Для осуществления предпринимательской деятельности, как и любой другой, предусмотренной законом, необходимо учитывать, по крайней мере, три основных аспекта реализации потенциальных возможностей личности: социально-психологический, экономический, правовой.

СОЦИАЛЬНО-ПСИХОЛОГИЧЕСКИЙ АСПЕКТ

Важно знать, что в отношении предпринимательской деятельности законодательством установлены определенные запреты. Например, запрет занятия предпринимательской деятельностью регламентирован статьей 2 Закона Украины «О предпринимательстве». Не допускается занятие предпринимательской деятельностью для граждан таких категорий: военнослужащих, служащих органов прокуратуры, суда, государственной безопасности, внутренних дел, государственного арбитража, государственного нотариата, а также органов государственной власти и управления, призванных осуществлять контроль над деятельностью предприятий.

Лица, которым суд запретил заниматься определенной деятельностью, не могут быть зарегистрированы как предприниматели с правом осуществления соответствующего вида деятельности до истечения срока, установленного приговором суда.

Лица, имеющие непогашенную судимость за кражи, взяточничество и прочие корыстные преступления, не могут быть зарегистрированы как предприниматели, не могут выступать соучредителями предпринимательской организации, а также занимать в предпринимательских обществах и их союзах (объединениях) руководящие должности и должности, связанные с материальной ответственностью.

В законодательстве Украины также имеет место регламентация ограничения в осуществлении предпринимательской деятельности. Такие ограничения накладываются на деятельность, связанную с обращением наркотических средств, психотропных веществ, их аналогов и прекурсоров, и осуществляются в соответствии с Законом Украины «Об обращении в Украине наркотических средств, психотропных веществ, их аналогов и прекурсоров».

Деятельность, связанная с изготовлением и реализацией боевого оружия и боеприпасов к нему, добычей янтаря, охраной отдельныхособо важных объектов государственной собственности, а также деятельность, связанная с проведением криминалистических, судебно-медицинских, судебно-психиатрических экспертиз и разработкой, испытанием, производством и эксплуатацией ракетоносителей, в том числе с их космическими запусками с любой целью, может осуществляться только государственными предприятиями и организациями.

Деятельность, связанная с техническим обслуживанием и эксплуатацией первичных сетей (кроме местных сетей) и спутниковых систем телефонной связи в сетях связи общего пользования, выплатой и доставкой пенсий, денежной помощи малообеспеченным гражданам, осуществляется исключительно государственными предприятиями и объединениями связи.

ЭКОНОМИЧЕСКИЙ АСПЕКТ

По Законам Украины «О собственности» (статьи 6 и 33) и «О предприятиях в Украине» (статья 5) правом создания юридического лица наделены непосредственно владельцы средств производства и другого имущества и уполномоченные владельцем (владельцами) органы, то есть физические и юридические лица.

Согласно статьи 12 Закона Украины «О хозяйственных обществах» владельцем имущества, переданного ему основателями и участниками в собственность, является общество.

Вкладами участников и основателей общества могут быть дома, сооружения, оборудование и прочие материальные ценности, ценные бумаги, денежные средства, в том числе в иностранной валюте. Вклад, оцененный в гривнях, составляет долю участника и основателя в уставном фонде. При этом запрещается использовать для формирования уставного фонда бюджетные средства, средства, полученные в кредит и под залог.

Статья 13 Закона Украины «О хозяйственных обществах» также дает примерный перечень нематериальных активов, и в частности, интеллектуальной собственности, а также прав на пользование природными ресурсами, домами, сооружениями, оборудованием, которые отнесены к имущественным правам и могут составлять долю участника. Все переданные активы должны находиться на балансе хозяйственного общества. Закон Украины «О собственности» детально не регламентирует состав объектов интеллектуальной собственности. А статья 10 Закона Украины «О предприятиях в Украине» определяет, что «имущество предприятия составляют основные фонды и оборотные средства, а также другие ценности, стоимость которых отражается в самостоятельном балансе предприятия».

Процесс перехода права собственности на имущество от физического лица к создаваемому им или при его участии юридическому лицу всегда сопровождается процессом его оценки, в том числе активов предприятий с целью установления их рыночной стоимости или нормы амортизации. Порядок оценки вкладов определяется в учредительных документах общества.

В последнее время в нормативных документах часто появляется термин «нематериальные активы». Имущество, с точки зрения гражданского права, можно разделить на имущество, имеющее свое материальное воплощение и не имеющее его. Объекты, не имеющие своего материального воплощения, могут быть нематериальными активами, но точный перечень таких объектов в нашем законодательстве пока что отсутствует.

В законодательстве Украины нет четкого определения объектов, относящихся к нематериальным активам, не названы критерии, которые могут быть применены для их определения. Решение этих сложных вопросов эпизодически осуществляется только на ведомственном уровне, что порождает множество коллизий и разногласий.

Понятие «нематериальный актив» в соответствии со статьей 1 Закона Украины «О налогообложении прибыли предприятий» определено лишь в общем виде как объект интеллектуальной, в том числе промышленной собственности, а также другие аналогичные права, признанные в порядке, установленном законодательством, объектом права собственности налогоплательщика.

Следует отметить, что юридического определения нематериальных активов ни в международном, ни в национальном законодательстве нет. Национальное законодательство содержит перечень некоторых нематериальных активов и ряд различных по своей природе их примерных признаков. Нематериальные активы можно разделить на группы:

— права на объекты интеллектуальной собственности;

права пользования.

Объекты интеллектуальной собственности

К объектам интеллектуальной собственности в соответствии с Конвенцией об учреждении Всемирной организации интеллектуальной собственности 1967 г. включаются права на:

* литературные, художественные и научные произведения;
* исполнительскую деятельность артистов, звукозаписи, радио- и телевизионные передачи;
* изобретения во всех областях человеческой деятельности: научные открытия, промышленные образцы, товарные знаки, знаки обслуживания, фирменные наименования и коммерческие обозначения.

Международное законодательство содержит только примерный перечень объектов интеллектуальной собственности, который должен быть уточнен в национальном законодательстве. В Украине нематериальными активами признаются: право собственности на изобретение, полезную модель, на промышленный образец, на знаки для товаров и услуг, на сорт растений, на фирменное наименование, на программы для ЭВМ, на базу данных, на научно-техническую информацию, ‑ объекты, которые должны быть переданы на баланс предприятия и инвентаризироваться.

**Права пользования объектами нематериальной собственности**

К нематериальным активам могут быть отнесены также права пользования: право пользования земельным участком, право пользования недрами и другими ресурсами природной среды, экономические преимущества, экономические и прочие привилегии, а также деловая репутация.

К нематериальным активам относится и «гудвилл». Это нематериальный актив, стоимость которого определяется как разность между балансовой стоимостью активов предприятия и его себестоимостью, как целостного имущественного комплекса, возникающая вследствие использования лучших управленческих качеств, доминирующей позиции на рынке товаров (работ, услуг), новых технологий и т. п. Стоимость «гудвилла» не подлежит амортизации и не учитывается в определении валовых затрат налогоплательщика. Тем не менее, необходимо оценивать деловую репутацию для определенной цели — продажи, залога имущества, получения кредитов и определения условий их предоставления.

В юридической литературе некоторые авторы пытались определить понятие «деловая репутация» как составляющее «гудвилла». Приводятся такие признаки: совокупность оценочных качеств, при которых их носитель оценивается в глазах контрагентов, клиентов, потребителей, коллег по работе и др. и выделяется среди других профессионалов в этой области. Под деловой репутацией следует понимать и то, с чем ассоциируется деятельность предпринимателя.

ПРАВОВОЙ АСПЕКТ

Исходя из того, что в экономике Украины создаются и функционируют субъекты предпринимательства разных организационно-правовых форм, законодательство определяет общие и специальные условия их создания. Общие условия распространяются на все формы предприятий. Они определены Законами Украины «О предприятиях в Украине» (статья 5), «О предпринимательстве» (статья 6) и Гражданским кодексом, который регулирует общие условия создания юридического лица. Специальные условия создания предприятий определены законами об их отдельных видах.

Как правовое понятие «создание» включает определение учредителей, их учредительной компетенции, порядка деятельности относительно создания предприятия. Учредителем является лицо, имеющее право создать в установленном порядке организацию и зарегистрировать ее как юридическое лицо.

Итак, здесь действует общий принцип, согласно которому учредителями (соучредителями) могут быть «физические и юридические лица, кроме случаев, предусмотренных законодательными актами Украины». Уполномоченные органы, которые могут быть учредителями предприятий, определяет собственник.

Учредители реализуют свое право путем:

* избрания организационной формы предприятия;
* определения целей и предмета его деятельности;
* принятия решения о его создании;
* утверждения в установленном порядке устава;
* передачи безвозмездно на баланс предприятия основных фондов и оборотных средств;
* формирования органов управления, определения в уставе рамок их полномочий и т. п.

Создание предприятия в юридическом понимании — это утверждение и получение предусмотренных законом документов: решение владельца (владельцев) или уполномоченного органа о создании предприятия, устава (если этого требует организационная форма), свидетельства о государственной регистрации. Если для вновь созданного предприятия необходим земельный участок, то учитывают также документы на землепользование (землевладение), определенные земельным законодательством Украины.

Хозяйственное законодательство регулирует также способы создания хозяйствующих субъектов. Так, предприятие может быть создано в соответствии с решением одного или нескольких владельцев, или уполномоченного ими органа.

Юридические лица имеют право создавать на территории Украины и за ее пределами субъекты хозяйственного права (без прав юридического лица) — свои обособленные подразделения: филиалы, представительства и т. п. с правом открытия текущих и других счетов. Обособленные подразделения действуют на основании утвержденных предприятием положений о них. Открытие указанных подразделений не требует их регистрации. Предприятие лишь уведомляет об этом регистрационный орган путем внесения дополнительной информации в свою регистрационную карточку.

Учредительными документами предприятия называется комплект документов установленной законом формы, в соответствии с которыми предприятие возникает и действует как субъект права. С точки зрения правовой природы, учредительные документы являются локальными нормативными актами, то есть актами, приобретающими юридическую силу вследствие утверждения их одним или несколькими учредителями предприятия и распространяют свое действие только на внутреннюю деятельность.

Форма и содержание учредительных документов определяется в зависимости от видов предприятий, определенных в общих законах о предпринимательстве и в законах об отдельных видах хозяйствующих субъектов.

Статья 8 Закона Украины «О предпринимательстве» содержит перечень актов, относящихся к учредительным документам. Во-первых, это решения одного или нескольких владельцев, или уполномоченного ими органа о создании предприятия. Если владельцев или органов два и более, таким решением является учредительный договор. Во-вторых, это устав предприятия. Статья 9 Закона Украины «О предприятиях в Украине» дает перечень обязательных сведений, которые необходимо включать в устав предприятия как одного из его основных учредительных актов.

Содержание учредительных документов (уставов, учредительных договоров) хозяйственных обществ регулируется статьями 4, 37, 51, 65, 67 и 76 Закона Украины «О хозяйственных обществах». Эти статьи определяют перечни основных данных, которые подлежат включению в учредительные документы обществ отдельных видов. При разработке проектов учредительных документов субъектам хозяйствования можно использовать как образец типовые документы (например, Типовой устав государственного предприятия, Типовой устав казенного предприятия, Типовой устав закрытого акционерного общества, Типовой устав открытого акционерного общества, созданного путем корпоратизации государственного предприятия), разработанные и утвержденные соответствующими актами Фонда государственного имущества Украины, Министерством экономики.

Учредительные документы должны содержать обязательные данные о субъекте хозяйствования, без которых они считаются не отвечающими требованиям законодательства. Это следующие данные:

1) наименование и вид;

2) указание владельца (состав учредителей, участников) и местонахождение;

3) предмет и цели деятельности;

4) юридическое положение (это положение о юридическом лице, составе его имущества, наличии самостоятельного баланса, счете в банках, фирменном наименовании и знаке для товаров и услуг, если он используется. Если юридическое лицо имеет право выпускать ценные бумаги, то такое право тоже относится к юридическому статусу);

5) перечень фондов (основные, оборотные, другое имущество, уставной фонд, резервный фонд, страховой фонд, другие фонды);

6) о порядке создания имущества;

7) о порядке распределения прибыли и покрытия затрат;

8) о порядке выпуска акций (для акционерного общества);

9) перечень органов управления, порядок их формирования, компетенция;

10) о контрольных органах;

11) о порядке прекращения деятельности: основания; орган, который принимает решение о прекращении; о порядке создания и работы ликвидационной комиссии; условиях расчетов с бюджетом и кредиторами; распределении имущества, которое осталось.

Кроме обязательных, в учредительные документы могут включаться обычные и случайные положения, которые не должны противоречить законодательству Украины. Это положения, связанные с особенностями деятельности предприятия: о трудовых отношениях, основанные на членстве (коллективные предприятия, кооперативы), о совете (порядок его создания, состав, компетенция), о других органах, реализующих полномочия трудового коллектива (совет трудового коллектива, профсоюзный комитет).

Государственная регистрация юридического лица является обязательной стадией при его создании. Она определена статьей 8 Закона Украины «О предпринимательстве». Эта статья определяет государственные органы, на которые возложена регистрация субъектов предпринимательства (органы государственной регистрации), а также общие условия и порядок регистрации. Более детально они определяются Положением о государственной регистрации субъектов предпринимательской деятельности, утвержденным Постановлением Кабинета Министров Украины от 25 мая 1998 г. N 740.

Регистрация предприятий является процедурно-правовым действием, вследствие которого предприятия включаются в Единый государственный реестр предприятий и организаций. Днем включения определен день регистрации предприятия. Указанное действие направлено на предоставление предприятию формально-юридических признаков субъекта права, в соответствии с которыми оно начинает функционировать в хозяйственно-правовом обороте как общеизвестное для третьих лиц и органов государства юридическое лицо. Запись в Едином государственном реестре о регистрации предприятия составляет юридический факт, с которым связан момент его возникновения — субъекта права с правами юридического лица. В соответствии с законодательством Украины предприятие признается действующим, становится юридическим лицом, приобретает права и обязанности со дня его государственной регистрации (статья 5 Закона Украины «О предприятиях в Украине»). С другой стороны, предприятие считается прекратившим свою деятельность с момента внесения записи об этом в государственный реестр.

Законодательство определяет органы государственной регистрации предприятий. Согласно общего правила, это государственные органы по местонахождению предприятий, а именно:

а) исполкомы городских, районных в городах советов;

б) районные, районные городов Киева и Севастополя государственные администрации.

Законодательством определенытакже органы, осуществляющие государственную регистрацию отдельных видов субъектов хозяйственного права. Так, хозяйственные общества, занимающиеся банковской деятельностью, регистрирует Национальный банк Украины в порядке, предусмотренном Законом Украины «О банках и банковской деятельности». Фондовая биржа подлежит государственной регистрации Государственной комиссией по ценным бумагам и фондовой бирже.

Для государственной регистрации регистрирующему органу необходимо подать документы, перечень которых определен статьей 8 Закона Украины «О предпринимательстве». При наличии всех документов регистрация предприятия осуществляется в срок не более пяти рабочих дней. В течение этого времени регистрирующий орган обязан выдать заявителю свидетельство о государственной регистрации предприятия. Свидетельство же является юридическим основанием для открытия предприятию счетов в банке по месту его регистрации или в любых других банках по согласованию сторон. Банк обязан открыть счет и в трехдневный срок сообщить об этом в налоговую инспекцию.

Орган, осуществляющий регистрацию, обязан в десятидневный срок подать сведения в соответствующую налоговую инспекцию и орган государственной статистики. Эти органы устанавливают коды предприятий согласно Общему классификатору отраслей народного хозяйства Министерства статистики Украины.

В случае изменения формы собственности, организационной формы или названия предприятия оно подлежит перерегистрации, которая осуществляется в установленном порядке.

Отказ в государственной регистрации предприятия считается законным лишь по двум причинам: вследствие нарушения установленного законом порядка создания предприятия; в случае несоответствия учредительных документов требованиям законодательства.

Не допускается отказ в государственной регистрации предприятия по мотивам его нецелесообразности.

Отмена государственной регистрации предприятия может быть добровольной (по заявлению предприятия) или принудительной (на основании решения суда, хозяйственного суда) в случаях:

а) признания недействительными или противоречащими действующему законодательству учредительных документов;

б) осуществления деятельности, которая противоречит учредительным документам и действующему законодательству Украины;

в) несвоевременного сообщения предприятием об изменении своего местонахождения;

г) признания предприятия банкротом (в случаях, предусмотренных законодательством);

д) непредставления на протяжении года органам государственной налоговой службы налоговых деклараций, документов бухгалтерской отчетности в соответствии с законодательством.

Отмена государственной регистрации субъекта предпринимательской деятельности — юридического лица осуществляется органом государственной регистрации по заявлению владельца (владельцев) или уполномоченного им (ими) органов, а также на основании решения хозяйственного суда в случае:

* признания недействительными или противоречащими законодательству учредительных документов;
* осуществления деятельности, которая противоречит учредительным документам и законодательству;
* несвоевременного сообщения субъектом предпринимательской деятельности об изменении его названия, организационной формы, формы собственности и местонахождения;
* признания субъекта предпринимательской деятельности банкротом (в случаях, предусмотренных законодательством);
* непредставления на протяжении года органам государственной налоговой службы налоговых деклараций, документов бухгалтерской отчетности в соответствии с законодательством.

Отмена государственной регистрации субъекта предпринимательской деятельности — физического лица осуществляется органом государственной регистрации по заявлению предпринимателя-гражданина, а также на основании решения суда (хозяйственного суда) в случае:

* осуществления деятельности, которая противоречит законодательству;
* несвоевременного сообщения предпринимателем-гражданином об изменении своего постоянного или временного местожительства;
* непредставление на протяжении года органам государственной налоговой службы налоговых деклараций, документов бухгалтерской отчетности в соответствии с законодательством.

Целесообразно ознакомиться также с перечнем необходимых документов для осуществления процедуры ликвидации субъекта предпринимательства.

Отмена государственной регистрации субъекта предпринимательской деятельности — юридического лица осуществляется органом государственной регистрации путем исключения его из Реестра субъектов предпринимательской деятельности после проведения ликвидационной комиссией мероприятий по ликвидации субъекта предпринимательской деятельности и представление к органу государственной регистрации следующих документов:

* заявления (решения) собственника (собственников) или уполномоченного им (ими) органа, или решения хозяйственного суда в случаях, предусмотренных законодательством;
* акта ликвидационной комиссии по ликвидационным балансам, утвержденного органом, назначившим ликвидационную комиссию;
* справки аудитора, если это необходимо в соответствии с требованиями законодательства для проверки достоверности ликвидационного баланса;
* справки учреждений банков о закрытии счетов;
* справки органа государственной налоговой службы о снятии с учета;
* подтверждения об опубликовании в печатных средствах массовой информации объявления о ликвидации субъекта предпринимательской деятельности;
* справки архива о принятии документов, подлежащих долгосрочному сохранению;
* справки органа внутренних дел о принятии печатей и штампов;
* оригиналов учредительных документов (устав, учредительный договор);
* свидетельства о государственной регистрации.

Инвестиционными фондами и инвестиционными компаниями дополнительно присылается сообщение Государственной комиссии по ценным бумагам и фондовому рынку об отмене регистрации выпуска инвестиционных сертификатов инвестиционных фондов и инвестиционных компаний.

Отмена государственной регистрации лишает субъект предпринимательской деятельности статуса юридического лица и является основанием для исключения его из Единого государственного реестра предприятий и организаций Украины.

Отмена государственной регистрации субъекта предпринимательской деятельности — физического лица осуществляется путем исключения его из Реестра субъектов предпринимательской деятельности на основании таких документов:

* личного заявления предпринимателя-гражданина или решения суда (хозяйственного суда) в случаях, предусмотренных законодательством;
* справки органа государственной налоговой службы о снятии с учета;
* справки учреждений банков о закрытии счетов;
* справки органа внутренних дел о сдаче печатей и штампов;
* оригинала свидетельства о государственной регистрации.

Как видим, процедура отмены государственной регистрации является многоэтапной и сложной, даже если это осуществляется по собственному решению.

***Итак, можно сделать следующие выводы.***

Осуществление предпринимательской деятельности возможно при совпадении внутренней воли с внешней фиксацией желаний в соответствии с рамочными требованиями, что определены действующим законодательством. Рамочные требования оговорены в действующем законодательстве. Иные аспекты осуществления предпринимательской деятельности определены моралью и действующими законами рыночной экономики. Психологический и экономический аспект заложены в основу осуществления предпринимательской деятельности и являются первичными. Социально-психологический аспект выступает мотивом для достижения цели — получения прибыли.

**Литература**

1. Закон Украины «О банках и банковской деятельности» // ВВР Украины. — 1991. — N 25 –Ст. 281.

2. Закон Украины «О налогообложении прибыли предприятий» // ВВР Украины. — 1995, — N 4. — Ст. 28.

3. Закон Украины «Об обращении в Украине наркотических средств, психотропных веществ, их аналогов и прекурсоров» // ВВР Украины. — 1995. ‑ N 10. — Ст. 60.

4. Закон Украины «О предпринимательстве» // ВВР Украины.— 1991.— N14.— Ст. 168.

5. Закон Украины «О предприятиях в Украине» // ВВР Украины. —1991, — N 20. — Ст. 272.

6. Закон Украины «О собственности» // ВВР Украины. —1991.— N 20.— Ст. 249.

7. Закон Украины «О хозяйственных обществах» // ВВР Украины. —1991. — N 49. — Ст. 682.

8. Постановление Кабинета Министров Украины от 25 мая 1998 г. N 740 «О государственной регистрации субъектов предпринимательской деятельности».