Академия труда и социальных отношений.
Юридический факультет

Курсовая работа «Правовой статус и виды предпринимателей» по курсу «Предпринимательское право»

|  |  |
| --- | --- |
| Слушатель | Панков Сергей Анатольевич |
| Отделение | Очно-заочное |
| Курс | 2 |
|  |  |

Москва 1999

Правовой статус предпринимателей 3

Виды предпринимателей 12

# Правовой статус предпринимателей

На сегодняшний день в мире не существует общепринятого определения предпринимательства. Американский ученый, профессор Роберт Хизрич определяет "предпринимательство как процесс создания чего-то нового, что обладает стоимостью, а предпринимателя – как человека, который затрачивает на это все необходимое время и силы, берет на себя весь финансовый, психологический и социальный риск, получая в награду деньги и удовлетворение достигнутым[[1]](#footnote-1). В американской учебной и научной литературе дается множество и других определений, характеризующих предпринимательство и предпринимателя с экономической, политэкономической, психологической, управленческой и других точек зрения.

Английский профессор Алан Хоскинг утверждает: "Индивидуальным предпринимателем является лицо, которое ведет дело за свой счет, лично занимается управлением бизнесом и несет личную ответственность за обеспечение необходимыми средствами, самостоятельно принимает решения. Его вознаграждением является полученная в результате предпринимательской деятельности прибыль и чувство удовлетворения, которое он испытывает от занятия свободным предпринимательством. Но наряду с этим он должен принять на себя весь риск потерь в случае банкротства его предприятия[[2]](#footnote-2).

Ни за рубежом, ни у нас пока еще не создана общепринятая экономическая теория предпринимательства, хотя потребность в такой теории давно уже стала весьма насущной. "Три волны" развития теории предпринимательской функции – так условно можно охарактеризовать развитие процесса научного осмысления практики предпринимательства.

"Первая волна", которая возникла еще в XVIII в., была связана с концентрацией внимания на несении предпринимателем риска. "Вторая волна" в научном осмыслении предпринимательства связана с выделением инновационности как его основной отличительной черты. "Третья волна" отличается сосредоточением внимания на особых личностных качествах предпринимателя (способность реагировать на изменения экономической и общественной ситуации, самостоятельность в выборе и принятии решений, наличие управленческих способностей) и на роли предпринимательства как регулирующего начала в уравновешивающей экономической системе.

Современный этап развития теории предпринимательской функции можно отнести к "четвертой волне", появление которой связывается с переносом акцента на управленческий аспект в анализе действий предпринимателя, а следовательно – с переходом на междисциплинарный уровень анализа проблем предпринимательства.

В настоящее время в теоретических исследованиях уделяется внимание не только предпринимательству как способу ведения дел на самостоятельной, независимой основе, но и *внутрифирменному предпринимательству,* или *интрапренерству.* Термин "интрапренер" был введен в оборот американским исследователем Г. Пиншо. Он же впервые использовал и другой термин, производный от первого, – "интракапитал".

Появление интрапренерства связано с тем фактором, что многие крупные производственные структуры переходят на предпринимательскую форму организации производства. Поскольку предпринимательство предполагает обязательное наличие свободы творчества, то подразделения целостных производственных структур получают право на свободу действий, что подразумевает и наличие *интракапитала* – *капитала, необходимого для реализации идей, лежащих в основе внутрифирменного предпринимательства[[3]](#footnote-3).*

*Предпринимательство – это особый вид экономической активности (под которой мы понимаем целесообразную деятельность, направленную на извлечение прибыли), которая основана на самостоятельной инициативе, ответственности и инновационной предпринимательской идее.*

*Субъект предпринимательской деятельности – это такой субъект гражданского права, который на свой риск осуществляет самостоятельную деятельность, направленную на систематическое извлечение прибыли от пользования имуществом, продажи товара, выполнения работ или оказания услуг, и который зарегистрирован в этом качестве в установленном законом порядке.*

Субъекты гражданского права подразделяются на три группы. Первая – физические лица (граждане, иностранцы, лица без гражданства). Вторая – юридические лица. Они могут быть российскими, иностранными и смешанными. Юридические лица учреждаются и действуют в рамках определенных организационно-правовых форм. Третья – Российская Федерация, субъекты РФ, муниципальные образования.

Физические лица (граждане) могут заниматься предпринимательством путем оформления индивидуальной предпринимательской деятельности.

Для приобретения статуса индивидуального предпринимателя гражданин должен обладать следующими признаками субъекта гражданского права:

* правоспособностью (способность иметь гражданские права и нести обязанности)
* гражданской дееспособностью (способность своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их)
* иметь имя
* иметь место жительства

Главным признаком является гражданская дееспособность. По этому признаку граждане подразделяется на следующие группы:

* недееспособные – малолетние до 6 лет и признанные судом страдающими психическими расстройствами, не дающими возможность понимать значение своих действий или руководить ими
* не полностью дееспособные – малолетние от 6 до 14 лет и несовершеннолетние от 14 до 18 лет
* ограниченно дееспособные – признанные судом злоупотребляющими спиртными напитками или наркотическими средствами
* полностью дееспособные – совершеннолетние, достигшие возраста 18 лет, или эмансипированные

Особенности статуса индивидуального предпринимателя, действующего без образования юридического лица, по сравнению с общегражданской правоспособностью гражданина заключается в следующем:

1) этот статус приобретается с момента государственной регистрации гражданина в качестве индивидуального предпринимателя. Гражданин, фактически занимающийся предпринимательской деятельностью, но не прошедший регистрации, не приобретает статуса индивидуального предпринимателя. Поэтому споры с участием таких граждан, подведомственны не арбитражному суду, а суду общей юрисдикции.

2) к предпринимательской деятельности этих граждан соответственно применяются правила ГК РФ, которые регулируют деятельность юридических лиц, являющихся коммерческими организациями, если иное не вытекает из закона, актов Президента и Правительства РФ или существа правоотношения

3) индивидуальный предприниматель вправе заключать трудовые договоры. Лица, работающие по трудовому договору, включаются в число кредиторов индивидуального предпринимателя.

4) имущественные споры между индивидуальными предпринимателями или между ними и юридическими лицами подведомственны арбитражному суду, но только связанные с предпринимательской деятельностью.

5) индивидуальный предприниматель, который не в состоянии удовлетворить требования кредиторов, связанные с осуществлением им предпринимательской деятельности, может быть признан по решению суда несостоятельным (банкротом).

6) требования кредиторов, в случае признания индивидуального предпринимателя банкротом, удовлетворяются за счет принадлежащего ему имущества

Однако у индивидуальных предпринимателей есть и немало общего с гражданами-непредпринимателями. Это позволяет сделать вывод о том, что правовой статус индивидуальных предпринимателей находится на стыке правомочий обычных граждан и коммерческих организаций. В отличие от юридических лиц имущество индивидуального предпринимателя, составляющее объекты предпринимательской деятельности, может быть передано по наследству. Но право заниматься предпринимательской деятельностью по наследству не переходит. Учитывая, что индивидуальный предприниматель в правовом поле находится между физическими и юридическими лицами, следует внимательно относится к распространению на него норм российского законодательства. В подтверждение этого можно привести постановление Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ № 6641/97 от 25 августа 1998 г.

Государственная налоговая инспекция по Сланцевскому району Ленинградской области обратилась в Арбитражный суд города Санкт-Петербурга и Ленинградской области с иском о прекращении предпринимательской деятельности предпринимателя без образования юридического лица Григорьева С.Н. на основании статьи 6 Закона Российской Федерации "О применении контрольно-кассовых машин при осуществлении денежных расчетов с населением" и пункта 11 статьи 7 Закона "О государственной налоговой службе РСФСР".

Решением от 23.04.97 в удовлетворении иска отказано. Постановлением апелляционной инстанции от 29.07.97 решение оставлено без изменения. Федеральный арбитражный суд Северо-Западного округа постановлением от 29.09.97 упомянутые судебные акты отменил и принял новое решение о прекращении предпринимательской деятельности индивидуального предпринимателя Григорьева С.Н.

В протесте заместителя Председателя Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации предлагается состоявшиеся по делу судебные акты отменить и производство по делу прекратить.

Президиум считает, что протест подлежит удовлетворению по следующим основаниям. Как видно из материалов дела, суд кассационной инстанции, удовлетворяя требование налоговой инспекции о прекращении предпринимательской деятельности гражданина-предпринимателя, исходил из того, что к предпринимательской деятельности граждан, осуществляемой без образования юридического лица, соответственно применяются правила Гражданского кодекса Российской Федерации, которые регулируют деятельность юридических лиц, являющихся коммерческими организациями, если иное не вытекает из закона, иных правовых актов или существа правоотношения, то есть в данном случае нормы о ликвидации юридического лица (статья 61 Гражданского кодекса Российской Федерации).

Кроме того, суд кассационной инстанции пришел к выводу о возможности обращения налоговых органов о ликвидации предпринимательской деятельности граждан-предпринимателей в суд на основании статьи 6 Закона Российской Федерации "О применении контрольно-кассовых машин при осуществлении денежных расчетов с населением", которой предусмотрена обязанность налоговых органов при повторном нарушении предприятием данного Закона обращаться в суд с иском о ликвидации предприятия, и статьи 1 упомянутого Закона, где указано, что под предприятиями понимаются также и физические лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица.

Указанные доводы Федерального арбитражного суда Северо-Западного округа нельзя признать правильными. Нормы Гражданского кодекса Российской Федерации о ликвидации юридического лица, которая влечет его прекращение, не могут быть применены к предпринимательской деятельности граждан-предпринимателей. Статьей 23 Гражданского кодекса Российской Федерации установлено, что к предпринимательской деятельности граждан, осуществляемой без образования юридического лица, соответственно применяются правила настоящего Кодекса, которые регулируют деятельность юридических лиц, являющихся коммерческими организациями, если иное не вытекает из закона, иных правовых актов или существа правоотношения.

Учитывая особенности правового положения граждан-предпринимателей Законом РСФСР "О регистрационном сборе с физических лиц, занимающихся предпринимательской деятельностью, и порядке их регистрации" и Положением о порядке государственной регистрации субъектов предпринимательской деятельности, утвержденным Указом Президента Российской Федерации от 08.07.94 N 1482, предусмотрены случаи аннулирования свидетельства о государственной регистрации физического лица в качестве предпринимателя, выданного на определенные виды предпринимательской деятельности. Действующим законодательством налоговым органам не предоставлено право обращаться в суд с исками (в том числе и в связи с нарушением гражданами-предпринимателями Закона "О применении контрольно-кассовых машин при осуществлении денежных расчетов с населением") об аннулировании свидетельства о государственной регистрации физического лица в качестве предпринимателя и прекращении в связи с этим его предпринимательской деятельности по данному регистрационному свидетельству, поэтому такие споры не подлежат рассмотрению в арбитражном суде.

При указанных обстоятельствах упомянутые судебные акты по делу N А56-4757/97 подлежат отмене, а производство по делу прекращению на основании пункта 1 статьи 85 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации. Учитывая изложенное и руководствуясь статьями 187 - 189 Арбитражного процессуального кодекса РФ, Президиум Высшего Арбитражного Суда РФ постановил: решение от 23.04.97, постановление апелляционной инстанции от 29.07.97 Арбитражного суда города Санкт-Петербурга и Ленинградской области по делу N А56-4757/97 и постановление Федерального арбитражного суда Северо-Западного округа от 29.09.97 по тому же делу отменить, производство по делу прекратить.

Юридическим лицам, в отличие от физических, присущи совершенно определенные юридически обязательные признаки. В законодательстве и научной литературе уже давно ведется поиск однозначных признаков юридического лица. С практической точки зрения целесообразно эти признаки подразделить на две группы.

Первая группа – основополагающие признаки. Их четыре: наличие у организации обособленного имущества в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении; возможность от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, а также нести обязанности; возможность самостоятельно отвечать по своим обязательствам; возможность от своего имени выступать истцом и ответчиком в суде. Только все четыре признака, взятые вместе и одновременно наличествующие у организации, придают ей статус юридического лица.

Вторая группа – дополнительные признаки, производные от первых. Это, в частности, следующие признаки: организационное единство, предполагающее наличие у юридического лица четкой внутренней упорядоченности – органов управления, наделенных строго определенными полномочиями, разного рода структурных подразделений, предназначенных для выполнения функций юридического лица, и т.п.; обязательность иметь самостоятельный баланс или смету.

Если правоспособность у всех граждан одинакова и возникает с их рождением, то у юридических лиц даже в рамках одной организационно-правовой формы она бывает различной. Правоспособность юридического лица возникает с момента его государственной регистрации. Кроме того, на отдельные виды деятельности, определяемые законом, юридическим лицам необходимо получение специального разрешения – лицензии.

По действующему ныне законодательству все юридические лица, включая предпринимательские организации, подразделяются на две большие группы.

В первую входят те предпринимательские организации, которые обладают общей правоспособностью. Они могут иметь гражданские права и нести гражданские обязанности, необходимые для осуществления любых видов предпринимательской деятельности, не запрещенных законом. В круг таких юридических лиц входят коммерческие организации (за исключениями, установленными законом). Извлечение прибыли для них – основная цель деятельности, они профессионально занимаются предпринимательством. Конкретно к таким юридическим лицам относятся:

а) *полные товарищества.* Их участники – полные товарищи – занимаются предпринимательской деятельностью от имени товарищества и несут ответственность по его обязательствам принадлежащим им имуществом.

б) *товарищества на вере (коммандитные товарищества).* Они объединяют две разновидности неодинаковых в правовом отношении участников: полных товарищей, осуществляющих предпринимательскую деятельность от имени товарищества и отвечающих по обязательствам товарищества всем своим имуществом; вкладчиков (коммандистов), которые несут риск убытков в пределах сумм внесенных ими вкладов и не принимают участия в предпринимательской деятельности товарищества;

в) *общества с ограниченной ответственностью.* Их участники несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости внесенных ими вкладов.

г) *общества с дополнительной ответственностью.* Их участники солидарно несут субсидиарную ответственность по обязательствам общества своим имуществом в одинаковом для всех кратном размере к стоимости их вкладов, определяемом учредительными документами самого общества;

д) *акционерные общества.* Их участники несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости принадлежащих им акций. Кроме Гражданского кодекса РФ правовое положение акционерных обществ определяется особым Федеральным законом "Об акционерных обществах" от 26 декабря 1995 г.

е) *производственные кооперативы.* Их члены несут по обязательствам кооператива субсидиарную ответственность в размерах и порядке, предусмотренных Федеральным законом "О производственных кооперативах" и уставом кооператива.

Особую разновидность коммерческих организаций составляют *дочерние и зависимые хозяйственные общества.* Хозяйственное общество признается дочерним, если другое (основное) хозяйственное общество или товарищество в силу преобладающего участия в его уставном капитале, либо в соответствии с заключенным между ними договором, либо иным образом имеет возможность определять решения, принимаемые таким обществом. Хозяйственное общество признается зависимым, если другое (преобладающее, участвующее) общество имеет более 20% голосующих акций акционерного общества или 20% уставного капитала общества с ограниченной ответственностью.

Во вторую группу входят юридические лица – обладатели 'специальной правоспособности. Суть специальной правоспособности состоит в том, что ее обладатели могут иметь гражданские правa, лишь соответствующие целям деятельности, предусмотренным в их учредительных документах, и нести связанные с этой деятельностью обязанности. Эту группу составляют:

а) *коммерческие организации,* которые в порядке исключения из общего правила не обладают общей правоспособностью (государственные и муниципальные унитарные предприятия и иные виды организаций, предусмотренные законом, например банки, страховые организации). Унитарные предприятия, а также другие коммерческие организации, в отношении которых предусмотрена специальная правоспособность, не вправе совершать сделки, противоречащие целям и предмету их деятельности, определенным законом или иными правовыми актами. Такие сделки являются ничтожными.

Применительно к унитарным предприятиям необходимо выделить четыре момента. Во-первых, в форме унитарных предприятий могут быть созданы только государственные и муниципальные предприятия. Имущество государственного или муниципального унитарного предприятия находится соответственно в государственной или муниципальной собственности.

Во-вторых, законодательством установлены виды деятельности, которые могут осуществлять только и исключительно государственные предприятия (производство оружия и боеприпасов, наркотических и ядерных веществ, переработка драгоценных металлов и радиоактивных элементов и др.).

В-третьих, унитарные предприятия не однородны. Одним, а таких подавляющее большинство, имущество принадлежит на праве хозяйственного ведения, а другим – на праве оперативного управления.

В-четвертых, до конца 1994 г. широко практиковалось создание частных (индивидуальных, семейных) предприятий. Такая организационно-правовая форма предпринимательства допускалась Законом о предприятиях и предпринимательской деятельности, но она не предусмотрена ГК РФ. Индивидуальные (семейные) частные предприятия, а также предприятия, созданные хозяйственными товариществами и обществами, общественными и религиозными организациями, объединениями, благотворительными фондами, и другие не находящиеся в государственной или муниципальной собственности предприятия, основанные на праве полного хозяйственного ведения, подлежат до 1 июля 1999 г. преобразованию в хозяйственные товарищества (общества или кооперативы).

б) *некоммерческие организации* (извлечение прибыли не является для них основной целью, а полученная прибыль не делится между участниками организации). К ним относятся: потребительские кооперативы (они – единственный вид некоммерческой организации, доходы которой, полученные от предпринимательской деятельности, распределяются между ее членами); общественные или религиозные организации (объединения); финансируемые собственником учреждения; благотворительные и иные фонды; другие организационно-правовые формы, предусмотренные законом. В частности, Федеральным законом "О некоммерческих организациях" от 12 января 1996 г.' введены две такие формы: некоммерческое партнерство и автономная некоммерческая организация.

Некоммерческие организации могут создаваться для достижения социальных, благотворительных, культурных, образовательных, научных и управленческих целей, в целях охраны здоровья граждан, развития физической культуры и спорта, удовлетворения духовных и иных нематериальных потребностей граждан, защиты прав, законных интересов граждан и организаций, разрешения споров и конфликтов, оказания юридической помощи, а также в иных целях, направленных на достижение общественных благ. Необходимо подчеркнуть: некоммерческие организации могут осуществлять предпринимательскую деятельность лишь постольку, поскольку это служит достижению целей, ради которых они созданы, и соответствующую этим целям. Такой деятельностью признаются приносящее прибыль производство товаров и услуг, отвечающих целям создания некоммерческой организации, а также приобретение и реализация ценных бумаг, имущественных и неимущественных прав, участие в хозяйственных обществах и участие в товариществах на вере в качестве вкладчика. Некоммерческая организация ведет учет доходов и расходов по предпринимательской деятельности.

Даже краткая правовая характеристика юридических лиц, в том числе предпринимательских организаций, свидетельствует, что они являются главной движущей силой реформируемой российской экономики. Однако о них ничего не сказано в Конституции РФ, в ней они даже не упоминаются.

Но вопрос о связи юридических лиц с Конституцией РФ настойчиво выдвигала жизнь, предпринимательская практика. Первую официальную попытку дать ответ на него сделал 1 Конституционный Суд РФ, ответ, естественно, не исчерпывающий, а в рамках той компетенции, которой наделен этот суд, и в пределах повода, послужившего основанием для рассмотрения им дела.

В Конституционный Суд РФ обратились с жалобами учредители – собственники товариществ с ограниченной ответственностью "МКМ ЛТД" и "5М ЛТД". Коротко суть их обращений сводилась к следующему: согласно п. 1 и 3 ст. 35 Конституции РФ "право частной собственности охраняется законом"; "никто не может быть лишен своего имущества иначе как по решению суда". В отношении граждан указанные конституционные положения соблюдаются. Что касается юридических лиц, то некоторые государственные органы (в жалобах речь шла о федеральной налоговой полиции) без решения суда, а сами на основе законов, которые, по мнению заявителей, не соответствуют Конституции РФ, производят с этих лиц взыскания недоимок, штрафов и иных платежей. Взыскание соответствующих платежей с юридических лиц не в судебном (как это предусмотрено для физических лиц), а в бесспорном порядке, нарушает конституционное право частной собственности, утверждалось в обращениях, противоречит ст. 35 Конституции РФ. Другими словами, ставился вопрос о распространении на юридических лиц действия гл. 2 Конституции РФ, которая называется "Права и свободы человека и гражданина" и, казалось бы, не имеет непосредственного отношения к юридическим лицам.

Приведу из документа, принятого Конституционным Судом[[4]](#footnote-4), лишь следующие констатации: "Конституционное право человека и гражданина, закрепленное в статье 35 (части , 2 и 3) Конституции Российской Федерации, распространяется на юридические лица в той степени, в какой это право по своей природе может быть к ним применимо... Товарищества (общества) с ограниченной ответственностью – это организации, к которым применяются правила, регулирующие деятельность юридических лиц, являющихся коммерческими организациями. Они были созданы гражданами специально в целях совместной реализации таких конституционных прав, как право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности (статья 34, часть 1 Конституции Российской Федерации) и право иметь имущество в собственности, владеть, пользоваться и распоряжаться им как единолично, так и совместно с другими лицами (статья 35, часть 2 Конституции Российской Федерации)".

Думается, в будущем возникнут и другие дела, когда правовой статус юридических лиц придется рассматривать с точки зрения конституционных норм о правах и свободах человека и гражданина. Это соответствует коллективной природе предпринимательской деятельности юридических лиц, в которых на добровольной основе объединяются граждане для того, чтобы сообща реализовать свои неотчуждаемые конституционные права и свободы.

В нормативно-правовом регулировании и на практике во избежание ошибок в определении статуса субъектов предпринимательской деятельности и недоразумений во взаимоотношениях с ними органов государственной власти и органов местного самоуправления надлежит правильно уяснить соотношение предпринимательской деятельности со смежными видами деятельности, в частности коммерческой деятельностью. Коммерческая деятельность – понятие неоднозначное. В узком смысле слова оно означает осуществление торговли, скажем, розничной купли-продажи. В широком смысле (и это закреплено в нынешнем законодательстве) к коммерческой относится деятельность, которая в качестве основной своей цели ставит извлечение прибыли.

Таким образом, всякая коммерческая деятельность есть предпринимательская, но не всякая предпринимательская деятельность есть коммерческая. Грань, их разделяющая, – в цели деятельности: "систематическое извлечение прибыли" характеризует предпринимательскую, а "основная цель – извлечение прибыли" – коммерческую деятельность.

Четкое различение предпринимательской и коммерческой деятельности, а также отграничение их от иных не предпринимательских видов деятельности имеет важное практическое значение. Возможность возникновения и функционирования некоторых правовых отношений закон ставит в прямую зависимость от соответствующего статуса сторон – субъектов предпринимательской или иной деятельности. Знание статуса позволяет не допускать правонарушений в предпринимательстве. Это обстоятельство следует учитывать, *во-первых,* при использовании некоторых давно устоявшихся, традиционных институтов гражданского права. Один из самых распространенных среди них – купля-продажа, участниками которой по общему правилу могут быть любые физические и юридические лица. Когда же речь заходит об отдельных видах купли-продажи, то картина меняется. По договору розничной торговли продавцом выступает лицо, осуществляющее предпринимательскую деятельность по продаже товаров в розницу. Передаваемый же покупателю товар предназначен для личного, семейного, домашнего или иного использования, не связанного с предпринимательской деятельностью. По договору поставки в качестве предпринимателя выступает уже не только поставщик-продавец, но и товар передается им покупателю для использования в предпринимательской деятельности или в иных целях, не связанных с личным, семейным, домашним и иным подобным использованием.

По *договору хранения* хранителем, т. е. стороной, обязавшейся хранить вещь, переданную ей поклажедателем, и возвратить эту вещь ему в сохранности, вправе выступать и коммерческая организация, и некоммерческая организация, осуществляющая хранение в качестве одной из целей своей профессиональной деятельности. При хранении же на товарном складе дело обстоит иначе. Складом общего пользования, т. е. обязанным принимать товары на хранение от любого товаровладельца, может быть только коммерческая организация. Ведомственным же, например, складом может выступать любая организация, осуществляющая в качестве предпринимательской деятельности хранение товаров и оказывающая иные связанные с хранением услуги.

*Во-вторых,* линия на различение предпринимательской и коммерческой деятельности проводится и в гражданско-правовых отношениях, впервые отраженных в Гражданском кодексе РФ. Например, теперь официально узаконено финансирование под уступку денежного требования. При этом особо подчеркнуто, что финансовыми агентами вправе быть лишь банки и иные кредитные организации, а также другие коммерческие организации, имеющие разрешение (лицензию) на осуществление деятельности такого вида.

При этом особо подчеркнуто, что финансовыми агентами вправе быть лишь банки и иные кредитные организации, а также другие коммерческие организации, имеющие разрешение (лицензию) на осуществление деятельности такого вида.

*По договору доверительного управления* имуществом одна сторона (учредитель управления) передает другой стороне (доверительному управляющему) на определенный срок имущество в доверительное управление, а другая сторона обязуется осуществлять управление этим имуществом в интересах учредителя управления или указанного им лица (выгодоприобретателя). Доверительным управляющим вправе быть индивидуальный предприниматель или коммерческая организация (за исключением унитарного предприятия). И только в исключительных случаях, когда доверительное управление имуществом осуществляется по основаниям, предусмотренным законом, доверительным управляющим может быть гражданин, не являющийся предпринимателем, или некоммерческая организация (за исключением учреждения). Такое доверительное управление учреждается, в частности, при необходимости постоянного управления недвижимым и ценным имуществом подопечного.

По *договору простого товарищества* (договору о совместной деятельности) двое или несколько лиц (товарищей) обязуются соединить свои вклады и совместно действовать без образования юридического лица для извлечения прибыли или достижения иной не противоречащей закону цели. Если же такой договор заключается для осуществления предпринимательской деятельности, то его сторонами могут быть только индивидуальные предприниматели и (или) коммерческие организации.

Иногда закон устанавливает жесткие безальтернативные требования к статусу участников гражданских правоотношений. Интерес в этой связи представляют новые институты гражданского права – коммерческая концессия и безвозмездное пользование.

*По договору коммерческой концессии* одна сторона (правообладатель) обязуется предоставить другой стороне (пользователю) за вознаграждение на срок или без указания срока право использовать в предпринимательской деятельности последнего комплекс исключительных прав, принадлежащих правообладателю, в том числе право на фирменное наименование и (или) коммерческое обозначение правообладателя, на охраняемую коммерческую информацию, а также на другие предусмотренные договором объекты исключительных прав – товарный знак, знак обслуживания и т.д. Сторонами по договору коммерческой концессии могут быть только коммерческие организации и граждане, зарегистрированные в качестве индивидуальных предпринимателей.

По *договору безвозмездного пользования* (договору ссуды) одна сторона (ссудодатель) обязуется передать или передает вещь в безвозмездное временное пользование другой стороне (ссудополучателю), а последняя обязуется вернуть ту же вещь в том состоянии, в каком она ее получила, с учетом нормального износа или в состоянии, обусловленном договором. Но коммерческая организация не вправе передавать имущество в безвозмездное пользование лицу, являющемуся ее учредителем, участником, руководителем, членом ее органов управления или контроля.

# Виды предпринимателей

Развитие предпринимательства возможно лишь при наличии необходимых субъектов такого рода деятельности. Эти субъекты и делают возможным развитие рыночных отношений (а не наоборот, как это видится многим в России). Появление субъектов предпринимательства подразумевает наличие определенной общественной ситуации, когда идеологическая, политическая и социально-экономическая обстановка провоцирует "предпринимательский бум".

Осуществление предпринимательской деятельности на эффективном уровне, таким образом, возможно лишь при наличии определенной общественной ситуации – *предпринимательской среды,* под которой понимается, прежде всего, рынок, рыночная система отношений, а также личная свобода предпринимателя, т. е. его личная независимость, позволяющая принять такое предпринимательское решение, которое, с его точки зрения, будет наиболее эффективным, действенным и максимально прибыльным.

Предпринимательство как особая форма экономической активности может осуществляться как в государственном, так и в частном секторе экономики. В соответствии с этим различают: а) предпринимательство государственное; б) предпринимательство частное.

*Государственные предпринимательство есть форма осуществления экономической активности от имени предприятия, учрежденного: а) государственными органами управления, которые уполномочены (в соответствии с действующим законодательством) управлять государственным имуществом (государственное предприятие), или б) органами местного самоуправления (муниципальное предприятие).* Собственность такого рода предприятий есть форма обособления части государственного или муниципального имущества, части бюджетных средств, других источников. Важной характеристикой таких предприятий выступает то обстоятельство, что они отвечают по своим обязательствам только имуществом, находящимся в их собственности (ни государство не отвечает по их обязательствам, ни они сами не отвечают по обязательствам государства).

*Частное предпринимательство есть форма осуществления экономической активности от имени предприятия (если оно зарегистрировано в качестве такового) или предпринимателя (действующего без образования юридического).*

Конечно, каждый из этих видов – государственное и частное предпринимательство – имеет свои отличительные признаки, но основные принципы их осуществления во многом совпадают. И в том и в другом случае осуществление такой деятельности предполагает инициативность, ответственность, инновационный подход, стремление к максимизации прибыли. Схожей является и типология обоих видов предпринимательства.

Предпринимательство как форма инициативной деятельности, направленной на извлечение прибыли (предпринимательского дохода), предполагает:

1) осуществление непосредственных производительных функций, т. е. производство товара (продукта) или оказание услуги;

2) осуществление посреднических функций, т. е. оказание услуг, связанных с продвижением товара на рынок и его передачей в надлежащем (общественно приемлемом) виде от непосредственного производителя такого товара его потребителю.

Рынок, как известно, представляет собой место встречи двух основных субъектов экономических (хозяйственных) отношений. А раз это так, то на рынке должны присутствовать или сами производитель и потребитель, или же их представители.

*Лица (юридические или физические), представляющие интересы производителя или потребителя (а часто и действующие от их имени), но сами не являющиеся таковыми, называются посредниками.*

Предпринимательская активность в сфере посредничества позволяет совместить в самые сжатые сроки экономические интересы производителя и потребителя. Посредничество, с точки зрения производителя, повышает степень эффективности работы последнего, поскольку дает возможность сосредоточить свою активность только на самом производстве, передавая посреднику функции по продвижению товара к потребителю. Кроме того, включение посредника в отношения между производителем и потребителем существенно сокращает срок оборачиваемости капитала, а значит, повышает прибыльность производства.

Предпринимательская деятельность в посредничестве осуществляется всегда в какой-то конкретной форме. Самой распространенной формой посредничества является *агентирование, т.е. такой тип отношений, в которых агент выступает посредником между производителем и потребителем.*

*Агент –* лицо, действующее от имени и в интересах производителя товара или потребителя. Лицо, в интересах и от имени которого действует агент, называется *принципалом.* Принципалом может быть как собственник товара, поручающий агенту продать его, так и потребитель товара, поручающий агенту купить этот требуемый товар.

Таким образом, посредничество с участием агента включает взаимоотношения уже не двух, а трех субъектов.

Различают несколько типов агентов:

1) агенты производителей;

2) полномочные агенты по сбыту;

3) агенты по закупкам.

*Агенты производителей* (представители производителей) – представляют интересы двух или нескольких производителей дополняющих друг друга товаров.

*Полномочные агенты* по сбыту получают право на сбыт всей продукции и представляют собой как бы отдел сбыта, но не входят в структуру фирмы-производителя, а взаимодействуют с ней на договорных условиях.

*Агенты по закупкам* чаще всего занимаются подбором нужного товарного ассортимента (например, для мелких розничных торговцев).

*Брокер –* посредник при заключении сделок, специализирующийся по определенным видам товаров или услуг, действует по поручению и за счет клиентов, получая от них специальное вознаграждение. Относится к категории профессиональных деловых посредников.

Иногда агент выступает в качестве оптовика-комиссионера, который самостоятельно распоряжается товаром, принимая его на комиссию. Комиссионер действует на основе договора комиссии, заключаемого между комиссионером (агентом) и принципалом, который в таком случае выступает в виде *комитента.*

*Комиссионные операции – это разновидность торгово-посреднических операций, совершаемых одной стороной (комиссионером) по поручению другой стороны (комитента) от своего имени, но за счет комитента.* Отношения сторон регулируются договором комиссии.

*Комиссионер –* посредник, физическое или юридическое лицо, совершающее за определенное вознаграждение (комиссионное вознаграждение) сделки в пользу и за счет комитента, но от своего имени.

*Комитент –* лицо (обычно производитель или собственник товара), дающее поручение другому лицу (комиссионеру) заключить определенную сделку или ряд сделок от имени последнего, но за счет комитента.

Отношения между комиссионером и комитентом, регулируемые договором комиссии, могут включать и обязательство, которое комиссионер дает комитенту и содержание которого сводится к гарантии того, что заключаемый комиссионером договор с какой-либо третьей стороной будет исполнен. Такое обязательство (вернее – ручательство) называется *делькредере* и предполагает передачу комиссионеру дополнительного вознаграждения.

В отношениях между странами нередко используют тактику разовых комиссионных поручений – *индентов.* Это разновидность комиссионной операции, когда импортер одной страны дает поручение комиссионеру другой страны на покупку определенной партии какого-либо конкретного товара.

К комиссионным операциям относят и операции *консигнации*. Это вид торгово-посреднической операции, когда консигнатор (посредник) продает товар со своего склада на основе договора поручения (реже – консигнационного соглашения).

Консигнатор обычно действует в сфере отношений между консигнантом и розничными торговцами. Деятельность консигнатора, которым обычно является собственник складских помещений и одновременно купец-оптовик, сводится к тому, что он принимает у консигнанта товары на ответственное хранение с целью их последующей реализации (обычно – оптом). Но при этом дает обязательство не продать, а лишь предложить товар потенциальному покупателю при первой появившейся возможности (при упущенной возможности он обычно несет ответственность).

Наибольшее распространение консигнация получила в сфере оптовых поставок розничным торговцам (в этом смысле консигнационные склады можно сравнить с российскими оптовыми базами). Крупные комиссионные фирмы обычно наряду с посредническими оказывают и другие виды услуг – принимают на себя ответственность за транспортировку, осуществляют страхование, гарантийное обслуживание и т. д.

Довольно часто посредники выступают в форме *оптовиков-купцов* (в США, к примеру, на их долю приходится более половины общего оптового оборота).

*Оптовики-купцы –* независимые коммерческие предприятия, приобретающие право собственности на все товары, с которыми они имеют дело. Это профессиональный вид предпринимательской деятельности. Предпринимательский доход складывается из разницы между оптовой ценой покупки товаров оптовиком-купцом и оптовой ценой продажи. Оптовик-купец обычно продает товар розничным торговцам. Оптовики-купцы функционируют в различных формах:

1) оптовая фирма,

2) оптовый дистрибьютор,

3) снабженческий (торговый) дом.

*Торговый маклер –* это предприниматель-посредник, который сам не участвует в заключении сделки, а только указывает на возможность ее заключения. Обычно его функции сводятся к тому, что он лишь сводит партнеров по сделке. Предпринимательский доход он получает в форме маклерского вознаграждения, размер которого зависит от суммы заключенной сделки. Маклер также занимается посреднической деятельностью при заключении торговых сделок на биржах. Обычно маклер на российских биржах ведет торги.

*Дистрибьютор –* посредник, специализирующийся на приобретении товаров у производителей и реализующий их (распределяющий) своим постоянным клиентам. Различают дистрибьюторов товаров промышленного назначения (их партнерами являются предприниматели, производящие товары, готовые к потреблению) и дистрибьюторов, продающих товары розничным торговцам.

Весьма распространенной формой посреднических операций служит дилерство. К *дилерам* относятся посреднические структуры, под которыми могут пониматься как юридические, так и физические лица. Обычно дилер осуществляет перепродажу товаров от своего имени и за свой счет. Дилерская прибыль образуется за счет разницы между ценой приобретения товаров и ценой продажи товаров самим дилером. По особому договору с продавцами дилер может предоставлять им информацию о рынке, оказывать услуги по рекламе, а также осуществлять послепродажное обслуживание реализуемых товаров.

К посредникам относятся также и *джобберы –* субъекты посреднической сферы, которые обладают запасами готовой продукции, обеспечивают хранение и поставку (транспортировку) товаров. Однако основные принципы их деятельности аналогичны агентским функциям. Обращение к услугам джобберов целесообразно в том случае, если для производителя по каким-либо причинам неэффективно создавать собственную сбытовую сеть (сеть продавцов), или же в случае, когда он стремится выйти за рамки той территории, где расположены его собственные сбытовые (торговые) учреждения.

*Посылторговец –* предприниматель-посредник, который занимается реализацией товаров путем рассылки каталогов товаров потенциальным покупателям. В этом случае посредник должен предусмотреть наличие у него складского помещения. Кроме того, обычно предусматривается наличие (или возможность использования) какого-либо эффективного вида транспорта.

*Торговый представитель* как самостоятельный предприниматель также относится к категории посредников. Он одновременно может представлять интересы нескольких принципалов.

*Коммивояжер –* предприниматель-посредник, который не только продает, но и доставляет товар покупателю (продажа с доставкой). К коммивояжерам обычно относят разъездных представителей торговых фирм, которые предлагают покупателям товары по имеющимся образцам. Коммивояжеры обеспечивают достаточно эффективную рекламу товарам и создают прочные каналы сбыта продукции, а также ее послепродажного обслуживания.

Аукционная форма торговли также относится к категории посреднических операций. В осуществлении таких операций участвуют три субъекта взаимоотношений.

*Аукционатор –* лицо, передающее товар аукционисту по договору для его последующей реализации на аукционе в соответствии с условиями договора и правилами аукциона. *Аукционист –* лицо, проводящее аукцион.

*Аукционеры –* участвующие в аукционе потенциальные покупатели.

*Аукцион представляет собой публичный торг.* Это соревнование покупателей за право приобретения товара, выставляемого на аукционную продажу. Товары, выставляемые на аукцион, имеют *стартовую цену* и обычно предлагаются к продаже *лотами.*

*Стартовая цена –* начальная цена, назначаемая аукционатором и аукционистом в аукционном договоре, с которой начинается торг во время проведения аукциона.

*Лот –* неделимая партия товара, выставляемая на аукционную продажу. Все лоты под номерами обычно выставляются для предварительного осмотра до начала аукциона. Товар (лот) считается проданным после третьего удара молотка аукциониста тому аукционеру, который предложил наивысшую цену. На международные аукционы выставляются пушнина, скаковые лошади, пряности, чай, табак, шерсть, ряд других товаров, включая антиквариат.

*Биржевое предпринимательство* по сравнению с другими формами профессиональной предпринимательской деятельности имеет ряд специфических особенностей, что позволяет выделить его в особый тип и классифицировать как самостоятельное направление деловой практики.Во-первых, биржи представляют собой посреднические структуры. При этом, однако, они выделяются из всего ряда посредников тем, что практически ни один предприниматель не обходится без обращения к ним. Во-вторых, биржи обслуживают клиентов – это их главная функция.

Неотъемлемым элементом биржевой торговли всегда выступала *спекуляция.* Она присуща экономическим (торговым) отношениям, основу которых составляет обмен. А обмен всегда (или в подавляющем большинстве случаев) распадается на две отдельные операции – продажу и покупку. В условиях неопределенности рынка и отсутствия достоверной информации это делает возможным осуществление операций по "деланию денег" без обращения к процессу производства. *Спекуляция определяется как торговля в надежде получить прибыль от изменения рыночной цены.* Она связана с ожиданиями продавцов относительно повышения или понижения цен. Спекулянтов в зависимости от направленности их действий называют *быками* и *медведями.*

*Бык –* биржевой игрок, полагающий, что цены скоро возрастут, и скупающий по этой причине или сохраняющий ранее приобретенные контракты. Спекулянт, играющий на повышение.

*Медведь –* биржевой игрок, полагающий, что цены вскоре пойдут на снижение, и по этой причине продающий контракты. Спекулянт, играющий на понижение.

К сделкам спекулятивного характера относится *хеджирование* (от "хеджировать" – ограждать, страховать себя от возможных потерь).

*Хедж –* страховка от ценовых рисков или фьючерсный контракт по страхованию от ценовых рисков.

Предпринимательство в биржевой деятельности может быть связано: 1) с организацией деятельности биржи как коммерческой структуры; 2) с организацией брокерской конторы или брокерской фирмы.

Осуществлением всех операций на бирже занимаются биржевые *брокеры –* посредники, которые содействуют совершению сделок между заинтересованными сторонами – *клиентами.* Сделки заключаются брокерами обычно от имени,

Брокерские места на бирже продаются и покупаются. Продажи брокерских мест осуществляет биржевой комитет. Профессионалы-брокеры работают в биржевом зале. Клиент (или заказчик), т. е. тот, кто хочет продать или купить акции, может получить информацию по телефону от брокера, представляющего его интересы по поручению и за счет клиента. Они могут также действовать от своего имени, но за счет доверителя на основе заключенных с клиентами соглашений. За совершение сделок брокер получает брокерское вознаграждение или в размере, согласованном с клиентом, или по таксе, установленной биржевым клиентом.

*Предпринимательская деятельность может осуществляться в различных формах. Эти формы взаимодополняют друг друга, превращая процесс производства и продвижения товаров и услуг к потребителю в целостный и достаточно эффективный процесс.*

*Литература:*

1. Бусыгин А. Предпринимательство: Основной курс . ,1997 -М.,1997
2. Грачев И. Развитие малого предпринимательства. Деньги и кредит . 1997 . -№1 .-С.15-21.
3. Грузинов В., Грибов В. Предпринимательство формы и методы организации предпринимательской деятельности. Экономика предприятия. - М., 1996
4. Иващенко А. А. Товарная биржа. - М., 1991.
5. Карлоф Б. Деловая стратегия. - М., 1991, с. 121-125.
6. Курс экономики: Учебник. Основы предпринимательства. - М.,1997
7. Жилинский С. Правовая основа предпринимательской деятельности. – М., 1998
8. Паловкин П., Савченко В. Проблемы определения экономической сущности и содержания предпринимательства. Вестник МГУ, сер.6, Экономика . 1996. - №2. -С.3-15.
9. Хизрич Р., Питере М. Предпринимательство, или как завести собственное дело и добиться успеха. вып. 1. М., гл. 1, с. 11-50.
10. Хоскинг А. Среда предпринимательства. Курс предпринимательства. - М. , 1993. - С.22-25
1. Хизрич Р., Питере М. Предпринимательство. Вып. 1. М., 1991, с. 20. [↑](#footnote-ref-1)
2. См. Там же [↑](#footnote-ref-2)
3. Хоскинг А. Курс предпринимательства. М., 1993, с. 28. [↑](#footnote-ref-3)
4. постановление Конституционного Суда РФ от 17 декабря 1996 г. по ^делу о проверке конституционности пунктов 2 и 3 части 1 статьи II Законна Российской Федерации от 24 июня 1993 года "О федеральных органах Залоговой полиции" // Российская газета. 1996. 26 дек. [↑](#footnote-ref-4)