**ВВЕДЕНИЕ**

По Владимиру Далю «Предприниматель - это предприимчивый торговец, способный к предприятиям, крупным оборотам, смелый, решительный, отважный на дела этого рода человек». Предпринимательская функция - это дело частного делового человека. Однако не каждый деловой человек является предпринимателем.

С социально-экономической точки зрения, предприниматель - это тип «выскочки». Он революционер в экономике, невольный зачинатель социальной и политической революций. Быть предпринимателем - значит делать не так, как делают другие. Предприниматель лишен традиций. Он должен обладать специфическим набором качеств: здравым умом, постоянством, знанием людей, талантом управления.

Свои организаторские, управленческие способности предприниматель использует только с одной целью - получения прибыли.

Поэтому в жизни предпринимателями именуют себя и граждане, занимающиеся коммерцией эпизодически, не имея каких-либо документов, дающих им право заниматься этой деятельностью, например, лица, перепродающие импортные товары. Если гражданин занимается такого рода деятельностью эпизодически, не преследуя при этом извлечение прибыли, он не может расцениваться как предприниматель и не должен регистрироваться в этом качестве.

С точки зрения формально-юридической, предпринимателем является только тот гражданин, который занимается предпринимательской (коммерческой) деятельностью и зарегистрирован в этом качестве государством. Вместе с тем, Гражданский кодекс Российской Федерации 1994 года закрепил так называемую презумпцию предпринимательской деятельности гражданина. Она состоит в том, что гражданин, осуществляющий предпринимательскую деятельность, но не зарегистрированный в качестве предпринимателя, не вправе ссылаться в отношении заключенных им при этом сделок на то, что он предпринимателем не является. К таким сделкам суд может применить правила об обязательствах, связанных с осуществлением предпринимательской деятельности.

С позиции же публичного права (уголовного и административного) коммерческая деятельность, осуществляемая лицом, незарегистрированным в качестве предпринимателя, является незаконным предпринимательством.

Российское дореволюционное торговое законодательство называло предпринимателя купцом. Купцом, с точки зрения торгового права, признавался тот, кто занимался производством торговых сделок в виде промысла от своего имени.

Законодательству других государств известна фигура коммерсанта. Статус коммерсанта признается за лицом, которое осуществляет от своего имени сделки и иные хозяйственные операции в виде предпринимательства.

В бывшем СССР фигура предпринимателя впервые приобрела легальное признание после вступления в силу с 1 мая 1987 года Закона СССР «Об индивидуальной трудовой деятельности».

Этот Закон допускал индивидуальную трудовую деятельность в сфере кустарно-ремесленных промыслов, бытового обслуживания населения, а также другие виды деятельности, основанные исключительно на личном труде граждан и членов их семей. Документами, удостоверяющими право граждан заниматься индивидуальной трудовой деятельностью, являлись регистрационные удостоверения или патенты, выдаваемые на определенный срок.

**1. МНОГООБРАЗИЕ ФОРМ СОБСТВЕННОСТИ – ОСНОВА СОВРЕМЕННОГО ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСТВА**

Рыночная экономика сформировалась на основе индивидуальной собственности и немыслима без неё. Однако со временем эта форма собственности претерпела существенные изменения.

Во-первых, частная собственность, эволюционируя, всё чаще приобретала не индивидуальную, а различные ассоциированные формы-коллективную, групповую, акционерную. Поэтому в западной экономической теории и практике утвердилось представление, согласно которому под частной собственностью понимается всякая негосударственная форма собственности. В этом есть своя логика, т.к. в качестве представителя общества выступает государство, а все остальные субъекты собственности олицетворяют лишь часть общества и в этом смысле являются субъектами частной собственности.

Во-вторых, наряду с частной собственностью развивались государственная собственность и базирующееся на ней государственное хозяйствование.

В-третьих, широкое распространение получили смешанные формы собственности, в образовании которых ведущую роль играет акционерная форма. Последняя на Западе стала наиболее распространенной: в западных страна ею охвачено около 80 процентов основного капитала и производимой продукции.

В соответствии с этим в Российской Федерации различают следующие формы хозяйствования:

* малый и средний бизнес;
* корпоративное хозяйствование;
* государственное хозяйствование и регулирование.

Экономическое развитие России в последние годы значительно продвинулось вперёд по пути формирования полисубъективной структуры отношений собственности. Первая часть нового Гражданского кодекса вслед за Конституцией Российской федерации законодательно фиксирует это обстоятельство: «В Российской Федерации признаются частная, государственная, муниципальная и иные формы собственности». Соответственно, и юридические лица, а также Российская Федерация, субъекты Российской Федерации, муниципальные образования. Причём особенности приобретения и прекращения права собственности на имущество, владения, пользования и распоряжения им для каждого из субъектов определяются исключительно законом. И лишь закон определяет виды имущества, которые могут находиться исключительно в государственной или муниципальной собственности.

**2. ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ КОММЕРЧЕСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ В РФ. ИСТОЧНИКИ КОММЕРЧЕСКОГО ПРАВА**

**2.1 Субъекты предпринимательской (коммерческой) деятельности**

Прежде чем осуществлять правовое регулирование коммерческой деятельности в РФ необходимо определить субъекты коммерческой деятельности.

К субъектам коммерческой деятельности на территории РФ относятся:

* Граждане - индивидуальные предприниматели (статья 23 гк рф);
* коммерческие организации (статья 50 гк рф);
* некоммерческие организации (п.3 статьи 50 гк рф).

**2.2 Индивидуальная предпринимательская деятельность**

Российский Закон «О предприятиях и предпринимательской деятельности» 1991года закрепил право граждан вести предпринимательскую деятельность как индивидуально, не применяя наемный труд, так и создавая предприятия с привлечением наемных работников. Такие граждане регистрировались в качестве физических лиц, занимающихся предпринимательской деятельностью без образования юридического лица. Ныне действующий Гражданский кодекс Российской Федерации называет таких граждан индивидуальными предпринимателями.

Предпринимательская правосубъектность - это мера возможного правообладания в сфере предпринимательской деятельности, т.е. мера свободы действий предпринимателя в рамках действующего законодательства.

**2.2.1 Право гражданина на предпринимательскую деятельность**

Право гражданина заниматься предпринимательской и любой иной, не запрещенной законом 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.

Таким образом, гражданин, достигший 18-летнего возраста, а в случаях и в порядке, установленных законом, и до 18 лет, вправе заниматься предпринимательской деятельностью.

На территории России предпринимательской деятельностью могут заниматься как граждане Российской Федерации, так и иностранные граждане и лица без гражданства.

Для отдельных категорий граждан законами Российской Федерации установлен запрет на занятие самостоятельной предпринимательской деятельностью.

При этом в одних случаях закон исходит из несовместимости предпринимательства с общественным положением лица. В частности, Закон Российской Федерации «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках» запрещает должностным лицам органов государственной власти и государственного управления заниматься самостоятельной предпринимательской деятельностью.

В Федеральном Законе Российской Федерации от 31 июля 1995 года «Об основах государственной службы Российской Федерации» сказано, что «государственные служащие не вправе заниматься предпринимательской деятельностью лично или через посредников».

В Законе Российской Федерации «О милиции» записано, что сотрудникам милиции запрещается заниматься любыми видами предпринимательской деятельности, работать по совместительству на предприятиях, в учреждениях и организациях, но данный запрет не распространяется на творческую, научную и преподавательскую деятельность. Аналогичный запрет содержится в Законе Российской Федерации «О военнослужащих».

Самостоятельной предпринимательской деятельностью не вправе заниматься судьи, работники прокуратуры, сотрудники органов федеральной безопасности, налоговой полиции, нотариусы.

В других случаях запрет на занятие предпринимательской деятельностью является результатом наказания. Например, в соответствии с Уголовным кодексом Российской Федерации незаконное предпринимательство в сфере торговли наказывается наряду с лишением свободы или штрафом еще и лишением права заниматься предпринимательской деятельностью в торговле на срок до пяти лет.

Помимо достижения определенного возраста занятие предпринимательской деятельностью требует наличия определенных профессиональных навыков и профессиональной подготовки. Некоторые законы и иные правовые акты, регламентирующие порядок осуществления той или иной деятельности, содержат квалификационные требования, предъявляемые к гражданам, желающим заниматься такой деятельностью.

Например, в соответствии с Законом Российской Федерации «О частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации», частным детективом признается гражданин Российской Федерации, получивший в установленном законом порядке лицензию на частную сыскную деятельность.

**2.2.2 Регистрация граждан, желающих заниматься предпринимательской деятельностью без образования юридического лица**

Регистрация граждан, желающих заниматься предпринимательской деятельностью без образования юридического лица, осуществляется в порядке, предусмотренном Законом РСФСР «О регистрационном сборе с физических лиц, занимающихся предпринимательской деятельностью, и порядке их регистрации» от 7 декабря 1991 года, а также Положением о порядке государственной регистрации субъектов предпринимательской деятельности, утвержденным Указом Президента Российской Федерации от 8 июля 1994 N 1482 «Об упорядочении государственной регистрации предприятий и предпринимателей на территории Российской Федерации.

Регистрация гражданина, желающего заниматься предпринимательской деятельностью без образования юридического лица, осуществляется по месту его жительства.

В соответствии с установленным порядком, для регистрации необходимо представить (или направить по почте) следующие документы: заявление по установленной форме и документ об уплате регистрационного сбора. Предельная ставка этого сбора не должна превышать установленного законом размера минимальной месячной оплаты труда.

Государственная регистрация предпринимателей осуществляется регистрирующим органом в день представления документов либо в 3-дневный срок с момента получения документов по почте.

Документом, удостоверяющим статус гражданина-предпринимателя, является бессрочное свидетельство о регистрации в качестве предпринимателя.

Свидетельство о регистрации в качестве предпринимателя оформляется в трех экземплярах: один выдается гражданину-предпринимателю, второй остается у регистрирующего органа, а третий направляется налоговому органу по месту регистрации предпринимателя для постановки его на учет.

Таким образом, с момента государственной регистрации гражданин, занимающийся предпринимательской деятельностью без образования юридического лица, приобретает статус индивидуального предпринимателя и подпадает под юрисдикцию коммерческого законодательства.

**2.2.3 Правовое регулирование индивидуальной предпринимательской деятельности**

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. Он освобождается от ответственности только в том случае, если докажет, что надлежащее исполнение обязательства оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы. При этом к таким обстоятельствам не относятся, в частности, нарушение обязанностей со стороны контрагентов должника, отсутствие на рынке нужных для исполнения товаров, отсутствие у должника необходимых денежных средств.

Нарушенные имущественные права и интересы индивидуального предпринимателя защищаются в особом арбитражно-процессуальном порядке.

Таким образом, правовой статус индивидуального предпринимателя совпадает с правовым статусом коммерческого юридического лица. Это общее правило, из которого есть исключение. Оно состоит в том, что правила Гражданского кодекса Российской Федерации, которые регулируют деятельность коммерческих юридических лиц, не применяются к предпринимательской деятельности индивидуального предпринимателя, если законы, иные правовые акты предусматривают иное регулирование деятельности индивидуального предпринимателя, или иное регулирование вытекает из существа правоотношений.

Для индивидуальных предпринимателей открытие расчетного счета не является обязанностью, как для коммерческих юридических лиц. Они не должны становиться на учет в органы государственной статистики. Отчетность индивидуальных предпринимателей намного проще, чем отчетность коммерческих юридических лиц. Индивидуальный предприниматель свободнее в выборе форм и способов расчетов со своими контрагентами.

Как и коммерческие юридические лица, индивидуальные предприниматели являются субъектом налогообложения. Но если коммерческие юридические лица уплачивают налог в соответствии с Законом Российской Федерации «О налоге на прибыль предприятий», то порядок уплаты налога с доходов (прибыли) индивидуального предпринимателя определяется Законом Российской Федерации «О подоходном налоге с физических лиц». Существуют особенности и в порядке внесения индивидуальными предпринимателями платежей во внебюджетные фонды (пенсионный, обязательного медицинского страхования, социального страхования, фонд занятости).

Индивидуальный предприниматель вправе применять наемный труд. Ранее действовавший российский Закон «О предприятиях и предпринимательской деятельности» прямо запрещал применение наемного труда гражданином-предпринимателем. Гражданский кодекс Российской Федерации 1994 года такого прямого запрета не содержит. Поэтому, исходя из частноправового принципа «разрешено все, что прямо не запрещено законом», следует признать, что индивидуальный предприниматель может привлекать наемных работников. Подтверждением этому, кроме того, служит и то обстоятельство, что в случае признания индивидуального предпринимателя банкротом, требованиями второй очереди являются расчеты по выплате выходных пособий и оплате труда с лицами, работающими по трудовому договору, в том числе и по контракту, т.е. с наемными работниками.

Модернизация экономической модели, закрепленной в Конституции РСФСР 1978 года в качестве «единого народнохозяйственного комплекса, охватывающего все звенья общественного производства, распределения и обмена на территории РСФСР», началась три года назад. Это определение экономики РСФСР, содержавшееся в ст. 16 Конституции РСФСР, было исключено на V Съезде народных депутатов РСФСР. Тем самым государство объявило об отказе от огосударствления всех сфер производства, распределения, обмена.

Симптоматично, что в соответствии со ст. 16 Конституции РСФСР 1978 года распределение предшествовало обмену, то есть обмениваться можно было только тем, что уже распределено в централизованном порядке.

Отказ от этого положения явился началом перехода к рыночной модели экономики.

**2.2.4 Правовой статус предпринимательства**

Конституционные положения в силу их повышенной стабильности и жесткости не подходят для регулирования рыночных отношений. Их роль состоит в другом - гарантировать устойчивость и предсказуемость законодательства о предпринимательстве, основывающегося на ст. 34 Конституции РФ.

Самое важное изменение концептуального подхода к предпринимательству - это помещение ст.34 в главе 2 Конституции, посвященной правам и свободам человека и гражданина.

Трактовка предпринимательства через призму прав человека позволяет утверждать, что отношения государства и предпринимателей являются отношениями равных партнеров и у них имеются взаимные права и обязанности.

Если раньше в сфере экономики существовала монополия государства, то теперь предпринимательство рассматривается в Конституции как сфера, в которой приоритетом обладает частный интерес. Поскольку предпринимательство - это сфера частного интереса и инициативы, Конституция РФ не допускает монополии государства на внешнюю торговлю.

Имущественная независимость граждан закреплена в ст. 35 и 36 Конституции РФ. Она, как важнейшее условие создания рыночной Среды, означает также равенство, свободу договора, возмещение ущерба участников торгового оборота.

Новый для российского законодательства концептуальный подход к предпринимательству как, прежде всего сфере господства частных интересов, трактовка прав предпринимателей как разновидности прав граждан означают, что конституционный статус предпринимателей, независимо от того, государственное это предпринимательство или частное, а также на территории какой области или республики осуществляется предпринимательская деятельность, должен быть единым.

Единству статуса предпринимателей служат нормы ст. 71 Конституции, относящие к ведению Российской Федерации установление правовых основ единого рынка, гражданское законодательство, процессуальное законодательство, правовое регулирование интеллектуальной собственности. Единство статуса предпринимателей вытекает и из ст.19 Конституции, закрепляющей важнейший принцип равенства всех перед законом и судом.

Правила деятельности для государственного предпринимательства не могут отныне основываться на льготах и привилегиях.

Все нормы текущего законодательства о государственном предпринимательстве должны создаваться применительно к правилам о частном предпринимательстве, исходя из того, что это основная форма деятельности. Поэтому указы Президента РФ, предусматривающие реформу государственных предприятий, отмену нетарифного регулирования экспорта, были направлены главным образом на то, чтобы конституционные положения о предпринимательстве претворялись в жизнь.

В соответствии со ст.18 Конституции РФ конституционное право на предпринимательство является непосредственно действующим. Прежде всего, непосредственное действие этого права проявляется в том, что оно определяет смысл, содержание и применение законов, деятельность законодательной и исполнительной власти.

Содержание права на предпринимательскую деятельность может быть выявлено только при системном анализе всех конституционных положений.

Конституция как свод важнейших юридических норм, регулирующих отношения между государством и личностью, не может не регламентировать отношения в сфере экономики. Конституционные гарантии предпринимательства настолько многочисленны, что в научном обиходе появилось условное понятие «экономическая конституция», обозначающее проникнутую внутренним единством совокупность конституционных норм, устанавливающих основные гарантии предпринимательства.

Содержащиеся в ст.8 Конституции РФ положения о единстве экономического пространства, свободном перемещении товаров, услуг и финансовых средств, о поддержке конкуренции, свободе экономической деятельности, о равенстве разных форм собственности позволяют уяснить сущность конституционного права на предпринимательскую деятельность.

Конституционные гарантии предпринимательства содержатся во всех главах Конституции, хотя нередко они формулируются в нормах, определяющих полномочия органов власти.

Важной составной частью права на предпринимательство является право предпринимателей иметь имущество в собственности, владеть, пользоваться и распоряжаться им как единолично, так и совместно с другими лицами (п. 2 ст. 35 Конституции РФ).

Изъятие имущества предпринимателей только по решению суда - важнейшая конституционная гарантия их имущественной независимости от государства.

Содержащееся в п.3 ст. 35 Конституции положение о том, что принудительное отчуждение имущества для государственных нужд может быть произведено только при условии предварительного и равноценного возмещения, исчерпывающе определяет цели и условия изъятия имущества у предпринимателей.

Праву предпринимателей на коммерческую тайну как элемент их конституционно-правового статуса коррелирует право каждого свободно получать информацию (ст. 29 Конституции РФ). Каждый член общества вправе претендовать на получение объективной информации о деятельности предпринимательских структур, с тем чтобы они с помощью недобросовестной рекламы не злоупотребляли своими правами.

Осуществление предпринимательских прав подпадает под общий конституционный режим - осуществление прав и свобод человека и гражданина не должно нарушать права и свободы других лиц (ст. 17 Конституции).

Обогащает содержание права на предпринимательство содержащееся в ст. 30 Конституции право каждого на объединение.

Это право применительно к лицам, намеревающимся осуществлять предпринимательскую деятельность, означает свободу создания различных организационно-правовых форм (акционерные общества, товарищества, кооперативы и т. д.). Регистрация объединения означает не получение разрешения от государства, а юридический факт, с которым связывается возникновение правоспособности юридического лица.

Конституция РФ закрепляет очень высокое положение международных договоров Российской Федерации в иерархии нормативных актов. Согласно ст.15 положения международного договора даже выше положений конституционных законов, поскольку если международным договором установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора.

Общепризнанные принципы и нормы международного права также занимают очень важное место в правовой системе Российской Федерации. В соответствии со ст. 17 Конституции в Российской Федерации признаются и гарантируются права и свободы человека и гражданина согласно общепризнанным принципам и нормам международного права.

Таким образом, содержание конституционного права на предпринимательство обогащается и дополнительно гарантируется через подключение к внутреннему конституционному праву положений международного права.

При этом иностранные предприниматели пользуются в Российской Федерации правами и несут обязанности наравне с гражданами России, кроме случаев, установленных федеральным законом или международным договором Российской Федерации.

C 1 января 1995 года признан утратившим силу Закон РСФСР «О предприятиях и предпринимательской деятельности», ст. 20 которого предусматривала гарантии предпринимательской деятельности.

В новом Гражданском кодексе аналогичной статьи нет. В этой ситуации важное значение приобретают конституционные гарантии предпринимательской деятельности. Существенным новшеством Конституции 1993 года является признание прямого действия конституционных норм.

Институт предпринимательской деятельности как разрешенного и поощряемого государством занятия - достаточно новое явление в российском праве последних десятилетий.

В бывшем СССР предпринимательство рассматривалось как антиобщественная деятельность, а его субъекты привлекались к уголовной ответственности (ст.153 УК РСФСР).

Любопытно отметить, что те признаки предпринимательства, которые учитывались при оценке состава преступления (деятельность по производству товаров, услуг в целях извлечения прибыли (наживы), осуществляемая с привлечением рабочей силы в формах предприятий и организаций), вошли в определение предпринимательства как вполне легального занятия, которое регламентируется и защищается силой государства. И это неудивительно страна перешла от тоталитаризма к экономическим формам демократии, практически отказалась от внешнеэкономического принуждения личности, что позволяет раскрыть ее деловые и творческие созидательные способности. Существующие реалии не могли не найти своего отражения в законодательстве Российской Федерации.

**2.3 Коммерческие и некоммерческие юридические лица**

Помимо индивидуального предпринимательства, коммерческую деятельность в РФ могут осуществлять также юридические лица, именуемы в данном случае коммерческими юридическими лицами.

Юридическим лицом признаётся организация, которая имеет в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении обособленное имущество и отвечает по своим обязательствам этим имуществом, может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде.

История существования юридического лица насчитывает более двух тысячелетий. Хотя в римском праве и не существовало как такового термина «юридическое лицо», однако его конструкция, используемая как своего рода приём юридической техники для введения в оборот имущественной массы, та или иначе обособленной от имущества физических лиц, была чётко выражена. В самом деле, развитие товарно-денжных отношений, имущественного оборота предполагает участие в нём не только отдельных людей-физических лиц, обладающих право-и дееспособностью, т.е. способностью иметь права и обязанности, в том числе связанные с имуществом, и своими действиями приобретать эти права и обязанности, но также и участие в этом обороте образованных ими организаций для осуществления какой-либо цели, в том числе, коммерческой деятельности.

При создании подобных организаций возникла сложная совокупность отношений, для которых необходимо особое нормативное регулирование со стороны государства. Такое регулирование подразумевает определение юридического статуса объединения, его признаков, видов объединений, их организационно -правовых форм.

Развитие капиталистической формы хозяйствования, ускорение производства и оборота товаров и услуг, создание централизованного производства и кооперированного сбыта, концентрация капитала для создания таких производств обусловили необходимость возникновения соответствующих организационно- правовых юридических форм. Конструкция юридического лица наиболее подходила для этого, и нужно было только законодательно закрепить или создать соответствующие потребностям экономического оборота организационно-правовые формы юридического лица,предусматривающие определённые управленческие и имущественные особенности (товарищества, общества и т.д.). При этом необходимо заметить, что понятие «юридического лицо» получило распространение только в гражданском законодательстве стран континентальной системы прав, в основном европейских государств. Законодательство стран с англосаксонской системой права не использует понятие «юридическое лицо», а простоопределяет виды обыединений, которые рассматриваются как самостоятельные субъекты права (партнёрства, корпорации и т.д.) или же считаются самостоятельными субъектами права в определённых случаях, предусмотренных законодательством.

Дать исчерпывающее и всеобъемлющее определение юридического лица не представляется возможным. Законодательство ряда стран идёт просто по пути перечисления основных, наиболее существенных, признаков юридических лиц или же содержит только их классификацию. Эта сложность вплне объяснима: конструкция юридического лица, опосредуя отношения имущественного оборота, применяется не только к формам создания и существования коммерческих юридических лиц, но и некоммерческих, в том числе и с участием государства.

Юридическое лицо можно определить как совокупность следующих признаков:

*юридическое лицо имеет или может иметь имущество, обособленное от имущества его участников;*

*юридическое лицо обладает самостоятельной волей, которая может не совпадать с волей его отдельных участников;*

*юридическое лицо вправе совершать от своего имени сделки, т.е. участвовать в имущественном обороте;*

*юридическое лицо несёт самостоятельную ответственность по своим обязательствам;*

*юридическое лицо может быть истцом и ответчиком в суде;*

*существование юридического лица является, в принципе, бессрочным и не зависит от состава его участников.*

Во многом действие этих признаков лишь предполагается, а на практике законодательство вносит свои особенности и исключения в их действия. Так, например, положение об абсолютной самостоятельности юридического лица коммерческого характера во многом ограничено предписаниями антимонопольного законодательства разных стран. Гражданский кодекс Российской Федерации содержит прямую норму о солидарной ответственности основного общества (товарищества) вместе с дочерним обществом по долгам последнего, возникшим по сделке, заключённой дочерним обществом во исполнение обязательных указаний основного.

Таким образом, решая вопрос о выборе формы деятельности в той или иной сфере (осуществлять её как гражданин-физическое лицо или же создать организацию-юридическое лицо), необходимо предварительно изучить все особенности законодательства, определяющие положение юридических лиц вообще (в качестве субъектов гражданских прав и обязанностей), и нормы, касающиеся отдельных организационно-правовых форм юридических лиц. Такое знание важно и для тех, кто в ходе своей деятельности сталкивается с юридическим лицом, чтобы правильно определить его правовое положение, порядок и условия участия его в коммерческом обороте, ответственность, которую юридическое лицо и/или участники юридического лица будут нести по его обязательствам. Например, ответственность общества с ограниченной ответственностью и акционерного общества ограничена по общему правилу только принадлежащим им имуществом, между тем как в случае недостаточности имущества для удовлетворения требований кредиторов у полного товарищества, товарищества на вере и общества с дополнительной ответственностью по их долгам будут отвечать в соответствии с положениями Гражданского кодекса их участники.

Гражданский кодекс, признавая юридические лица субъектами гражданских прав и обязанностей, проводит общую дифференциацию юридических лиц на коммерческие и некоммерческие. Деление организаций на коммерческие и некоммерческие проводится в зависимости от наличия при создании и деятельности организации в качестве основной цели извлечение прибыли. При этом перечень организационно-правовых форм коммерческих организаций, приведённый в Гражданском кодексе, является исчерпывающим, что означает невозможность использования для ведения предпринимательской деятельности какой-либо иной фирмы, кроме предусмотренных в Кодексе.

**3. ОРГАНИЗАЦИОННО – ПРАВОВЫЕ ФОРМЫ КОММЕРЧЕСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ**

1. Хозяйственные товарищества-в соответствии с Гражданским кодексом существует два вида хозяйственных товариществ: полное товарищество и товарищество на вере. Участники товарищества в целом обязаны непосредственно участвовать в его деятельности, вследствие чего эта деятельность представляет собой объединённые действия участников товарищества, т.е. участники фактически ведут от имени товарищества самостоятельную предпринимательскую деятельность. Именно поэтому в Кодексе установлено, что участниками полных товариществ могут быть только индивидуальные предприниматели, поскольку только эти лица вправе заниматься предпринимательской деятельностью. Товарищество признаётся полным, если его участники в соответствии с заключённым между ними договором занимаются предпринимательской деятельностью от имени товарищества и несут ответственность по его обязательствам принадлежащим им имуществом. Статус полного товарищества в наибольшей степени подходит для коммерческих организаций с небольшим количеством участников. Минимальное количество участников-двое, максимальное не ограничено. Учредительным документом полного товарищества является учредительный договор. Договором определяются условия и порядок распределения между участниками прибыли и убытков, порядок управления деятельностью полного товарищества, процедура выхода учредителей из его состава, условия о размере и составе складочного капитала товарищества, о размере и порядке изменения долей каждого из участников в складочном капитале, о размере, составе, сроках и порядке внесения ими вкладов, об ответственности участников за нарушение обязанностей по внесению вкладов. Учредительный договор должен быть подписан всеми участниками.

Существует три варианта ведения дел полного товарищества:

1) каждый участник полного товарищества самостоятельно ведёт хозяйственную деятельность от имени товарищества, т.е. обладает полной автономией воли. Но в то же время его действия должны полностью соответствовать общим интересам товарищества. Более того, участник не вправе совершать от своего имени в своих интересах или в интересах третьих лиц сделки, однородные с теми, которые составляют предмет деятельности полного товарищества.

2) участники полного товарищества совместно ведут дела товарищества, т.е. все сделки от имени товарищества совершаются не иначе как на основе совместного решения всех участников.

3) ведение дел полного товарищества поручается одному из участников. В этом случае остальные участники принимают весьма пассивное участие в деятельности товарищества, а если и совершают от имени товарищества какие-либо сделки, то не иначе как на основании доверенности «управляющего» участника.

Как большинство юридических лиц, полное товарищество может быть ликвидировано по решению его участников или по решению суда, однако для ликвидации полного товарищества существует ещё два основания: во-первых, в случае изменения состава участников полного товарищества, если его учредительным договором не предусмотрена возможность продолжения деятельности; во-вторых, в случае когда в товариществе остаётся единственный участник и оно не преобразуется в хозяйственное общество.

2. Товарищество на вере-это товарищество, в которое входят два типа участников: один или несколько полных товарищей, осуществляющих от имени товарищества предпринимательскую деятельность и отвечающих по обязательствам товарищества всем своим имуществом, т.е. являются по статусу предринимателями, и один или несколько вкладчиков, не участвующих в управлении делами товарищества и несущих риск убытков, связанных с деятельностью товарищества, лишь в пределах сумм внесённых ими вкладов. Для товарищества на вере, так же как и для полного товарищества, существует три варианта ведения хозяйственной деятельности:

1) каждый полный товарищ самостоятельно ведёт хозяйственную деятельность от имени товарищества, т.е. обладает полной автономией воли;

2) полные товарищи на вере совместно ведут дела товарищества, т.е. все сделки совершаются не иначе как на основе совместного решения всех полных участников;

3) ведение дел товарищества на вере поручается одному из полных товарищей.

Как и в полном товариществе, в товариществе на вере осуществляется строгий контроль за изменением состава полных товарищей. Товарищество на вере, так же как и полное товарищество, может ликвидироваться по решению его участников или по решению суда. Кроме того, товарищество на вере подлежит ликвидации при выбытии всех участвовавших в нём вкладчиков.

Основной недостаток товарищества-ответственность его участников. В силу указанных обстоятельств товарищества предпочтительнее всего создавать в сферах предпринимательской деятельности, по своей природе связанных с небольшим риском, в основном товарищества-форма для малого предпринимательства.

3. Хозяйственные общества (общество с ограниченной ответственностью, общество с дополнительной ответственностью)- учреждённая одним или несколькими лицами коммерческая организация, уставный лапитал которой разделен на доли определенных учредительными документами размеров. Фирменное наименование общества должно содержать наименование общества и слова «с ограниченной ответственностью». Термин «ограниченная ответственность» означает, что:

* учредители общества не отвечают по его обязательствам-их риск ограничивается только потерей имущества, в качестве вклада в уставный капитал общества;
* общество не отвечает по обязательствам своих учредителей.

Учредителями общества с ограниченной ответственностью могут быть любые граждане и юридические лица, в том числе и иностранные. Общества с ограниченной ответственностью имеет смысл создавать для осуществления деятельности, сопряжённой со значительным риском. Наряду с обществом с ограниченной ответственностью существует и такая организационно-правовая форма коммерческой деятельности, как общество с дополнительной ответственностью. Деятельность общества с дополнительной ответственностью, в основном регулируется по правилам, регламентирующим деятельность общества с ограниченной ответственностью. Его фирменное наименование должно содержать наименование общества и слова «с дополнительной ответственностью». Особенность общества с дополнительной ответственностью состоит в том, что ответственность участников по его обязательствам не ограничивается размером их первоначального вклада в уставный капитал-участники общества солидарно несут субсидиарную ответственность по его обязательствам собственным имуществом в одинаковом для всех кратном размере к стоимости вкладов, определяемом учредительными документами.

К тому же при банкротсве одного из участников его ответственность по обязательствам общества распределяется между остальными участниками пропорционально их вкладам, если учредительными документами не установлен иной порядок.

4. Акционерное общество-это хозяйственное общество, уставный капитал которого разделен на определённое число одинаковых долей, каждая из которых выражена ценной бумагой (акцией). Выпуск акций и их обращение являются основной особенностью акционерного общества, отличающей его от других организационно-правовых форм коммерческих юридических лиц. Указанная особенность обусловливает преимущества акционерного общества, прежде всего открытого акционерного общества, по сравнению с другими формами предпринимательства. К таким преимуществам следует отнести: свободу концентрации и движения капитала, стабильность существования, ограниченную ответственность и профессиальное управление.

Создание акционерного общества может осуществляться в результате его учреждения или реорганизации уже существующего юридического лица. В качестве учредителей общества могут выступать граждане и юридические лица, в том числе одно лицо. Однако в качестве единственного учредителя акционерного общества не может выступать другое хозяйственное общество, состоящее из одного лица. Акционерное общество может быть реорганизовано или ликвидировано только по решению общего собрания акционеров или суда в случаях, предусмотренных действующим законодательством. Реорганизация акционерного общества в форме слияния, присоединения или разделения порождает много проблем, связанных с погашением прежних и выпуском новых акций, увеличением уставного капитала, защитой прав акционеров, которые могут быть нарушены в результате реорганизации и т.д.

Акционерное общество может быть преобразовано только в общество с ограниченной ответственностью или в производственный кооператив.

5. Производственные кооперативы-добровольное объединение граждан на основе членства для совместной производственной или иной хозяйственной деятельности. Производственный кооператив, подобно хозяйственным товариществам, представляет собой объединение лиц и их имущественных паевых взносов, и предполагает личное участие его членов в деятельности кооператива.

Законодательство определяет минимальное количество членов кооператива-оно не должно быть менее пяти человек. В отличие от хозяйственных товариществ, имеющих простую и гибкую схему управления, непосредственное руководство деятельностью кооператива возлагается на его исполнительные органы-правление и его председателя. Высшим органом управления кооператива является общее собрание его членов, к исключительной компетенции которого относится решение следующих вопросов:

* изменение устава кооператива;
* образование наблюдательного совета и прекращение полномочий его членов, а также образование и прекращение полномочий исполнительных органов кооператива, если это право по уставу не перелано его наблюдательному совету;
* приём и исключение членов кооператива;
* решение о реорганизации и ликвидации кооператива.

Производственный кооператив может ликвидироваться по решению его членов или по решению суда.

Также существуют специфические формы коммерческой деятельности, применимые лишь в государственном секторе экономики-государственные и муниципальные унитарные предприятия (унитарные предприятия, основанные на праве полного хозяйственного ведения, в том числе дочерние предприятия, а также федеральные казённые предприятия).

## **ЗАКЛЮЧЕНИЕ**

В результате осуществления в последние годы широкого комплекса мер по разгосударствлению и приватизации в России произошли значительные изменения в отношениях собственности и организационно-правовых формах коммерческой деятельности.

Нынешнюю ситуацию характеризуют:

* преодоление монополии государственной собственности практически во всех сферах народного хозяйства;
* превращение частной собственности в одну из основных форм собственности в российской экономике;
* многообразие форм собственности;
* становление новых форм хозяйствования, адекватных изменениям в отношениях собственности;
* утверждение новых форм организации экономической деятельности (акционерные общества, товарищества, благотворительные и иные общественные фонды и т.д.);
* формирование инфраструктуры рынка и механизмов,обслуживающих новые формы собственности.

Новая ситуация потребовала радикальных изменений в правовой основе экономической деятельности. Новый Гражданский кодекс Российской Федерации – важнейшая веха на этом пути. Он определил принципиальные основы экономических отношений при переходе к рыночным методам хозяйствования, сформировал основные правила, нормы их правового регулирования, обобщил и законодательно закрепил новые формы организации экономической жизни, возникшие в последние годы.

В новом Кодексе, в частности, жёстко регламентированы организационно-правовые формы коммерческой деятельности. А это означает, что все без исключения действующие коммерческие структуры должны быть приведены в соответствие с введёнными Гражданским Кодексом нормами. Новые правила, относящиеся к тому или иному виду коммерческой деятельности, сопоставляются со старыми. Это облегчит усвоение новых правил и адаптацию действующих организационно-правовых форм.

Ни одна из организационно-правовых форм не есть нечто застывшее, раз навсегда данное. При определённых условиях и по определённым правилам каждая из них способна преобразовываться в другие формы. Данное обстоятельство очень важно, ибо позволяет вести коммерческую деятельность более гибко и динамично.

## **СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ**

1. Конституция Российской Федерации (принята на всенародном голосовании 12 декабря 1993 г.) (с изм. от 25.03.2004).
2. Гражданский кодекс Российской Федерации (части первая, вторая и третья) (с изм. и доп. от 29.06.2004).
3. Положение о порядке государственной регистрации субъектов предпринимательской деятельности, утвержденным Указом Президента Российской Федерации от 8 июля 1994 N 1482 «Об упорядочении государственной регистрации предприятий и предпринимателей на территории Российской Федерации.
4. Долгополов Ю.Б. Предпринимательство и безопасность. - М.: Универсум, 2001.
5. Никитин Е. Правовой статус гражданина-предпринимателя без образования юридического лица // Российская юстиция. – 2007. - №12. – С. 41-47.
6. Организационно-правовые формы коммерческой деятельности в России. / Под редакцией В.В. Куликова. - М.: ИНФРА-М, 2005.
7. Политическая экономия современного капитализма: учебное пособие / Под ред. В.С. Торкановского. – СПб: Изд-во СПбУЭф, 2003.
8. Тельтарин Р. О свободе заключения гражданско-правовых договоров в сфере предпринимательства // Российская юстиция. – 2007. - №10. – С. 34-39.
9. Хоскинг А. Среда предпринимательства. Курс предпринимательства. – М., 2003.
10. Черников Г.П. Предприниматель - кто он? - М.: Международные отношения, 2002.