш. документы не являются надлежащим подтверждением его права временно или постоянно проживать в Российской Федерации, не может служить основанием для квалификации действий индивидуального предпринимателя в качестве грубого нарушения законов или иных нормативных правовых актов, регулирующих отношения, возникающие в связи государственной регистрацией индивидуальных предпринимателей.

Довод Инспекции о том, что Умаров М.Ш. представ ил недостоверные сведения, не основан на доказательствах, которые подтверждали бы тот факт, что предприниматель ввел в заблуждение регистрирующий орган относительно своего права на проживание в Российской Федерации либо представил сфальсифицированные документы.

В свете изложенного следует признать, что суд первой инстанции правильно отказал Инспекции в удовлетворении заявленного требования.

Кассационная инстанция отмечает также следующее.

В соответствии с подпунктом «и» пункта 2 статьи 5 Закона о регистрации к числу сведений об индивидуальном предпринимателе, содержащихся в Реестре, относятся вид, данные и срок действия документа, подтверждающего право индивидуального предприниматель временно или постоянно проживать в Российской Федерации (в случае, если индивидуальный предприниматель является иностранным гражданином или лицом без гражданства).

Согласно имеющейся в деле выписке по состоянию на 29.08.2007 (л.д.8) в Реестре содержатся следующие сведения о документе, подтверждающем право индивидуального предпринимателя Умарова М.Ш. временно или постоянно проживать на территории Российской Федерации: вид документа – разрешение на временное проживание № 383, выданное 07.04.2004 ПВС Октябрьского ОВД г. Мурманска, срок проживания в Российской Федерации – с 21.04.2004 по 22.05.2004.

Таким образом, штамп о регистрации на вкладыше к национальному паспорту и миграционной карте Умарова М.Ш., представленных им в Инспекцию, был расценен регистрирующим органом как разрешение на временное проживание, и именно дата окончания действия регистрации Умарова М.Ш. внесена в Реестр как дата окончания срока проживания в Российской Федерации.

В свете изложенного кассационная инстанция не находит оснований для удовлетворения жалобы и отмены принятого по делу решения.

Руководствуясь статьями 286, 287, 289 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации Федеральный арбитражный суд Северо-Западного округа

**постановил:**

решение Арбитражного суда Мурманской области от 19.03.2008 по делу № А42-7505/2007 оставить без изменения, а кассационную жалобу инспекции Федеральной налоговой службы России по городу Мурманску – без удовлетворения.

Председательствующий И.И. Кириллова

Судьи Т.В. Кравченко

В.В. Старченкова

**ПОСТАНОВЛЕНИЕ**

29 июля 2008 года № А42-7505/2007

Заявитель Ответчик

Инспекция Федеральной налоговой индивидуальный предприниматель

службы России по городу Мурманску Умаров М.Ш.

Требования:

1. О принудительном прекращении деятельности Умарова М.Ш. в качестве индивидуального предпринимателя;

2. Предоставить инспекции право на внесение в единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей записи о прекращении деятельности ответчика в качестве индивидуального предпринимателя.

Инстанции:

1.Аитражный суд Мурманской области решением от 19.03.2008 в удовлетворении требования Инспекции отказано;

2. Законность и обоснованность Решения т 19.03.2008, в апелляционном порядке не проверялись;

3. Федеральный арбитражный суд Северо-Западного округа.

Доводы заявителя:

По мнению подателя жалобы, поскольку Умаров М.Ш. не оформлял разрешение на временное проживание либо вид на жительство и не представлял их в регистрирующий орган при подаче заявления о государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя, то им были представлены недостоверные сведения о наличии у него права постоянного или временного проживания на территории Российской Федерации, и до настоящего времени это нарушение предпринимателем не устранено. Данное обстоятельство, полагает Инспекция, является основанием для вынесения решения о принудительном прекращении деятельности Умарова М.Ш. в качестве индивидуального предпринимателя.

Доводы ответчика:

Как следует из материалов дела, гражданин Республики Узбекистан Умаров М.Ш. 15.04.2004 обратился в Инспекцию с заявлением о государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя. В соответствии с подпунктом «е» пункта 1 статьи 22.1 Закона о регистрации в том случае, если физическое лицо, регистрируемое в качестве индивидуального предпринимателя, является иностранным гражданином, в регистрирующий орган представляется копия документа, подтверждающего право данного лица временно или постоянно проживать в Российской Федерации.

В качестве документа, подтверждающего его право на временное проживание в Российской Федерации, Умаров М.Ш. представил в регистрирующий орган копии вкладыша к национальному паспорту и миграционной карты с отметками Октябрьского ОВД города Мурманска от 07.04.2004 о регистрации до 22.05.2004 по месту временного пребывания: г. Мурманск, пр. Ленина, д. 78 кв. 28.

По результатам рассмотрения представ ленных документов Инспекция приняла решение от 20.04.2004 № 2011 о государственной регистрации Умарова М.Ш. в качестве индивидуального предпринимателя, о чем в Реестр внесена соответствующая запись.

Выводы ФАС Северо-Западного округа

Согласно имеющейся в деле выписке по состоянию на 29.08.2007 (л.д.8) в Реестре содержатся следующие сведения о документе, подтверждающем право индивидуального предпринимателя Умарова М.Ш. временно или постоянно проживать на территории Российской Федерации: вид документа – разрешение на временное проживание № 383, выданное 07.04.2004 ПВС Октябрьского ОВД г. Мурманска, срок проживания в Российской Федерации – с 21.04.2004 по 22.05.2004.

Таким образом, штамп о регистрации на вкладыше к национальному паспорту и миграционной карте Умарова М.Ш., представленных им в Инспекцию, был расценен регистрирующим органом как разрешение на временное проживание, и именно дата окончания действия регистрации Умарова М.Ш. внесена в Реестр как дата окончания срока проживания в Российской Федерации.

В свете изложенного кассационная инстанция не находит оснований для удовлетворения жалобы и отмены принятого по делу решения.

Правовая проблема:Регистрирующий орган неправильно расценил значение представленных документов, пояснив при этом, что ответчик при их подаче ввел ФНС в заблуждение.

**Приложение** 2

**ФЕДЕРАЛЬНЫЙ АРБИТРАЖНЫЙ СУД СЕВЕРО-КАВКАЗСКОГО ОКРУГА**

Именем Российской Федерации

**ПОСТАНОВЛЕНИЕ**

арбитражного суда кассационной инстанции

г. Краснодар Дело № А32-21787/2006-26/244 9

октября 2007 г. Вх. Ф08-6641/07-2458А

Федеральный арбитражный суд Северо-Кавказского округа в составе председательствующего Яценко В.Н., судей Мацко Ю.В. и Шапочка О.А., при участии в судебном заседании от заявителя – предпринимателя без образования юридического лица Дмитриенко М.А. – Алехиной Н.А. (доверенность от 11.10.06), от заинтересованного лица – Инспекции Федеральной налоговой службы по Выселковскому району Краснодарского края – Мурадовой О.К. (доверенность от 26.02.07), рассмотрев кассационную жалобу Инспекции Федеральной налоговой службы по Выселковскому району Краснодарского края на решение Арбитражного суда Краснодарского края от 15.06.07 по делу № А32-21787/2006-26/244 (судья Ветер И.В.), установил следующее.

Предприниматель без образования юридического лица Дмитриенко М.А. (далее – предприниматель) обратился в арбитражный суд с заявлением о признании недействительным решения Инспекции Федеральной налоговой службы по Выселковскому району Краснодарского края (далее – налоговая инспекция) от 16.08.06 № 07-18/942 в части доначисления 315 310 рублей единого налога, уплачиваемого в связи с применением упрощенной системы налогообложения, в том числе 150 705 рублей налога за 2004 год и 164 605 рублей налога за 9 месяцев 2005 года, 51 327 рублей пени и 30 141 рубля штрафных санкций.

Решением суда от 15.06.07 требования предпринимателя удовлетворены частично: решение налоговой инспекции признано недействительным в части начисления 315 310 рублей единого налога, 51 327 рублей пени и 30 141 рубля штрафных санкций. В удовлетворении остальных требований отказано. Судебный акт мотивирован тем, что предприниматель документально подтвердил факт несения им расходов, на сумму которых уменьшена налогооблагаемая база, поэтому решение о начислении налога принято неправомерно.

В апелляционной инстанции законность и обоснованность судебного акта не проверялись.

Налоговая инспекция обратилась в Федеральный арбитражный суд Северо-Кавказского округа с кассационной жалобой, в которой просит отменить решение от 15.06.07 и принять по делу новый судебный акт. По мнению подателя жалобы, налоговая инспекция правомерно не приняла спорную сумму расходов, поскольку контрагенты предпринимателя по сделкам не состоят на налоговом учете, сведения о них в Едином государственном реестре юридических лиц отсутствуют.

В отзыве на кассационную жалобу предприниматель просит отказать в удовлетворении жалобы.

В судебном заседании представители участвующих в деле лиц поддержали доводы жалобы и отзыва.

Изучив материалы дела, Федеральный арбитражный суд Северо-Кавказского округа считает, что кассационная жалоба не подлежит удовлетворению по следующим основаниям.

Как видно из материалов дела, налоговая инспекция провела выездную налоговую проверку деятельности предпринимателя за период с 01.01.04 по 31.09.05, по итогам которой составила акт проверки от 25.05.06 № 402.

В ходе проверки налоговая инспекция сделала вывод о неправомерном занижении предпринимателем налогооблагаемой базы по единому налогу, уплачиваемому при применении упрощенной системы налогообложения, в связи с ошибочным включением в состав расходов в 2004 году 392 202 рублей (9 месяцев 2004 года), в 2005 году 984 523 рублей (6 месяцев 2005 года) и 6 075 рублей (9 месяцев 2005 года), выплаченных КФХ «Казак», ФХ «Степаново», ООО «Зерноград», ООО «Дон-Зерно», ООО «Оптпродукт», ЗАО «Агрофирма "Полтавская"», ЗАО «ПЗ им. Гор ького», ООО «Новомихайловское», ООО «Уникум-Центр».

Решением налоговой инспекции от 16.08.06 предприниматель привлечен к ответственности на основании пункта 1 статьи 122 Налогового кодекса Российской Федерации в виде штрафа в размере 47 378 рублей. Данным решением предпринимателю предложено уплатить 236 889 рублей единого налога за 2004 год и 172 303 рубля единого налога за 2005 год, пени за несвоевременную уплату налога в сумме 66 869 рублей, а также 150 705 рублей единого налога за 2004 год, 164 605 рублей единого налога за 2005 год и 51 327 рублей пени. Требованием от 29.08.06 № 10193 предпринимателю предложено уплатить перечисленные суммы в добровольном порядке в срок до 13.09.07.

Удовлетворяя заявление в части признания недействительным решения налоговой инспекции о доначислении единого налога, уплачиваемого в связи с применением упрощенной системы налогообложения, суд исходил из того, что предприниматель обоснованно уменьшил налоговую базу по этому налогу на стоимость сырья, приобретенного у вышеперечисленных юридических лиц.

В соответствии со статьей 346.14 Налогового кодекса Российской Федерации объектом налогообложения по единому налогу, уплачиваемому в связи с применением упрощенной системы налогообложения, признаются: доходы; доходы, уменьшенные на величину расходов. Выбор объекта налогообложения осуществляется самим налогоплательщиком. В случае, если налогоплательщик выбрал в качестве объекта налогообложения доходы, уменьшенные на величину расходов, при определении объекта налогообложения он уменьшает полученные доходы на установленный пунктом 1 статьи 346.16 Налогового кодекса Российской Федерации перечень расходов.

В данном случае предприниматель выбрал объектом налогообложения доходы, уменьшенные на величину расходов. При этом расходы принимаются при условии их соответствия критериям, указанным в пункте 1 статьи 252 Кодекса.

В соответствии с названным пунктом Налогового кодекса РФ расходами признаются обоснованные и документально подтвержденные затраты, осуществленные налогоплательщиком. Под обоснованными расходами понимаются экономически оправданные затраты, оценка которых выражена в денежной форме. Под документально подтвержденными расходами понимаются затраты, подтвержденные документами, и в соответствии с законодательством Российской Федерации. Расходами признаются любые затраты при условии, что они произведены для осуществления деятельности, направленной на получение дохода.

Согласно статье 9 Федерального закона от 21.11.96 № 129-ФЗ «О бухгалтерском учете» все хозяйственные операции должны оформляться оправдательными документами. Эти документы служат первичными учетными документами, на основании которых ведется бухгалтерский учет. Первичные учетные документы принимаются к учету, если они составлены по форме, содержащейся в альбомах унифицированных форм первичной учетной документации, а документы, форма которых не предусмотрена в этих альбомах, должны содержать следующие обязательные реквизиты: наименование документа; дату составления документа; наименование организации, от имени которой составлен документ; содержание хозяйственной операции; измерители хозяйственной операции в натуральном и денежном выражении; наименование должностей лиц, ответственных за совершение хозяйственной операции и правильность ее оформления; личные подписи указанных лиц. Из смысла вышеуказанных норм следует, что законодательство не возлагает на покупателя-налогоплательщика обязанность при приобретении товаров проверять факт государственной регистрации и постановки на налоговый учет продавцов.

Недостоверность первичных документов является основанием для отказа налогоплательщику в принятии к учету таких документов, однако не влечет признания отсутствия затрат как таковых. Отсутствие оформленных надлежащим образом документов, подтверждающих затраты на приобретение товара, не свидетельствует о факте безвозмездного приобретения товара, тем более если этот товар принят к учету в установленном порядке и использован в производстве товаров.

Таким образом, представление налогоплательщиком в подтверждение расходов, исключаемых из налоговой базы по единому налогу по УСН, документов от юридических лиц, имеющих пороки в регистрации, само по себе не исключает наличия у налогоплательщика расходов, произведенных в связи с осуществлением предпринимательской деятельности и влекущих налоговые последствия.

В материалах дела имеются первичные бухгалтерские документы, подтверждающие затраты, осуществленные налогоплательщиком на приобретение производственного сырья в проверяемом периоде: накладные, счета- фактуры, расходные кассовые ордера и квитанции к приходным кассовым ордерам, в том числе по приобретенной продукции у КФХ «Казак», ФХ «Степаново», ЗАО «ПЗ им. Горького», ООО «Зерноград», ООО «Новомихайловское», ЗАО «Агрофирма "Полтавская"», ООО «Уникум-Центр», ООО «Оптпродукт», ООО «Дон-Зерно». Приобретение предпринимателем сырья и оприходование его в бухгалтерском учете налоговая инспекция не оспаривает.

Суд установил, что предприниматель получил, оплатил, оприходовал и использовал в производственной деятельности товары, указанные в спорных платежных документах.

Изложенное свидетельствует о правомерности вывода суда о том, что налоговый орган необоснованно произвел доначисление единого налога, уплачиваемого в связи с применением упрощенной системы налогообложения, с денежных сумм, израсходованных на приобретение товарно-материальных ценностей в проверяемом налоговом периоде, а также сумм пеней и штрафов по ним.

Доводы кассационной жалобы направлены на переоценку доказательств, которые суд оценил с соблюдением норм главы 7 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, что противоречит требованиям статей 286, 287 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации и не входит в полномочия суда кассационной инстанции.

При указанных обстоятельствах основания для отмены или изменения обжалуемого судебного акта отсутствуют. Нормы права при рассмотрении дела применены судом правильно. Нарушений процессуальных норм, влекущих отмену или изменение судебного акта (статья 288 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации), не установлено.

В соответствии с Информационным письмом Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 13.03.07 № 117 Налоговый кодекс Российской Федерации не содержит положений, предусматривающих освобождение государственных органов, органов местного самоуправления и иных органов, выступающих в суде от имени публично-правового образования, от уплаты государственной пошлины при совершении соответствующих процессуальных действий по делам, по которым данные органы или соответствующее публично-правовое образование выступали в качестве ответчика.

К таким делам относятся, в частности, дела об оспаривании нормативных и ненормативных правовых актов, решений и действий государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов и должностных лиц.

В соответствии с этим госпошлина по кассационной жалобе в размере 1000 рублей подлежит взысканию с налоговой инспекции.

Руководствуясь статьями 274, 286 – 289 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, суд

**ПОСТАНОВИЛ:**

решение Арбитражного суда Краснодарского края от 15.06.07 по делу № А32-21787/2006-26/244 оставить без изменения, а кассационную жалобу – без удовлетворения.

Взыскать с Инспекции Федеральной налоговой службы по Выселковскому району Краснодарского края в доход федерального бюджета госпошлину по кассационной жалобе в размере 1000 рублей.

Постановление вступает в законную силу со дня его принятия.

Председательствующий

В.Н. Яценко

Судьи Ю.В. Мацко

О.А. Шапочка

**ПОСТАНОВЛЕНИЕ**

арбитражного суда кассационной инстанции

г. Краснодар Дело № А32-21787/2006-26/244 9 9 октября 2007 г.

Истец Ответчик

Индивидуальный предприниматель ИФНС

Дмитриенко М.А. по Выселковскому району

Краснодарского края

Требования:

Признать недействительным решения Инспекции Федеральной налоговой службы по Выселковскому району Краснодарского края от 16.08.06 № 07-18/942 в части доначисления 315 310 рублей единого налога, уплачиваемого в связи с применением упрощенной системы налогообложения, в том числе 150 705 рублей налога за 2004 год и 164 605 рублей налога за 9 месяцев 2005 года, 51 327 рублей пени и 30 141 рубля штрафных санкций (уточненные требования).

Инстанции:

1.Решением АС первой инстанции от 15.06.07 требования предпринимателя удовлетворены частично: решение налоговой инспекции признано недействительным в части начисления 315 310 рублей единого налога, 51 327 рублей пени и 30 141 рубля штрафных санкций. В удовлетворении остальных требований отказано.

2. В апелляционной инстанции законность и обоснованность судебного акта не проверялись.

3. ФАС Северо-Кавказского округ постановил: решение Арбитражного суда Краснодарского края от 15.06.07 по делу № А32-21787/2006-26/244 оставить без изменения, а кассационную жалобу – без удовлетворения.

Доводы истца:

В соответствии со статьей 346.14 Налогового кодекса Российской Федерации объектом налогообложения по единому налогу, уплачиваемому в связи с применением упрощенной системы налогообложения, признаются: доходы; доходы, уменьшенные на величину расходов. Выбор объекта налогообложения осуществляется самим налогоплательщиком. В случае, если налогоплательщик выбрал в качестве объекта налогообложения доходы, уменьшенные на величину расходов, при определении объекта налогообложения он уменьшает полученные доходы на установленный пунктом 1 статьи 346.16 Налогового кодекса Российской Федерации перечень расходов.

В данном случае предприниматель выбрал объектом налогообложения доходы, уменьшенные на величину расходов. При этом расходы принимаются при условии их соответствия критериям, указанным в пункте 1 статьи 252 Кодекса.

В соответствии с названным пунктом Налогового кодекса Российской Федерации расходами признаются обоснованные и документально подтвержденные затраты, осуществленные налогоплательщиком. Под обоснованными расходами понимаются экономически оправданные затраты, оценка которых выражена в денежной форме. Под документально подтвержденными расходами понимаются затраты, подтвержденные документами, и в соответствии с законодательством Российской Федерации. Расходами признаются любые затраты при условии, что они произведены для осуществления деятельности, направленной на получение дохода.

Доводы ответчика:

В ходе проверки налоговая инспекция сделала вывод о неправомерном занижении предпринимателем налогооблагаемой базы по единому налогу, уплачиваемому при применении упрощенной системы налогообложения, в связи с ошибочным включением в состав расходов в 2004 году 392 202 рублей (9 месяцев 2004 года), в 2005 году 984 523 рублей (6 месяцев 2005 года) и 6 075 рублей (9 месяцев 2005 года), выплаченных КФХ «Казак», ФХ «Степаново», ООО «Зерноград», ООО «Дон-Зерно», ООО «Оптпродукт», ЗАО «Агрофирма "Полтавская"», ЗАО «ПЗ им. Гор ького», ООО «Новомихайловское», ООО «Уникум-Центр».

Решением налоговой инспекции от 16.08.06 предприниматель привлечен к ответственности.

Выводы ФАС Северо-Кавказского округа:Суд установил, что предприниматель получил, оплатил, оприходовал и использовал в производственной деятельности товары, указанные в спорных платежных документах.

Изложенное свидетельствует о правомерности вывода суда о том, что налоговый орган необоснованно произвел доначисление единого налога, уплачиваемого в связи с применением упрощенной системы налогообложения, с денежных сумм, израсходованных на приобретение товарно-материальных ценностей в проверяемом налоговом периоде, а также сумм пеней и штрафов по ним.

При указанных обстоятельствах основания для отмены или изменения обжалуемого судебного акта отсутствуют. Нормы права при рассмотрении дела применены судом правильно. Нарушений процессуальных норм, влекущих отмену или изменение судебного акта (статья 288 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации), не установлено.

**Приложение** 3

**ФЕДЕРАЛЬНЫЙ АРБИТРАЖНЫЙ СУД СЕВЕРО-КАВКАЗСКОГО ОКРУГА**

Именем Российской Федерации

**ПОСТАНОВЛЕНИЕ**

арбитражного суда кассационной инстанции

г. Краснодар 22 сентября 2008 г.

Дело № А32-62789/2005-5/774-2006-25/46-2007-63/24

Вх. Ф08-5747/2008

Федеральный арбитражный суд Северо-Кавказского округа в составе председательствующего Драбо Т.Н., судей Бобровой В.А. и Дорогиной Т.Н., в отсутствие в судебном заседании заявителя – Межрайонной инспекции Федеральной налоговой службы № 8 по Краснодарскому краю (правопреемник Инспекции Федеральной налоговой службы по г. Сочи), заинтересованного лица – индивидуального предпринимателя Картавых Гарине Ардашесовны, надлежаще извещенных о времени и месте судебного заседания (уведомления № 088/2008-3901 и 088/2008-3902), рассмотрев кассационную жалобу Межрайонной инспекции Федеральной налоговой службы № 8 по Краснодарскому краю на решение Арбитражного суда Краснодарского края от 07.02.2008 (судья Погорелов И.А.) и постановление Пятнадцатого арбитражного апелляционного суда от 27.06.2008 (судьи Гиданкина А.В., Колесов Ю.И., Шимбарева Н.В.) по делу № А32-62789/2005-5/774-2006-25/46-2007-63/24, установил следующее.

Инспекция Федеральной налоговой службы по г. Сочи (далее – налоговая инспекция) обратилась в арбитражный суд с заявлением о взыскании с предпринимателя Картавых Гарине Ардашесовны (далее – предприниматель) 11 059 рублей ЕНВД, 450 рублей 24 копеек пени, 2 211 рублей 80 копеек штрафа по пункту 1 статьи 122 Налогового кодекса Российской Федерации, 2 211 рублей 80 копеек штрафа по пункту 1 статьи 119 Кодекса и 150 рублей штрафа по пункту 1 статьи 126 Кодекса.

Решением суда от 21.02.2006, оставленным без изменения постановлением апелляционной инстанции от 10.05.2006, требования налоговой инспекции удовлетворены в полном объеме.

Постановлением Федерального арбитражного суда Северо-Кавказского округа от 21.09.2006 решение суда от 21.02.2006 и постановление апелляционной инстанции от 10.05.2006 отменены, дело направлено на новое рассмотрение для надлежащего извещения лиц, участвующих в деле, о времени и месте судебного заседания, установления всех фактических обстоятельств по делу и принятия решения по результатам их совокупной оценки при правильном применении норм права.

При новом рассмотрении решением суда от 07.02.2008, оставленным без изменения постановлением апелляционной инстанции от 27.06.2008, в удовлетворении заявленных требований отказано на том основании, что налоговая инспекция не представила доказательства осуществления предпринимателем деятельности на момент проведения проверки в магазине по адресу: г. Сочи, ул. Труда, 13. Данное помещение в 2005 году сдано в аренду предпринимателю Буюкян Р.Б. для осуществления коммерческой деятельности.

В Федеральный арбитражный суд Северо-Кавказского округа обратилась налоговая инспекция с кассационной жалобой, в которой просит отменить решение суда от 07.02.2008 и постановление апелляционной инстанции от 27.06.2008, принять по делу новый судебный акт об удовлетворении заявленных требований в полном объеме.

Податель жалобы указывает, что договор аренды помещения, расположенного по адресу: г. Сочи, ул. Труда, 13, является незаключенным и не свидетельствует об использовании этого помещения предпринимателем Буюкян Р.Б. Предприниматель Картавых Г.А. является собственником спорного магазина. В чеке контрольно-кассовой машины ЭКР 2102 Ф с номером 1255252 значится «пр. Картавых Г.А.», что свидетельствует об осуществлении деятельности предпринимателем Картавых Г.А., а не предпринимателем Буюкян Р.Б. Указание площади торгового зала 53 кв. м вместо 50,5 кв. м является погрешностью при определении площади налоговой инспекцией. Решение налоговой инспекции от 29.07.2005 № 16, которым предпринимателю Картавых Г.А. начислено 16 052 рублей 84 копейки ЕНВД, пени и штрафов, не оспорено.

В нарушение статьи 279 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации предприниматель не представил в суд отзыв на кассационную жалобу. Федеральный арбитражный суд Северо-Кавказского округа, изучив материалы дела, проверив законность и обоснованность судебных актов, оценив доводы кассационной жалобы, считает, что кассационная жалоба не подлежит удовлетворению по следующим основаниям.

Как видно из материалов дела, налоговая инспекция провела налоговую проверку, в ходе которой установила, что в 1 квартале 2005 года предприниматель осуществлял розничную торговлю промышленными товарами в магазине с использованием торгового зала общей площадью 53 кв. м, что является физическим показателем в целях исчисления ЕНВД. В ходе проверки проведен осмотр магазина и составлен протокол хозяйствующего субъекта от 02.02.2005 № 89-107. Согласно показаниям Малхасян Т.И., данным сотрудникам налоговой инспекции, она с 27.01.2005 работает реализатором у предпринимателя Картавых Г.А.

Требованием от 25.05.2005 № 3004 предпринимателю предложено представить в налоговую инспекцию документы, необходимые для проведения камеральной налоговой проверки.

В установленный срок запрошенные документы (свидетельство о государственной регистрации права собственности на помещение или договор аренды, техпаспорт БТИ, накладные на приобретаемые товары) предприниматель не представил, налог не уплатил, в связи с чем на основании пункта 7 статьи 31 Налогового кодекса Российской Федерации налоговая инспекция самостоятельно исчислила подлежащий уплате ЕНВД в размере 11 059 рублей.

Решением Инспекции Федеральной налоговой службы по г. Сочи от 29.07.2005 № 16-12/14391/14392/14393 предприниматель привлечен к налоговой ответственности в виде 2 211 рублей 80 копеек штрафа по пункту 1 статьи 122 Налогового кодекса Российской Федерации, 2 211 рублей 80 копеек по пункту 1 статьи 119 Кодекса за непредставление налоговой декларации по ЕНВД за 1 квартал 2005 года, а также по пункту 1 статьи 126 Кодекса в сумме 150 рублей за непредставление документов для проведения налогового контроля. Данным решением предпринимателю предложено уплатить 11 059 рублей ЕНВД.

Поскольку требования от 04.08.2005 № 7025, 7037, 7026 и 147894 об уплате налога, пени и штрафов предприниматель в добровольном порядке не исполнил, налоговая инспекция обратилась в арбитражный суд для их принудительного взыскания.

При новом рассмотрении дела суды выполнил указания суда кассационной инстанции, обязательные для них в силу статьи 289 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, установили все фактические обстоятельства по делу, в совокупности оценили представленные в дело доказательства, правильно применили нормы права и приняли законные и обоснованные судебные акты, которые отвечают требованиям статей 15, 170, 271 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации и не подлежат отмене или изменению.

Согласно статье 71 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации арбитражный суд оценивает доказательства по своему внутреннему убеждению, основанному на всестороннем, полном, объективном и непосредственном исследовании имеющихся в деле доказательств. Арбитражный суд оценивает относимость, допустимость, достоверность каждого доказательства в отдельности, а также достаточность и взаимную связь доказательств в их совокупности.

Доказательство признается арбитражным судом достоверным, если в результате его проверки и исследования выясняется, что содержащиеся в нем сведения соответствуют действительности. Каждое доказательство подлежит оценке арбитражным судом наряду с другими доказательствами. Никакие доказательства не имеют для арбитражного суда заранее установленной силы.

Суды установили, что встроенное помещение магазина на первом этаже двухэтажного жилого дома, расположенного в г. Сочи по ул. Труда, 13, на момент проведения проверки налоговой инспекцией принадлежало ООО «Глобус мира», директором которого являлась Картавых Г.А.

По договору аренды от 15.12.2004, заключенному между ООО «Глобус мира» и предпринимателем Буюкян Р.Б., помещение предоставлено предпринимателю Буюкян Р.Б.

Данный договор суды оценили в совокупности с другими документальными доказательствами, представленными в дело, и сделали обоснованный вывод о том, что отсутствие государственной регистрации данного договора в установленном законом порядке не опровергает тот факт, что это помещение использует предприниматель Буюкян Р.Б.

Суды оценили представленные налоговой инспекцией письмо от 29.01.2008 № 05-18/00539, выписку из системы электронной обработки данных, копию карточки регистрации контрольно-кассовой машины № Х-4301 от 04.05.2006, копию чека фискального отчета, декларацию по ЕНВД за 1 квартал 2005 года и сделали обоснованный вывод о том, что фактически предпринимательскую деятельность в помещении магазина по адресу: г. Сочи, ул. Труда, 13 в спорном периоде осуществляла предприниматель Буюкян Р.Б.

При таких обстоятельствах у налоговой инспекции отсутствовали основания для начисления предпринимателю Картавых Г.А. сумм ЕНВД, пени и штрафов, заявленных ко взысканию по данному делу.

Суды правильно применили статьи 23, 44, 45, 52, 346.26, 346.29 Налогового кодекса Российской Федерации и сделали основанный на материалах дела вывод о том, что предприниматель Картавых Г.А. не являлась плательщиком ЕНВД в 1 квартале 2005 года по объекту, расположенному по адресу: г.Сочи, ул. Труда, 13.

Согласно части 4 статьи 215 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации обязанность доказывания обстоятельств, послуживших основанием для взыскания обязательных платежей и санкций, возлагается на налоговую инспекцию.

Налоговая инспекция такие обстоятельства суду не доказала, в связи с чем суды обоснованно отклонили заявленные требования налоговой инспекции о взыскании с предпринимателя Картавых Г.А. 11 059 рублей ЕНВД, 450 рублей 24 копеек пени, 2 211 рублей 80 копеек штрафа по пункту 1 статьи 122 Налогового кодекса Российской Федерации, 2 211 рублей 80 копеек штрафа по пункту 1 статьи 119 Кодекса и 150 рублей штрафа по пункту 1 статьи 126 Кодекса.

Доводы кассационной жалобы налоговой инспекции не основаны на нормах права, направлены на переоценку доказательств, получивших надлежащую оценку в судах первой и апелляционной инстанций, и в соответствии со статьями 286 и 287 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации подлежат отклонению.

Нормы материального права при разрешении спора применены судами правильно, нарушений процессуальных норм, влекущих отмену или изменение судебных актов (статья 288 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации), не установлено.

В соответствии со статьями 102 и 110 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, статьями 333.17, 333.21, 333.37 Налогового кодекса Российской Федерации и пунктом 1 ин формационного письма Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 13.03.2007 № 117 «Об отдельных вопросах практики применения главы 25.3 Налогового кодекса Российской Федерации» государственная пошлина по кассационной жалобе не подлежит взысканию, поскольку по настоящему делу налоговая инспекция выступает заявителем в защиту государственных интересов и освобождается от уплаты государственной пошлины.

Руководствуясь статьями 274, 286 – 289 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, Федеральный арбитражный суд Северо - Кавказского округа

**ПОСТАНОВИЛ:**

решение Арбитражного суда Краснодарского края от 07.02.2008 и постановление Пятнадцатого арбитражного апелляционного суда от 27.06.2008 по делу № А32-62789/2005-5/774-2006-25/46-2007-63/24 оставить без изменения, кассационную жалобу – без удовлетворения.

Постановление вступает в законную силу со дня его принятия.

Председательствующий

Т.Н. Драбо

Судьи В.А. Боброва

Т.Н. Дорогина

**ПОСТАНОВЛЕНИЕ**

арбитражного суда кассационной инстанции

г. Краснодар 22 сентября 2008 г.

Дело № А32-62789/2005-5/774-2006-25/46-2007-63/24

Истец Ответчик

ИФНС по г. Сочи Индивидуальный предприниматель

Картавых Г.А.

Требования:

Взыскать предпринимателя Картавых Гарине Ардашесовны (далее – предприниматель) 11 059 рублей ЕНВД, 450 рублей 24 копеек пени, 2 211 рублей 80 копеек штрафа по пункту 1 статьи 122 Налогового кодекса Российской Федерации, 2 211 рублей 80 копеек штрафа по пункту 1 статьи 119 Кодекса и 150 рублей штрафа по пункту 1 статьи 126 Кодекса.

Инстанции:

1. Решение Арбитражного суда Краснодарского края от 21.02.2006 в удовлетворении требований было отказано.

2. Постановление Пятнадцатого арбитражного апелляционного суда от 10.05.2006 решение суда от 21.02.2006, оставлено без изменения.

3. Постановлением Федерального арбитражного суда Северо-Кавказского округа от 21.09.2006 решение суда от 21.02.2006 и постановление апелляционной инстанции от 10.05.2006 отменены, дело направлено на новое рассмотрение.

4. При новом рассмотрении решением суда от 07.02.2008, оставленным без изменения постановлением апелляционной инстанции от 27.06.2008, в удовлетворении заявленных требований отказано.

5. Постановлением ФАС Северо-Кавказского округа от 22 сентября 2008 г. решение Арбитражного суда Краснодарского края от 07.02.2008 и постановление Пятнадцатого арбитражного апелляционного суда от 27.06.2008 по делу № А32-62789/2005-5/774-2006-25/46-2007-63/24 оставлена без изменения, кассационная жалобу – без удовлетворения.

Доводы истца:

Как видно из материалов дела, налоговая инспекция провела налоговую проверку, в ходе которой установила, что в 1 квартале 2005 года предприниматель осуществлял розничную торговлю промышленными товарами в магазине с использованием торгового зала общей площадью 53 кв. м, что является физическим показателем в целях исчисления ЕНВД. В ходе проверки проведен осмотр магазина и составлен протокол хозяйствующего субъекта от 02.02.2005 № 89-107. Согласно показаниям Малхасян Т.И., данным сотрудникам налоговой инспекции, она с 27.01.2005 работает реализатором у предпринимателя Картавых Г.А.

Требованием от 25.05.2005 № 3004 предпринимателю предложено представить в налоговую инспекцию документы, необходимые для проведения камеральной налоговой проверки.

В установленный срок запрошенные документы (свидетельство о государственной регистрации права собственности на помещение или договор аренды, техпаспорт БТИ, накладные на приобретаемые товары) предприниматель не представил, налог не уплатил, в связи с чем на основании пункта 7 статьи 31 Налогового кодекса Российской Федерации налоговая инспекция самостоятельно исчислила подлежащий уплате ЕНВД в размере 11 059 рублей.

Решением Инспекции Федеральной налоговой службы по г. Сочи от 29.07.2005 № 16-12/14391/14392/14393 предприниматель привлечен к налоговой ответственности в виде 2 211 рублей 80 копеек штрафа по пункту 1 статьи 122 Налогового кодекса Российской Федерации, 2 211 рублей 80 копеек по пункту 1 статьи 119 Кодекса за непредставление налоговой декларации по ЕНВД за 1 квартал 2005 года, а также по пункту 1 статьи 126 Кодекса в сумме 150 рублей за непредставление документов для проведения налогового контроля. Данным решением предпринимателю предложено уплатить 11 059 рублей ЕНВД.

Доводы ответчика:

Суды установили, что встроенное помещение магазина на первом этаже жилого двухэтажного дома, расположенного в г. Сочи по ул. Труда, 13, на момент проведения проверки налоговой инспекцией принадлежало ООО «Глобус мира», директором которого являлась Картавых Г.А.

По договору аренды от 15.12.2004, заключенному между ООО «Глобус мира» и предпринимателем Буюкян Р.Б., помещение предоставлено предпринимателю Буюкян Р.Б.

Данный договор суды оценили в совокупности с другими документальными доказательствами, представленными в дело, и сделали обоснованный вывод о том, что отсутствие государственной регистрации данного договора в установленном законом порядке не опровергает тот факт, что это помещение использует предприниматель Буюкян Р.Б.

Выводы ФАС Северо-кавказского округа:

Суды правильно применили статьи 23, 44, 45, 52, 346.26, 346.29 Налогового кодекса Российской Федерации и сделали основанный на материалах дела вывод о том, что предприниматель Картавых Г.А. не являлась плательщиком ЕНВД в 1 квартале 2005 года по объекту, расположенному по адресу: г.Сочи, ул. Труда, 13.

Нормы материального права при разрешении спора применены судами правильно, нарушений процессуальных норм, влекущих отмену или изменение судебных актов (статья 288 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации), не установлено.

**Приложение** 4

**ФЕДЕРАЛЬНЫЙ АРБИТРАЖНЫЙ СУД СЕВЕРО-КАВКАЗСКОГО ОКРУГА**

Именем Российской Федерации

**ПОСТАНОВЛЕНИЕ**

арбитражного суда кассационной инстанции

г. Краснодар 17 октября 2007 г.

Дело № А32-5029/2007-4/193

Вх. Ф08-6865/2007-2566А

Федеральный арбитражный суд Северо-Кавказского округа в составе председательствующего Мацко Ю.В., судей Шапочка О.А. и Яценко В.Н., в отсутствие в судебном заседании заявителя – Инспекции Федеральной налоговой службы по

Темрюкскому району Краснодарского края, заинтересованного лица – индивидуального предпринимателя Лобанова Геннадия Ивановича, надлежащим образом извещенных о времени и месте судебного разбирательства, рассмотрев кассационную жалобу Инспекции Федеральной налоговой службы по Темрюкскому району Краснодарского края на решение от 14 июня 2007 года (судья Руденко Ф.Г.) и постановление апелляционной инстанции от 20 августа 2007 года (судьи Мицкевич С.Р., Аваряскин В.В. и Непранов Г.Г.) Арбитражного суда Краснодарского края по делу № А32-5029/2007-4/193, установил следующее.

Инспекция Федеральной налоговой службы по Темрюкскому району Краснодарского края (далее – налоговая инспекция) обратилась в арбитражный суд с заявлением о взыскании с индивидуального предпринимателя Лобанова Геннадия

Ивановича (далее – предприниматель) налоговых санкций в размере 129 870 рублей.

Решением от 04.06.07 требования налоговой инспекции удовлетворены частично, с предпринимателя взыскано 61 564 рубля штрафа по части 2 статьи 119 Налогового кодекса Российской Федерации (далее – Кодекс). Судебный акт мотивирован наличием переплаты на лицевом счете по налогу на доходы физических лиц, что исключает состав правонарушения, предусмотренного статьей 122 Кодекса, а наличие смягчающих обстоятельств позволяет суду снизить размер штрафа за правонарушение, предусмотренное статьей 119 Кодекса, в два раза.

Постановлением апелляционной инстанции от 20.08.07 решение от 04.06.07 изменено в части отказа во взыскании с предпринимателя штрафа за налоговое правонарушение, предусмотренное статьей 122 Кодекса. Судебный акт мотивирован тем, что переплата по лицевому счету числится по налогу на добавленную стоимость, а правонарушение возникло в связи с неуплатой налога на доходы физических лиц, что является основанием для привлечения предпринимателя к налоговой ответственности по указанной статье Кодекса.

Налоговая инспекция обратилась в Федеральный арбитражный суд Северо-Кавказского округа с кассационной жалобой, в которой просит отменить решение и постановление апелляционной инстанции и принять новый судебный акт, ссылаясь на нарушение судами норм материального права. Заявитель указывает, что суды необоснованно признали смягчающими обстоятельствами привлечение предпринимателя к налоговой ответственности впервые, наличие на иждивении несовершеннолетних детей и его тяжелое материальной положение, так как данные обстоятельства непосредственно не обусловили совершение налогового правонарушения.

Федеральный арбитражный суд Северо-Кавказского округа, изучив материалы дела, доводы кассационной жалобы не находит оснований для ее удовлетворения ввиду следующего.

Как видно из материалов дела, с 30.05.06 по 28.07.06 налоговой инспекцией проведена выездная налоговая проверка предпринимателя по вопросам соблюдения налогового законодательства за период с 01.01.03 по 31.12.05, результаты которой отражены в акте № 6834 от 28.09.06.

По итогам проверки решением от 13.10.06 № 7224-дсп предприниматель привлечен к налоговой ответственности, в том числе по части 2 статьи 119 Кодекса за непредставление налоговой декларации по налогу на добавленную стоимость за 4 квартал 2003 года в виде штрафа в размере 28 743 рублей, за непредставление декларации по налогу на доходы физических лиц за 2003 год в виде штрафа в размере 94 385 рублей, а также по пункту 1 статьи 122 Кодекса в виде штрафа в размере 6 742 рублей.

Предприниматель в добровольном порядке указанные санкции не оплатил, что явилось основанием для обращения налоговой инспекции в суд с настоящим заявлением.

В кассационной жалобе налоговая инспекция указывает на необоснованное снижение судом размера штрафа. По мнению заявителя, налогоплательщик не доказал наличие смягчающих обстоятельств.

Суд установил, и не оспаривается предпринимателем, что налоговая инспекция доказала обстоятельства, послужившие основанием для привлечения к налоговой ответственности по пункту 1 статьи 122 и пункту 2 статьи 119 Кодекса.

Согласно статье 114 Кодекса налоговая санкция является мерой ответственности за совершение налогового правонарушения. Налоговые санкции устанавливаются и применяются в виде денежных взысканий (штрафов) в размерах, предусмотренных статьями главы 16 Кодекса. При наличии хотя бы одного смягчающего ответственность обстоятельства размер штрафа подлежит уменьшению не менее чем в два раза по сравнению с размером, установленным соответствующей статьей главы 16 Кодекса за совершение налогового правонарушения.

В соответствии с пунктом 4 статьи 112 Кодекса обстоятельства, смягчающие или отягчающие ответственность за совершение налогового правонарушения, устанавливаются судом и учитываются им при наложении санкций за налоговые правонарушения в порядке, установленном статьей 114 Кодекса. Статья 112 Кодекса содержит открытый перечень обстоятельств, смягчающих ответственность. Следовательно, в компетенцию арбитражного суда в ходит установление обстоятельств, смягчающих ответственность за совершение налогового правонарушения, так как приведенный в пункте 1 статьи 112 Кодекса перечень обстоятельств, смягчающих ответственность, не является исчерпывающим. Любые иные обстоятельства могут быть признаны судом смягчающими ответственность.

В силу пункта 19 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации и Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 11.06.99 № 41/9 «О некоторых вопросах, связанных с введением в действие части первой Налогового кодекса Российской Федерации», если при рассмотрении дела о взыскании санкции за налоговое правонарушение будет установлено хотя бы одно из смягчающих ответственность обстоятельств, перечисленных в пункте 1 статьи 112 Кодекса, суд при определении размера подлежащего взысканию штрафа обязан в соответствии с пунктом 3 статьи 114 Кодекса уменьшить его размер не менее чем в два раза по сравнению с предусмотренным соответствующей нормой главы 16 Кодекса.

Учитывая, что пунктом 3 статьи 114 Кодекса установлен лишь минимальный предел снижения налоговой санкции, суд по результатам оценки обстоятельств (например, характера совершенного правонарушения, количества смягчающих ответственность обстоятельств, личности налогоплательщика, его материального положения) вправе уменьшить размер взыскания и более чем в два раза.

Законодателем установлен минимальный размер, на который может быть уменьшен размер штрафа (не менее чем в два раза). Однако не установлен минимальный размер, до которого может быть уменьшен размер штрафа. В соответствии со статьей 71 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации арбитражный суд оценивает доказательства по своему внутреннему убеждению, основанному на всестороннем, полном, объективном и непосредственном исследовании имеющихся в деле доказательств. Арбитражный суд оценивает относимость, допустимость, достоверность каждого доказательства в отдельности, а также достаточность и взаимную связь доказательств в их совокупности. При этом каждое доказательство подлежит оценке арбитражным судом наряду с другими доказательствами.

Суд правомерно воспользовался предоставленным ему правом в части признания обстоятельств смягчающими ответственность (тяжелое финансовое положение предпринимателя, нахождение на иждивении несовершеннолетних детей, совершение правонарушения впервые), и обоснованно снизил размер штрафа.

Доводы кассационной жалобы направлены на переоценку доказательств, которые суд оценил с соблюдением норм главы 7 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, что противоречит требованиям статей 286, 287 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации и не входит в полномочия суда кассационной инстанции.

При указанных обстоятельствах основания для отмены или изменения постановления апелляционной инстанции отсутствуют. Нормы права при разрешении спора применены судом правильно. Нарушений процессуальных норм, влекущих отмену или изменение судебного акта (статья 288 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации), не установлено.

Руководствуясь статьями 274, 286 – 289 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, Федеральный арбитражный суд Северо-Кавказского округа

**ПОСТАНОВИЛ:**

постановление апелляционной инстанции от 20 августа 2007 года Арбитражного суда Краснодарского края по делу № А32-5029/2007-4/193 оставить без изменения, кассационную жалобу без удовлетворения.

Постановление вступает в законную силу со дня его принятия.

Председательствующий Ю.В. Мацко

Судьи О.А. Шапочка, В.Н. Яценко

**ПОСТАНОВЛЕНИЕ**

арбитражного суда кассационной инстанции

г. Краснодар Дело № А32-5029/2007-4/193 17 октября 2007 г.

Истец Ответчик

ИФНС Индивидуальный предприниматель

по Темрюкскому Лобанов Г. И.

району Краснодарского края

Требования:

Взыскать с Лобанова Геннадия Ивановича налоговых санкций в размере 129 870 рублей.

Инстанции:

1. Решением от 04.06.07 АС Краснодарского края требования налоговой инспекции удовлетворены частично, с предпринимателя взыскано 61 564 рубля штрафа

2. Постановлением апелляционной инстанции от 20.08.07 решение от 04.06.07 изменено в части отказа во взыскании с предпринимателя штрафа за налоговое правонарушение, предусмотренное статьей 122 Кодекса.

3. Федеральный арбитражный суд Северо-Кавказского округа, изучив материалы дела, постановление апелляционной инстанции от 20 августа 2007 года Арбитражного суда Краснодарского края по делу № А32-5029/2007-4/193 оставил без изменения, кассационную жалобу без удовлетворения.

Доводы истца:

Как видно из материалов дела, с 30.05.06 по 28.07.06 налоговой инспекцией проведена выездная налоговая проверка предпринимателя по вопросам соблюдения налогового законодательства за период с 01.01.03 по 31.12.05, результаты которой отражены в акте № 6834 от 28.09.06.

По итогам проверки решением от 13.10.06 № 7224-дсп предприниматель привлечен к налоговой ответственности, в том числе по части 2 статьи 119 Кодекса за непредставление налоговой декларации по налогу на добавленную стоимость за 4 квартал 2003 года в виде штрафа в размере 28 743 рублей, за непредставление декларации по налогу на доходы физических лиц за 2003 год в виде штрафа в размере 94 385 рублей, а также по пункту 1 статьи 122 Кодекса в виде штрафа в размере 6 742 рублей.

Предприниматель в добровольном порядке указанные санкции не оплатил, что явилось основанием для обращения налоговой инспекции в суд с настоящим заявлением.

В кассационной жалобе налоговая инспекция указывает на необоснованное снижение судом размера штрафа. По мнению заявителя, налогоплательщик не доказал наличие смягчающих обстоятельств.

Доводы ответчика:

Не оспаривается предпринимателем, что налоговая инспекция доказала обстоятельства, послужившие основанием для привлечения к налоговой ответственности по пункту 1 статьи 122 и пункту 2 статьи 119 Кодекса.

Согласно статье 114 Кодекса налоговая санкция является мерой ответственности за совершение налогового правонарушения. Налоговые санкции устанавливаются и применяются в виде денежных взысканий (штрафов) в размерах, предусмотренных статьями главы 16 Кодекса. При наличии хотя бы одного смягчающего ответственность обстоятельства размер штрафа подлежит уменьшению не менее чем в два раза по сравнению с размером, установленным соответствующей статьей главы 16 Кодекса за совершение налогового правонарушения.

В соответствии с пунктом 4 статьи 112 Кодекса обстоятельства, смягчающие или отягчающие ответственность за совершение налогового правонарушения, устанавливаются судом и учитываются им при наложении санкций за налоговые правонарушения в порядке, установленном статьей 114 Кодекса. Статья 112 Кодекса содержит открытый перечень обстоятельств, смягчающих ответственность. Следовательно, в компетенцию арбитражного суда входит установление обстоятельств, смягчающих ответственность за совершение налогового правонарушения, так как приведенный в пункте 1 статьи 112 Кодекса перечень обстоятельств, смягчающих ответственность, не является исчерпывающим, любые иные обстоятельства могут быть признаны судом смягчающими ответственность.

Выводы ФАС Северо-Кавказского округа:

Суд правомерно воспользовался предоставленным ему правом в части признания обстоятельств смягчающими ответственность (тяжелое финансовое положение предпринимателя, нахождение на иждивении несовершеннолетних детей, совершение правонарушения впервые), и обоснованно снизил размер штрафа.

Доводы кассационной жалобы направлены на переоценку доказательств, которые суд оценил с соблюдением норм главы 7 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, что противоречит требованиям статей 286, 287 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации и не входит в полномочия суда кассационной инстанции.

При указанных обстоятельствах основания для отмены или изменения постановления апелляционной инстанции отсутствуют. Нормы права при разрешении спора применены судом правильно. Нарушений процессуальных норм, влекущих отмену или изменение судебного акта (статья 288 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации), не установлено.

**Приложение** 4

**ФЕДЕРАЛЬНЫЙ АРБИТРАЖНЫЙ СУД СЕВЕРО-КАВКАЗСКОГО ОКРУГА**

Именем Российской Федерации

**ПОСТАНОВЛЕНИЕ**

арбитражного суда кассационной инстанции

г. Краснодар 17 октября 2007 г.

Дело № А32-5029/2007-4/193

Вх. Ф08-6865/2007-2566А

Федеральный арбитражный суд Северо-Кавказского округа в составе председательствующего Мацко Ю.В., судей Шапочка О.А. и Яценко В.Н., в отсутствие в судебном заседании заявителя – Инспекции Федеральной налоговой службы по

Темрюкскому району Краснодарского края, заинтересованного лица – индивидуального предпринимателя Лобанова Геннадия Ивановича, надлежащим образом извещенных о времени и месте судебного разбирательства, рассмотрев кассационную жалобу Инспекции Федеральной налоговой службы по Темрюкскому району Краснодарского края на решение от 14 июня 2007 года (судья Руденко Ф.Г.) и постановление апелляционной инстанции от 20 августа 2007 года (судьи Мицкевич С.Р., Аваряскин В.В. и Непранов Г.Г.) Арбитражного суда Краснодарского края по делу № А32-5029/2007-4/193, установил следующее.

Инспекция Федеральной налоговой службы по Темрюкскому району Краснодарского края (далее – налоговая инспекция) обратилась в арбитражный суд с заявлением о взыскании с индивидуального предпринимателя Лобанова Геннадия

Ивановича (далее – предприниматель) налоговых санкций в размере 129 870 рублей.

Решением от 04.06.07 требования налоговой инспекции удовлетворены частично, с предпринимателя взыскано 61 564 рубля штрафа по части 2 статьи 119 Налогового кодекса Российской Федерации (далее – Кодекс). Судебный акт мотивирован наличием переплаты на лицевом счете по налогу на доходы физических лиц, что исключает состав правонарушения, предусмотренного статьей 122 Кодекса, а наличие смягчающих обстоятельств позволяет суду снизить размер штрафа за правонарушение, предусмотренное статьей 119 Кодекса, в два раза.

Постановлением апелляционной инстанции от 20.08.07 решение от 04.06.07 изменено в части отказа во взыскании с предпринимателя штрафа за налоговое правонарушение, предусмотренное статьей 122 Кодекса. Судебный акт мотивирован тем, что переплата по лицевому счету числится по налогу на добавленную стоимость, а правонарушение возникло в связи с неуплатой налога на доходы физических лиц, что является основанием для привлечения предпринимателя к налоговой ответственности по указанной статье Кодекса.

Налоговая инспекция обратилась в Федеральный арбитражный суд Северо-Кавказского округа с кассационной жалобой, в которой просит отменить решение и постановление апелляционной инстанции и принять новый судебный акт, ссылаясь на нарушение судами норм материального права. Заявитель указывает, что суды необоснованно признали смягчающими обстоятельствами привлечение предпринимателя к налоговой ответственности впервые, наличие на иждивении несовершеннолетних детей и его тяжелое материальной положение, так как данные обстоятельства непосредственно не обусловили совершение налогового правонарушения.

Федеральный арбитражный суд Северо-Кавказского округа, изучив материалы дела, доводы кассационной жалобы не находит оснований для ее удовлетворения ввиду следующего.

Как видно из материалов дела, с 30.05.06 по 28.07.06 налоговой инспекцией проведена выездная налоговая проверка предпринимателя по вопросам соблюдения налогового законодательства за период с 01.01.03 по 31.12.05, результаты которой отражены в акте № 6834 от 28.09.06.

По итогам проверки решением от 13.10.06 № 7224-дсп предприниматель привлечен к налоговой ответственности, в том числе по части 2 статьи 119 Кодекса за непредставление налоговой декларации по налогу на добавленную стоимость за 4 квартал 2003 года в виде штрафа в размере 28 743 рублей, за непредставление декларации по налогу на доходы физических лиц за 2003 год в виде штрафа в размере 94 385 рублей, а также по пункту 1 статьи 122 Кодекса в виде штрафа в размере 6 742 рублей.

Предприниматель в добровольном порядке указанные санкции не оплатил, что явилось основанием для обращения налоговой инспекции в суд с настоящим заявлением.

В кассационной жалобе налоговая инспекция указывает на необоснованное снижение судом размера штрафа. По мнению заявителя, налогоплательщик не доказал наличие смягчающих обстоятельств.

Суд установил, и не оспаривается предпринимателем, что налоговая инспекция доказала обстоятельства, послужившие основанием для привлечения к налоговой ответственности по пункту 1 статьи 122 и пункту 2 статьи 119 Кодекса.

Согласно статье 114 Кодекса налоговая санкция является мерой ответственности за совершение налогового правонарушения. Налоговые санкции устанавливаются и применяются в виде денежных взысканий (штрафов) в размерах, предусмотренных статьями главы 16 Кодекса. При наличии хотя бы одного смягчающего ответственность обстоятельства размер штрафа подлежит уменьшению не менее чем в два раза по сравнению с размером, установленным соответствующей статьей главы 16 Кодекса за совершение налогового правонарушения.

В соответствии с пунктом 4 статьи 112 Кодекса обстоятельства, смягчающие или отягчающие ответственность за совершение налогового правонарушения, устанавливаются судом и учитываются им при наложении санкций за налоговые правонарушения в порядке, установленном статьей 114 Кодекса. Статья 112 Кодекса содержит открытый перечень обстоятельств, смягчающих ответственность. Следовательно, в компетенцию арбитражного суда в ходит установление обстоятельств, смягчающих ответственность за совершение налогового правонарушения, так как приведенный в пункте 1 статьи 112 Кодекса перечень обстоятельств, смягчающих ответственность, не является исчерпывающим. Любые иные обстоятельства могут быть признаны судом смягчающими ответственность.

В силу пункта 19 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации и Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 11.06.99 № 41/9 «О некоторых вопросах, связанных с введением в действие части первой Налогового кодекса Российской Федерации», если при рассмотрении дела о взыскании санкции за налоговое правонарушение будет установлено хотя бы одно из смягчающих ответственность обстоятельств, перечисленных в пункте 1 статьи 112 Кодекса, суд при определении размера подлежащего взысканию штрафа обязан в соответствии с пунктом 3 статьи 114 Кодекса уменьшить его размер не менее чем в два раза по сравнению с предусмотренным соответствующей нормой главы 16 Кодекса.

Учитывая, что пунктом 3 статьи 114 Кодекса установлен лишь минимальный предел снижения налоговой санкции, суд по результатам оценки обстоятельств (например, характера совершенного правонарушения, количества смягчающих ответственность обстоятельств, личности налогоплательщика, его материального положения) вправе уменьшить размер взыскания и более чем в два раза.

Законодателем установлен минимальный размер, на который может быть уменьшен размер штрафа (не менее чем в два раза). Однако не установлен минимальный размер, до которого может быть уменьшен размер штрафа. В соответствии со статьей 71 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации арбитражный суд оценивает доказательства по своему внутреннему убеждению, основанному на всестороннем, полном, объективном и непосредственном исследовании имеющихся в деле доказательств. Арбитражный суд оценивает относимость, допустимость, достоверность каждого доказательства в отдельности, а также достаточность и взаимную связь доказательств в их совокупности. При этом каждое доказательство подлежит оценке арбитражным судом наряду с другими доказательствами.

Суд правомерно воспользовался предоставленным ему правом в части признания обстоятельств смягчающими ответственность (тяжелое финансовое положение предпринимателя, нахождение на иждивении несовершеннолетних детей, совершение правонарушения впервые), и обоснованно снизил размер штрафа.

Доводы кассационной жалобы направлены на переоценку доказательств, которые суд оценил с соблюдением норм главы 7 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, что противоречит требованиям статей 286, 287 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации и не входит в полномочия суда кассационной инстанции.

При указанных обстоятельствах основания для отмены или изменения постановления апелляционной инстанции отсутствуют. Нормы права при разрешении спора применены судом правильно. Нарушений процессуальных норм, влекущих отмену или изменение судебного акта (статья 288 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации), не установлено.

Руководствуясь статьями 274, 286 – 289 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, Федеральный арбитражный суд Северо-Кавказского округа

**ПОСТАНОВИЛ:**

постановление апелляционной инстанции от 20 августа 2007 года Арбитражного суда Краснодарского края по делу № А32-5029/2007-4/193 оставить без изменения, кассационную жалобу без удовлетворения.

Постановление вступает в законную силу со дня его принятия.

Председательствующий Ю.В. Мацко

Судьи О.А. Шапочка, В.Н. Яценко

**ПОСТАНОВЛЕНИЕ**

арбитражного суда кассационной инстанции

г. Краснодар Дело № А32-5029/2007-4/193 17 октября 2007 г.

Истец Ответчик

ИФНС Индивидуальный предприниматель

по Темрюкскому Лобанов Г. И.

району Краснодарского края

**Требования:**

Взыскать с Лобанова Геннадия Ивановича налоговых санкций в размере 129 870 рублей.

**Инстанции:**

1. Решением от 04.06.07 АС Краснодарского края требования налоговой инспекции удовлетворены частично, с предпринимателя взыскано 61 564 рубля штрафа

2. Постановлением апелляционной инстанции от 20.08.07 решение от 04.06.07 изменено в части отказа во взыскании с предпринимателя штрафа за налоговое правонарушение, предусмотренное статьей 122 Кодекса.

3. Федеральный арбитражный суд Северо-Кавказского округа, изучив материалы дела, постановление апелляционной инстанции от 20 августа 2007 года Арбитражного суда Краснодарского края по делу № А32-5029/2007-4/193 оставил без изменения, кассационную жалобу без удовлетворения.

**Доводы истца:**

Как видно из материалов дела, с 30.05.06 по 28.07.06 налоговой инспекцией проведена выездная налоговая проверка предпринимателя по вопросам соблюдения налогового законодательства за период с 01.01.03 по 31.12.05, результаты которой отражены в акте № 6834 от 28.09.06.

По итогам проверки решением от 13.10.06 № 7224-дсп предприниматель привлечен к налоговой ответственности, в том числе по части 2 статьи 119 Кодекса за непредставление налоговой декларации по налогу на добавленную стоимость за 4 квартал 2003 года в виде штрафа в размере 28 743 рублей, за непредставление декларации по налогу на доходы физических лиц за 2003 год в виде штрафа в размере 94 385 рублей, а также по пункту 1 статьи 122 Кодекса в виде штрафа в размере 6 742 рублей.

Предприниматель в добровольном порядке указанные санкции не оплатил, что явилось основанием для обращения налоговой инспекции в суд с настоящим заявлением.

В кассационной жалобе налоговая инспекция указывает на необоснованное снижение судом размера штрафа. По мнению заявителя, налогоплательщик не доказал наличие смягчающих обстоятельств.

**Доводы ответчика:**

Не оспаривается предпринимателем, что налоговая инспекция доказала обстоятельства, послужившие основанием для привлечения к налоговой ответственности по пункту 1 статьи 122 и пункту 2 статьи 119 Кодекса.

Согласно статье 114 Кодекса налоговая санкция является мерой ответственности за совершение налогового правонарушения. Налоговые санкции устанавливаются и применяются в виде денежных взысканий (штрафов) в размерах, предусмотренных статьями главы 16 Кодекса. При наличии хотя бы одного смягчающего ответственность обстоятельства размер штрафа подлежит уменьшению не менее чем в два раза по сравнению с размером, установленным соответствующей статьей главы 16 Кодекса за совершение налогового правонарушения.

В соответствии с пунктом 4 статьи 112 Кодекса обстоятельства, смягчающие или отягчающие ответственность за совершение налогового правонарушения, устанавливаются судом и учитываются им при наложении санкций за налоговые правонарушения в порядке, установленном статьей 114 Кодекса. Статья 112 Кодекса содержит открытый перечень обстоятельств, смягчающих ответственность. Следовательно, в компетенцию арбитражного суда входит установление обстоятельств, смягчающих ответственность за совершение налогового правонарушения, так как приведенный в пункте 1 статьи 112 Кодекса перечень обстоятельств, смягчающих ответственность, не является исчерпывающим, любые иные обстоятельства могут быть признаны судом смягчающими ответственность.

**Выводы ФАС Северо-Кавказского округа:**

Суд правомерно воспользовался предоставленным ему правом в части признания обстоятельств смягчающими ответственность (тяжелое финансовое положение предпринимателя, нахождение на иждивении несовершеннолетних детей, совершение правонарушения впервые), и обоснованно снизил размер штрафа.

Доводы кассационной жалобы направлены на переоценку доказательств, которые суд оценил с соблюдением норм главы 7 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, что противоречит требованиям статей 286, 287 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации и не входит в полномочия суда кассационной инстанции.

При указанных обстоятельствах основания для отмены или изменения постановления апелляционной инстанции отсутствуют. Нормы права при разрешении спора применены судом правильно. Нарушений процессуальных норм, влекущих отмену или изменение судебного акта (статья 288 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации), не установлено.

1. Гусева Т. А. Индивидуальный предприниматель: от регистрации до прекращения деятельности / Т. А. Гусева, Н. В. Ларина. – М. : Юстицинформ, 2005. – 3 с. [↑](#footnote-ref-1)
2. О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации: федеральный закон от 24.07.2007 № 209-ФЗ [электронный ресурс] // Консультант Плюс. ВерсияПроф. [↑](#footnote-ref-2)
3. Тихомиров М. Ю. Индивидуальный предприниматель: правовое положение и виды деятельности / М. Ю. Тихомиров. – М. : Тихомиров М. Ю., 2005. – 18 с. [↑](#footnote-ref-3)
4. Гражданский кодекс Российской Федерации: часть первая от 30.11.1994 № 51-ФЗ [электронный ресурс] // Консультант Плюс. ВерсияПроф. [↑](#footnote-ref-4)
5. Тихомиров М. Ю. Цит. Соч., с.8. – с. 26. [↑](#footnote-ref-5)
6. Губин Е. П. Предпринимательское право Российской Федерации: учебник / Е. П. Губин, П. Г. Лахно. – М. : Юристъ, 2003. – 35 с. [↑](#footnote-ref-6)
7. Олейник О. М. Предпринимательское (хозяйственное) право: учебник / О. М. Олейник. – М. : Омега-Л, 2003. – 21 с. [↑](#footnote-ref-7)
8. Налоговый кодекс Российской Федерации: часть вторая от 05.08.2000 № 117-ФЗ [электронный ресурс] // Консультант Плюс. ВерсияПроф. [↑](#footnote-ref-8)
9. Попондопуло В. Ф. Коммерческое право зарубежных стран: учебное пособие / В. Ф. Попондопуло. – М. : Питер, 2004. – 126 с. [↑](#footnote-ref-9)
10. О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей: федеральный закон от 08.08.2001 № 129-ФЗ [электронный ресурс] // Консультант Плюс. ВерсияПроф. [↑](#footnote-ref-10)
11. Гражданский кодекс Российской Федерации: часть первая от 30.11.1994 № 51-ФЗ [электронный ресурс] // Консультант Плюс. ВерсияПроф. [↑](#footnote-ref-11)
12. Ершова И. В. Предпринимательское право: книга / И. В. Ершова. – М. : Юриспруденция, 2008. – 215 с. [↑](#footnote-ref-12)
13. О гражданстве в Российской Федерации: федеральный закон от 31.05.2002 № 62-ФЗ [электронный ресурс] // Консультант Плюс. ВерсияПроф. [↑](#footnote-ref-13)
14. О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации: федеральный закон от 25.07.2002 № 115-ФЗ [электронный ресурс] // Консультант Плюс. ВерсияПроф. [↑](#footnote-ref-14)
15. Гражданский кодекс Российской Федерации: часть первая от 30.11.1994 № 51-ФЗ [электронный ресурс] // Консультант Плюс. ВерсияПроф. [↑](#footnote-ref-15)
16. Гречихо Е. С. Государственная регистрация индивидуальных предпринимателей: Организация предпринимательской деятельности / Е. С. Гречихо. – М. : Эксмо, 2005. – 128 с. [↑](#footnote-ref-16)
17. Сергеев А. П. Гражданское право: учебник / А. П. Сергеев. – М. : Проспект, 2003. – 145 с. [↑](#footnote-ref-17)
18. Гражданский кодекс Российской Федерации: часть первая от 30.11.1994 № 51-ФЗ [электронный ресурс] // Консультант Плюс. ВерсияПроф. [↑](#footnote-ref-18)
19. Гражданский кодекс Российской Федерации: часть первая от 30.11.1994 № 51-ФЗ [электронный ресурс] // Консультант Плюс. ВерсияПроф. [↑](#footnote-ref-19)
20. Тихомиров М. Ю. Цит. Соч., с. 8. – с. 28. [↑](#footnote-ref-20)
21. Губин Е.П. Цит. Соч., с. 11. – с. 128. [↑](#footnote-ref-21)
22. Тихомиров М. Ю. Цит. Соч., с. 8. – с. 31. [↑](#footnote-ref-22)
23. Попондопуло В.Ф. Цит. Соч., с. 13. – с. 245. [↑](#footnote-ref-23)
24. Гейхман В. Л. Трудовое право: учебник для вузов / В. Л. Гейхман, И. К. Дмитриева. – М. : Омега-Л, 2003. – 283 с. [↑](#footnote-ref-24)
25. Гражданский кодекс Российской Федерации: часть первая от 30.11.1994 № 51-ФЗ [электронный ресурс] // Консультант Плюс. ВерсияПроф. [↑](#footnote-ref-25)
26. О крестьянском (фермерском) хозяйстве: федеральный закон от 11.06.2003 № 74-ФЗ [электронный ресурс] // Консультант Плюс. ВерсияПроф. [↑](#footnote-ref-26)
27. О крестьянском (фермерском) хозяйстве: федеральный закон от 11.06.2003 № 74-ФЗ [электронный ресурс] // Консультант Плюс. ВерсияПроф. [↑](#footnote-ref-27)
28. Ершова И. В. Предпринимательское право: книга / И. В. Ершова. – М. : Юриспруденция, 2008. – 238 с. [↑](#footnote-ref-28)
29. О крестьянском (фермерском) хозяйстве: федеральный закон от 11.06.2003 № 74-ФЗ [электронный ресурс] // Консультант Плюс. ВерсияПроф. [↑](#footnote-ref-29)
30. О крестьянском (фермерском) хозяйстве: федеральный закон от 11.06.2003 № 74-ФЗ [электронный ресурс] // Консультант Плюс. ВерсияПроф. [↑](#footnote-ref-30)
31. 2 Ершова И. В. Цит. Соч., с. 14. – с. 298. [↑](#footnote-ref-31)
32. О крестьянском (фермерском) хозяйстве: федеральный закон от 11.06.2003 № 74-ФЗ [электронный ресурс] // Консультант Плюс. ВерсияПроф. [↑](#footnote-ref-32)
33. Ершова И. В. Цит. Соч., с. 14. – с. 352. [↑](#footnote-ref-33)
34. О бухгалтерском учете: федеральный закон от 21.11.1996 № 129-ФЗ [электронный ресурс] // Консультант Плюс. ВерсияПроф. [↑](#footnote-ref-34)
35. Юридический словарь «AdverSEO» [электронный ресурс] // http://www.jur-words.info. [↑](#footnote-ref-35)
36. О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации: федеральный закон от 24.07.2007 № 209-ФЗ [электронный ресурс] // Консультант Плюс. ВерсияПроф. [↑](#footnote-ref-36)
37. О предельных значениях выручки от реализации товаров (работ, услуг) для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства: постановление правительства РФ от 22 июля 2008 г. N 556 [электронный ресурс] // Консультант Плюс. ВерсияПроф. [↑](#footnote-ref-37)
38. О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации: федеральный закон от 24.07.2007 № 209-ФЗ [электронный ресурс] // Консультант Плюс. ВерсияПроф. [↑](#footnote-ref-38)
39. Областная государственная целевая программа «Поддержка и развитие малого и среднего предпринимательства в Иркутской области на 2008-2010 годы» от 11 июня 2008 года № 156 [электронный ресурс] // http://www.admin.irbp.ru. [↑](#footnote-ref-39)
40. Постановление Мэра города Братска «об утверждении Порядка предоставления субсидий юридическим лицам, индивидуальным предпринимателям, физическим лицам – производителям товаров, работ, услуг из бюджета города Братска» от 23.01.2008 № 152 [электронный ресурс] // http://www.bratsk-city.ru. [↑](#footnote-ref-40)
41. О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации: федеральный закон от 24.07.2007 № 209-ФЗ [электронный ресурс] // Консультант Плюс. ВерсияПроф. [↑](#footnote-ref-41)
42. Гусева Т. А. Цит. Соч., с. 4. – с. 154. [↑](#footnote-ref-42)
43. Тихомиров М. Ю. Цит. Соч., с. 8. – с. 34. [↑](#footnote-ref-43)
44. Налоговый кодекс Российской Федерации: часть вторая от 05.08.2000

№ 117-ФЗ [электронный ресурс] // Консультант Плюс. ВерсияПроф. [↑](#footnote-ref-44)
45. Попондопуло В. Ф. Цит. Соч., с. 13. – с. 252. [↑](#footnote-ref-45)
46. Налоговый кодекс Российской Федерации: часть вторая от 05.08.2000 № 117-ФЗ [электронный ресурс] // Консультант Плюс. ВерсияПроф. [↑](#footnote-ref-46)
47. Об утверждении форм и требований к оформлению документов, используемых при государственной регистрации юридических лиц, а также индивидуальных предпринимателей: постановление правительства РФ от 19.06.2002 № 439 [электронный ресурс] // Консультант Плюс. ВерсияПроф. [↑](#footnote-ref-47)
48. О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей: федеральный закон от 08.08.2001 № 129-ФЗ [электронный ресурс] // Консультант Плюс. ВерсияПроф. [↑](#footnote-ref-48)
49. Ершова И. В. Цит. Соч., с. 14. – с. 384. [↑](#footnote-ref-49)
50. Правила ведения Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей от 16.10.2003 г. № 630 [электронный ресурс] // Консультант Плюс. ВерсияПроф. [↑](#footnote-ref-50)
51. О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей: федеральный закон от 08.08.2001 № 129-ФЗ [электронный ресурс] // Консультант Плюс. ВерсияПроф. [↑](#footnote-ref-51)
52. Касьянов А. В. Настольная книга индивидуального предпринимателя: книга / А. В. Касьянов, Д. В. Кислов, О. А. Курбангалеева; под ред. А. В. Касьянова. 15-е изд., перераб. и доп. – М. : ГроссМедиа, 2007. – 246 с. [↑](#footnote-ref-52)
53. Тихомиров М. Ю. Цит. Соч., с. 8. – с. 108. [↑](#footnote-ref-53)
54. Об актах гражданского состояния: федеральный закон от 15.11.1997 № 143-ФЗ [электронный ресурс] // Консультант Плюс. ВерсияПроф. [↑](#footnote-ref-54)
55. Гусева Т. А. Цит. Соч., с. 4. – с. 162. [↑](#footnote-ref-55)
56. О несостоятельности (банкротстве): федеральный закон от 26.10.2002

№ 127-ФЗ [электронный ресурс] // Консультант Плюс. ВерсияПроф. [↑](#footnote-ref-56)
57. О несостоятельности (банкротстве): федеральный закон от 26.10.2002 № 127-ФЗ [электронный ресурс] // Консультант Плюс. ВерсияПроф. [↑](#footnote-ref-57)
58. Гусева Т. А. Цит. Соч., с. 4. – с. 172. [↑](#footnote-ref-58)
59. Правила ведения Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей от 16.10.2003 г. № 630 [электронный ресурс] // Консультант Плюс. ВерсияПроф. [↑](#footnote-ref-59)
60. Гусева Т. А. Цит. Соч., с. 4. – с. 215. [↑](#footnote-ref-60)
61. Тихомиров М. Ю. Цит. Соч., с. 8. – с. 52. [↑](#footnote-ref-61)
62. О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей: федеральный закон от 08.08.2001 № 129-ФЗ [электронный ресурс] // Консультант Плюс. ВерсияПроф. [↑](#footnote-ref-62)
63. О банках и банковской деятельности: федеральный закон от 02.12.1990 № 395-1. [электронный ресурс] // Консультант Плюс. ВерсияПроф. [↑](#footnote-ref-63)
64. Налоговый кодекс Российской Федерации: часть первая от 31.07.1998 № 146-ФЗ [электронный ресурс] // Консультант Плюс. ВерсияПроф. [↑](#footnote-ref-64)
65. Юридический словарь «AdverSEO» [электронный ресурс] // http://www.jur-words.info. [↑](#footnote-ref-65)
66. Касьянов А.В. Цит. Соч., с. 44. – с. 269. [↑](#footnote-ref-66)
67. О лицензировании отдельных видов деятельности: федеральный закон от 08.08.2001 № 128-ФЗ [электронный ресурс] // Консультант Плюс. ВерсияПроф. [↑](#footnote-ref-67)
68. Тихомиров М.Ю. Цит. Соч., с. 8. – с. 98. [↑](#footnote-ref-68)
69. О судебной практике по делам о незаконном предпринимательстве и легализации (отмывании) денежных средств или иного имущества, приобретенных преступным путем: постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 18.11.2004 № 23 // Рос. Газ. 2004. 7 декабря. [↑](#footnote-ref-69)
70. Касьянов А.В. Цит. Соч., с. 44. – с. 258. [↑](#footnote-ref-70)
71. О лицензировании отдельных видов деятельности: федеральный закон от 08.08.2001 № 128-ФЗ [электронный ресурс] // Консультант Плюс. ВерсияПроф. [↑](#footnote-ref-71)
72. Ершова И. В. Цит. Соч., с. 14. – с. 413. [↑](#footnote-ref-72)
73. О лицензировании отдельных видов деятельности: федеральный закон от 08.08.2001 № 128-ФЗ. [электронный ресурс] // Консультант Плюс. ВерсияПроф [↑](#footnote-ref-73)
74. Гусева Т. А. Цит. Соч., с. 4. – с. 321. [↑](#footnote-ref-74)
75. Тереньтев Е. В. Системы налогообложения для индивидуальных предпринимателей: бухгалтерский учет и налогообложение / Е. В. Тереньтев. – М. : спект, 2009. – 48 с. [↑](#footnote-ref-75)
76. Налоговый кодекс Российской Федерации: часть вторая от 05.08.2000 № 117-ФЗ [электронный ресурс] // Консультант Плюс. ВерсияПроф. [↑](#footnote-ref-76)
77. Налоговый кодекс Российской Федерации: часть вторая от 05.08.2000 № 117-ФЗ [электронный ресурс] // Консультант Плюс. ВерсияПроф. [↑](#footnote-ref-77)
78. Сергеев А. П. Цит. Соч., с. 17. – с. 211. [↑](#footnote-ref-78)
79. Налоговый кодекс Российской Федерации: часть вторая от 05.08.2000 № 117-ФЗ [электронный ресурс] // Консультант Плюс. ВерсияПроф. [↑](#footnote-ref-79)
80. Касьянов А. В. Цит. Соч., с. 44. – с. 315. [↑](#footnote-ref-80)
81. Налоговый кодекс Российской Федерации: часть вторая от 05.08.2000 № 117-ФЗ [электронный ресурс] // Консультант Плюс. ВерсияПроф. [↑](#footnote-ref-81)
82. Касьянов А. В. Цит. Соч., с. 44. – с. 321. [↑](#footnote-ref-82)
83. Юридический словарь «AdverSEO» [электронный ресурс] // http://www.jur-words.info. [↑](#footnote-ref-83)
84. Налоговый кодекс Российской Федерации: часть вторая от 05.08.2000 № 117-ФЗ. [электронный ресурс] // Консультант Плюс. ВерсияПроф [↑](#footnote-ref-84)
85. Касьянов А. В. Цит. Соч., с. 44. – с. 354. [↑](#footnote-ref-85)
86. О применении контрольно-кассовой техники при осуществлении наличных денежных расчетов и (или) расчетов с использованием платежных карт: федеральный закон от 22.05.2003 № 54-ФЗ [электронный ресурс] // Консультант Плюс. ВерсияПроф. [↑](#footnote-ref-86)
87. Касьянов А. В. Цит. Соч., с. 44. – с. 283. [↑](#footnote-ref-87)
88. О применении контрольно-кассовой техники при осуществлении наличных денежных расчетов и (или) расчетов с использованием платежных карт: федеральный закон от 22.05.2003 № 54-ФЗ [электронный ресурс] // Консультант Плюс. ВерсияПроф. [↑](#footnote-ref-88)
89. Тереньтев Е. В. Цит. Соч., 139 с. [↑](#footnote-ref-89)
90. Трудовой кодекс Российской Федерации от 30.12.2001 № 197-ФЗ [электронный ресурс] // Консультант Плюс. ВерсияПроф. [↑](#footnote-ref-90)
91. Гречихо Е. С. Цит. Соч., с. 16. – с. 185. [↑](#footnote-ref-91)
92. Касьянов А. В. Цит. Соч., с. 44. – с. 328. [↑](#footnote-ref-92)
93. Википедия: свободная энциклопедия [электронный ресурс] // http://ru.wikipedia.org. [↑](#footnote-ref-93)
94. Сегреев А. П. Цит. Соч., с. 17. – с. 134. [↑](#footnote-ref-94)
95. Гражданский кодекс Российской Федерации: часть первая от 30.11.1994 № 51-ФЗ [электронный ресурс] // Консультант Плюс. ВерсияПроф. [↑](#footnote-ref-95)
96. Википедия: свободная энциклопедия [электронный ресурс] // http://ru.wikipedia.org [↑](#footnote-ref-96)
97. Уголовный кодекс Российской Федерации от 13.06.1996 № 63-ФЗ. [электронный ресурс] // Консультант Плюс. ВерсияПроф [↑](#footnote-ref-97)
98. Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях от 30.12.2001 № 195-ФЗ [электронный ресурс] // Консультант Плюс. ВерсияПроф. [↑](#footnote-ref-98)