ФЕДЕРАЛЬНОЕ АГЕНСТВО ПО ОБРАЗОВАНИЮ

ФИЛИАЛ ГОУ ВПО «КЕМЕРОВСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ» в г. ЮРГЕ

Реферат

**«Правовой статус предпринимателя»**

2009 г.

**Введение**

Советское законодательство не предусматривало такой формы деятельности граждан как индивидуальная трудовая деятельность. Само понятие как предпринимательская деятельность употреблялось только в Уголовном кодексе 1960г. и рассматривалось как преступное деяние.

Принятые Законы СССР "Об индивидуальной трудовой деятельности (от 19.11.1986 г.), "О кооперации" в СССР" (от 01.07.1988 г.) явились той правовой базовой, на которой в дальнейшем основывались более поздние нормативные акты, регулирующие предпринимательскую деятельность граждан.

Характеризуя указанные законы, не смотря на всю их прогрессивность для того времени, можно отметить, что они сильно урезали индивидуальную трудовую деятельность граждан.

Во-первых, они предусматривали строго определенные допустимые виды индивидуальной трудовой деятельности граждан (около 30 видов);

Во-вторых, ограничивался срок, на которое выдавалось разрешение (патент) на занятие индивидуальной трудовой деятельностью (не свыше 5 лет);

В-третьих, запрещалось использовать наемный труд, который прямо увязывали с получением нетрудовых доходов.

Легальное определение предпринимательской деятельности впервые было закреплено в Законе РСФСР "О предприятиях и предпринимательской деятельности" (от 25.12.1990 г.) В соответствии со ст.1 этого закона:

"1. Предпринимательская деятельность (предпринимательство) представляет собой инициативную самостоятельную деятельность граждан и их объединений, направленную на получение прибыли.

2. Предпринимательская деятельность осуществляется гражданами на свой риск и под имущественную ответственность в пределах, определяемых организационно-правовой формой предприятия."[[1]](#footnote-1)

Этим же документом устанавливалась наравне с уже действующими кооперативами другая форма индивидуальной трудовой деятельности граждан - индивидуальное (семейное) частное предприятие. Однако, вместе с введением первой части гражданского кодекса Российской Федерации, в котором эта форма предприятий не предусматривается данные индивидуальные (семейные) предприятия подлежат преобразованию в хозяйственные товарищества, общества или кооперативы либо ликвидации.

С момента введения в действие Гражданского кодекса для граждан, занимающихся предпринимательской деятельностью предусмотрена новая форма - индивидуальный предприниматель без образования юридического лица.

Предпринимательская деятельность - это самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность физических лиц, направленная на систематическое получение личного дохода от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

Таким образом, предпринимательская деятельность определяется следующими признаками:

Это деятельность самостоятельная.

Данный признак указывает на волевой источник предпринимательской деятельности гражданина. Гражданин по своей личной инициативе самостоятельно организует предпринимательскую деятельность. Такая деятельность не ограничивается и не контролируется непосредственно определенным руководящим органом, что, однако, не исключает вмешательство со стороны государства, но только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства.

Деятельность на свой риск.

Признание права на предпринимательскую деятельность предполагает не только экономическую и юридическую самостоятельность индивидуального предпринимателя, но и самостоятельную ответственность за результаты своих действий. Если деятельность осуществляется не на свой риск и не под свою имущественную ответственность, то она не относится к предпринимательской. Так как деятельность предпринимателя направлена на получение личного дохода, а именно имущественных благ, то в силу различных причин этот результат не всегда достижим.

# **Понятие и общие признаки субъекта предпринимательской деятельности без образования юридического лица**

Предпринимательская деятельность (согласно гражданскому законодательству РФ) – самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законе порядке (часть 1 статьи 2 ГК).

При анализе данного понятия можно выделить следующие его признаки. Первым из них является осуществление деятельности с целью получения прибыли. Каждый собственник имущества вправе свободно им распоряжаться по своему усмотрению себе во благо, что выражается, как правило, в плодах и доходах от имущества.

В законодательном регулировании был разрешён вопрос: прибыль от какой деятельности считается полученной от предпринимательства. Его объектом, согласно ГК, является пользование имуществом, продажа товаров, выполнение работ или оказание услуг. Действительно, по общему правилу предприниматели получают прибыль от реализации товаров и услуг. Несколько абстрактнее выглядит понятие «прибыль от пользования имуществом». Если рассматривать его буквально и в системе с нормами части второй ГК, то договоры займа, подряда, на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ, перевозки, транспортной экспедиции, банковского вклада, банковского счёта, хранения, поручения, комиссии, доверительного управления имуществом и некоторые другие договоры с элементом прибыли не вправе заключать гражданин, не зарегистрированный в качестве предпринимателя.

Вторым признаком предпринимательской деятельности является систематичность её осуществления. Основным препятствием выступает отсутствие легального определения или устоявшегося обычая в понимании систематичности. Одновременно существуют два крайних подхода к этому понятию. Лингвисты утверждают, что «систематический – постоянно повторяющийся, непрекращающийся»[[2]](#footnote-2), а законодатель, применительно, например, к налоговому праву, полагает систематическими нарушениями правил учета доходов и расходов и объектов налогообложения такие, которые произошли два или более раза в течение календарного года (статья 120 Налогового кодекса), что подтверждают постановления арбитражных судов[[3]](#footnote-3). В данном случае сложности возникают при оценке предпринимательской деятельности, субъекты которой скрывают ее, а при выявлении отрицают наличие предпринимательства, ссылаясь именно на то, что действия, внешне схожие по цели с предпринимательскими, носят не систематический, а случайный, разовый, повторный характер.

Недостаточно ясным с точки зрения определения предпринимательства остается и вопрос приобретения акций и облигаций предприятия. Дело в том, что третий признак самостоятельности деятельности можно расценивать по-разному, в том числе и так, что гражданин самостоятельно приобретает ценные бумаги и извлекает прибыль, "пользуясь" ими.

Следующий (четвёртый) бесспорный признак предпринимательской деятельности – ее осуществление на свой риск, то есть под собственную имущественную ответственность. Такой риск включает принятие на себя предпринимателем как собственником имущества не только могущих произойти неблагоприятных последствий, но и дополнительного (специфического предпринимательского) риска в обязательственных отношениях. Ответственность предпринимателя является повышенной, на него возлагаются неблагоприятные последствия, возникшие не только по его вине, но и в иных случаях, кроме непреодолимой силы.

Право каждого гражданина на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательства и иной не запрещённой законом деятельности закреплено ст. 34 Конституции РФ. Гражданин вправе заниматься предпринимательской деятельностью без образования юридического лица с момента государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя.

Для приобретения статуса индивидуального предпринимателя гражданин должен обладать следующими общими признаками субъекта гражданского (и предпринимательского) права:

а) правоспособностью;

б) гражданской дееспособностью;

в) иметь имя (фамилия, собственно имя, а также отчество, если иное не вытекает из закона или национального обычая);

г) иметь место жительства (место, где гражданин проживает постоянно или преимущественно).

Закон в категорической форме провозглашает незыблемость правового статуса физического лица (гражданина): никто не может быть ограничен в правоспособности и дееспособности, иначе как в случаях и порядке, установленных законом (ч. 1 ст. 22 ГК РФ). Какие бы то ни было иные формы ограничения правового статуса физического лица (гражданина) в принципе не допускаются:

* объявляется недействительным акт любого государственного или иного органа, устанавливающего ограничение правосубъектности физического лица (гражданина), которое не соответствует (противоречит, ухудшает) условиям и порядку ограничения дееспособности граждан, установленных законом;
* закон отказывает физическому лицу (гражданину) в субъективном праве полного или частичного самоограничения своей правосубъектности, признавая подобные акты волеизъявления ничтожными (недействительными), за исключением случаев, когда такие сделки допускаются. Новый ГК РФ расширил рамки возможностей приобретения правового статуса индивидуального предпринимателя: законодатель демонстрирует это в новом понятии – эмансипация (ст. 27 ГК РФ), согласно которой несовершеннолетний, достигший 16-летнего возраста, может быть объявлен полностью дееспособным. По новому гражданскому законодательству существенно дополнен правовой статус несовершеннолетних, вступивших в брак.

Однако если вступивший в брак несовершеннолетний поступает по трудовому договору (контракту) на работу или начинает заниматься предпринимательской деятельностью, то отпадение одного из оснований получения правосубъектности (в данном случае признание брака недействительным) не влияет на статус совершеннолетнего как субъекта права.

Учитывая, что в ГК РФ отсутствуют особые правила, касающиеся правоспособности граждан-предпринимателей, можно сделать вывод о том, что ее характер определяется на основе общих правил о правоспособности граждан, которая является универсальной (общей)**[[4]](#footnote-4)**.

По признаку дееспособности граждане подразделяются на четыре группы:

а) недееспособные – малолетние до шестилетнего возраста, а также признанные судом страдающими психическими расстройствами, не дающими возможность понимать значение своих действий или руководить ими. Они сами не вправе совершать юридически значимые действия. Но сказанное вовсе не означает, что принадлежащее им имущество не может участвовать в гражданском обороте, быть объектом предпринимательской деятельности. От имени детей сделки совершают их законные представители – родители, усыновители или опекуны, а от имени страдающего психическим расстройством – его опекун. При этом на акты распоряжения имуществом необходимо предварительное разрешение органа опеки и попечительства (ст. 37 ГК РФ);

б) не полностью дееспособные – малолетние в возрасте от 6 до 14 лет и несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет. Как правило, сделки от имени малолетнего заключают его законные представители с соблюдением правил ст. 37 ГК РФ. Сам он может совершать лишь мелкие бытовые и некоторые иные сделки, исчерпывающий перечень которых дан в законе (ст. 28 ГК РФ). Несовершеннолетние с 14-летнего возраста вправе самостоятельно совершать в сфере имущественных отношений значительно более широкий круг акций, нежели малолетние. И все другие сделки они также совершают от своего имени, но с письменного согласия своих законных представителей (ст. 26 ГК РФ);

в) ограниченно дееспособные – признанные судом злоупотребляющими спиртными напитками или наркотическими средствами, чем ставят свою семью в тяжелое материальное положение. Эти лица вправе совершать мелкие бытовые сделки. Совершать другие сделки, а также получать заработок, пенсию и иные доходы и распоряжаться ими они могут лишь с согласия попечителя. Такие граждане самостоятельно несут имущественную ответственность по совершённым ими сделкам и за причиненный ими вред;

г) полностью дееспособные. Они вправе самостоятельно заниматься любой предпринимательской деятельностью. Такая дееспособность наступает в трех случаях: с наступлением совершеннолетия – по достижении 18-летнего возраста; в случае, когда законом допускается вступление в брак до достижения 18 лет, гражданин, не достигший 18-летнего возраста, приобретает дееспособность в полном объеме со времени вступления в брак; в результате эмансипации.

С принятием части первой Гражданского кодекса РФ статус индивидуального предпринимателя получил такую же развернутую правовую характеристику, как и правовой статус юридического лица.

Для индивидуального предпринимателя его имя и место жительства стали теперь элементами индивидуализации подобно реквизитам для юридического лица. Гражданин вступает в гражданские правоотношения под своим именем, "включающим фамилию и собственное имя, а также отчество, если иное не вытекает из закона или национального обычая". Индивидуальный предприниматель может в случаях и в порядке, предусмотренных законодательством, использовать вымышленное имя (псевдоним) или изменить свое имя.

В любом случае имя, полученное гражданином при рождении, а также перемена имени подлежат регистрации в порядке, установленном для регистрации актов гражданского состояния (ч.3 ст. 19 ГК РФ). Перемена имени гражданином-предпринимателем не затрагивает существа прав и обязанностей, приобретенных им под своим именем. Дополнительно на него возлагаются обязанности:

* уведомления своих должников и кредиторов об изменениях в своем статусе во избежание возможных неблагоприятных последствий (нарушение условий договора, причинение убытков);
* внесения за свой счет изменений в документы, оформленные на его прежнее имя.

Закон защищает неприкосновенность имени гражданина (ч. 5 ст. 19 ГК РФ), независимо от форм нарушения:

* вреда, причиненного гражданину в результате неправомерного использования его имени;
* искажения либо использования имени гражданина способами или в форме, которые затрагивают его честь, достоинство или деловую репутацию.

Другим обязательным элементом индивидуализации физического лица (гражданина) как субъекта права устанавливается его место жительства. Согласно ст. 20 ГК РФ местом жительства признается место, где гражданин постоянно или преимущественно проживает. В отличие от прошлой практики административной регламентации права на проживание (прописка) гражданин вправе сам определять свое место жительства.[[5]](#footnote-5)

# **Заключение**

Согласно Гражданскому кодексу существует общее правило, в соответствии с которым, к предпринимательской деятельности граждан, осуществляемой без образования юридического лица, применяются правила, которые регулируют деятельность юридических лиц, являющихся коммерческими организациями. После регистрации в качестве индивидуального предпринимателя гражданин не утрачивает всех тех прав и обязанностей, которые присущи физическому лицу, а именно он может наследовать и завещать свое имущество, работать в государственных и частных организациях, заниматься любой законной деятельностью, если только эту должность или работу разрешено совмещать с предпринимательством. Предприниматель может иметь права как имущественные, так и неимущественные: права автора научного, литературного или художественного произведения, изобретения, открытия либо иного охраняемого законом результата творческой деятельности. Ему принадлежат права на защиту, неприкосновенности личной жизни, другие имущественные и личные неимущественные права, которыми наделены физические лица. В частности, гражданин-предприниматель способен приобретать права и обязанности, связанные с брачно-семейными отношениями. Семейное законодательство распространяется на граждан, являющихся предпринимателями, так же как и на других граждан. В установленном законом порядке индивидуальный предприниматель, как обычный гражданин, может быть по решению суда ограничен в правоспособности (например, когда суд запрещает ему заниматься определенной деятельностью), дееспособности, признан недееспособным, безвестно отсутствующим или умершим со всеми вытекающими из этого последствиями. Все сделки индивидуального предпринимателя, в основе которых лежит его отказ либо ограничение своей правоспособности или дееспособности, ничтожны. Так, данная кому-либо гражданином-предпринимателем расписка не заниматься каким-то видом деятельности (за исключением случаев, когда это прямо установлено законом, например, запрет самостоятельно осуществлять деятельность, аналогичную деятельности полного товарищества, участником которого является предприниматель) либо завещать кому-нибудь (жене, детям, партнеру по бизнесу и другим лицам) свое имущество будет являться недействительной. Вместе с тем ведение предпринимательской деятельности в качестве предпринимателя без образования юридического лица значительно проще в смысле финансового и налогового учета – ее можно вести и без специального бухгалтерского образования, не имея определенных навыков в этом вопросе. Индивидуальный предприниматель вправе иметь свою печать, свой товарный знак, расчетный счет в банке, заключать сделки и подписывать договоры, получать банковский кредит. Занятие предпринимательской деятельностью засчитывается в общий трудовой стаж, что в последствии дает право гражданину на получение пенсии установленным порядком. Одним из преимуществ предпринимательской деятельности без образования юридического лица является то, что ставки налогообложения доходов, полученных с этого вида предпринимательства, в ряде случаев значительно ниже, чем у юридических лиц.

Для индивидуальных предпринимателей установлена возможность упрощенного режима налогообложения. Перед юридическими лицами индивидуальные предприниматели имеют и другие преимущества, предоставленные им как гражданам отдельными правовыми актами. Например, что очень важно в небольших городах или поселках, индивидуальные предприниматели, осуществляющие хозяйственную деятельность в пределах собственного жилого дома (при использовании части этого дома под производственные мастерские) и не применяющие наемный труд, рассчитываются за электроэнергию, в том числе на производственные нужды, по тарифам, установленным для населения.

Такой упрощённый порядок деятельности индивидуального предпринимателя помогает в развитии малого бизнеса в России, увеличению «среднего класса», что укрепляет экономику в стране и снижает социальную напряжённость.

# **Список литературы**

1. Конституция РФ от 12 декабря 1993г.
2. Гражданский кодекс РФ. Ч.1. От 30 ноября 1994 г.
3. Часть вторая Налогового кодекса Российской Федерации от 5 августа 2000 г. N 117-ФЗ
4. Федеральный закон от 8 августа 2001 г. N 128-ФЗ "О лицензировании отдельных видов деятельности"
5. Федеральный закон от 8 августа 2001 г. N 129-ФЗ "О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей"
6. Федеральный закон от 26 октября 2002 г. N 127-ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)"
7. Постановление Правительства РФ от 17 мая 2002 г. N 319 "Об уполномоченном федеральном органе исполнительной власти, осуществляющем государственную регистрацию юридических лиц, крестьянских (фермерских) хозяйств, физических лиц в качестве индивидуальных предпринимателей"
8. Постановление Правительства РФ от 30 сентября 2004 г. N 506"Об утверждении Положения о Федеральной налоговой службе"
9. Постановление Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 7 октября 2003 г. N 4243/03
10. Постановление Федерального арбитражного суда Северо-Западного округа от 26 октября 2004 г. N А56-33755/01
11. Письмо Федеральной налоговой службы от 13 января 2005 г.
12. N ШС-6-09/5
13. Комментарий к части первой Гражданского Кодекса Российской Федерации для предпринимателей (под общ. ред. Брагинского М. И.) – М.: Фонд "Правовая культура", 1995 г.

1. *1. Закон РСФСР от 25 декабря 1990 г. N 445-I "О предприятиях и предпринимательской деятельности" (с изменениями от 24 июня 1992 г., 1 и 20 июля 1993 г.30 ноября 1994 г.) ст. 1.* [↑](#footnote-ref-1)
2. «Толковый словарь русского языка» С. И. Ожегова и Н. Ю. Шведовой [↑](#footnote-ref-2)
3. Постановление Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 7 октября 2003 г. N 4243/03; Постановление Федерального арбитражного суда Северо-Западного округа от 26 октября 2004 г. N А56-33755/01 [↑](#footnote-ref-3)
4. С. Григоренко. Проблемы гражданско-правового статуса индивидуального предпринимателя. Хозяйство и право. 1999. № 5 [↑](#footnote-ref-4)
5. Замалдинов Ш. Новое в правовом статусе индивидуального предпринимателя. Дайджест строй-инфо.1995.-№2 [↑](#footnote-ref-5)