В.С. Белых

Гармонизация законодательства в государствах ЕврАзЭС для предпринимателей без образования юридического лица

Harmonization of legislation in the EEC for entrepreneurs without legal entity

Аннотация: В статье исследуются принципы, лежащие в основе правовых актов государств ЕврАзЭС, действующих в области предпринимательства. Отмечая высокую степень унификации законов, автор в то же время считает целесообразным внести в них определенные изменения.

Summary: The article explores the principles underlying the legal acts of the Eurasian Economic Community in the field of entrepreneurship. Noting the high degree of harmonization of laws, the author, at the same time considers it appropriate to make some changes in them.

Ключевые слова: рыночная экономика; статус учредителя; индивидуальное предпринимательство; совместное предпринимательство.

Keywords: Market economy; the status of the founder; sole proprietorship; joint ventures.

Белых Владимир Сергеевич
Екатеринбург,
Российская Федерация
Заведующий кафедрой
предпринимательского права
Уральской государственной
юридической академии,
доктор юридических наук
belykh@mail.ru

Belykh Vladimir Sergeevich
Yekaterinburg,
the Russian Federation
Head of the Department of Business
Law of the Ural State Law Academy,
Doctor of Laws
belykh@mail.ru

Предпринимательская деятельность по своей экономической природе является составной (неотъемлемой) частью рыночной экономики любого государства [5, с. 8–20]. В этой связи создание благоприятных условий для развития предпринимательской деятельности является одним из основных стратегических факторов устойчивого социально-экономического развития государства и общества.

В законодательстве государств – членов ЕврАзЭС на конституционном уровне в качестве основополагающего принципа построения государства и его политики провозглашается свобода предпринимательской (экономической) деятельности. Практическая реализация данного принципа обуславливает рост деловой инициативы и творческого потенциала физически лиц и коллективных образований, способствует формированию развитой конкурентной среды, внедрению новых производственных и управленческих технологий, развитию инновационной деятельности, созданию новых рабочих мест, насыщению рынка товарами и услугами, увеличению налоговых поступлений в бюджеты государств, повышению благосостояния и качества жизни населения стран экономического сообщества.

Результаты сравнительно-правового анализа свидетельствуют о том, что, несмотря на определенные различия в правовом регулировании отношений, в целом возможно констатировать

высокую степень унификации основных нормативных правовых актов, обусловленную идентичностью принципов, лежащих в основе основных положений действующего законодательства в области предпринимательской деятельности.

Вместе с тем, в настоящее время проблема дальнейшей унификации и гармонизации законодательства государств – членов ЕврАзЭС в этой сфере продолжает оставаться чрезвычайно актуальной и практически значимой.

Это обусловлено тем, что в национальных законодательствах всех государств – членов ЕврАзЭС приводятся близкие по смыслу определения понятия «предпринимательская деятельность» («предпринимательство»). В большинстве случаев общепринятое определение понятия «предпринимательская деятельность» характеризуется следующими признаками: а) самостоятельный характер; б) систематическое получение прибыли; рисковая деятельность; легитимация субъектов предпринимательской деятельности.

В то же время, в законодательстве ряда государств содержатся ряд существенно разнящихся положений. Так, Гражданский кодекс (ГК) Республики Беларусь, наряду с определением понятия «предпринимательская деятельность», содержит описание категории «ремесленная деятельность», которая не является предпринимательской деятельностью [3, с. 8–11]. Кроме того, ГК Беларуси закрепляет исчерпывающий перечень видов экономической деятельности, которые не относятся к предпринимательской деятельности.

В этой связи представляется целесообразным внести изменения в определение понятия «предпринимательская деятельность». Во-первых, следует указать на то, что предпринимательская деятельность – это экономическая деятельность. Во-вторых, нужно дополнить формулировкой «деятельность, направленная на систематическое извлечение прибыли (дохода)». Для коммерческих организаций основная цель – извлечение прибыли, для индивидуальных предпринимателей – получение дохода. Так, согласно ст. 209 Налогового кодекса РФ, объектом налога на доходы физических лиц, в том числе лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность, являются именно доходы, а не прибыль [1, с. 80–100].

Следует также отметить, что предпринимательская деятельность неоднородна и может быть классифицирована по различным основаниям: видам деятельности, формам собственности, количеству собственников (учредителей) и др. Вопрос о классификации предпринимательской деятельности не получил еще должного внимания со стороны исследователей, однако он имеет большое практическое значение.

Например, в зависимости от формы собственности ГК Казахстана выделяет частное предпринимательство (на основе частной собственности) и государственное предпринимательство (на праве хозяйственного ведения и праве оперативного управления, осуществляемое государственными предприятиями). Тогда как в законодательстве России указанная классификация отсутствует.

Индивидуальное предпринимательство, с точки зрения законодательства Республики Казахстан, может осуществляться в виде личного или совместного предпринимательства [4, с. 44–46]. *Личное предпринимательство* осуществляется одним физическим лицом самостоятельно на базе имущества, принадлежащего ему на праве собственности, а также в силу иного права, допускающего пользование и(или) распоряжение имуществом. При этом установлено, что в случаях, когда для осуществления личного предпринимательства физическое лицо использует общее имущество супругов, необходимо согласие другого супруга на такое использование, если иное не предусмотрено законами или брачным договором, либо иным соглашением между супругами.

Совместное предпринимательство осуществляется группой физических лиц (индивидуальных предпринимателей) на базе иму-

щества, принадлежащего им на праве общей собственности, а также в силу иного права, допускающего совместное пользование и (или) распоряжение имуществом.

При совместном предпринимательстве все сделки, связанные с частным предпринимательством, совершаются, а права и обязанности приобретаются и осуществляются от имени всех участников совместного предпринимательства. К формам совместного предпринимательства отнесены:

1) предпринимательство супругов, осуществляемое на базе общей совместной собственности супругов;

2) семейное предпринимательство, осуществляемое на базе общей совместной собственности крестьянского или фермерского хозяйства или общей совместной собственности на приватизированное жилище;

3) простое товарищество, при котором частное предпринимательство осуществляется на базе общей долевой собственности.

Необходимо отметить, что Закон Республики Таджикистан «О государственной защите и поддержке предпринимательства в Республике Таджикистан» от 10 мая 2002 г. № 46 (ст. 6) классифицирует предпринимательскую деятельность, определяя ее формы и виды.[1] Предпринимательская деятельность может осуществляться: с использованием наемного труда; без использования наемного труда; с образованием юридического лица; без образования юридического лица.

К формам предпринимательской деятельности названный закон относит индивидуальное предпринимательство физического лица как самостоятельную деятельность, без образования юридического лица, от своего имени и с ответственностью за использование собственного имущества, направленную на получение прибыли (дохода). Другая форма – коллективное предпринимательство юридического лица.

Видами предпринимательской деятельности являются: малое предпринимательство; среднее предпринимательство; крупное предпринимательство.

Представляется целесообразным классифицировать предпринимательство на формы и виды. Форма – это классификационная единица. С точки зрения формы, различают коллективное и индивидуальное предпринимательство. Коллективное предпринимательство осуществляется организациями со статусом юридического лица и без него (статуса). Индивидуальная форма предпринимательства – есть предпринимательская деятельность граждан, осуществляемая без образования юридического лица (ст. 23 ГК РФ).

Необходимо также закрепить в национальном законодательстве государств – членов ЕврАзЭС другую градацию предпринимательской деятельности с учетом такой категории, как форма предпринимательской деятельности. Важно при использовании классификационных единиц предусмотреть такие, как «с использованием наемного труда»; «без использования наемного труда».

В основе классификации предпринимательства по такому критерию, как статус учредителя, различают государственное, муниципальное и частное предпринимательство. Государственное (равно и муниципальное) предпринимательство возникает благодаря усилиям государства и его субъектов и муниципальных образований в лице соответствующих органов (гл.5 ГК РФ). Частное предпринимательство – продукт создания частными лицами (физическими и юридическими). Однако в России де-юре такая классификация отсутствует, хотя в Гражданском кодексе РФ (гл. 5) содержатся положения, посвященные участию Российской Федерации, субъектов РФ и муниципальных образований в гражданском обороте, в том числе в сфере предпринимательства. В свою очередь, в зависимости от формы собственности ГК Республики Казахстан выделяет частное

[1] О государственной защите и поддержке предпринимательства в Республике Таджикистан: Закон Республики Таджикистан от 10 мая 2002 г. № 46. [Электронный ресурс]. – URL: http://base.spinform.ru/show_doc.fwx?rgn=2245 (дата обращения: 28.02.2013).

предпринимательство (на основе частной собственности) и государственное предпринимательство (на праве хозяйственного ведения и праве оперативного управления, осуществляемое государственными предприятиями). Считаем целесообразным закрепить на законодательном уровне деление предпринимательства на государственное, муниципальное и частное.

Кроме того, в зависимости от области применения предпринимательскую деятельность можно классифицировать на осуществляемую в промышленности, капитальном строительстве, сельском хозяйстве, торговле, транспорте и связи, образовании, науке и т. д. Каждая из названных областей экономики формирует особенности правового режима предпринимательской деятельности.

С учетом субъектного состава выделяют малое предпринимательство; среднее предпринимательство; крупное предпринимательство. Указанная классификация содержится в Законе Республики Таджикистан «О государственной защите и поддержке предпринимательства в Республике Таджикистан». В этой связи представляется важным предусмотреть в национальном законодательстве деление предпринимательства по субъектному составу.

Необходимо выделить производственную, посредническую и финансовую предпринимательскую деятельность. Так, в состав производственного предпринимательства входит производство товаров, выполнение работ и оказание услуг. В посредническую деятельностью включены конкретные формы агентирования (брокерство, комиссия, делькредере, консигнация и др.), оптовое купечество (дистрибьюторство, дилерство, торговое маклерство и др.), посылторговское посредничество, торговое представительство (коммивояжерство, аукционерство), биржевое предпринимательство, риэлторство. Финансовое предпринимательство осуществляется кредитными, страховыми организациями, инвестиционными фондами и состоит из совокупности действий и услуг в финансовой сфере [2, с. 23–24]. В налоговом законодательстве в зависимости от вида предпринимательской деятельности (производственная, торговая, посредническая и др.) определяется и размер налогов.

Следует отметить, что в Хозяйственном кодексе Украины раздел VI посвящен особенностям правового регулирования в отдельных отраслях хозяйствования. Так, глава 30 устанавливает правила правового регулирования хозяйственно-торговой деятельности, глава 31 – коммерческого посредничества, глава 35 – финансового предпринимательства. В Хозяйственном кодексе Украины обособленно выделены внешнеэкономическая деятельность (раздел VII), специальные режимы хозяйствования (раздел VIII).

Положения чешского Закона о предпринимательстве (версия 1999 г.) также регламентируют вышеприведенное деление предпринимательства[2], о чем свидетельствует его структура (торговое и производственное предпринимательство). В то же время, в законе содержится деление предпринимательства на заявительное и разрешительное (часть 2. «Виды предпринимательства»).

Следует рекомендовать использовать указанную классификацию при совершенствовании национального законодательства государств ЕврАзЭС.

Проведенный анализ показал, что в странах ЕврАзЭС сегодня предпринимаются попытки разработать и принять специальные законы, посвященные регулированию предпринимательских объединений. В этой связи мы считаем целесообразным разработать концепцию правового регулирования экономической зависимости юридических лиц и предпринимательских объединений. В этих целях необходимо:

- в гражданских кодексах стран – членах

[2] Закон о предпринимательстве: Закон № 455/1991. Прага, 1999 // О предпринимательстве (живностенский закон) с изменениями и дополнениями по состоянию на 1 апреля 1998 г.: сб. [Электронный ресурс]. – URL: http://www.anesro.com/downl/zakon/informace_zl_fo.pdf (дата обращения: 28.02.2013).

ЕврАзЭС закрепить общие положения о том, что внутри совокупности двух или более экономически взаимосвязанных юридических лиц могут складываться организационные отношения или отношения субординации, т.е. отношения по управлению одним юридическим лицом (головной организацией) деятельностью одного или более дочерних юридических лиц (дочерних организаций) на основании существующей у головной организации возможности определять решения, принимаемые дочерней организацией (дочерними организациями);

- в законах, регулирующих отдельные организационно-правовые формы юридических лиц, развивать положения о головных и дочерних организациях, как это имеет место в действующем законодательстве стран – членов ЕврАзЭС применительно к хозяйственным обществам (товариществам);

- принять специальный закон о предпринимательских объединениях, в котором предусмотреть общие положения о предпринимательских объединениях, а также порядок создания и организации отдельных видов предпринимательских объединений (холдингов, финансово-промышленных групп, концернов, консорциумов и др.).

Соответствующие нормативные правовые акты приняты: в Республике Таджикистан – Закон «О государственной защите и поддержке предпринимательства в Республике Таджикистан» от 10 мая 2002 года №46, в Республике Узбекистан – Закон «О гарантиях свободы предпринимательской деятельности» от 25 мая 2000 года №69-II, в Республике Казахстан – Закон «О частном предпринимательстве» от 31 января 2006 года № 124-III , которые регулируют общественные отношения, возникающие в связи с осуществлением физическими и негосударственными юридическими лицами частного предпринимательства, а также определяют основные правовые, экономические и социальные условия и гарантии, обеспечивающие свободу частного предпринимательства.

На наш взгляд, странам Сообщества (Беларусь, Россия, Кыргызстан), не имеющим аналогичных законов, необходимо развивать правовое регулирование экономических отношений в сфере предпринимательства.

При выработке закона о предпринимательстве необходимо учесть следующие аргументы:

1. При формировании структуры закона о предпринимательстве важно учитывать положения, которые не вписываются в русло и идеологию Гражданского кодекса.

2. Закон о предпринимательстве – это специальный законодательный акт по отношению к Гражданскому кодексу.

3. Структура закона о предпринимательстве должна включать: а) общие положения (предмет и цели регулирования, основные понятия, предпринимательское законодательство и др.); б) правовой режим предпринимательства (понятие, формы и виды, осуществление и прекращение предпринимательства); в) субъекты предпринимательства (понятие и виды, коллективные и индивидуальные и т.д.). Также в законе о предпринимательстве должны содержаться определение так называемых «публичных юридических лиц» и предусматриваться нормы о предпринимательских объединениях (холдинги, концерны, страховые пулы).

4. Закон должен устанавливать нормы о государственном регулировании предпринимательской деятельности, в том числе определять границы такого регулирования. Представляется целесообразным включить в закон о предпринимательстве следующие положения: а) государственное регулирование предпринимательской деятельности: понятие, виды, основания и пределы; б) правовые средства и формы государственного регулирования предпринимательской деятельности; в) прогнозирование и планирование предпринимательства; г) государственный заказ; д) лицензирование и квотирование в предпринимательской деятельности; е) государственный контроль и надзор в сфере предпринимательской деятельности.

5. В законе о предпринимательстве необходимо сформулировать общие положения о предпринимательском договоре, а также об их видах.

Что касается конкретных видов предпринимательских договоров, то их определение не установлено в ГК РФ. На наш взгляд, следует внести в ГК РФ положение, устанавливающее определенные виды данных договоров (например, договор буксировки, договоры на эксплуатацию железнодорожных подъездных путей необщего пользования и др.).

Использованная литература

1. Белых В.С. Модернизация российской экономики и предпринимательское законодательство: вопросы теории и практики/ под общ. ред. академика РАН А.И. Татаркина. – Екатеринбург, 2011.
2. Бусыгин А.В. Предпринимательство. Основной курс: учебник для вузов. – М.: Инфра-М, 1997.
3. Вабищевич С.С., Маньковский И.А. Хозяйственное право. – 5-е изд., изм. и доп. – Минск: Молодежное, 2011.
4. Мороз *С.П.* Предпринимательское право Республики Казахстан: Курс лекций. – Алматы: КОУ, 2008.
5. Предпринимательское право России: учебник/ отв. ред. В.С. Белых. – М.: Проспект, 2008.

В странах ЕврАзЭС сегодня предпринимаются попытки разработать и принять специальные законы, посвященные регулированию предпринимательских объединений. В этой связи мы считаем целесообразным разработать концепцию правового регулирования экономической зависимости юридических лиц и предпринимательских объединений.