

Содержание:

ВВЕДЕНИЕ

В отличие от гражданского законодательства, разделяющего участников гражданского оборота на лиц, которые занимаются коммерцией в качестве основной своей деятельности (индивидуальные предприниматели и коммерческие организации), и тех, кто изначально не задается целью извлечения прибыли (граждане - физические лица и некоммерческие организации), в предпринимательском праве круг субъектов или участников предпринимательских отношений значительно шире.

Так, в действующем Гражданском кодексе РФ не содержится норм, определяющих правовой статус объединений юридических лиц, в то время как такие образования активно участвуют в предпринимательской деятельности. Примерами подобных объединений являются финансово-промышленные группы и холдинги. Таких субъектов можно охарактеризовать только с помощью терминологии антимонопольного законодательства, предусматривающего понятия "группа лиц" и "хозяйствующий субъект".

В предпринимательстве участвуют не только лица, непосредственно извлекающие прибыль от деятельности по реализации товаров, выполнения работ, оказания услуг и т.п. Важную роль в таких отношениях играют организации, содействующие предпринимательской деятельности. Таковыми являются все разновидности бирж, обеспечивающие "встречу" продавца и покупателя на товарном, фондовом или валютном рынках; торгово-промышленные палаты, защищающие интересы предпринимателей и их объединений.

Особое место в отечественной коммерции принадлежит государственным и муниципальным унитарным предприятиям. Они представляют собой эффективный инструмент для использования государственной собственности. Будучи формально коммерческими организациями, унитарные предприятия не имеют с этим типом юридических лиц практически ничего общего.

В рамках данной работы мы рассмотрим традиционных субъектов предпринимательской деятельности: физических и юридических лиц, а так же рассмотрим вопросы государственной регистрации субъектов

предпринимательской деятельности и лицензирования.

ГЛАВА 1 ПОНЯТИЕ И ПРИЗНАКИ СУБЪЕКТОВ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОГО ПРАВА

Субъектами предпринимательского права являются носители хозяйственных прав и обязанностей, обладающие следующими признаками:

- 1) зарегистрированность в установленном порядке или легитимация иным образом;
- 2) наличие хозяйственной компетенции;
- 3) наличие обособленного имущества как базы для осуществления предпринимательской деятельности;
- 4) самостоятельная имущественная ответственность.

В отличие от субъекта правоотношения, субъект права - это лицо, которое участвует или может участвовать в правоотношении. Следовательно, субъект предпринимательского права - это лицо, которое в силу присущих ему признаков может быть участником хозяйственного (предпринимательского) правоотношения [\[1\]](#).

Легитимация предпринимательской деятельности осуществляется посредством ее государственной регистрации. В Российской Федерации регистрация имеет конститутивное значение. Статус предпринимателя приобретает посредством государственной регистрации. С момента регистрации возникают юридические лица либо индивидуальный предприниматель приобретает хозяйственную компетенцию, у него появляется возможность осуществлять предпринимательскую деятельность от своего имени.

Предпринимательская деятельность без регистрации является правонарушением. Доходы, полученные от такой деятельности, подлежат изъятию в доход бюджета.

Правосубъектность регионов в настоящее время связана с уставами краев, областей, которые на основании ст. 66 Конституции РФ принимаются представительным органом соответствующего субъекта РФ. Легитимация муниципальных образований осуществляется путем разработки ими своего устава, который принимается представительным органом местного самоуправления или

непосредственно населением и подлежит государственной регистрации в порядке, установленном законом субъекта Российской Федерации.

Не нуждается в какой-либо легитимации в качестве субъекта предпринимательского права государство, то есть Российская Федерация и входящие в ее состав республики. В соответствии с Конституцией РФ, Конституциями республик, входящих в Российскую Федерацию, они имеют самостоятельную имущественную базу и компетенцию для ведения хозяйственной деятельности и руководства ею.

Хозяйственная компетенция как необходимый элемент правосубъектности означает совокупность прав, которыми наделен субъект в соответствии с законом и учредительными документами, а в некоторых случаях - на основании лицензии. Это возможность осуществления субъектом определенных видов предпринимательской деятельности, совершения сделок. Следует выделять общую, ограниченную, специальную и исключительную хозяйственную компетенцию.

Наличие общей хозяйственной компетенции дает возможность субъектам иметь права и нести обязанности, необходимые для осуществления любых видов предпринимательской деятельности, не запрещенных законом. Общей компетенцией обладают коммерческие организации, за исключением унитарных предприятий и иных видов организаций, оговоренных законом (ст. 49 ГК РФ). Субъект как носитель общей хозяйственной компетенции имеет право самостоятельно ограничить ее в учредительных документах. В этом случае говорят об ограниченной компетенции. При этом следует учитывать, что сделки, совершенные организациями в противоречии с целями деятельности, определенно (исчерпывающим образом) ограниченными в их учредительных документах, могут быть признаны судом недействительными в случаях, предусмотренных ст. 173 ГК РФ[2].

Некоторые субъекты предпринимательского права закон наделяет специальной компетенцией, то есть они могут иметь права, соответствующие целям деятельности, предусмотренным в уставе, и нести связанные с этой деятельностью обязанности. Специальной компетенцией обладают унитарные предприятия, а также некоммерческие организации.

Исключительной компетенцией обладают субъекты, избравшие для себя такой вид деятельности, при ведении которой законодателем установлен запрет на

осуществление каких-либо иных видов предпринимательской деятельности.

Так, в соответствии с Федеральным законом «Об организации страхового дела в РФ»^[3] страховщиками признаются юридические лица любой организационно-правовой формы, созданные для осуществления страховой деятельности. Предметом непосредственной деятельности страховщиков не может быть производственная, торгово-посредническая и банковская деятельность. Исключительной является деятельность банков и других кредитных организаций, инвестиционных институтов, аудиторских организаций и др.

Унитарные предприятия, некоммерческие организации, а также некоторые коммерческие организации, в отношении которых законом предусмотрена специальная или исключительная правоспособность, не вправе совершать сделки, противоречащие целям и предмету их деятельности. Такие сделки являются ничтожными на основании ст. 168 ГК РФ.

Хозяйственная компетенция субъектов ограничивается широкой практикой лицензирования. В соответствии со ст. 49 ГК РФ отдельными видами деятельности, перечень которых определяется законом, предприниматели могут заниматься только после получения специального разрешения (лицензии). Право лица осуществлять деятельность, на занятие которой необходимо получение лицензии, возникает с момента получения такой лицензии или с указанной в ней даты и прекращается по истечении срока ее действия, если иное не установлено законом или иными правовыми актами.

Важнейшим признаком субъекта хозяйственного права является наличие обособленного имущества. Правовой формой такого обособления является прежде всего право собственности, дающее обладателю максимум возможностей заниматься непосредственно предпринимательской деятельностью, а также осуществлять руководство создаваемыми предприятиями, определять направления их деятельности и условия ее осуществления.

Обособление имущества может иметь и формы производных от права собственности прав: хозяйственного ведения, оперативного управления, внутрихозяйственного ведения. Важно иметь в виду, что действующее законодательство предусматривает наличие у лица обособленного имущества в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении как необходимое условие появления субъекта предпринимательского права, поскольку только на такой имущественной базе реализуется собственный экономический интерес к ведению

дел с целью получения прибыли. Обособленное имущество учитывается субъектом на балансе и служит основой самостоятельной имущественной ответственности.

Признак самостоятельной имущественной ответственности означает, что хозяйствующий субъект отвечает сам, своим имуществом перед контрагентами и государством. Учредитель (участник) юридического лица или собственник его имущества не отвечают по обязательствам юридического лица, а юридическое лицо не отвечает по обязательствам учредителя (участника) или собственника. Исключения из этого правила могут предусматриваться законом или учредительными документами. Так, по обязательствам товариществ субсидиарную ответственность несущим им имуществом несут полные товарищи. Правило о субсидиарной ответственности по долгам общества предусмотрено для участников общества с дополнительной ответственностью (в одинаковом для всех размере, кратном стоимости их вкладов). Уставом производственного кооператива может быть предусмотрена субсидиарная ответственность членов кооператива по его обязательствам. Российская Федерация несет субсидиарную ответственность по обязательствам казенного предприятия при недостаточности его имущества. В соответствии со ст. 56 ГК РФ, если несостоятельность (банкротство) юридического лица вызвана учредителями (участниками), собственником имущества юридического лица или другими лицами, которые имеют право давать обязательные для этого юридического лица указания либо иным образом имеют возможность определять его действия, на таких лиц в случае недостаточности имущества юридического лица может быть возложена субсидиарная ответственность по его обязательствам.

Предприниматели и организации, ведущие предпринимательскую деятельность, отвечают по своим обязательствам всем принадлежащим им имуществом (ст. 56 ГК РФ), то есть предусматривается полная имущественная ответственность лиц, занимающихся хозяйственной деятельностью.

ГЛАВА 2 ВИДЫ СУБЪЕКТОВ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОГО ПРАВА

2.1 Физические лица

Физические лица могут заниматься предпринимательством путем оформления индивидуальной предпринимательской деятельности. В установленных законом случаях (ч. 1 ст. 66 ГК РФ) гражданин может самостоятельно, один создать также юридическое лицо, и тогда на него будет распространяться режим последнего.

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

- а) правоспособностью (способность иметь гражданские права и нести обязанности);
- б) гражданской дееспособностью (способность своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их);
- 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).

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

во-первых, этот статус приобретается в результате (с момента) государственной регистрации гражданина в качестве индивидуального предпринимателя. Гражданин, осуществляющий такую деятельность без государственной регистрации, действует в нелегальной, "теневой" экономике. Глава крестьянского (фермерского) хозяйства, осуществляющего деятельность без образования юридического лица, признается предпринимателем автоматически с момента государственной регистрации крестьянского (фермерского) хозяйства. Особой регистрации его как индивидуального предпринимателя не требуется.

Гражданин, фактически занимающийся предпринимательской деятельностью, но не прошедший государственную регистрацию в качестве индивидуального предпринимателя, не приобретает в связи с занятием такой деятельностью - статуса предпринимателя. Поэтому споры с участием таких граждан, в том числе связанные с осуществлением ими предпринимательской деятельности, подведомственны не арбитражному, а суду общей юрисдикции. Вместе с тем при

разрешении споров, возникающих по поводу незаконной предпринимательской деятельности, гражданин не вправе ссылаться в отношении заключенных им при этом сделок на то, что он не является предпринимателем. Суд может применить к таким сделкам правила ГК РФ об обязательствах, связанных с осуществлением предпринимательской деятельности;

во-вторых, к предпринимательской деятельности граждан, осуществляемой без образования юридического лица, соответственно применяются правила ГК РФ, которые регулируют деятельность юридических лиц, являющихся коммерческими организациями, если иное не вытекает из закона, актов Президента РФ и Правительства РФ или существа правоотношения;

в-третьих, иногда возникают сомнения по вопросу о том, вправе ли индивидуальный предприниматель прибегать к найму работников. ГК РФ прямого ответа на поставленный вопрос не дает, а некоторые авторы наличие такого права у индивидуальных предпринимателей отрицают. Утверждается, например, что ГК РФ определил "конкретные формы, в которых может осуществляться предпринимательская деятельность: без применения наемного труда; с применением наемного труда. Если предпринимательская деятельность осуществляется: физическими лицами без применения наемного труда, то она регистрируется в установленном законом порядке как индивидуальная предпринимательская деятельность, В том случае, когда предпринимательская деятельность совершается с привлечением наемного труда, она регистрируется как предприятие"[\[4\]](#). Ничего подобного в ГК РФ нет. Учреждение и статус индивидуального предпринимателя не ставятся в зависимость от того, будет или не будет он "применять наемный труд". Интересы самих предпринимателей и характер государственно-правового воздействия на них требуют, чтобы такая дифференциация предпринимателей производилась. Но подобное пожелание можно лишь высказать законодателям, а не приписывать им то, что они не сделали. Право индивидуальных предпринимателей заключать трудовые договоры, в том числе контракты, прямо вытекает из п. 3 ст. 25 ГК РФ, согласно которому лица, работающие по трудовому договору (контракту), включаются в число кредиторов индивидуального предпринимателя;

в-четвертых, в отличие от граждан, не являющихся индивидуальными предпринимателями, имущественные споры между индивидуальными предпринимателями либо между ними и юридическими лицами подведомственны арбитражным судам. Но это касается только споров, связанных с

предпринимательской деятельностью. Иные споры с участием гражданина, хотя и имеющего статус индивидуального предпринимателя, подведомственны судам общей юрисдикции — народным и другим. Суды общей юрисдикции рассматривают также все споры с участием граждан, фактически занимающихся предпринимательством, но не прошедших в установленном порядке государственную регистрацию;

в-пятых, индивидуальный предприниматель; который не в состоянии удовлетворить требования кредиторов, связанные с осуществлением им предпринимательской деятельности, может быть признан по решению суда несостоятельным (банкротом). При разрешении подобного спора его участникам и арбитражному суду следует иметь в виду, что свои требования к индивидуальному предпринимателю могут предъявить и кредиторы по обязательствам, не связанным с осуществлением предпринимательской деятельности (о причинении вреда жизни, здоровью или имуществу граждан или юридических лиц, о взыскании алиментов и т.п.). Ос устанавливаются законом о несостоятельности (банкротстве)¹ ;

в-шестых, требования кредиторов индивидуального предпринимателя в случае признания его банкротом удовлетворяются за счет принадлежащего ему имущества, на которое может быть обращено взыскание. Требования удовлетворяются в порядке очередности, установленной п. 3 ст. 25 ГК РФ. Перечень имущества граждан, включая индивидуальных предпринимателей, на которое не может быть обращено взыскание, устанавливается гражданским процессуальным законодательством.

Однако у индивидуальных предпринимателей есть и немало общего с гражданами-непредпринимателями. Это позволяет сделать вывод о том, что правовой статус индивидуальных предпринимателей "расположен" на стыке правомочий обычных граждан и коммерческих организаций, вбирая в определенной мере и те и другие. В частности, индивидуальный предприниматель, как любой гражданин, может быть решением суда ограничен в дееспособности или вовсе лишен дееспособности, признан безвестно отсутствующим или умершим. Он же может работать в любой должности на платной основе в частных, государственных или общественных организациях, если только эту работу и должность законом не запрещено совмещать с предпринимательством. В отличие от юридических лиц имущество индивидуальных предпринимателей, составляющее объекты коммерческой деятельности, может быть ими завещано и переходить по наследству. Но право заниматься предпринимательством по наследству не переходит. Став собственни-

ком предприятия или иного имущества и правопреемником всех кредиторских и дебиторских задолженностей наследодателя, наследник для продолжения предпринимательского дела своего наследодателя обязан зарегистрироваться в качестве индивидуального предпринимателя.

2.2 Юридические лица, как субъекты предпринимательского права

Юридические лица в отличие от физических являются "предметом неодушевленным" — организациями, которым присущи совершенно определенные юридически обязательные признаки. Примечательное отличие юридических лиц от физических состоит и в том, что юридические лица, как правило, в той или иной мере занимаются предпринимательством[5].

Классификация, группировка юридических лиц может проводиться по различным критериям. Для характеристики степени и самой возможности их участия в предпринимательской деятельности главным, исходным является правоспособность юридического лица. Для правового статуса гражданина, как мы видели, главным на практике является дееспособность. 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 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.

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. Нередко полные товарищества путают с простыми товариществами, о которых речь идет в гл. 55 ГК. Между тем ничего общего, кроме созвучия в названии и полного совпадения в сокращенном буквенном обозначении (аббревиатуре) — П Т, — между ними нет. Их существенное юридическое различие состоит в том, что ныне полное товарищество — юридическое лицо. Простое товарищество, напротив, юридическим лицом не является, а представляет собой разновидность гражданско-правового договора. 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. Сторонами договора простого товарищества, заключаемого для: осуществления предпринимательской деятельности) могут быть только индивидуальные предприниматели (или) коммерческие организации;

б) товарищества на вере (командитные 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 (командистов), 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. До конца 1994 г. наиболее популярными в нашей стране были товарищества с ограниченной ответственностью. Однако ГК РФ не предусмотрел возможности создания таких коммерческих организаций. Их учредительные документы подлежат приведению в соответствие с нормами гл. 4 ГК, посвященными обществам с ограниченной ответственностью. Порядок и сроки проведения этой работы определены при принятии закона об обществах с ограниченной ответственностью. Таким образом, с 8 декабря 1994 г. (даты официального вступления в силу гл. 4 ГК РФ) нельзя образовывать новые товарищества с ограниченной ответственностью, но созданные ранее могли продолжать функционировать без перерегистрации и изменения их названия. К ним применялись нормы гл. 4 ГК (ст. 87—94). Учредительные же документы

товариществ с ограниченной ответственностью до приведения их в соответствие с нормами гл. 4 Кодекса действуют в части, не противоречащей указанным нормам. Федеральный закон от 8 февраля 1998 г. "Об обществах с ограниченной ответственностью" вступил в силу с 1 марта 1998 г. [6].

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 особыми Федеральными законами "Об акционерных обществах" от 26 декабря 1995 г. [7] и "Об особенностях правового положения акционерных обществ работников (народных предприятий)" [8];

е) *производственные кооперативы*. Их члены несут по обязательствам кооператива субсидиарную ответственность в размерах и порядке, предусмотренных Федеральным законом "О производственных кооперативах" [9] и уставом кооператива. Наряду с общим Федеральным законом "О производственных кооперативах" действует Федеральный закон "О сельскохозяйственной кооперации" [10], устанавливающий статус одной из многих разновидностей производственных кооперативов — сельскохозяйственных кооперативах. Уже упоминавшийся Закон о предприятиях и предпринимательской деятельности не предусматривал возможности создания и функционирования производственных - кооперативов — этой весьма популярной в первые годы реформирования экономики формы предпринимательства. Сейчас идет ее восстановление, реанимирование. 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.

Перечисленные коммерческие организации, обладая по закону общей правоспособностью, нередко сами ограничивают свою правоспособность, приводя в учредительных документах исчерпывающий (законченный) перечень видов деятельности, которыми они вправе заниматься. В результате возникает вопрос о юридических последствиях их действий, не запрещенных законом, но выходящих за рамки, очерченные учредительными документами. Судебная практика исходит из того, что сделки, совершенные коммерческими организациями в противоречии с целями деятельности, определенно ограниченными в их учредительных документах, могут быть признаны недействительными в случаях, предусмотренных законом (см. ст. 173 ГК РФ).

Во вторую группу входят юридические лица, наделенные специальной правоспособностью. Суть специальной правоспособности состоит в том, что ее обладатели могут иметь гражданские права, 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 (см. ст. 168 ГК РФ).

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. Последние — федеральные казенные предприятия создаются в случаях, предусмотренных законом о государственных и муниципальных унитарных предприятиях[11], по решению Правительства РФ на базе находящегося в федеральной собственности имущества.

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, подлежали до 1 июля 1999 г. преобразованию в хозяйственные товарищества, общества или кооперативы. По истечении этого срока предприятия, не преобразовавшиеся в указанные организационно-правовые формы, подлежат ликвидации в судебном порядке. К указанным предприятиям до их преобразования или ликвидации применяются нормы ГК РФ об унитарных предприятиях, основанных на праве оперативного управления (ст. 113, 115, 296, 297), с учетом того, что собственниками их имущества являются их учредители;

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, объединения юридических лиц (ассоциации и союзы); другие организационно-правовые формы, предусмотренные законом. В частности, Федеральным законом "О некоммерческих организациях" от 12 января 1996 г.[12] введены три такие формы: некоммерческое партнерство, автономная некоммерческая организация и государственная корпорация. Статьей 291 ГК РФ предусмотрено создание некоммерческих организаций в форме товарищества собственников жилья.

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. Специальная правоспособность устанавливается законом. Следовательно, сделки, совершенные за пределами такой правоспособности, являются ничтожными, как противоречащие закону.

В юридических публикациях подчас допускается несколько произвольное толкование положений ГК РФ о соотношении коммерческих и некоммерческих организаций. Например, со ссылкой на п. 1 ст. 50 ГК утверждается, что "коммерческие организации отграничены от некоммерческих по целевому критерию — извлечению прибыли"[\[13\]](#). Из сказанного следует ошибочный вывод, что "извлечение прибыли" не может быть присуще некоммерческим организациям. Далее те же авторы пишут: "целью коммерческой организации является извлечение прибыли"[\[14\]](#), что также неверно. "Систематическое получение прибыли" характеризует предпринимательскую деятельность любой организации — юридического лица. Коммерческая же организация не просто "систематически извлекает прибыль", а извлечение прибыли выступает в "качестве основной цели" ее деятельности (см. п. 1 ст. 50 ГК РФ).

ГЛАВА 3 ПОНЯТИЕ И ПРАВОВОЕ ЗНАЧЕНИЕ ГОСУДАРСТВЕННОЙ РЕГИСТРАЦИИ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

Одним из основных условий осуществления предпринимательской деятельности является ее легитимность, т.е. государственное подтверждение законности вхождения субъектов в хозяйственный оборот. В юридической литературе для обозначения такой процедуры употребляется понятие легитимации (главным образом в связи с государственной регистрацией предприятий и индивидуальных предпринимателей, а также лицензированием отдельных видов деятельности)[\[15\]](#).

Государственная регистрация – заключительный этап создания коммерческой организации. По российскому законодательству регистрация является конститутивной и имеет правоустанавливающее значение как юридический факт, на основании и с момента совершения которого возникает юридическое лицо.

Государственная регистрация индивидуального предпринимателя как субъекта предпринимательской деятельности является первоначальным этапом организации бизнеса. Согласно п. 1 ст. 23 Гражданского кодекса РФ физическое лицо приобретает статус индивидуального предпринимателя с момента его государственной регистрации

Исследователи данной области правоотношений отмечают, что государственная регистрация преследует цели осуществления государственного контроля за ведением хозяйственной деятельности предпринимателей, проведением налогообложения, получением сведений статистического учета для осуществления мер регулирования экономики, предоставлением всем участникам гражданского оборота информации о зарегистрированных субъектах предпринимательства[\[16\]](#).

Если в отношении юридических лиц вопрос о порядке их государственной регистрации был решен Федеральным законом "О государственной регистрации юридических лиц", то в отношении индивидуальных предпринимателей до недавнего времени отсутствовал единый подход к законодательному регулированию их государственной регистрации. Федеральным законом N 76-ФЗ были внесены изменения в Закон о государственной регистрации юридических лиц, суть которых заключается в том, что с 2004 г. действие этого Закона стало распространено и на индивидуальных предпринимателей, осуществляющих деятельность без образования юридического лица. Законом установлен порядок государственной регистрации индивидуальных предпринимателей с учетом уже используемых названным Законом единых принципов, форм, методов регистрации и ведения Единого государственного реестра юридических лиц.

С 1 января 2004 г. регистрацией индивидуальных предпринимателей и юридических лиц занимаются налоговые органы. При принятии этого решения учитывались прежде всего интересы самих налогоплательщиков. Так, возложение функций регистрации субъектов предпринимательской деятельности на МНС России позволило приступить к реализации концепции "одного окна". В Федеральном законе от 8 августа 2001 г. N 129-ФЗ "О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей" в новой редакции, как и в других законодательных и нормативно-правовых актах, принятых в последнее время, начала реализовываться одна из основных задач Правительства РФ - сокращение административных барьеров, затрудняющих развитие предпринимательства, и оптимизация расходов федерального бюджета на государственное управление [\[17\]](#).

ГЛАВА 4 ЛИЦЕНЗИРОВАНИЕ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

Лицензирование представляет собой вид государственного контроля направленного на обеспечение защиты прав, законных интересов, нравственности и здоровья граждан, обеспечение обороны страны и безопасности государства, такое определение дает И.В. Ершова. [\[18\]](#)

В статье 2 Федерального закона от 8 августа 2001 г. N 128-ФЗ "О лицензировании отдельных видов деятельности" [\[19\]](#) дается легальное определение лицензирования, под которым понимаются мероприятия, связанные с предоставлением лицензий, переоформлением документов, подтверждающих наличие лицензий, приостановлением действия лицензий в случае административного приостановления деятельности лицензиатов за нарушение лицензионных требований и условий, возобновлением или прекращением действия лицензий, аннулированием лицензий, контролем лицензирующих органов за соблюдением лицензиатами при осуществлении лицензируемых видов деятельности соответствующих лицензионных требований и условий, ведением реестров лицензий, а также с предоставлением в установленном порядке заинтересованным лицам сведений из реестров лицензий и иной информации о лицензировании.

Правовой основой лицензирования предпринимательской деятельности в настоящее время является ст. 49 ГК РФ, Федеральный закон от 8 августа 2001 г. N

128-ФЗ "О лицензировании отдельных видов деятельности, кроме того, порядок лицензирования отдельных видов деятельности определяется соответствующими положениями, которые утверждаются Правительством РФ.

Правильное понимание соотношения правоспособности и субъективного права позволяет сделать вывод о юридической природе института лицензирования, где объектом выступает собственно хозяйственная деятельность. Она состоит в легитимации правоспособности (в области действия локальных запретов при общем дозволении) или наделении специальной правоспособностью лиц (при общем запрете) в сферах общественных отношений, которые государство определило сферами своих публичных интересов. Если же объектом лицензирования является отдельная хозяйственная операция, то юридическая природа лицензирования состоит в предоставлении лицу субъективного права на реализацию имеющейся правоспособности.

Правореализующая деятельность уполномоченных государственных органов в рамках правоотношений лицензирования состоит:

- 1) в государственном подтверждении законности вхождения субъекта правоотношений в хозяйственный оборот;
- 2) в наделении субъектов специальной правоспособностью с определением ее пределов в сфере действия общего запрета или легитимации правоспособности в сфере действия локального запрета при общем дозволении - если объектом лицензирования является конкретный вид деятельности; или же предоставление субъективного права на реализацию имеющейся правоспособности - если объектом выступает отдельная хозяйственная операция.

В совокупности правовые нормы, регулирующие данные правоотношения, составляют правовой институт лицензирования.

В результате лицензирования хозяйственной деятельности легитимируется правоспособность субъектов правоотношений в области действия локального запрета при общем дозволении (к примеру, лицензирование лизинговой деятельности) либо же субъекты правоотношений наделяются специальной правоспособностью на осуществление лицензируемых видов деятельности в сфере действия общего запрета (внешнеторговая деятельность в сфере военно - технического сотрудничества).

Результатом лицензирования отдельных хозяйственных операций является субъективное право на реализацию уже имеющейся специальной правоспособности, характеризующееся строго определенным перечнем конкретных дозволений, записанных в лицензии, и разовым характером осуществления этих действий, требующих каждый раз принятия нового правового акта уполномоченного органа для совершения аналогичных, но имеющих другое содержание, действий субъектов правоотношений.

Субъектами правоотношений лицензирования являются:

- 1) уполномоченные органы управления, которые своей правореализующей деятельностью выражают публичные интересы государства в конкретно определенных сферах общественных отношений. В соответствии с п. 1 ст. 49 ГК РФ перечень сфер публичных интересов, отнесенных к объектам правоотношений института лицензирования, должен определяться законом;
- 2) хозяйствующие субъекты, экономическая деятельность которых является объектом государственного внимания и подлежит контролю.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Итак, подведем итоги нашего исследования. Учитывая изложенное можно дать следующие определение: Субъект предпринимательского права - это лицо, которое в силу присущих ему признаков может быть участником хозяйственного (предпринимательского) правоотношения.

Признаками субъектов предпринимательского права являются:

- зарегистрированность в установленном порядке или легитимация иным образом;
- наличие хозяйственной компетенции;
- наличие обособленного имущества как базы для осуществления предпринимательской деятельности;
- самостоятельная имущественная ответственность.

Легитимация предпринимательской деятельности осуществляется посредством ее государственной регистрации. Правосубъектность регионов в настоящее время связана с уставами краев, областей, которые в соответствии со ст. 66 Конституции

РФ принимаются представительным органом соответствующего субъекта РФ. Легитимация муниципальных образований осуществляется путем разработки ими своего устава, который принимается представительным органом местного самоуправления или населением непосредственно и подлежит государственной регистрации в порядке, установленном законом субъекта Российской Федерации.

Хозяйственная компетенция как необходимый элемент правосубъектности означает совокупность прав, которыми наделен субъект в соответствии с законом и учредительными документами, а в некоторых случаях - на основании лицензии. Это возможность осуществления субъектом определенных видов предпринимательской деятельности, совершения сделок. Следует выделять общую, ограниченную, специальную и исключительную хозяйственную компетенцию.

Наличие общей хозяйственной компетенции дает возможность субъектам иметь права и нести обязанности, необходимые для осуществления любых видов предпринимательской деятельности, не запрещенных законом. Общей компетенцией обладают коммерческие организации, за исключением унитарных предприятий и иных видов организаций, предусмотренных законом (ст. 49 ГК РФ).

Субъект как носитель общей хозяйственной компетенции имеет право самостоятельно ограничить ее в учредительных документах. В этом случае говорят об ограниченной компетенции. Сделки, совершенные организациями в противоречии с целями деятельности, определено (исчерпывающим образом) ограниченными в их учредительных документах, могут быть признаны судом недействительными в случаях, предусмотренных ст. 173 ГК РФ.

Некоторые субъекты предпринимательского права закон наделяет специальной компетенцией, то есть они могут иметь права, соответствующие целям деятельности, предусмотренным в уставе, и нести связанные с этой деятельностью обязанности. Специальной компетенцией обладают унитарные предприятия, а также некоммерческие организации.

Исключительной компетенцией обладают субъекты, избравшие для себя такой вид деятельности, относительно которой законодателем установлен запрет осуществлять наряду с нею какие-либо иные виды предпринимательской деятельности. Так, в соответствии с Федеральным законом "Об организации страхового дела в РФ [\[20\]](#)" страховщиками признаются юридические лица любой организационно-правовой формы, созданные для осуществления страховой

деятельности. Предметом непосредственной деятельности страховщиков не может быть производственная, торгово-посредническая и банковская деятельность. Исключительной является деятельность банков и других кредитных организаций, инвестиционных институтов, аудиторских организаций и др. Организации, в отношении которых законом предусмотрена специальная или исключительная правоспособность, не вправе совершать сделки, противоречащие целям и предмету их деятельности. Такие сделки являются ничтожными на основании ст. 168 ГК РФ. Хозяйственная компетенция субъектов ограничивается, кроме того, широкой практикой лицензирования.

Важнейшим признаком субъекта хозяйственного права является наличие обособленного имущества. Правовой формой такого обособления является право собственности, хозяйственного ведения, оперативного управления, внутрихозяйственного ведения. Важно иметь в виду, что действующее законодательство предусматривает наличие у лица обособленного имущества на вещном праве как необходимое условие появления субъекта предпринимательского права. Обособленное имущество учитывается субъектом на балансе и служит основой самостоятельной имущественной ответственности.

Признак самостоятельной имущественной ответственности означает, что хозяйствующий субъект отвечает сам, своим имуществом перед контрагентами и государством. Учредитель (участник) юридического лица или собственник его имущества не отвечают по обязательствам юридического лица, а юридическое лицо не отвечает по обязательствам учредителя (участника) или собственника. Исключения из этого правила могут предусматриваться законом или учредительными документами. Например, по обязательствам товариществ субсидиарную ответственность несут полные товарищи, Российская Федерация несет субсидиарную ответственность по обязательствам казенного предприятия при недостаточности его имущества. Предприниматели и организации, ведущие предпринимательскую деятельность, отвечают по своим обязательствам всем принадлежащим им имуществом (ст. 56 ГК РФ), то есть предусматривается полная имущественная ответственность лиц, занимающихся хозяйственной деятельностью.

СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННЫХ ИСТОЧНИКОВ

Нормативно-Правовые акты:

1. Конституция РФ. Принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 г. (с изм. от 25.07.2003) // Российская газета. 1993. 25 дек. № 237. Собрание законодательства РФ от 28.07.2003, № 30, Ст. 3051.

2. Гражданский Кодекс РФ (часть первая) от 30.11.1996 № 51-ФЗ // Собрание законодательства РФ от 05.12.1994, № 32, ст. 3301, РГ от 31.12.2004, № 292.

3. Федеральный закон «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» от 08.08.2001 № 129-ФЗ (// СЗ РФ от 13.08.2001, № 33 (часть I), ст. 3431, СЗ РФ от 08.11.2004, № 45, ст. 4377.

4. Федеральный закон «О некоммерческих организациях» от 12.01.1996 № 7-ФЗ // СЗ РФ от 15.01.1996, № 3, ст. 145, СЗ РФ от 29.12.2003, № 52 (1 ч.), ст. 5031.

6. Федеральный закон «Об акционерных обществах» от 26.12.1995 № 208-ФЗ) // СЗ РФ от 01.01.1996, № 1, ст. 1, РГ от 30.12.2004, № 290.

7. Федеральный закон «О лицензировании отдельных видов деятельности» от 08.08.2001 № 128-ФЗ // СЗ РФ от 13.08.2001, № 33 (часть I), ст. 3430.

8. Федеральный закон «Об обществах с ограниченной ответственностью» от 08.02.1998 № 14-ФЗ (ред. от 29.12.2004) // СЗ РФ от 16.02.1998, № 7, ст. 785, РГ от 30.12.2004, № 290.

9. Федеральный закон «О производственных кооперативах» от 08.05.1996 № 41-ФЗ (ред. от 21.03.2002) // СЗ РФ от 13.05.1996, № 20, ст. 2321, СЗ РФ от 25.03.2002, № 12, ст. 1093.

Федеральный закон РФ от 27.11.1992 N 4015-1 (ред. от 21.07.2005) "Об организации страхового дела в РФ" // Российская газета", N 6, 12.01.1993

10. Федеральный закон от 19.07.1998 N 115-ФЗ (ред. от 21.03.2002) Об особенностях правового положения акционерных обществ работников (народных предприятий) // СЗ РФ, 27.07.1998, N 30, ст. 3611.

11. Федеральный закон от 14.11.2002 N 161-ФЗ (ред. от 08.12.2003) "О государственных и муниципальных унитарных предприятиях " // Российская газета, N 229, 03.12.2002

12. Федеральный закон от 08.08.2001 N 129-ФЗ (ред. от 02.07.2005) "О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных

предпринимателей" // Российская газета, N 153-154, 10.08.2001.

Акты судебных органов:

Постановления № 6/8 Пленума Верховного Суда Российской Федерации и Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 1 июля 1996 г. «О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» // Специальное приложение к "Вестнику ВАС РФ", N 12, 2005

Специальная литература:

1. Гражданское право: Учебник. Т. 1 / Под ред. А. П. Сергеева, Ю. К. Толстого. – М.: , 2006.
2. Ершова И. В., Предпринимательское право: Учебное пособие. – М.: Юриспруденция, 2002.
3. Жилинский С. Э. Предпринимательское право (правовая основа предпринимательской деятельности): Учебник для вузов. – М.: Изда-тельская группа НОРМА – ИНФРА-М, 2002.
4. Ионова Ж.А. Правовые проблемы легитимации предпринимательства // Государство и право. 1997. N 5. С. 46 - 50.
5. Зинченко С., Лапач В., Газарьян Б. Новый гражданский кодекс и предпринимательство // Хозяйство и право. 1995. № 10, С. 91-97.
6. Казакова В.Н. Регистрация юридических лиц: время жить по-новому // Консультант. 2002. N 18
7. Коммерческое право: Учебник. В 2 ч. Ч. 1 / Под ред. В. Ф. Попондопуло, В. Ф. Яковлевой. – М.: Юристъ, 2002.
8. Лаптев В.В. Проблемы предпринимательской (хозяйственной) правосубъектности // Государство и право. 1999. № 11. С. 23-27
9. Лаптев В. В. Субъекты предпринимательского права: Учеб. пособие. М.: Юристъ, 2003.
10. Сарбаш С. Комментарий основных положений Федерального закона "О государственной регистрации юридических лиц" // Хозяйство и право. 2002. N 1, С.

11. Тимаева В. Институт предпринимательской правосубъектности: существующие проблему и пути их решения //Право и предпринимательство. 2004. № 4. С. 17-23

12. Тихомиров Ю.А. Предприниматель и право М., 1996

1. Ершова И. В., Иванова Т. М. Предпринимательское право: Учебное пособие. – М.: Юриспруденция, 2002, С. 36
[↑](#)
2. см. п. 18 Постановления № 6/8 Пленума Верховного Суда Российской Федерации и Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 1 июля 1996 г. «О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» // Специальное приложение к "Вестнику ВАС РФ", N 12, 2005 [↑](#)
3. Российская газета, N 6, 12.01.1993 [↑](#)
4. Тихомиров Ю.А. Предприниматель и право М., 1996, С. 7-8. [↑](#)
5. Жилинский С. Э. Предпринимательское право (правовая основа предпринимательской деятельности): Учебник для вузов. – М.: Изда-тельская группа НОРМА – ИНФРА-М, 2002, С. 78 [↑](#)
6. СЗ РФ от 16.02.1998, № 7 [↑](#)
7. СЗ РФ от 01.01.1996, № 1, ст. 1 [↑](#)
8. СЗ РФ, 27.07.1998, N 30, ст. 3611 [↑](#)
9. Российская газета, N 91, 16.05.1996. [↑](#)
10. Российская газета, N 242, 16.12.1995.

[↑](#)

11. Российская газета, N 229, 03.12.2002 [↑](#)
12. "Российская газета", N 14, 24.01.1996. [↑](#)
13. Зинченко С., Лапач В., Газарьян Б. Новый гражданский кодекс и предпринимательство // Хозяйство и право. 1995. № 10. С. 92 [↑](#)
14. Там же С. 92-93. [↑](#)
15. Ионова Ж.А. Правовые проблемы легитимации предпринимательства // Государство и право. 1997. N 5. С. 46 - 50. [↑](#)
16. Сарбаш С. Комментарий основных положений Федерального закона "О государственной регистрации юридических лиц" // Хозяйство и право. 2002. N 1. С. 21. [↑](#)
17. См.: Казакова В.Н. Регистрация юридических лиц: время жить по-новому // Консультант. 2002. N 18. [↑](#)
18. Ершова И. В., Предпринимательское право: Учебное пособие. – М.: Юриспруденция, 2002, С. 58 [↑](#)
19. СЗ РФ от 13.08.2001, № 33 (часть I), ст. 3430. [↑](#)
20. Российская газета", N 6, 12.01.1993 [↑](#)