Частное учреждение образования

«Техникум бизнеса и права»

Контрольная работа

«Правовое обеспечение коммерческой деятельности»

Учащегося (йся) Шиханцовой Дарьи Сергеевны

Специальности Коммерческая деятельность

г. Минск

Содержание

1. Индивидуальная предпринимательская деятельность физических лиц

2. Правовой режим капиталов, фондов и резервов

3. Задача

1. Индивидуальная предпринимательская деятельность физических лиц

Как отмечалось выше, Конституция закрепляет право граждан на свободное использование способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности. Это означает, что для реализации своих экономических интересов гражданин вправе:

1) быть наемным работником;

2) осуществлять индивидуальную предпринимательскую деятельность;

3) создать самостоятельно либо совместно с другими лицами коммерческую организацию;

4) осуществлять иную экономическую деятельность (например, ремесленную деятельность, деятельность по оказанию услуг в сфере агроэкотуризма, использовать собственные ценные бумаги, банковские счета в качестве средств платежа или сохранения денежных приобретений, осуществлять разовую реализацию на торговых местах на рынках произведенных, переработанных либо приобретенных им товаров, отнесенных к товарным группам, определенным в Перечне видов деятельности, при осуществлении которых индивидуальные предприниматели и иные физические лица уплачивают единый налог, и базовых ставок единого налога, утвержденный Указом № 285 (далее - Перечень), не более 5 дней в каждом календарном месяце); 5) получать личный доход, сочетая перечисленные варианты при условии соблюдения закрепленных в нормах права ограничений, и т.д.

Индивидуальная предпринимательская деятельность является одной из форм реализации права на осуществление предпринимательской деятельности. Право легитимно осуществлять такую деятельность возникает после государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя. Иными словами, требование о государственной регистрации распространяется не только на коммерческие организации, но и на физических лиц. В этой связи для целей некоторых нормативных правовых актов в качестве индивидуального предпринимателя признают «физическое лицо, осуществляющее предпринимательскую деятельность без образования юридического лица и зарегистрированное в установленном порядке» (ст. 1 ХПК, п. 1 ст. 19 Общей части Налогового кодекса). Следует отметить, что приобретение статуса индивидуального предпринимателя в отличие от создания организации со статусом юридического лица включает только одну стадию - государственную регистрацию, процедура которой также закреплена в нормах Положения о регистрации и аналогична рассмотренной в предыдущей главе процедуре государственной регистрации коммерческих организаций. Ставка государственной пошлины, взимаемой за государственную регистрацию индивидуального предпринимателя, составляет 0,5 базовой величины. Статус индивидуального предпринимателя считается приобретенным со дня подачи документов, представленных для государственной регистрации, и внесения записи о его государственной регистрации в ЕГР и подтверждается выдаваемым этим же органом свидетельством о государственной регистрации установленного Правительством образца. В целом применительно к легитимации индивидуальной предпринимательской деятельности можно отметить, что для регистрации рассматриваемых субъектов не требуется начальный капитал, предусмотрено меньшее количество соответствующих документов, в частности, приобретение статуса индивидуального предпринимателя не предполагает наличие учредительных документов.

Поскольку индивидуальный предприниматель по своей правовой природе остается физическим лицом, он обладает одновременно, а) правосубъектностью в сфере отношений, не связанных с предпринимательской деятельностью; б)правосубъектностью в сфере предпринимательских отношений.

При этом объем правосубъектности физического лица, зарегистрированного в качестве индивидуального предпринимателя, больше чем объем правосубъектности обычного физического лица, так как включает дополнительный элемент - предпринимательскую правосубъектность, т.е. способность быть участником предпринимательских отношений. В соответствии с нормой п. 3 ст. 22 ГК физическое лицо, осуществляющее предпринимательскую деятельность без образования юридического лица с нарушением требований о государственной регистрации, не вправе ссылаться в отношении совершенных им сделок па то. что оно не является индивидуальным предпринимателем. К таким сделкам применяются правила, установленные нормами права для предпринимательской деятельности. Данная норма представляет собой исключение из приведенного выше общего правила о несовпадении правосубъектности физического лица, зарегистрированного в качестве индивидуального предпринимателя, и физического лица, не обладающего таким статусом. К предпринимательской деятельности физических лиц, осуществляемой без образования юридического лица, применяются правила ГК, которые регулируют деятельность коммерческих организаций, если иное не вытекает из норм права или существа правоотношения. Так, в соответствии с нормами п. 2 Указа № 285 для занятия предпринимательской деятельностью в качестве индивидуального предпринимателя гражданин имеет право.

1. Привлекать не более 3-х физических лиц по трудовым и (или) гражданско-правовым договорам, в т.ч. заключаемым с организациями. С 1 января 2008 г. деятельность индивидуального предпринимателя может осуществляться только с привлечением членов семьи и близких родственников (супруг (супруга), родители, дети, усыновители, усыновленные (удочеренные), родные братья и сестры, дед, бабка, внуки)).

2. Использовать для производства и (или) реализации товаров, а также выполнения работ, оказания услуг одновременно в совокупности не более четырех торговых объектов (торговых мест на торговых объектах, являющихся самостоятельными торговыми объектами), торговых мест на рынках, объектов, в которых индивидуальные предприниматели оказывают услуги (выполняют работы) потребителям, включая транспортные средства, применяемые для перевозок пассажиров и грузов на основании специального разрешения (лицензии), иных объектов, используемых для осуществления предпринимательской деятельности (для хранения товаров, их переработки и др.). Предпринимательская деятельность, осуществляемая с нарушением указанный условий, в соответствии с нормой ч. 2 п. 2 Указа № 285 запрещается и влечет применение мер ответственности, предусмотренных ч. 2 ст. 12.7 КоАП. Такие ограничения в отношении коммерческих организаций отсутствуют.

Следует иметь в виду, что отдельные виды деятельности могут осуществлять только организации, но не индивидуальные предприниматели (в частности, банковскую деятельность, деятельность инвестиционных фондов, деятельность по производству, экспорту, импорту, хранению (как виду предпринимательской деятельности) алкогольной, непищевой спиртосодержащей продукции и непищевого этилового спирта, оптовой и (или) розничной торговле ими, туроператорскую деятельность и т.д.). Индивидуальные предприниматели не являются субъектами бухгалтерского учета. Они ведут только налоговый учет, предполагающий отражение доходов, расходов и хозяйственных операций в учетных документах (книгах учета). Налогообложение индивидуальной предпринимательской деятельности также характеризуется определенной спецификой. Индивидуальные предприниматели вправе уплачивать налог в общеустановленном порядке, единый налог либо исполнять налоговое обязательство посредством использования упрощенной системы налогообложения при условии соответствия определенным критериям .

В случаях, предусмотренных нормами законодательных актов, предпринимательская деятельность гражданина (индивидуального предпринимателя, учредителя, участника, собственника имущества или руководителя организации и др.) может быть ограничена в судебном порядке на срок до трех лет.

Имущество индивидуального предпринимателя не обособлено на балансе. Он отвечает по своим обязательствам всем принадлежащим ему имуществом, за исключением имущества, на которое в соответствии с нормами права не может быть обращено взыскание. Перечень такого имущества закреплен в Приложении № 1 к ГПК. Этим ответственность индивидуального предпринимателя отличается от ответственности физического лица, выступающего частником коммерческой организации, т.к. в результате приобретения статуса юридического лица имущество организации обособляется от имущества участников, а риск их ответственности ограничивается размером внесенного клада, за исключением случая банкротства коммерческой организации. Под существом, принадлежащим физическому лицу - индивидуальному предпринимателю, имеется в виду как его личное имущество, так и доля в общем имуществе, не принимающем участия в предпринимательской деятельности. Деятельность индивидуального предпринимателя может быть прекращена по основаниям и в порядке, установленном для ликвидации коммерческой организации, или приостановлена в случае вынесения в отношении индивидуального предпринимателя приговора, связанного с лишением права заниматься предпринимательской деятельностью. Кроме того по основаниям, предусмотренным законодательными актами, государственная регистрация .индивидуального предпринимателя может быть аннулирована по решению регистрирующего органа (п. 26 Положения о регистрации). В частности, такие основания предусмотрены Указом № 285: в случае осуществления индивидуальными предпринимателями, являющимися в соответствии с названным Указом плательщиками единого налога, предпринимательской деятельности 1) без получения специального разрешения (лицензии) либо 2) неуплаты ими в установленном порядке единого налога и (или) налога на добавленную стоимость в фиксированной сумме 3) уплаты не в полном объеме указанных налоговых платежей государственная регистрация таких индивидуальных предпринимателей аннулируется по решению регистрирующего органа на основании представлений государственных органов, выявивших эти нарушения. Граждане, государственная регистрация которых в качестве индивидуальных предпринимателей аннулирована по перечисленным основаниям не вправе обращаться в регистрирующие органы за государственной регистрацией в качестве индивидуального предпринимателя независимо от срока, истекшего со дня принятия решения об аннулировании государственной регистрации. В течение пяти рабочих дней после получения соответствующего представления регистрирующий орган принимает решение об аннулировании государственной регистрации и обращается в хозяйственный суд с иском о прекращении деятельности индивидуального предпринимателя.

Нормы действующего права (ГК и Закон о несостоятельности) предусматривают возможность признания индивидуального предпринимателя, который не в состоянии удовлетворить требования кредиторов, связанные с осуществлением им предпринимательской деятельности, экономически несостоятельным (банкротом). Процедура признания индивидуального предпринимателя экономически несостоятельным может быть осуществлена в судебном порядке либо индивидуальный предприниматель может объявить о своем банкротстве. С момента вынесения судом решения об открытии ликвидационного производства в отношении индивидуального предпринимателя утрачивает силу его государственная регистрация.

2. Правовой режим капиталов, фондов и резервов

Собственный капитал коммерческой организации состоит из уставного фонда, резервного фонда, фондов накопления и потребления и других средств.

Уставный фонд представляет собой зафиксированную в учредительных документах денежную оценку совокупности вкладов (долей, паев, акций по номинальной стоимости) учредителей (участников) организации. Минимальный размер и порядок формирования уставного фонда коммерческих организаций пределен в нормах ГК и Положения о регистрации. Напомним, что уставный фонд определяет стоимость чистых активов организации, которая должна быть равна или больше размера уставного фонда. Если стоимость чистых активов акционерных обществ, иных коммерческих организаций, для которых с учетом п. 2 Положения о регистрации соответствующим законодательством установлены минимальные размеры уставных фондов, по результатам второго каждого последующего финансового года станет ниже минимального размера уставного фонда, определенного законодательством, такая организация может быть ликвидирована по решению хозяйственного суда (подп. 3.2 Положения о ликвидации). Кроме того нормы ГК закрепляют определенные ограничения по распоряжению своими средствами для некоторых организаций в случае снижения стоимости чистых активов ниже размера уставного фонда, например, АО не вправе объявлять и выплачивать дивиденды, если стоимость чистых активов меньше его уставного фонда и резервного фонда либо станет меньше их размера в результате выплаты дивидендов.

Такой показатель как «чистые активы» рассчитывается для отчетных целей (при составлении годовой бухгалтерской отчетности он указывается в отчете об изменении капитала (форма 3 бухгалтерской отчетности)), а также для любых других целей на текущую дату при наличии учетных данных об активах и пассивах организации, например, при продаже предприятия как имущественного комплекса, для оценки степени ликвидности организации. В соответствии с Постановлением № 950 коммерческие организации (кроме банков), индивидуальные предприниматели, осуществляющие предпринимательскую деятельность и ведущие бухгалтерский учет, определяют на 1 января стоимость чистых активов, которая рассчитывается как разница между стоимостью активов и пассивов, принимаемых к расчету. Оценка чист активов является дополнительной операцией наряду с составлением и представлением бухгалтерской отчетности.

Нормы права предусматривают гарантии прав кредиторов при уменьшении уставного фонда. Например, в случае принятия решения об уменьшен уставного фонда хозяйственное общество в течение тридцати дней с дат принятия такого решения обязано письменно уведомить кредиторов общества об уменьшении уставного фонда общества и о его новом размере либо опубликовать в печатном издании, предназначенном для публикации данных о государственной регистрации организаций, сообщение о принятом решении. Кредиторы хозяйственного общества вправе в течение тридцати дней даты направления им уведомления или в течение тридцати дней с даты опубликования сообщения о принятом решении письменно потребовать досрочного прекращения или исполнения соответствующих обязательств этого общества и возмещения им убытков. Гарантии прав кредиторов в рассматриваемом случае закреплены и применительно к унитарному предприятию.

Порядок увеличения уставного фонда также регулируется нормами прав. Так, увеличение уставного фонда акционерного общества допускается после полной его оплаты. Способами увеличения уставного фонда, например, акционерного общества являются: 1) выпуск дополнительных акций либо 2) увеличение номинальной стоимости акций. Источниками увеличения уставного фонда указанной организации выступают: 1) источники собственных средств общества и (или) акционеров, 2) иные инвестиции.

Добавочный фонд формируется за счет эмиссионного дохода акционерного общества, т.е. сумм, полученных сверх номинальной стоимости размещенных акций обществом (с учетом издержек по их продаже), сумм переоценки соответствии с установленным порядком внеоборотных активов организации , а также безвозмездно полученных и переданных ценностей; сумм переоценки неучтенных объектов интеллектуальной собственности, образовывавшихся в соответствии с требованиями норм права; имущества, созданного за счет инновационного фонда и фонда развития строительной науки; средств, направленных на пополнение собственных оборотных средств, образованных за счет разных источников и т.д. Добавочный фонд также как и уставный учитывается в пассиве организации. Резервный фонд создается в обязательном порядке в соответствии с требованиями норм права (например, применило к банкам, небанковским кредитно-финансовым организациям (ст. 109, ПО Банковского кодекса)) или в добровольном порядке, т.е. по решению самой организации в соответствии с ее учредительными документами и четной политикой. Амортизационный фонд формируется путем накопления включаемых в себестоимость реализованной продукции сумм начисленной амортизации с учетом индексации. Он является источником финансирования капитальных вложений производственного назначения, жилищного строительства, приобретения и создания нематериальных активов (в том числе посредством выполнения научно-исследовательских, опытно-конструкторских опытно-технологических работ).

Коммерческая организация имеет право создавать резервы по сомнительным долгам для расчетов с другими организациями и гражданами за товары, работы, услуги с отнесением сумм резервов на финансовые результаты организации. Сомнительным долгом признается дебиторская задолженность организации, которая не погашена в сроки, установленные договором, и не обеспечена соответствующими гарантиями. Резерв сомнительных долгов создается на основе результатов проведенной в конце квартала или отчетного года инвентаризации дебиторской задолженности организации. Его величина определяется по каждому сомнительному долгу в зависимости от платежеспособности должника и оценки вероятности погашения им долга полностью или частично. Если до конца отчетного года, следующего за годом создания резерва сомнительных долгов, он в какой-либо части не будет использован, то неизрасходованные суммы присоединяются при составлении баланса к прибыли соответствующего года.

Фонды накопления и потребления относятся к фондам специального назначения. Они образуются за счет прибыли, остающейся в распоряжении организации в порядке, определенном учредительными документами, уменьшения налогооблагаемой прибыли на суммы, направленные на финансирование капитальных вложений производственного назначения и жилищного строительства, а также на погашение кредитов банков, полученных и использованных на эти цели льгот по налогам и таможенным платежам. Фонд накопления является источником финансирования капитальных вложений как производственного, так и непроизводственного назначения. Средства фонда потребления направляются на осуществление мероприятий по социальному развитию и материальному поощрению коллектива организации и т.п.

Средства целевого финансирования и поступлений формируются за счет поступления средств из бюджета, внебюджетных, отраслевых и межотраслевых фондов специального назначения, от других организаций, физических лиц, а также в результате предоставления льгот по налогам и таможенным платежам. Данные средства могут использоваться только по целевому назначению и могут быть изъяты при выявлении фактов нарушения порядка использования. Они направляются на финансирование капитальных вложений, научно-исследовательских работ, на покрытие убытков и другие нужды.

Из прибыли, остающейся в распоряжении организации, могут формироваться и другие фонды, что является элементом учетной политики организации.

предпринимательский налогообложение правовой коммерческий

3. Задача

Акционерный коммерческий банк “Белвнешэкономбанк” обратился 10.09.07г. в хозяйственный суд г. Минска с иском о признании унитарного предприятия (УП) «Мираж» экономически несостоятельным и возбуждении дела о банкротстве. В заявлении истец указал следующее: согласно кредитному договору от 11.05.07г. банк предоставил УП «Мираж» кредит в сумме 1.000 млн. руб. сроком на три месяца. По истечении срока платежа ответчик кредит не погасил, а распоряжение банка о списании с расчетного счета УП «Мираж» суммы кредита в бесспорном порядке не исполняется ввиду отсутствия средств на его счете.

Вопросы:

Какое решение должен вынести суд? Обоснуйте ответ.

Какие лица вправе обратиться в хозяйственный суд с заявлением о банкротстве?

Назовите условия для обращения в суд с заявлением о банкротстве.

Объяснение.

В данной ситуации суд должен возвратить заявление о банкротстве, так как не соблюдены условии для подачи заявления кредитора. Исходя, из Статьи 10 неплатежеспособность должника носит неустойчивый характер, а так же заявление кредитора не может быть подано менее одного месяца.

Право на подачу в хозяйственный суд заявления о банкротстве (ст. 6).

Правом на подачу в хозяйственный суд заявления о банкротстве должника в связи с неисполнением денежных обязательств обладают должник, кредитор (в том числе представитель работников должника – по обязательствам, вытекающим из трудовых и связанных с ними отношений), прокурор, орган государственного управления по делам о банкротстве, иные уполномоченные на то государственные органы, а также юридические и физические лица в случаях и порядке, предусмотренных законодательством (далее – уполномоченный орган).

Правом на подачу в хозяйственный суд заявления о банкротстве должника в связи с неисполнением обязанности по уплате обязательных платежей обладают должник, прокурор, орган государственного управления по делам о банкротстве, налоговые и иные уполномоченные органы.

Основные условия для подачи заявления должника (ст. 7)

Основанием для подачи заявления должника о своем банкротстве (далее – заявление должника) является его неплатежеспособность, если она имеет устойчивый характер.

Должник вправе подать в хозяйственный суд заявление должника при наличии обстоятельств, очевидно свидетельствующих о том, что он будет не в состоянии в установленный срок исполнить платежные обязательства и (или) обязательства, вытекающие из трудовых и связанных с ними отношений, ввиду своей неплатежеспособности, приобретающей устойчивый характер (в предвидении банкротства).

Должник – юридическое лицо подает в хозяйственный суд заявление должника на основании решения органа (лиц), уполномоченного (уполномоченных) в соответствии с учредительными документами должника – юридического лица на принятие решения о его ликвидации, или на основании решения органа, уполномоченного собственником имущества должника – унитарного предприятия, если иное не предусмотрено настоящим Законом.

Должник обязан в срок, не превышающий десяти дней со дня подачи заявления должника или получения соответствующего извещения, оповестить свой трудовой коллектив (коллектив работников организации) о подаче в хозяйственный суд заявления должника или об извещении его хозяйственным судом о подаче заявления о банкротстве этого должника другими лицами.

Основные условия для подачи заявления кредитора (ст. 10)

Правом на подачу заявления кредитора о признании должника банкротом (далее – заявление кредитора) обладают лица, признаваемые в соответствии с настоящим Законом конкурсными кредиторами, если иное не предусмотрено настоящим Законом.

Правом на подачу заявления кредитора в хозяйственный суд от имени Республики Беларусь, административно-территориальных единиц Республики Беларусь обладают уполномоченные органы.

К налоговым и иным уполномоченным органам применяются положения настоящего Закона о кредиторах, если иное не предусмотрено настоящим Законом.

Основаниями для подачи заявления кредитора могут быть:

наличие у кредитора достоверных данных о неплатежеспособности должника, если эта неплатежеспособность имеет или приобретает устойчивый характер;

применение к должнику принудительного исполнения, не произведенного в течение одного месяца за неимением имущества, либо выявление в процессе принудительного исполнения, что должник не обладает имуществом, достаточным для удовлетворения предъявленных к нему требований;

неисполнение должником платежного обязательства в течение срока, установленного кредитором для погашения задолженности, по истечении которого кредитор намерен подать заявление кредитора. Продолжительность срока, установленного кредитором для погашения задолженности, по истечении которого он намерен подать заявление кредитора, не может быть менее одного месяца;

невыплата денежных средств кредитору (кредиторам) по обязательствам, вытекающим из трудовых и связанных с ними отношений, в течение срока, предусмотренного законодательством или устанавливаемого в соответствии с ним;

неплатежеспособность должника, умышленно вызванная деянием должника – индивидуального предпринимателя и (или) деянием физического лица, являющегося заинтересованным лицом в отношении должника, за которые они привлечены к уголовной ответственности в соответствии с законом;

утаивание или растрата имущества должника либо совершение иных действий должником – индивидуальным предпринимателем или заинтересованным лицом в отношении должника, в результате которых должник стал неплатежеспособным;

недостаточность стоимости имущества ликвидируемого юридического лица для удовлетворения требований кредиторов (статья 247 настоящего Закона);

сообщение должником кредитору, в хозяйственный суд или в средствах массовой информации о своей неплатежеспособности, имеющей или приобретающей устойчивый характер, в том числе согласно статье 255 настоящего Закона.

Список используемых источников

1. Хозяйственное право /С.С. Вабищевич, И.А. Маньковский. – Минск: Молодежное, 2009 – 300с.

2. Закон Республики Беларусь о экономической несостоятельности (банкротство).

3. Мартемьянов В.С. Хозяйственное право: Учебник. В 2-х томах. Т.1. М., 1994.