**Тема: «Правовое положение субъектов хозяйствования»**

**Содержание**

1 Понятие и признаки предпринимательской деятельности, соотношение предпринимательской и хозяйственной деятельности

2 Формы предпринимательства

3 Понятие и виды субъектов хозяйствования

**1 Понятие и признаки предпринимательской деятельности, соотношение предпринимательской и хозяйственной деятельности**

Необходимость исследования того, как- соотносятся между собой такие понятия, как «хозяйственная деятельность», «предпринимательская деятельность» и «коммерческая деятельность», обусловлена тем, что и в юридической, и а экономической литературе, и в повседневной жизни асе три указанные понятия встречаются довольно часто, порой подменяя друг друга. При этом как в научной литературе, так и нормативных правовых актах и, в частности, в Гражданском кодексе Республики Беларусь отсутствует легальное (установленное законом) определение таких понятий, как **«хозяйственная деятельность» и «коммерческая деятельность»**, а содержание определения предпринимательской деятельности, приведенное и п. 2 ч, 1 ст. .1 ГК, вызывает некоторые споры. Между тем следует отметить, что все указанные понятия, являясь родственными, имеют некоторые принципиальные различия.

Основой всех трех указанных понятий служит термин «деятельность», который обозначает «специфический для человека способ отношения к внешнему миру, состоящий в преобразовании и подчинении его человеческим целям». Таким образом, все три понятия, в первую очередь, отражают способ отношения человека к внешнему миру.

Наиболее общим, всеохватывающим из трех приведенных понятий является понятие «хозяйственная деятельность». Данный вывод следует из того, что термином «хозяйство» обозначается «производственная единица; производство, экономика», а термин «хозяйствование трактуется как «ведение, управление, руководство хозяйством». Следовательно, понятием «хозяйственная деятельность» охватывается вся деятельность человека по производству, реализации и потреблению товаров, работ, услуг. Причем как для личного, домашнего использования. так и для реализации сторонним организациям и физическим лицам с целью систематического получения прибыли. В процессе осуществления хозяйственной деятельности человек обеспечивает себя лично, а так же общество и государство всеми материальными благами, необходимыми для его жизнедеятельности, Таким образом, «хозяйственная деятельность» включает а себя и «предпринимательскую деятельность», и «коммерческую деятельность».

Из изложенного следует, что хозяйственная деятельность - это активная самостоятельная деятельность юридических и физических яиц, осуществляемая ими в соответствии с законодательством, направленная на производство и реализацию товаров, работ, услуг с целью систематического получения прибыли (предпринимательская деятельность) или для собственного потребления (хозяйственная деятельность,, не связанная с предпринимательской), а также на реализацию произведенных или приобретенных товаров с целью систематического получения прибыли (коммерческая деятельность).

Из приведенного определения хозяйственной деятельности следует, что она может быть как предпринимательской, так и не являться таковой. Предпринимательская деятельность, в свою очередь, может являться коммерческой, из чего следует, что коммерческая деятельность является разновидностью предпринимательской..

Определение предпринимательской деятельности, закреплено в ч. 2 п. 1 ст. 1 ГК в соответствии с которой; «Предпринимательская деятельность - это самостоятельная деятельность юридических и физических лиц, осуществляемая ими в гражданском обороте от своего имени, на свой риск и под свою имущественную ответственность и направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи вещей, произведенных, переработанных или приобретенных указанными лицами для продажи, а также от выполнения работ или оказания услуг, если эти работы или услуги предназначаются для реализации другим лицам и не используются для собственного потребления,

В отличие от предпринимательской деятельности, определения коммерческой деятельности законодательство Республики Беларусь не содержит, используя при этом термин «коммерческий» при определении субъектов предпринимательской деятельности. Так, в соответствии со ст. 46 ГК юридическими лицами могут быть коммерческие и некоммерческие организации. Причем критерием отнесения конкретной организации к коммерческой является преследование его извлечения прибыли в качестве основной цели деятельности. Следует отметить., что в соответствии с ч. 2 п. 1 ст. 1 ГК предпринимательской признается деятельность, направленная на систематическое получение прибыли, из чего следует, что основной целью осуществления предпринимательской деятельности также является получение прибыли. Исходя из того, что деятельность созданной коммерческой организации носит постоянный, систематический характер вплоть до ее ликвидации, то и извлечение ею прибыли также носит систематический характер. Следовательно, предпринимательская и коммерческая деятельность в первую очередь направлены на систематическое получение (извлечение) прибыли, что указывает на некоторое совпадение содержательных характеристик указанных понятий.

Понятие «коммерция.» означает - торговля, торговые операции, понятие «коммерческий» - торговый, а понятие «коммерсант» - лицо. занимающееся торговлей.

В процессе осуществления предпринимательской деятельности прибыль, согласно ч. 2 п. 1 ст. 1 ГК, извлекается от пользования имуществом, продажи вещей, произведенных, переработанных или приобретенных для продажи, а также от выполнения работ или оказания услуг, а в процессе осуществления коммерческой деятельности, согласно содержанию приведенных понятий, прибыль извлекается посредством осуществления торговых операций. При этом, понятие «торговля» раскрывается как «хозяйственная деятельность по обороту, купле и продаже товаров».

Таким образом, на основании ст. 1 ГК признаками предпринимательской деятельности являются:

1. самостоятельная деятельность;
2. цель деятельности - систематическое получение прибыли;
3. осуществление в гражданском обороте;
4. предпринимательский риск;
5. самостоятельная имущественная ответственность;
6. лицо действует от своего имени;
7. прибыль извлекается от пользования имуществом, продажи вещей, а также от выполнения работ и оказания услуг.

По мнению А.С. Власовой, «сфера применения категории Предпринимательский риск" ограничивается регулированием гражданско-правовых последствий осуществления предпринимательской деятельности»1.

- К предпринимательской деятельности не относятся:

1. ремесленная деятельность;
2. деятельность по оказанию услуг в сфере агроэкотуризма;
3. деятельность физических лиц по использованию собственных ценных бумаг, банковских счетов в качестве средств; платежам или сохранения денежных приобретений;
4. разовая реализация физическими лицами на торговых местах на рынках и (или) иных местах, на которых торговля может осуществляться в соответствии с законодательством, произведенных, переработанных либо приобретенных ими товаров (за исключением подакцизных товаров, товаров, подлежащих маркировке контрольными (идентификационными) знаками);
5. адвокатская деятельность;
6. нотариальная деятельность.

В соответствий с Указом Президента Республики Беларусь от 24.12.2008' № 703 не относится к предпринимательской деятельности деятельность физических лиц в сфере репетиторства, дневного ухода за детьми, чистки и уборки помещений, сдачи внаем (поднаем) жилых помещений, по выпасу скота, оказанию услуг по взращиванию сельскохозяйственной продукции и дроблению зерна при соблюдении 2 условий:

- данные виды деятельности осуществляются самостоятельно;

- к осуществлению этих видов деятельности не привлекаются физические лица по трудовым и (или) гражданско-правовым договорам.

Следует иметь в виду, что предоставление мест для краткосрочного проживания является предпринимательским видом деятельности, требующим соответствующей государственной регистрации. Под предоставлением мест для краткосрочного проживания понимается сдача внаём (поднаем) жилых помещений по заключенным в календарном году 2 и более договорам, продолжительность каждого из которых не превышает 15 дней.

Согласно нормам Указа Президента Республики Беларусь от 18.06.2005 № 285 «О некоторых мерах по регулированию предпринимательской деятельности» (в ред. от 09.03.2010) (далее - Указ № 285) и ст. 292-298 НК физические лица вправе без государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя осуществлять торговлю произведенными, переработанными либо приобретенными ими товарами (за исключением подакцизных товаров, товаров, подлежащих маркировке контрольными (идентификационными) знаками), отнесенными к товарным группам, перечисленным в Указе № 285 и ст. 296 НК, не более 5 дней в каждом календарном месяце и, следовательно, не более 60 дней в календарном году при условии предварительной уплаты суммы единого налога и постановки на налоговый учет.

Перечисленные виды деятельности по сути являются предпринимательскими, поскольку в полной мере отвечают вышеперечисленным признакам, но законодатель пошел по пути установления такого льготного режима их осуществления с целью обеспечения большей занятости и материальной поддержки населения. Адвокатскую и нотариальную деятельность по своей сущности сложно отнести к предпринимательской, поскольку ни адвокат, ни нотариус не могут преследовать цели максимального извлечения прибыли- от оказания своих услуг.

Законодательство Республики Беларусь оперирует понятием **«хозяйственная деятельность»**, под которой Закон Республики Беларусь от 18.10.1994 № 3321-ХИ «О бухгалтерском учете и отчетности» (в ред. от 29.12.2007) (далее - Закон о бухучете) понимает совокупность хозяйственных операций, проводимых организацией. **Хозяйственная операция** рассматривается как действие или событие, влекущие изменения в объеме и (или) составе имущества и (или) обязательств организации (ст. 2 Закона о бухучете). Однако данное определение используется только в рамках названного Закона и для целей бухгалтерского учета и отчетности. Вместе с тем, очевидно, что понятие хозяйственной деятельности значительно шире, чем понятие предпринимательской деятельности, поскольку хозяйственная деятельность включает в себя 2 сферы:

- первая сфера хозяйственной деятельности направлена на извлечение прибыли от осуществления такой деятельности;

- вторая сфера непосредственно не направлена на извлечение прибыли.

В литературе по-разному определяют хозяйственную деятельность. Например, В.Г. Тихиня полагает, что «хозяйственной является деятельность специальных субъектов хозяйствования в сфере производства, обмена и перераспределения материальных и интеллектуальных благ, а также управление и контроль за этой деятельностью со стороны государственных органов и иных лиц»3.

Логично что В.Г. Тихиня сужает сферу осуществления хозяйственной деятельности только «специальными» субъектами хозяйствования, при этом, к сожалению, не указывается, кто к ним относится. Ю.Е. Булатецкий хозяйственную деятельность рассматривает как «общественно полезную деятельность членов общества и их союзов (объединений), направленную на производство продукции, выполнение работ, оказание услуг с целью их реализации за плату в качестве товара, которая основывается на соединении частных и публичных интересов и осуществляется профессионально».

Соглашаясь в принципе с определением хозяйственной деятельности, предложенным Ю.Е. Булатецким, следует все же отметить «зыбкость» такого признака, как «общественно полезный» характер деятельности, поскольку, например, деятельность субъекта хозяйствования (например, ТЭЦ), с одной стороны, может быть общественно полезной (выработка электроэнергии), с другой стороны, общественно вредной (выбросы от работы ТЭЦ наносят значительный ущерб окружающей среде). В ряде случаев хозяйственная деятельность осуществляется не на профессиональной основе, а как следствие иных процессов. Например, лицо в свободное от основной работы время увлекается плетением макраме или вышивкой, часть своих работ реализует в рамках правового режима осуществления ремесленной деятельности. Оно действует не профессионально, но его деятельность можно отнести к хозяйственной.

Для хозяйственной деятельности, на наш взгляд, присущи все признаки предпринимательской деятельности или их большинство, поскольку отсутствие какого-либо признака предпринимательской деятельности просто переводит последнюю из режима «предпринимательской» в режим «хозяйственной» деятельности. Предпринимательская деятельность является разновидностью хозяйственной, и они соотносятся между собой как «часть» и «целое».

Законодательство Республики Беларусь оперирует и таким термином, как «бизнес», под которым понимается любой вид предпринимательской деятельности, приносящий доход или другие выгоды (см. Инструкцию по оценке предприятий как имущественных комплексов (бизнеса), утвержденную постановлением Государственного комитета по имуществу Республики Беларусь от 09.09.2008 № 70). Следует отметить внутреннюю противоречивость обозначенного определения, поскольку само понятие предпринимательской деятельности содержит в качестве квалифицирующего признака систематическое получение прибыли. С нашей точки зрения, вполне обоснованно отождествлять понятие бизнеса как вида деятельности и понятие предпринимательской деятельности. Однако необходимо принимать во внимание, что в ряде случаев в зависимости от ситуации под «бизнесом» понимается предприятие как имущественный комплекс, т.е. объект гражданских прав.

предпринимательский хозяйственный правовой

**2 Формы предпринимательства**

Вопрос о формах предпринимательства является актуальным не только для Республики Беларусь, но в силу интернациональности коммерческой (предпринимательской) деятельности социально значим и нуждается в правовом регулировании любого государства.

Предпринимательство может осуществляться:

- без образования юридического лица и с образованием юридического лица. Здесь тем не менее отметим, что зачастую именно деятельность с образованием юридического лица рядом авторов6 относится к формам предпринимательской деятельности;

- без использования наемного труда и с использованием наемного труда. Установленные Указом № 285 ограничения исключают возможность осуществления деятельности индивидуальными предпринимателями с привлечением третьих лиц, не являющихся членами семьи и близкими родственниками (супруг (супруга), родители, дети, усыновители, усыновленные (удочеренные), родные братья и сестры, дед, бабка, внуки). Таким образом, если существует объективная необходимость участия в деятельности других лиц, следует рассматривать вопрос о создании юридического лица, в частности унитарного предприятия, где требуется волеизъявление лишь одного учредителя.

**3 Понятие и виды субъектов хозяйствования**

Законодательство Республики Беларусь оперирует различной терминологией - «субъект хозяйствования», «хозяйствующий субъект», «субъект предпринимательской деятельности» и пр., в ряде случаев отождествляя эти понятия.

Декрет № 1 под субъектами хозяйствования понимает:

1. хозяйственные товарищества и общества, унитарные предприятия, производственные кооперативы, в том числе сельскохозяйственные производственные кооперативы, государственные объединения, являющиеся коммерческими организациями, и крестьянские (фермерские) хозяйства, т.е. коммерческие организации;
2. ассоциации (союзы) - объединения коммерческих и (или) некоммерческих организаций, объединения коммерческих организаций и (или) индивидуальных предпринимателей, государственные объединения, являющиеся некоммерческими организациями, потребительские кооперативы, садоводческие товарищества, торгово-промышленные палаты, учреждения, товарищества собственников, т.е. некоммерческие организации;
3. индивидуальных предпринимателей.

Исходя из содержания норм Соглашения о порядке разрешения споров, связанных с осуществлением хозяйственной деятельности от 20.03.1992г., под хозяйствующими субъектами понимаются предприятия, их объединения, организации любых организационно-правовых форм, а также граждане, обладающие статусом предпринимателя в соответствии с законодательством на территории государств - участников Содружества Независимых Государств, и их объединения (ст. 2). На основании другого международного договора в рамках СНГ (Договора о проведении согласованной антимонопольной политики от 25.01.2000г.) хозяйствующие субъекты - это юридические лица всех форм собственности, занимающиеся деятельностью по производству реализации, приобретению товаров и услуг, а также физические лица, осуществляющие самостоятельную предпринимательскую деятельность.

Согласно ст. 1 Закона №2034-ХII «О противодействии монополистической деятельности и развитии конкуренции» от 10.12.1992 г. к хозяйствующим субъектам относятся физические и юридические лица, иные субъекты гражданского права, осуществляющие предпринимательскую деятельность или имеющие право ее осуществлять.

В Положении о порядке возмещения ущерба, нанесенного субъектам хозяйственной деятельности незаконными действиями государственных органов и их должностных лиц, утвержденном постановлением Верховного Совета Республики Беларусь от 16.06.1993 № 2415-ХИ, закреплено, что субъектами хозяйственной деятельности считаются юридические и физические лица, занимающиеся деятельностью по производству продукции (работ, услуг), если эта продукция (работы, услуги) используется не для собственного потребления, а предназначается для реализации другим лицам.

Правило аудиторской деятельности «Действия аудитора при выявлении искажений бухгалтерской (финансовой) отчетности», утвержденное постановлением Министерства финансов Республики Беларусь от 09.07.2001 № 77 (в ред. от 24.09.2007), содержит норму, согласно которой под субъектом предпринимательской деятельности подразумеваются юридические лица и индивидуальные предприниматели.

В постановлении Президиума Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь от 13.03.2008 № 14 «О некоторых вопросах применения хозяйственными судами статьи 12.7 Кодекса Республики Беларусь об административных правонарушениях» обращено внимание, что субъектами предпринимательской деятельности являются:

* 1. юридические лица - коммерческие организации; некоммерческие организации - в случаях, предусмотренных законодательными актами (п. 3 ст. 46 ГК);
	2. физические лица - граждане, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица с момента государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя (п. 1 ст. 22 ГК).

Обобщая вышеизложенные определения, можно утверждать, что все субъекты хозяйствования условно делятся на следующие группы:

* коммерческие организации;
* некоммерческие организации;
* организации, не являющиеся юридическими лицами, осуществляющие хозяйственную деятельность (например, холдинги);
* индивидуальные предприниматели;
* физические лица, осуществляющие деятельность в сфере агроэкотуризма, ремесла, репетиторства, сдачи внаем жилых помещений и т.д., т.е. в рамках специального режима хозяйственной деятельности и (или) особого режима налогообложения.

В связи с участием в образовании имущества юридического лица его учредители (участники) могут иметь обязательственные права в отношении этого юридического лица либо вещные права на его имущество.

К юридическим лицам, в отношении которых их участники имеют обязательственные права, относятся:

- хозяйственные товарищества и общества;

- производственные и потребительские кооперативы;

- крестьянские (фермерские) хозяйства.

 Участники таких юридических лиц могут иметь вещные права только на имущество, которое они передали юридическим лицам в пользование в качестве вклада в уставный' фонд.

* К юридическим лицам, на имущество которых их учредители имеют право собственности или иное вещное право, относятся:

-.унитарные предприятия, в том числе дочерние;

- государственные объединения;

- финансируемые собственником учреждения.

 К юридическим лицам, в отношении которых их учредители .(участники) не имеют имущественных прав, относятся:

- общественные и религиозные организации (объединения);

- благотворительные и иные фонды;

- объединения юридических лиц' и (или) индивидуальных предпринимателей (ассоциации и союзы);

- иные некоммерческие организации, если иное не установлено ГК, иными законами или актами Президента Республики Беларусь.

* .Правоспособность юридического лица возникаете момент его создания, и прекращается в момент завершения его ликвидации. .Право юридического лица осуществлять деятельность, на занятие которой необходимо получение специального разрешения (лицензии), возникает с момента получения такого, специального разрешения' (лицензии) или в указанный в нем срок и прекращается по истечении срока его действия, если иное не установлено законодательством.
* Некоммерческие организации могут осуществлять предпринимательскую деятельность лишь постольку, поскольку она:
* необходима для их уставных целей, ради которых они созданы, соответствует этим целям и отвечает предмету деятельности некоммерческих организаций, либо
* необходима для выполнения государственно значимых задач, предусмотренных в их учредительных документах, соответствует этим задачам и отвечает предмету деятельности данных организаций.
* .Предпринимательскую деятельность в Республике Беларусь могут осуществлять иностранные граждане и лица без гражданства. Определенные новеллы в данную сферу вносит Закон Республики «О правовом положении иностранных граждан и лиц без гражданства в Республике Беларусь», который сохранил ранее установленный принцип осуществления предпринимательской деятельности в Республике Беларусь иностранными гражданами и лицами без гражданства, постоянно проживающими в Республике Беларусь, на условиях национального режима. Новеллой названного Закона является запрет для иностранных граждан и лиц без гражданства, временно пребывающих или временно проживающих в Республике Беларусь, осуществлять предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, если иное не определено законодательными актами или международными договорами Республики Беларусь. Для таких иностранцев данный Закон оставляет возможность ведения бизнеса только в организационно-правовой форме юридического лица за вышеуказанными исключениями, что является необоснованным ограничением прав иностранцев.