

МИНИСТЕРСТВО НАУКИ И ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение
высшего образования
«Тольяттинский государственный университет»
Институт права

(наименование института полностью)

Кафедра Предпринимательское и трудовое право
(наименование)

40.04.01 Юриспруденция

(код и наименование направления подготовки)

Правовое обеспечение предпринимательской деятельности

(направленность (профиль))

ВЫПУСКНАЯ КВАЛИФИКАЦИОННАЯ РАБОТА (МАГИСТЕРСКАЯ ДИССЕРТАЦИЯ)

на тему Государственное регулирование и контроль предпринимательской деятельности

Студент

Н.А. Шевелева

(И.О. Фамилия)

(личная подпись)

Научный
руководитель

канд. пед. наук, доцент Е.М. Чертакова

(ученая степень, звание, И.О. Фамилия)

Тольятти 2021

Оглавление

Введение.....	3
Глава 1 Общая характеристика предпринимательской деятельности: понятие, виды субъектов и способы их создания.....	15
1.1 Понятие предпринимательской деятельности.....	15
1.2 Понятие и виды субъектов предпринимательской деятельности.....	16
1.3 Способы создания субъектов предпринимательской деятельности.....	19
Глава 2 Государственные гарантии предпринимательской деятельности: содержание и классификация.....	33
2.1 Понятие, содержание и система государственных гарантий предпринимательской деятельности.....	33
2.2 Состояние государственных гарантий предпринимательской деятельности в современных условиях в РФ.....	42
Глава 3 Отдельные средства государственного регулирования и контроля за предпринимательской деятельностью.....	65
3.1 Средства и функции государственного регулирования предпринимательской деятельности.....	65
3.2 Государственный контроль за деятельностью субъектов предпринимательской деятельности	70
Заключение.....	72
Список используемой литературы и используемых источников.....	74

Введение

В результате проводимых в Российской Федерации экономических реформ произошли существенные изменения во всех сферах общественных отношений. Это привело к тому, что в правовой сфере получили свое развитие различные формы собственности, а также развитие получила и предпринимательская деятельность, появились новые средства защиты прав и интересов участников имущественного оборота. В настоящее время в области гражданского права все больше внимания уделяется изучению правовому регулированию взаимодействия государства с гражданами, их объединениями при осуществлении ими своих субъективных прав. Важность данного вида регулирования бесспорна, потому как оно предусматривает, с одной стороны, правообладателей, а с другой стороны – исключение противоправных действий должностных лиц органов власти, закрепление их в строго определенных законодательных рамках.

Актуальность исследования. Отношения, связанные с государственной регистрацией юридических лиц и граждан, осуществляющих предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, урегулированы Гражданским Кодексом Российской Федерации, Федеральным законом от 8 августа 2001 г. № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» (далее Федеральный закон №129-ФЗ) [67] и нормами специального законодательства. Государственная регистрация – это заключительный этап создания коммерческой или некоммерческой организации, а также регистрации индивидуального предпринимателя. Она имеет правоустанавливающее значение.

Государственная регистрация юридических лиц и индивидуальных предпринимателей (далее - государственная регистрация) - акты уполномоченного федерального органа исполнительной власти, осуществляемые посредством внесения в государственные реестры сведений

о создании, реорганизации и ликвидации юридических лиц, приобретении физическими лицами статуса индивидуального предпринимателя, прекращении физическими лицами деятельности в качестве индивидуальных предпринимателей, иных сведений о юридических лицах и об индивидуальных предпринимателях в соответствии с данным Федеральным законом.

Еще совсем недавно в нашей стране произошел ряд существенных изменений в законодательном регулировании вопросов государственной регистрации субъектов предпринимательской деятельности. Регистрирующий орган не только регистрирует данные субъекты во внебюджетных фондах (органах медицинского, пенсионного и социального страхования), но и самостоятельно направляет туда соответствующую информацию.

В случае удачного стечения обстоятельств уже через несколько лет в России может появиться достоверная структура государственного реестра и общедоступная упрощенная процедура государственной регистрации. Неправильное применение конкретных нормативно-правовых актов на местах органами исполнительной власти может стать главной преградой на пути осуществления данной реформы.

Нужно признать, что в условиях рыночной экономики, стремительно занявшей место после административно-хозяйственной системы управления, резко возросло стремление участников предпринимательско – правовых отношений удовлетворить свои имущественные потребности, что в свою очередь сопровождается нарушением закона или условий договора. И таким образом важную роль в предпринимательско – правовом регулировании приобретает вопрос о юридических гарантиях охраны прав участников имущественного оборота, которые обуславливают необходимость наличия четко функционирующего механизма защиты прав предпринимателей.

Актуальностью можно считать следующее:

Во-первых, многие вопросы, возникающие в связи с применением государственных гарантий предпринимательской деятельности, возникают в правоприменительной деятельности, поскольку реформирование гражданского законодательства изменяет и практику. Эти обстоятельства обуславливают необходимость переосмысления проблем судебной практики, возникающих при реализации государственных гарантий предпринимательской деятельности и выработки рекомендаций по их осуществлению - это правоприменительный аспект диссертационного исследования.

Во-вторых, в связи с отмеченными обстоятельствами, исследование оснований, функций, классификации и других проблем применения государственных гарантий предпринимательской деятельности, поскольку некоторые теоретические положения, касающиеся данного вопроса, требуют уточнения и развития.

И, последнее, необходимо выработать предложения о включении в российское законодательство правил осуществления защиты государственных гарантий – это аспект диссертационного исследования.

Несмотря на то, что проблема применения государственных гарантий предпринимательской деятельности рассматривалась в некоторых работах, сделанные в них выводы не дают возможности считать этот вопрос до конца разработанным, а также с учетом многочисленных изменений в законодательстве РФ, поэтому требуется специальное научное исследование в этой сфере.

В-третьих, в настоящее время государственная регистрация субъектов предпринимательской деятельности – юридических лиц и индивидуальных предпринимателей носит массовый характер. И это невозможно опровергнуть. Юридические лица в настоящее время являются основными товаропроизводителями, на них ложится главное налоговое бремя и зависит поступление денежных средств по бюджетам федеральных, региональных и местных уровней. Современное общество должно всячески способствовать

созданию юридических лиц для своего экономического роста, развития социальной сферы жизни. Выработка юридических приемов, которые бы способствовали стабильности оборота и надлежащей организации создания субъектов предпринимательской деятельности, устанавливает главную роль правовой науки.

В-четвертых, в настоящее время в нашей стране в товарном обороте участвуют субъекты, не обладающие определенными деловыми качествами. Это происходит вследствие того, что государство практически минимизировало контроль за правовым регулированием процесса создания юридических лиц и индивидуальных предпринимателей.

Сейчас в средствах массовой информации, к сожалению, не редки случаи публикации информации о шумных аферах с регистрацией различных фиктивных юридических лиц, а также все больше и больше распространяются незаконные схемы ухода от налогообложения, а, следовательно, непоступление денежных средств в бюджеты различных уровней, в результате чего можно признать это «слабым звеном» правового регулирования института юридического лица.

В настоящее время государству просто необходимо активно вмешаться в сферу регистрации субъектов предпринимательской деятельности при помощи изменений, вносимых в законодательные акты (государственно-политический аспект).

В-пятых, в судебной практике имеется немало примеров обжалования, как действий учредителей по созданию юридических лиц, так и актов регистрирующих органов об их государственной регистрации. В связи с этим необходимо систематически изучать судебную практику с целью выработки рекомендаций по правильному применению законодательства, регулирующего создание юридических лиц (правоприменительный аспект).

В последние годы в научных работах государственная регистрация субъектов предпринимательской деятельности в большинстве случаев рассматривается с позиции гражданского права.

Вышеперечисленные обстоятельства в целом приводят к массовости нарушений прав и законных интересов, как регистрируемых субъектов, так и иных лиц, которых затрагивает предпринимательская деятельность зарегистрированного юридического лица или индивидуального предпринимателя, и отражаются на недостаточном научном обосновании гражданско-правовых норм законодательства о государственной регистрации.

Вопросам исследования посвящено множество работ. Однако требуется учет современных условий при исследовании проблематики обозначенной темы. Высокая значимость и недостаточная практическая разработанность проблемы определяют несомненную новизну данного исследования. Актуальность настоящей работы в современной науке обусловлена, с одной стороны, большим интересом к теме, с другой стороны, ее недостаточной исследованностью.

Степень научной разработанности. Государственное регулирование и контроль предпринимательской деятельности является предметом исследования многих авторов. Теоретической базой исследования послужили нормативно-правовые акты, учебные пособия по гражданскому праву, а также труды таких исследователей, как: Дзантиева З.А., Позднякова Т.А., Баликоев А.А., Нешатаева Т.Н., Омельченко Е.В., Полянин А.В. Нормативную базу настоящего исследования составили международные правовые акты, Конституция Российской Федерации, федеральное законодательство, Указы Президента Российской Федерации, постановления Правительства Российской Федерации, нормативные правовые акты органов местного самоуправления.

Эмпирическую основу поддерживают материалы судебной практики, Верховного Суда и Конституционного Суда Российской Федерации, ФАС Поволжского округа.

Цели и задачи исследования. Целью моей работы является изучение механизма осуществления государственного регулирования и контроля предпринимательской деятельности.

Для изучения данного механизма мы поставили перед собой несколько задач:

- дать понятие предпринимательской деятельности;
- определить понятие и виды субъектов предпринимательской деятельности;
- определить общий порядок государственной регистрации субъектов предпринимательской деятельности;
- ознакомиться со способами создания субъектов предпринимательской деятельности;
- раскрыть понятие государственных гарантий предпринимательской деятельности, определить порядок и способы их реализации, а также осуществить их классификацию;
- рассмотреть состояние государственных гарантий предпринимательской деятельности в современных условиях в РФ;
- изучить средства и функции государственного регулирования предпринимательской деятельности;
- проанализировать государственный контроль за деятельностью субъектов предпринимательской деятельности.

Для реализации этих задач необходим методологический анализ государственных гарантий предпринимательской деятельности в современных условиях в Российской Федерации. В процессе исследования использовались следующие методы: исторический, формально-логический, системный, методы комплексного анализа и сравнительного правоведения.

Теоретической основой работы являются труды видных ученых российской цивилистической мысли: С.С. Алексеев, В.В. Волкова, Н.Н. Воплоненко, Е.В. Глазова, Е.П. Губин, Л.Ю. Грудцына, А.В. Жданова, В.И. Ионов, Е.И. Козлова, О.Е. Кутафин, В.В. Лазарев, В.В. Лаптев, М.Н.

Марченко, А.В. Мицкевич, В.Ф. Попондопуло, В.Н. Протасов, И.А. Смагина, О.А. Снежко, Е.А. Суханов, М.К. Треушников, Н.Г. Фроловский, И.С. Шиткина, В.Ф. Яковлев.

Объект исследования: совокупность общественных отношений, складывающихся при государственном регулировании и контроле предпринимательской деятельности.

Предметом работы являются правовые нормы регулирующие государственное регулирование, а также применение, условия (основания) и объем государственных гарантий предпринимательской деятельности и контроль за предпринимательской деятельностью.

Новизна магистерского исследования заключается в комплексном исследовании теоретических и практических проблем государственного регулирования предпринимательской деятельности. В работе изучается общеустановленный законодательными актами порядок государственной регистрации данных субъектов, а также затронуты актуальные проблемы и правовое регулирование государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей.

Практическая значимость исследования обусловлена тем, что полученные результаты могут быть использованы в дальнейших научных исследованиях по данной теме, а также в практической деятельности.

Положения, выносимые на защиту:

1. С 1 января 2016 г. регистрирующие органы получили право проверять достоверность широкого перечня сведений, представляемых для внесения в Единый государственный реестр юридических лиц (далее ЕГРЮЛ) либо уже отраженных в реестре. Помимо адреса местонахождения компании (организации), теперь могут быть признаны недостоверными сведения об участниках, руководителе и держателе реестра акционеров юридического лица.

В случае возникновения сомнений у регистрирующего органа в достоверности сведений, представленных на государственную регистрацию,

заявителей ждет приостановление такой регистрации. На время такого приостановления срок регистрации будет прерываться, а в срок, установленный решением о приостановлении, заявитель должен будет представить подтверждающие достоверность сведений документы. Если же по истечении данного срока он этого не сделает, регистрирующий орган может вынести решение об отказе в регистрации изменений.

Основная проблема, например в Самарской области, которая возникает при предоставлении пакета документов на государственную регистрацию субъектов предпринимательской деятельности (юридических лиц и индивидуальных предпринимателей) - это территориальная удаленность от Единого регистрационного центра (ЕРЦ), расположенный в здании Инспекции Федеральной налоговой службы Российской Федерации по Красноглинскому району г. Самары, а также затраты длительного количества времени для сдачи данного пакета. В настоящее время прием документов осуществляется сотрудниками Многофункциональных центров (МФЦ), которые расположены на всей территории Самарской области. Далее из МФЦ документы поступают в ЕРЦ. Возникает проблема по нарушению сроков проверки документов и регистрации (внесению в ЕГРН) субъектов предпринимательской деятельности.

Можно решить данную проблему, если снова вернуть прием документов напрямую налоговым органам.

2. С принятием Закона N 67-ФЗ появилось администрирование в области государственной регистрации юридических лиц.

Данное веяние привнесло большой вклад в выборе добросовестных партнеров по бизнесу. Ведь любой желающий может зайти на сайт налоговой службы и проверить государственную регистрацию того или иного лица (контрагента): их сведению ИНН, ОГРН (ИП), адрес местонахождения.

3. Недопустимо использования ряда слов в наименовании юридического лица: не допускается использовать слово «госрегистрация». Противоречие обозначения общественным интересам может выражаться в

том, что оно вводит в заблуждение потребителей и хозяйствующих субъектов и создает организации недопустимые конкурентные преимущества за счет использования слов, вызывающих у потребителя стойкую ассоциацию с участием государства в деятельности данной организации либо с особой значимостью деятельности этой организации в государственных интересах.

Контроль государства за предпринимательской деятельностью хозяйствующих субъектов в настоящее время очень велик. В данный период времени практически не осталось муниципальных и унитарных предприятий, все было передано в частные руки. Поэтому необходимо на законодательном уровне запретить использование государственной манипуляции наименований органов власти.

4. У хозяйствующих субъектов периодически появляется необходимость взаимодействия с регистрирующим органом, функции которого исполняет налоговый орган: это и регистрация новых юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, и внесение изменений в действующие документы. Важный вопрос касается использование ЭЦП при подаче документов в регистрирующий орган.

Судами установлено, что заявления о государственной регистрации изменений в сведения о юридическом лице поступили в регистрирующий орган в форме электронных документов, при этом из электронной подписи заявителя не усматривается его полномочие выступать от имени этого юридического лица.

Так, если заявителем при государственной регистрации юридического лица выступает физическое лицо - руководитель постоянно действующего исполнительного органа юридического лица, то из сертификата ключа проверки электронной подписи должно следовать, что данное физическое лицо обладает полномочиями выступать от имени этого юридического лица.

Для решения данных проблем необходимо обеспечить все государственные органы системой обмена электронным документооборотом с подтверждением электронно-цифровых подписей [49, с. 200] и системой

прочтения данной подписи, и закрепить данный факт на законодательном уровне.

5. В настоящее время сложилась единообразная практика определения подведомственности споров по исключению из ЕГРЮЛ недействующих некоммерческих и коммерческих организаций. Нам кажется, что Верховный Суд Российской Федерации должен четко разграничить подведомственности между арбитражными судами и судами общей юрисдикции по данным вопросам.

Тем самым для наработки судебной практики с правильным толкованием законодательных актов и норм права, предсказуемого разрешения правовых споров, а также устойчивости гражданского оборота в решении вопросов подведомственности требуются точность и определенность.

6. Необходимо дополнить Федеральный закон «О противодействии терроризму» положениями о гарантиях возмещения вреда предпринимателям и их имуществу, пострадавшим от террористических актов. Считаю особенно актуальным и главным инновационным предложением государству гарантировать такие права в связи со сложившейся ситуацией в мире.

7. Пункт 3 статьи 935 Гражданского кодекса Российской Федерации устанавливающий, что в случаях, предусмотренных законом или в установленном им порядке, на юридических лиц, имеющих в хозяйственном ведении или оперативном управлении имущество, являющееся государственной или муниципальной собственностью, может быть возложена обязанность страховать это имущество. Дополнить указанную норму обязанностью страховать имущество юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, что позволит защитить интересы бизнеса. Создание такого механизма однозначно изменит бизнес-климат и повысит ответственность государства в отношениях с налогоплательщиками [82, с. 250].

Практическая значимость результатов исследования данной работы заключается во внесении предложений и формулировании выводов, которые могут быть использованы для совершенствования гражданского законодательства, а также правоприменительной практики в целях защиты имущества предпринимателей от террористических актов.

Методы исследования. К методам исследования можно отнести метод историзма, сравнения и метод экспертных оценок.

Апробация результатов исследования. Основные положения и выводы исследования нашли отражение в опубликованной автором статье «Актуальные проблемы правового регулирования предпринимательской деятельности».

Источники исследования. Работа написана на основе обширного круга источников, включающего как учебную и специальную литературу, так и правовые акты, такие как Федеральные законы, различные Кодексы РФ, Указы Президента, акты министерств и так далее.

Помимо законодательных и нормативных актов, также были использованы и работы различных авторов, были также рассмотрены материалы судебной практики.

Структура и объём работы. Структура работы обусловлена целями и задачами исследования.

Диссертационная работа состоит из введения, трех глав и семи параграфов, заключения и списка используемой литературы и используемых источников.

Во введении аргументируется выбор темы исследования, её актуальность, обозначается предмет и объект исследования, формулируются его цели и задачи, обозначается теоретическая и нормативная база исследования.

Первая глава посвящена общей характеристике предпринимательской деятельности, дано ее понятие, а также уделяется внимание основным

понятиям, связанным со способами создания субъектов предпринимательской деятельности, дана квалификация данных субъектов.

Во второй главе определены государственные гарантии предпринимательской деятельности, а также описывается современное состояние гарантий предпринимательской деятельности.

В третьей главе проведен анализ судебной практики по правовому регулированию предпринимательской деятельности, выявлены актуальные проблемы, а также разработаны средства и функции государственного регулирования предпринимательской деятельности. Кроме того в данной главе рассмотрен государственный контроль за деятельностью субъектов предпринимательской деятельности.

В заключении формулируются основные выводы, объём и содержание, которых соответствуют предпринятому исследованию.

Глава 1 Общая характеристика предпринимательской деятельности: понятие, виды субъектов и способы их создания

1.1 Понятие предпринимательской деятельности

Благодаря принятым законам о регулировании сферы предпринимательской деятельности начался новый этап развития промышленности, сельского хозяйства и деятельности множеств частных предприятий. Переход общества к рыночным отношениям способствовал развитию свободного предпринимательства и свободной конкуренции.

В различные года понимание предпринимательства с юридической стороны подверглось существенным изменениям.

В соответствии со ст. 2 п. 1 Гражданского кодекса Российской Федерации [14], предпринимательская деятельность - это 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 законом порядке.

В терминах "предпринимательство" и "предприниматель" стоит ключевое слово «предприятие» - это сложный организм, представляющий собой производственно-хозяйственную систему, главной задачей которой является производить продукцию (товары), выполнять работы и оказывать услуги.

Предпринимательская деятельность рассчитана на планомерное получение прибыли, которая является, продуктом индивидуального человеческого ресурса - предпринимательских способностей.

Отличаться самостоятельностью, организуя производственную деятельность в своих интересах, предприниматель берет на себя ответственность в пределах, определяемых организационно-правовой формой организации, за финансовый и иной результат своей

предпринимательской деятельности. Материальная ответственность предпринимателя - это обязанность за совершенное им противоправное действие (правонарушение) отвечать неблагоприятными имущественными последствиями. Размер данной ответственности зависит от организационно-правовой формы предприятия.

Заняться предпринимательской деятельности можно с момента государственной регистрации. Решение об отказе в государственной регистрации выносится только в случаях нарушения определенного порядка образования юридического лица или несоответствия его учредительных документов закону. Отказ в государственной регистрации, а также уклонение от данной регистрации могут быть обжалованы в суде.

Немаловажным в понимании предпринимательства является норма ч. 2 ст. 34 Конституции Российской Федерации [29], обозначающая предпринимательскую деятельность как вариацию экономической деятельности. Предпринимательская деятельность может осуществляться только в рамках экономической деятельности. Деятельность, направленная на систематическое получение какого-либо дохода и не являющаяся экономической, не может рассматриваться как предпринимательская.

Таким образом, предпринимательству можно дать понятие, такое как, самостоятельная и целесообразная деятельность хозяйственных субъектов, направленная на получение прибыли, которая основана на самостоятельной инициативе, ответственности, инновационной предпринимательской идее и риске.

1.2. Понятие и виды субъектов предпринимательской деятельности

Субъектами предпринимательской деятельности являются гражданин – индивидуальный предприниматель и коммерческая организация – юридическое лицо, деятельность которых направлена напрямую или косвенно на получение дохода и правовой статус которых регулируется

предпринимательским правом. Тем самым можно сказать, что данный спектр лиц очень большой.

Субъекты предпринимательства можно классифицировать в зависимости от роли, выполняемой каждым из них в экономике. Широко общеизвестными являются коммерческие организации и индивидуальные предприниматели. Данные виды играют в наибольшей степени важную роль в объединении и использовании денежных средств и иных видов материальных ресурсов, подлежат государственной регистрации, обладают гражданской правосубъектностью и самостоятельно от своего имени выступают в экономическом цикле.

Индивидуальные предприниматели — это граждане Российской Федерации, иностранные граждане и лица без гражданства, занимающиеся в установленном законодательством порядке предпринимательской деятельностью без образования юридического лица. Данное понятие сформулировано и закреплено в законодательных актах, а, именно, в ст. 18, 23 Гражданского Кодекса РФ.

В 2015 году лиц, занимающихся частной практикой (адвокатов, нотариусов) ГК РФ в ст. 50 охарактеризовал как юридические лица, являющиеся некоммерческими организациями.

Таким образом, согласно п. 2 ст. 11 Налогового Кодекса Российской Федерации [35] индивидуальные предприниматели - физические лица, зарегистрированные в установленном порядке и осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, главы крестьянских (фермерских) хозяйств. Физические лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, но не зарегистрировавшиеся в качестве индивидуальных предпринимателей в нарушение требований гражданского законодательства РФ, при исполнении обязанностей, возложенных на них НК РФ, не вправе ссылаться на то, что они не являются индивидуальными предпринимателями;

В соответствии со ст. 50 ГК РФ юридическими лицами могут быть организации, преследующие извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности (коммерческие организации) либо не имеющие извлечение прибыли в качестве такой цели и не распределяющие полученную прибыль между участниками (некоммерческие организации)

К коммерческим организациям относятся хозяйственные товарищества и общества, крестьянские (фермерские) хозяйства, хозяйственные партнерства, производственные кооперативы, государственные и муниципальные унитарные предприятия (согласно п. 2 ст. 50 ГК РФ).

У некоммерческих организаций основной целью является ведение некоммерческой деятельности, если это предусмотрено их уставами, лишь постольку, поскольку это служит достижению целей, ради которых они созданы, и если это соответствует таким целям (согласно п. 3 ст. 50 ГК).

К некоммерческим организациям можно отнести:

1) потребительских кооперативов, к которым относятся, в том числе жилищные, жилищно-строительные и гаражные кооперативы, садоводческие, огороднические и дачные потребительские кооперативы, общества взаимного страхования, кредитные кооперативы, фонды проката, сельскохозяйственные потребительские кооперативы;

2) общественных организаций, к которым относятся, в том числе политические партии и созданные в качестве юридических лиц профессиональные союзы (профсоюзные организации), органы общественной самодеятельности, территориальные общественные самоуправления;

3) ассоциаций (союзов), к которым относятся, в том числе некоммерческие партнерства, саморегулируемые организации, объединения работодателей, объединения профессиональных союзов, кооперативов и общественных организаций, торгово-промышленные, нотариальные палаты;

4) товариществ собственников недвижимости, к которым относятся, в том числе товарищества собственников жилья;

- 5) казачьих обществ, внесенных в государственный реестр казачьих обществ в Российской Федерации;
- 6) общин коренных малочисленных народов Российской Федерации;
- 7) фондов, к которым относятся, в том числе общественные и благотворительные фонды;
- 8) учреждений, к которым относятся государственные учреждения (в том числе государственные академии наук), муниципальные учреждения и частные (в том числе общественные) учреждения;
- 9) автономных некоммерческих организаций;
- 10) религиозных организаций;
- 11) публично-правовых компаний;
- 12) адвокатских палат;
- 13) адвокатских образований (являющихся юридическими лицами).

К субъектам предпринимательской деятельности относят лиц, участвующих в создании условий функционирования и развития экономики и являющихся неотъемлемой частью инфраструктуры рынка. К ним можно отнести товарные и фондовые биржи, инвестиционные фонды, негосударственные пенсионные фонды, саморегулируемые организации, органы власти и другие.

1.3. Способы создания субъектов предпринимательской деятельности

В соответствии со ст. 2 ГК РФ предпринимательская деятельность осуществляется лицами, зарегистрированными в установленном законом порядке. По российскому законодательству регистрация является конститутивной, имеет правоустанавливающее значение как юридический факт, на основании и с момента совершения которого возникает юридическое лицо и приобретает соответствующий статус индивидуальный предприниматель. Процедура государственной регистрации субъектов

предпринимательской деятельности урегулирована рядом нормативных актов. На федеральном уровне это Гражданский кодекс Российской Федерации, Федеральный закон от 08.08.2001 г. №129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» и другие законы.

Общепринято выделять четыре способа создания субъектов предпринимательской деятельности.

1. Учредительно-распорядительный способ предусматривает, что основанием для учреждения юридического лица является распоряжение (приказ) соответствующего муниципального или государственного органа. Этот способ применяется при создании муниципальных и государственных унитарных предприятий. Функции по контролю за созданием таких предприятий возложены на соответствующие федеральные органы исполнительной власти, органы исполнительной власти субъектов РФ и соответствующие органы местного самоуправления, доля учредительства в уставном капитале которых будет составлять преобладающее количество процентов.

Например, в производственных кооперативах может быть минимум 5 учредителей (ст. 4 Федерального закона «О производственных кооперативах» [65]), а в хозяйственном обществе может быть как один, так и несколько учредителей (п. 2 ст. 66 ГК РФ).

При этом учредителем хозяйственного общества не может быть другое хозяйственное общество, состоящее из одного лица. Полными товарищами в товариществах могут быть индивидуальные предприниматели и коммерческие организации, участниками хозяйственных обществ и вкладчиками в товариществах на вере – граждане и юридические лица, а также публично-правовые образования (п. 5 ст. 66 ГК РФ). Законодательство устанавливает ограничения на отдельных категорий граждан на участие в хозяйственных обществах и товариществах (так, например, для муниципальных и государственных служащих).

Оформление учредительных документов.

Устав является общепризнанным и первым из видов учредительных документов. Данный вид применим для обществ с ограниченной ответственностью, производственных кооперативов, муниципальных и государственных унитарных предприятий, акционерных обществ.

Основной задачей устава является информирование контрагентов и иных лиц, вступающих в финансово-хозяйственные взаимоотношения с организацией, об экономических видах ее деятельности, структуре и полномочиях органов управления. Устав юридического лица, утвержденный учредителями (участниками) юридического лица, должен содержать сведения о наименовании юридического лица, его организационно-правовой форме, месте его нахождения, порядке управления деятельностью юридического лица, а также другие сведения, предусмотренные законом для юридических лиц соответствующих организационно-правовой формы и вида. В уставах некоммерческих организаций, уставах унитарных предприятий и в предусмотренных законом случаях в уставах других коммерческих организаций должны быть определены предмет и цели деятельности юридических лиц. Предмет и определенные цели деятельности коммерческой организации могут быть предусмотрены уставом также в случаях, если по закону это не является обязательным (п. 4 ст. 52 ГК РФ).

Кроме того, в уставе общества с ограниченной ответственностью – размеры долей каждого участника; в уставе акционерного общества – категории, номинальная стоимость и количество выпускаемых акций; в уставе унитарного предприятия указываются источники и порядок формирования уставного фонда, предмет и цели деятельности, следовательно, они имеют специальную правоспособность (ст. 9 Федерального закона «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях» [68]); в уставе производственного кооператива – условия о размере паевых взносов членов, порядок их внесения, о характере и порядке трудового участия членов кооператива в его деятельности и их

ответственность за нарушение обязательств по личному трудовому участию, о размерах и условиях субсидиарной ответственности членов кооператива по его долгам, о порядке распределения прибыли и убытков. Коммерческие организации, за исключением унитарных предприятий и иных видов организаций, предусмотренных законом, могут иметь гражданские права и нести гражданские обязанности, необходимые для осуществления любых видов деятельности, не запрещенных законом.

В случаях, предусмотренных законом, юридическое лицо может заниматься отдельными видами деятельности только на основании специального разрешения (лицензии), членства в саморегулируемой организации или выданного саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к определенному виду работ.

Другим из видов учредительных документов является учредительный договор (для полного товарищества) – документ, который заключается между учредителями юридического лица при его создании в простой письменной форме путем составления единого документа. Учредительный договор является консенсуальным гражданско-правовым двух- или многосторонним договором, регулирующим отношения учредителей по созданию юридического лица, с одной стороны, и отношения между учредителями и создаваемым юридическим лицом, с другой стороны.

В учредительном договоре должны содержаться сведения о наименовании юридического лица, его организационно-правовой форме, месте его нахождения, порядке управления деятельностью юридического лица, а также другие сведения, предусмотренные законом для юридических лиц соответствующих организационно-правовой формы и вида (п. 4 ст. 52 ГК РФ).

Учредительный договор полного товарищества должен содержать помимо сведений, указанных в п. 2 ст. 52 ГК РФ, условия о размере и составе складочного капитала товарищества; о размере и порядке изменения долей каждого из участников в складочном капитале; о размере, составе, сроках и

порядке внесения ими вкладов; об ответственности участников за нарушение обязанностей по внесению вкладов (ст. 70 ГК РФ).

Юридические лица могут действовать на основании типового устава, утвержденного уполномоченным государственным органом. Сведения о том, что юридическое лицо действует на основании типового устава, утвержденного уполномоченным государственным органом, указываются в едином государственном реестре юридических лиц.

Типовой устав, утвержденный уполномоченным государственным органом, не содержит сведений о наименовании, фирменном наименовании, месте нахождения и размере уставного капитала юридического лица. Такие сведения указываются в едином государственном реестре юридических лиц.

В случаях, предусмотренных законом, учреждение может действовать на основании единого типового устава, утвержденного его учредителем или уполномоченным им органом для учреждений, созданных для осуществления деятельности в определенных сферах.

Устав юридического лица, утвержденный учредителями (участниками) юридического лица, должен содержать сведения о наименовании юридического лица, его организационно-правовой форме, месте его нахождения, порядке управления деятельностью юридического лица, а также другие сведения, предусмотренные законом для юридических лиц соответствующих организационно-правовой формы и вида. В уставах некоммерческих организаций, уставах унитарных предприятий и в предусмотренных законом случаях в уставах других коммерческих организаций должны быть определены предмет и цели деятельности юридических лиц. Предмет и определенные цели деятельности коммерческой организации могут быть предусмотрены уставом также в случаях, если по закону это не является обязательным.

Учредители (участники) юридического лица вправе утвердить регулирующие корпоративные отношения (п. 1 ст. 2 ГК РФ) и не являющиеся

учредительными документами внутренний регламент и иные внутренние документы юридического лица.

Во внутреннем регламенте и в иных внутренних документах юридического лица могут содержаться положения, не противоречащие учредительному документу юридического лица.

Изменения, внесенные в учредительные документы юридических лиц, приобретают силу для третьих лиц с момента государственной регистрации учредительных документов, а в случаях, установленных законом, с момента уведомления органа, осуществляющего государственную регистрацию, о таких изменениях. Однако юридические лица и их учредители (участники) не вправе ссылаться на отсутствие регистрации таких изменений в отношениях с третьими лицами, действовавшими с учетом таких изменений.

4. Разработка наименования коммерческой организации. В соответствии со ст. 54 ГК РФ юридическое лицо имеет свое наименование, содержащее указание на организационно-правовую форму, а в случаях, когда законом предусмотрена возможность создания вида юридического лица, указание только на такой вид. Наименование некоммерческой организации и в предусмотренных законом случаях наименование коммерческой организации должны содержать указание на характер деятельности юридического лица.

Включение в наименование юридического лица официального наименования Российская Федерация или Россия, а также слов, производных от этого наименования, допускается в случаях, предусмотренных законом, указами Президента Российской Федерации или актами Правительства Российской Федерации, либо по разрешению, выданному в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

Чтобы использовать в своем названии слова «Российская Федерация» или «Россия» и, следовательно, их производных, юридического лица создается специальная межведомственная комиссия, которая по результатам рассмотрения заявлений и иных документов заинтересованных лиц, должна

принять соответствующее решение в соответствии с законодательными актами Правительства РФ. При рассмотрении письменного обращения данной комиссии необходимо учитывать:

1) определение сферы деятельности юридического лица, значимость, характер производимой продукции (оказания услуг или выполнения работ) для российского общества;

2) статусное положение юридического лица согласно, осуществляемой сферы деятельности на экономическом рынке нашей страны;

3) производство уникальной продукции;

4) представление на мировом рынке интересов Российской Федерации при осуществлении внешнеэкономической деятельности;

5) наличие оригинального полного и сокращенного названий организации, позволяющих отличить их от других названий, а также соответствие этих названий нормам государственного языка Российской Федерации.

Полные или сокращенные наименования федеральных органов государственной власти не могут использоваться в наименованиях юридических лиц, за исключением случаев, предусмотренных законом, указами Президента Российской Федерации или актами Правительства Российской Федерации.

Нормативными правовыми актами субъектов Российской Федерации может быть установлен порядок использования в наименованиях юридических лиц официального наименования субъектов Российской Федерации.

Помимо индификации, индивидуализации юридического лица назначением фирменного наименования заключается в том, что оно является объектом гражданских прав коммерческой организации.

Фирменное наименование по правовому статусу приравнено к объектам интеллектуальной собственности. Право на фирменное наименование относится к исключительным правам его владельца. Таким

образом, фирменное наименование в хозяйственных операциях имеет право использовать только его владелец, в том числе в качестве элемента товарного знака (фирменного бренда); в рекламе товаров, а так же передавать право пользования другим коммерческим организациям на основе франчайзинга (договора коммерческой концессии) и т. д.

Юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, должно иметь фирменное наименование.

Место нахождения юридического лица определяется местом его государственной регистрации на территории Российской Федерации путем указания наименования населенного пункта (муниципального образования). Государственная регистрация юридического лица осуществляется по месту нахождения его постоянно действующего исполнительного органа, а в случае отсутствия постоянно действующего исполнительного органа - иного органа или лица, уполномоченных выступать от имени юридического лица в силу закона, иного правового акта или учредительного документа, если иное не установлено законом о государственной регистрации юридических лиц.

В соответствии со ст. 52 ГК РФ, место нахождения организации должно указываться в ее учредительных документах. В качестве местонахождения должен быть указан конкретный адрес, по которому размещается орган управления юридического лица, должны быть указаны основания для его размещения, данный орган должен быть постоянно действующим (генеральный директор, правление).

В едином государственном реестре юридических лиц должен быть указан адрес юридического лица в пределах места нахождения юридического лица.

Юридическое лицо несет риск последствий неполучения юридически значимых сообщений (статья 165.1 ГК РФ), доставленных по адресу, указанному в едином государственном реестре юридических лиц, а также риск отсутствия по указанному адресу своего органа или представителя. Сообщения, доставленные по адресу, указанному в едином государственном

реестре юридических лиц, считаются полученными юридическим лицом, даже если оно не находится по указанному адресу.

При наличии у иностранного юридического лица представителя на территории Российской Федерации сообщения, доставленные по адресу такого представителя, считаются полученными иностранным юридическим лицом.

6. Формирование уставного (складочного) капитала, уставного (паевого) фонда.

Уставный капитал хозяйственного общества при подаче документов на государственную регистрацию должен быть оплачен не менее чем на половину учредителями данного общества. В хозяйственных товариществах принцип формирования складочного капитала рассчитывается по аналогии с хозяйственным обществом. Но вот, к примеру, у членов производственного кооператива в паевой фонд должно быть внесено не менее десяти процентов взносов к моменту регистрации. А оставшаяся часть паевых взносов может быть внесена в течение года после прохождения процедуры государственной регистрации кооператива.

7. Государственная регистрация юридического лица производится в соответствии с Федеральным законом от 08.08.2001 № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей».

По настоящее время вопрос влияния государства на предпринимательскую деятельность приводит к острым дискуссиям [50, с. 38].

Процедуру регистрации необходимо пройти всем юридическим лицам, как коммерческим (цель которых — извлечение прибыли), так и некоммерческим (которые не ставят получение прибыли основной целью создания) организации.

К субъектам предпринимательской деятельности относятся юридические лица и физические лица, зарегистрированные в качестве индивидуальных предпринимателей.

Государственная регистрация юридических лиц и индивидуальных предпринимателей - акты уполномоченного федерального органа исполнительной власти, осуществляемые посредством внесения в государственные реестры сведений о создании, реорганизации и ликвидации юридических лиц, приобретении физическими лицами статуса индивидуального предпринимателя, прекращении физическими лицами деятельности в качестве индивидуальных предпринимателей, иных сведений о юридических лицах и об индивидуальных предпринимателях в соответствии с настоящим Федеральным законом (ст. 1 Федерального закона № 129-ФЗ).

В научной литературе постоянно подчеркивается, что «единой целью государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей является обеспечение прав, свобод и законных интересов граждан, общества и государства в сфере предпринимательских и некоммерческих корпоративных отношений» [17, с. 68].

Таким образом, в настоящее время институт государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей основные цели, направленные на легализацию предпринимательской деятельности и возникновения правосубъективности, достигает.

Так, в соответствии с абзацем 3 п. 1 ст. 2 ГК РФ, предпринимательская деятельность осуществляется лицами, зарегистрированными в установленном законом порядке в этом качестве.

Для регистрации в качестве индивидуального предпринимателя достаточно только подать в регистрирующий орган по месту своего постоянного места жительства (прописки), а не фактического, пакет обязательных документов и уплатить государственную пошлину. В

заявлении в обязательном порядке указываются виды экономической деятельности, которыми гражданин намеревается осуществлять.

Заключительным этапом регистрации является получение документа, подтверждающего данную регистрацию - свидетельства установленной формы. Срок действия регистрационного свидетельства не ограничен. После регистрации индивидуальный предприниматель обязан встать на учет в налоговых органах в качестве налогоплательщика, а, именно, выбрать необходимую для ведения своей деятельности систему налогообложения, и в органах государственных внебюджетных фондов – пенсионном фонде и Фонде обязательного медицинского страхования в качестве плательщика страховых взносов.

В соответствии со ст. 51 ГК РФ юридическое лицо подлежит государственной регистрации в уполномоченном государственном органе в порядке, предусмотренном законом о государственной регистрации юридических лиц. Данные государственной регистрации включаются в единый государственный реестр юридических лиц (далее ЕГРЮЛ), открытый для всеобщего ознакомления.

Юридическое лицо также считается образованным с момента его государственной регистрации (с момента внесения соответствующей записи в государственный реестр юридических лиц).

День их получения регистрирующим органом является датой представления документов.

Субъекты, уполномоченные для предоставления документов:

а) руководитель постоянно действующего исполнительного органа регистрируемого юридического лица или иное лицо, имеющие право без доверенности действовать от имени этого юридического лица; Постановлением Правительства РФ от 16 марта 2000 г. N 234 «О порядке заключения трудовых договоров и аттестации руководителей федеральных государственных унитарных предприятий» [46] установлено, что назначение

на руководящие должности федеральных государственных унитарных предприятий осуществляется на конкурсной основе.

б) учредитель или учредители юридического лица при его создании;

в) руководитель юридического лица, выступающего учредителем регистрируемого юридического лица;

г) конкурсный управляющий или руководитель ликвидационной комиссии (ликвидатор) при ликвидации юридического лица; Арбитражный суд назначает конкурсного управляющего после принятия решения о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства.

д) иное лицо, действующее на основании полномочия, предусмотренного федеральным законом, актом специально уполномоченного на то государственного органа или актом органа местного самоуправления.

Государственная регистрация юридического лица осуществляется по месту нахождения постоянно действующего исполнительного органа, указанного учредителями в заявлении о государственной регистрации, а в случае отсутствия такого исполнительного органа — по месту нахождения лица, имеющего право действовать от имени юридического лица без доверенности. Юридические лица при реорганизации обязаны составлять передаточный акт или разделительный баланс, в котором указывается положения о правопреемстве по всем обязательствам реорганизованного юридического лица в отношении всех его кредиторов и должников (п.2 ст. 59 ГК РФ).

При ликвидации юридического лица требуется представить документ (квитанцию или платежное поручение) об оплате государственной пошлины. За государственную регистрацию изменений, вносимых в учредительные документы юридического лица, а также за государственную регистрацию ликвидации юридического лица - 20 процентов размера государственной пошлины, установленного пунктом 1 ст. 333.33 НК РФ. Данный пункт гласит

о том, что за государственную регистрацию юридического лица, за исключением государственной регистрации ликвидации юридических лиц, государственной регистрации политических партий и региональных отделений политических партий, государственной регистрации общероссийских общественных организаций инвалидов и отделений, являющихся их структурными подразделениями, - 4 000 рублей.

Несостоятельность (банкротство) – признанная арбитражным судом неспособность должника в полном объеме удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей. Основание для признания судом юридического лица несостоятельным (банкротом) порядок ликвидации такого юридического лица, а также очередность удовлетворения требований кредиторов устанавливается специальным законом «О несостоятельности (банкротстве)» №127-ФЗ от 26.10.2002 г. [71].

После того как федеральный орган юстиции принял решение о регистрации этих лиц при их ликвидации направляет в регистрирующий орган сведения и документы, необходимые для осуществления данным органом функций по ведению единого государственного реестра юридических лиц. Опираясь на это решение, принятое федеральным органом юстиции, регистрирующий орган в срок не более чем пять рабочих дней со дня получения указанных сведений и документов должен внести в реестр юридических лиц соответствующую запись и не позднее рабочего дня, следующего за днем внесения таковой записи, сообщает об этом в орган, принявший указанное решение. Государственная регистрация вышеназванных юридических лиц в связи с их ликвидацией осуществляется в срок не более чем 10 рабочих дней со дня представления всех оформленных в установленном порядке документов.

Регистрирующий орган, который произвел ликвидацию юридического лица, должен опубликовать в органах печати, в которых публикуются данные о государственной регистрации юридического лица. При наличии хотя бы

одного из перечисленных обстоятельств сведения об адресе юридического лица считаются недостоверными, если заявитель не представил в регистрирующий орган иные сведения (документы), подтверждающие, что связь с юридическим лицом по этому адресу будет осуществляться».

Решение об отказе в государственной регистрации должно содержать основания отказа с обязательной ссылкой на нарушения, предусмотренные указанной нормой. Оно должно быть принято в срок не более чем пять рабочих дней со дня представления документов в регистрирующий орган. Решение направляется лицу, указанному в заявлении о государственной регистрации, с уведомлением о вручении такого решения и может быть обжаловано в судебном порядке.

Ранее функция регистрации была возложена территориальные налоговые органы субъектов РФ [47]. В настоящее время территории Российской Федерации создаются Единые регистрационные центры (далее ЕРЦ). Целью создания таких единых центров является аккумулирование (сбор), хранение данных, а также оптимизация услуги государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, которой может воспользоваться любой житель страны, желающий организовать свой бизнес. Создание ЕРЦ обусловлено тем, что предполагается более качественно проводить работу в направлении государственной регистрации субъектов предпринимательства.

Так, например, с 1 апреля 2015 г. на территории Самарской области функционирует Единый регистрационный центр, расположенный в здании Инспекции Федеральной налоговой службы Российской Федерации по Красноглинскому району г. Самары. Форма обжалования – письменная.

Таким образом, можно сделать вывод о том, что институт государственной регистрации субъектов предпринимательской деятельности, а, именно, юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, в законодательстве за несколько последних лет значительно продвинулся вперед, но еще требует своего дальнейшего совершенствования.

Глава 2 Государственные гарантии предпринимательской деятельности: содержание и классификация

2.1 Понятие, содержание и система государственных гарантий предпринимательской деятельности

Гарантии в законодательстве появились давно и сегодня используются часто. Гарантии служат для защиты прав и достижения желаемого результата.

В научной литературе описывается общеправовой институт государственных гарантий предпринимательской деятельности, который представляется сложной структурной единицей, содержащей большое количество нормативно-правовых актов, реализующих права субъектов предпринимательской деятельности [48, с. 305].

Гарантии не нужны сами по себе, они выступают защитой прав и свобод человека и гражданина, а в данном случае предпринимателя.

Государство регулирует предпринимательскую деятельность, с помощью установления гарантий, тем самым осуществляя один из видов государственного воздействия на рыночную экономику [84, с. 258]. Хочется отметить, что цивилизованная предпринимательская деятельность должна характеризоваться:

- порядком ведения дел в бизнесе;
- соответствием морали;
- получением признания в обществе;
- соблюдением стандартов предпринимательства;
- соблюдением стереотипов делового человека.

И для достижения желаемого результата требуется законодательное закрепление государственного обеспечения гарантий предпринимательской деятельности, а также расстановка разумных пределов ограничений предпринимательской деятельности.

К данному праву относится возможность свободного выбора вида и сферы своей деятельности, выбрать территорию, на которой будет осуществляться его предпринимательская деятельность, а также выбрать организационно-правовую форму деятельности.

В процессе осуществления экономических взаимоотношений первостепенно необходима правовая защита предпринимательской деятельности, так как за риски отвечают сами собственники бизнеса и рискуют они всеми своими денежными средствами, которые вложили в свой бизнес, результатами собственного труда, а также денежными средствами других людей, связанных с их бизнесом и результатами их трудовой деятельности [83, с. 350].

Охраняются права и интересы предпринимателей с помощью комплекса мер, который обеспечивает им стабильный ход реализации их прав.

Выделить можно правовые меры охраны – они обеспечивают развитие предпринимательских правоотношений первоначального вида. Также выделяются меры, направленные на восстановление нарушенных прав и интересов.

В статье 12 Гражданского кодекса Российской Федерации закреплены основы защиты прав и интересов предпринимателей, которые характеризуются универсальным характером применения.

В Федеральном законе «О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля» определен порядок действия органов государственной исполнительной власти при проведении проверок хозяйствующих субъектов.

С помощью Федерального закона «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» введена технология предоставления услуг для граждан и их бизнеса в многофункциональных государственных центрах. С помощью таких центров, все действия

концентрируется в одном месте, начиная от подачи заявления, до выдачи результатов решения исполнительного или иного органа, что ограничивает срок регистрации до пяти дней, а также происходит минимизация количества документов, которые заявитель должен предоставлять в орган власти для принятия решения. Также данный закон определяет нецелесообразным отказ в регистрации государственными органами, который может быть обжалован в судебном порядке [78].

Закон «О защите конкуренции» устанавливает проведение здоровой конкуренции, не допускает необоснованное ограничение доступа хозяйствующих субъектов к участию в конкурсе на размещение госзаказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных нужд и нужд местного самоуправления [70].

В современных условиях рынка для предпринимателей встает острая проблема, которая выражается многочисленными препятствиями со стороны органов власти и управления. Правовые способы защиты прав и интересов субъектов предпринимательской деятельности можно определить в совокупность, которая становится неотъемлемой составной частью правового режима предпринимательства. Конституция Российской Федерации, Гражданский кодекс и другие нормативно-правовые акты устанавливают правовой режим на территории Российской Федерации.

Получается, что обеспечение гарантиями – это создание условий для охраны и защиты предпринимательской деятельности, а также для обеспечения гражданина возможностями правомерного пользования социальными благами и ценностями.

Система гарантий предпринимательского права является сводом общих принципов и специальных конституционных принципов, которые направлены на юридическую защиту предпринимательской деятельности, а также ее свободу.

Правовые гарантии – достаточно обширное понятие, характеризующееся регламентом правил, в соответствии с которым государство должно уважать

все законные права, принадлежащие человеку, а в данном случае предпринимателю.

Если исходить из данного понятия, то можно сделать вывод, что государственные гарантии предпринимательской деятельности – это многоуровневая система средств и способов, которая закреплена законодательством и предусмотрена нормами права, регулирующих предпринимательскую деятельность.

Государство должно обеспечивать равное для всех субъектов предпринимательской деятельности право доступа на рынок, к материалам, финансовым, трудовым, информационным и природным ресурсам, равные условия деятельности предприятий, несмотря на их организационно-правовую форму и форму собственности.

В обязанности государства входит также обеспечение возможности предпринимателей самостоятельно распоряжаться своим имуществом, определять объемы производства, условия и порядок сбыта продукции, распределять прибыль, страховать свои предпринимательские риски; не допускать монополии отдельных предприятий и недобросовестной конкуренции.

Государственные гарантии предпринимательской деятельности можно охарактеризовать комплексом организационных мер государства по реализации прав субъектов предпринимательской деятельности. Они заключаются:

- в контроле и надзоре государственными органами за соблюдением законодательства о предпринимательской деятельности;
- в применении мер принуждения к правонарушителям;
- в предоставлении возможности субъектам предпринимательской деятельности защитить свои права и интересы в суде;
- в обновлении и совершенствовании нормативно-правовой базы, регулирующей предпринимательскую деятельность;
- в создании инфраструктуры рынка и необходимых для этого условий;

- в устранении препятствий для дальнейшего развития предпринимательства;
- в достижении стабильного функционирования рынков;
- в недопущении недобросовестной конкуренции.

Под системой государственных гарантий предпринимательской деятельности понимается совокупность принципов, которые состоят из:

1. Общих принципов предпринимательского права:

- свобода предпринимательской деятельности, закрепленная в статье 8 Конституции Российской Федерации. Характеризуется данный принцип тем, что у каждого есть право на использование своих способностей и имущества в рамках закона в интересах общества, а также, чтобы защитить основы конституционного строя, нравственность, здоровье, права и законные интересы других лиц, обеспечить оборону страны и безопасность государства;

- юридическое равенство различных форм собственности, так как частная государственная, муниципальная и иные формы собственности защищены в Российской Федерации равным образом, и привилегии не установлены ни для одних из них (даже, если предпринимательская деятельность ведется с использованием государственного имущества);

- свобода конкуренции и ограничение монополистической деятельности – необходимы для развития рыночной экономики и функционирования предпринимательства. Регулируется данный принцип Федеральным законом Российской Федерации «О защите конкуренции»;

- цель осуществления предпринимательской деятельности – это получение прибыли, а получение прибыли является хорошим стимулом для открытия своего бизнеса;

- государственное регулирование предпринимательской деятельности характеризуется соблюдением баланса частных интересов самих собственников бизнеса и публичных интересов государства и общества;

- законность предпринимательской деятельности является основой построения правового государства, так как предпринимательская деятельность должна осуществляться только в рамках закона, должны соблюдаться требования законодательства, но не стоит забывать о том, что государство должно обеспечить законность правовых актов, законность деятельности органов государственной власти и местного самоуправления, регулирующих предпринимательство;

- единое экономическое пространство - недопустимость установления таможенных границ, пошлин, сборов и каких-либо иных препятствий для свободного перемещения товаров, услуг и финансовых средств на территории Российской Федерации.

На основе изучения нормативно-правовых актов, регулирующих предпринимательскую деятельность, а также вышесказанного можно сделать вывод о том, что при соблюдении всех норм законодательства правовые гарантии обеспечивают предпринимателям допустимость самостоятельно распоряжаться имуществом своего предприятия.

Государственные гарантии предпринимательской деятельности есть комплекс организационных мер государства по реализации субъективных прав предпринимателей, включающие в себя:

- контролирование государством соблюдения законодательства, регулирующее предпринимательскую деятельность в Российской Федерации;
- применение мер принуждения к правонарушителям;
- возможность предпринимателям защитить свои права и интересы в суде;
- обновление и совершенствование нормативной базы предпринимательства;
- создание для бизнесменов необходимой инфраструктуры рынка и необходимых условий;
- устранение препятствий для развития предпринимательства;

- стабильную деятельность рынков;
- недопустимость недобросовестной конкуренции;
- экономическую, научно-техническую, правовую поддержку предпринимательской деятельности и другие.

Предпринимательскую деятельность Российской Федерации можно рассматривать с экономической точки зрения, тогда она будет являться инновационной деятельностью (в таком случае предприниматель будет носителем новаторской функции). А можно рассмотреть предпринимательскую деятельность с правовой точки зрения, где она будет самостоятельной деятельностью, осуществляющейся на страх и риск самого предпринимателя, которая будет направлена на систематическое получение прибыли и может заключаться в пользовании имуществом, продаже товаров, выполнении работ, оказании услуг, но также, предполагает государственную регистрацию.

Существует такое явление, как эффект предпринимательства, основу его составляет новаторская и инициативная деятельность человека, в процессе осуществления которой мобилируются все его силы, целеустремленно используются все возможности для достижения поставленной цели и он несет полную ответственность за свои действия. Основные формы предпринимательства, базирующиеся на общих принципах предпринимательского права: частная и государственная.

Поэтому осуществление предпринимательской деятельности без государственных гарантий было бы невозможным.

Сегодня для полноценного функционирования и развития рыночной экономики важное место занимает экономическая безопасность, которая представляет систему условий, благоприятствующих эффективному росту экономики, ее способности удовлетворять потребности граждан, в том числе и в реализации экономических интересов, что будет важным и для общества.

Важность приведенной классификации проявляется в открытии новых сторон обеспечения прав предпринимателей.

Конституцией Российской Федерации провозглашается и гарантируется каждому свобода труда, а именно выбирать род деятельности и профессию, гарантируется право на защиту от безработицы и право на свободное пользование своими способностями и имуществом для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности. Данные конституционные права будут являться гарантиями, включая владения гражданином этими правами и несения обязанностей, а также реализацию этих прав со стороны государства и меры ответственности к ним. Следует добавить, что трудоспособные граждане, заключившие трудовой договор, при наступлении безработицы социально защищены, однако индивидуальные предприниматели и субъекты предпринимательской деятельностью, самостоятельно либо совместно создавшие организацию, занимающиеся деятельностью, направленной на получение прибыли путем продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг, не получают гарантий социальной защиты в случае отсутствия доходов.

Получается, что конституционное регулирование государственных гарантий интегрирует.

Проведя системный анализ Конституции Российской Федерации, который будет иметь уклон на регулирование отношений предпринимательской деятельности и направленный на ее защиту, можно сделать массу полезных выводов. Но данный подход в некоторых случаях ставит нас под сомнения и не во всех случаях носит логичное применение. Также можно поступить с уголовным и административным законодательством. С одной стороны, подставить под регулирование и защиту предпринимательскую деятельность можно, а с другой - логичного объяснения этому не получим.

Как было замечено, конституционная модель правозащитной деятельности представляется нам статьей 12 Гражданского кодекса Российской Федерации, а именно признанием права; восстановлением

положения, которое существовало до нарушения его права; пресечение действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения.

Субъекты предпринимательских правоотношений часто взаимодействуют между собой с целью защиты конституционного права на предпринимательскую деятельность, т. к. на них часто совершаются посягательства.

Проанализировав историю предпринимательской деятельности в СССР, нужно заметить, что государство в СССР являлось основным препятствием для бизнесменов для занятия предпринимательской деятельностью.

Помимо того, что Конституция РФ является Верховным законом РФ, как отмечалось ранее, она является и важнейшим источником коммерческого права, содержащим гарантии отдельных видов коммерческой деятельности.

Конституционные гарантии, применяемые к предпринимательству, можно найти во всех главах Конституции РФ, а также и в формулировках норм, относящихся к полномочиям органов власти.

При этом иностранные предприниматели пользуются в Российской Федерации теми же правами и несут те же обязанности, что и граждане России, так как занимаются бизнесом на территории РФ, кроме случаев, установленных федеральным законом или международным договором Российской Федерации.

Законодатель пытается выстроить право на предпринимательскую деятельность как частноправовую возможность лица обеспечивать себе сферу свободы и неприкосновенности, что можно отнести к гарантиям, защищающим не только от государства, но и от других предпринимателей и частных лиц. И в качестве защиты предприниматель может подать иск в суд на нарушителя своего права.

2.2 Состояние государственных гарантий предпринимательской деятельности в современных условиях в РФ

В современном обществе и государстве одним из основных элементов будет являться экономическая свобода. В основе конституционного строя стоит огромное многообразие форм собственности, равная защита для всех, а также свобода предпринимательской деятельности. Только закон может ограничить предпринимательскую и иную экономическую свободу.

Тем самым у государства появляются обязанности перед таким предпринимателем, что называется государственными гарантиями предпринимательской деятельности. Закреплены данные гарантии в нормативно-правовых актах, а главным среди них является естественно Конституция Российской Федерации.

Конституция РФ устанавливает систему конституционных гарантий предпринимателям и контроля над ними:

- каждый имеет право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской деятельности (ст. 34);
- конституционное право на предпринимательство является непосредственно действующим (ст. 18);
- предприниматели обязаны платить только законно установленные налоги и сборы (ст. 57);
- принудительное отчуждение имущества для государственных нужд может быть произведено только при условии предварительного и равноценного возмещения, это определяет цели и условия изъятия имущества у предпринимателей (п. 3 ст. 35);
- конституционные положения о праве на защиту (ст. 46);
- о праве на законный суд и праве быть выслушанным судом (ст. 47);
- на равенство перед судом (ст. 19);
- компенсация причиненного ущерба (ст. 52);
- возмещение государством вреда (ст. 53);

- гарантии от недобросовестной конкуренции (ч. 2 ст. 34);
- свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств (ч. 1 ст. 74).

Государственные конституционные гарантии по статье 35 определяют права частной собственности, и их можно отнести к лицам, занимающимся предпринимательской деятельностью:

- забрать имущество нельзя, кроме как по решению суда (в подтверждении этого приводятся примеры из судебной практики. Например, Верховным судом рассматривалось дело общества с ограниченной ответственностью «ЮВИД», имущество которого находилось в собственности Московской области) [38];

- принудительное отчуждение имущества для государственных нужд осуществляется только с равноценным замещением данного имущества;

- также гарантией выступает и право наследования.

Государственные гарантии предпринимательской деятельности являются составной частью в системе правовых гарантий, где, как неоднократно подчеркивалось, основное место занимают конституционные гарантии, которые воздействуют на все гарантии предпринимателям. Во втором блоке государственных гарантий, будут находиться гарантии, закрепленные в Гражданском кодексе Российской Федерации.

Каждый день любой предприниматель либо нанятый работник в организацию, связанную с осуществлением предпринимательской деятельности нуждается в использовании и применении нормативной базы, которая определяет его права и обязанности, правила отношений с другими субъектами предпринимательской деятельности, рыночной структурой, а также с государственными органами.

Субъективное право предпринимателя реализуется непосредственно самим полноправным участником отношений. Способы и порядок реализации государственных гарантий предпринимательской деятельности можно осуществить через три этапа организации предпринимательства:

- принципы;
- общие условия;
- порядок приобретения организационно-правовой формы юридического лица.

Получается, что предприниматель сам выбирает в какой организационно-правовой форме осуществлять свою предпринимательскую деятельность и каким принципам следовать, тем самым сталкиваясь и обращаясь к нормативно-правовым актам, которые регулируют его отношения с другими предпринимателями. И в тот момент, когда он обращается к этому порядку регулирования, который устанавливается законом, можно сказать, что он обращается к государству. Государство устанавливает реализацию его прав и обязанностей, из чего и вытекают государственные гарантии предпринимательской деятельности, а вместе с ними способы и порядок их реализации.

Принципы организации предпринимательской деятельности:

- экономическая свобода и самостоятельность - заключается в том, что предприниматель, принимая решения, опирается на собственные цели и интересы, но действует с учетом законодательных норм;

- плановость и ответственность - означает, что предприниматель выбирает наиболее продуктивную программу деятельности, но его выбор зависит от складывающихся на рынке предоставленных условий. Предпринимателю предстоит разработать ряд планов и прогнозов, как на весь период занятия предпринимательской деятельностью, так и на ближайшее время. Среди этих планов на первом и главном месте стоит разработка бизнес-плана, от которого зависит его прибыль и потери, ошибки в составлении бизнес-плана могут привести к банкротству;

- ориентирование на запросы, вкусы потребителей - предприниматели принимают окончательное решение о том, что использовать для своей работы, какой вид товаров или услуг будет интересен потребителям;

- творческий, инновационный поиск - субъект предпринимательской деятельности должен постоянно находиться в творческом и инновационном поиске, так как в данный период очень тяжелые условия для бизнесменов, особенно для начинающих предпринимателей, особенно жестока на рынке конкуренция. И чтобы удержаться на рынке, нужно постоянно находиться в инновационном поиске, часть своей прибыли направлять на инновации своего производства, разработку новых товаров и услуг, найти новые места сбыта, совершенствовать технологии своего производства и так далее;

- мобильность - стремиться быть в центре событий, быстро перестраиваться в соответствии с требованиями рынка и запросов потребителей. Уделять мало внимания этой позиции нельзя, так как такое пренебрежение может также привести к банкротству;

- максимальное использование конкурентных преимуществ - предполагает успешно действующий маркетинг, обладание обширной и точной информацией о рынках, конкурентах, товарах и технологиях;

- руководство принципами деловой этики - правила соблюдения этических принципов;

- экономическая заинтересованность - вся его деятельность направлена на извлечение максимальной прибыли.

Под организационно-правовой формой предпринимательской деятельности понимается совокупность организационных и имущественных отличий, проявляющихся в особенностях организации их деятельности, характере взаимоотношений между собственниками, учредителями (участниками) и созданными ими юридическими лицами, особенностях формирования имущественной базы, особенностях ответственности.

Гражданин вправе заниматься предпринимательской деятельностью без образования юридического лица с момента государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя.

Гражданин становится индивидуальным предпринимателем, а точнее приобретает такой статус, то есть становится юридической личностью в

сфере предпринимательства с момента государственной регистрации. Индивидуальный предприниматель действует от своего имени (фамилия, имя и отчество, если есть). Перемена имени не меняет его статуса, как индивидуального предпринимателя, права и обязанности не прекращаются и не изменяются, если он сменил имя в установленном законом порядке. Однако по статье 19 Гражданского Кодекса Российской Федерации, он должен уведомить своих должников и кредиторов об этом, если у должников и кредиторов будут отсутствовать сведения о перемене фамилии, то индивидуальный предприниматель несет риск последствий. Индивидуальный предприниматель не может осуществлять свою деятельность под фирменным наименованием, так как зарегистрирован по имени и по постоянному месту жительства. Специального обособленного имущества как организации индивидуальному предпринимателю по закону не требуется, но по своим обязательства он будет отвечать всем своим имуществом.

Но в соответствии со статьей 446 Гражданского кодекса Российской Федерации, существует имущество, на которое не может быть обращено взыскание по исполнительным документам, хотя и принадлежит гражданину-должнику на праве собственности: единственное жилое помещение, пригодное для постоянного места жительства; предметы домашнего обихода и вещи индивидуального пользования, такие как одежда и обувь; домашние животные и скот со строениями для их содержания, если они не используются для занятия предпринимательской деятельностью; семена для посева, продукты питания и деньги на общую сумму не менее установленной величины прожиточного минимума самого гражданина-должника и лиц, находящихся на его иждивении; топливо для приготовления пищи и обогрева призывы; государственные награды, почетные и памятные знаки, которыми награжден гражданин-должник и много другое.

В области науки метод есть путь познания, который исследователь прокладывает к своему предмету, руководствуясь своей гипотезой.

В помощь предпринимателям для реализации принадлежащих им прав необходима эффективная работа системы норм, чтобы лица, занимающиеся предпринимательской деятельностью, могли воспользоваться своими правами. Реализация права — важнейший процесс претворения в жизнь правовых норм субъектами права.

Поэтому соотносить правотворчество с реализацией права будет неправильным.

В юридической литературе существуют мнения, что при реализации права государством, исходной формой становится законодательство, которое принимает подзаконные акты, и они в свою очередь являются вторичным процессом. Это и называется правотворчеством, а оно направлено, в первую очередь, на создание прав, а не их реализацию. Данные высказывания совершенно противоречат друг другу, поэтому остается только сделать вывод, что правотворчество лишь программирует будущие процессы практического осуществления права.

То же применяется и к государственным гарантиям предпринимательской деятельности, где предприниматели сами решают, как ими воспользоваться и пользоваться ли вообще, использовать в полной мере или применить их незначительно либо неэффективно.

Гражданско-правовая ответственность, возникающая в связи с нарушением предписания государственных гарантий предпринимательской деятельности - это главный инструмент для претворения в жизни законодательных устоев. Если меры эти отсутствуют, то цели, направленные на государственное гарантирование предпринимательской деятельности, становятся недостижимыми.

Но существуют договорные и внедоговорные отношения предпринимательской деятельности, следовательно, и ответственность может устанавливаться посредством договора или с помощью определения законодательством. Ответственность, возникающая в связи с нарушением предписания государственных гарантий предпринимательской деятельности

можно рассмотреть как средство защиты прав субъектов предпринимательской деятельности, а для этого определить ее функции.

Под способами защиты прав понимаются закрепленные законом материально-правовые и процессуальные меры принудительного характера, посредством которых производится восстановление (признание) нарушенных (оспариваемых) прав и осуществляется воздействие на правонарушителя.

Существует три способа защиты прав и интересов предпринимателей:

1. Имущественные права и интересы - к ним относятся:

- вещные права субъектов предпринимательства, которые гарантированы статьи 209 и 213 Гражданского Кодекса Российской Федерации;

- право хозяйственного ведения - статья 294 Гражданского Кодекса Российской Федерации;

- право оперативного управления имуществом - статья 296 Гражданского Кодекса Российской Федерации;

- право постоянного (бессрочного) пользования земельным участком - статья 268 Гражданского Кодекса Российской Федерации;

- сервитуты - статьи 274-277 Гражданского Кодекса Российской Федерации;

2. Неимущественные права и интересы - это нематериальные блага, а именно деловая репутация, права интеллектуальной собственности, право на охрану коммерческой тайны;

3. Организационно – предпосылочные права и интересы предпринимателя - к таким относятся права на государственную регистрацию в качестве индивидуального предпринимателя или в качестве юридического лица, право на получение сертификатов и лицензий на деятельность, подлежащей обязательному лицензированию, права на постановку на налоговый учет в налоговые органы, приобретение статуса субъекта малого предпринимательства, право на выбор организации трудовых отношений и так далее. [9, с. 190]

Также к способам защиты прав предпринимателей относятся и другие способы защиты, зафиксированные в других нормативных актах, помимо статьи 12 Гражданского Кодекса Российской Федерации.

Под формой защиты понимается комплекс внутренне согласованных организационных мероприятий по защите субъективных прав и охраняемых законом интересов.

Хотелось бы отметить, что действия контролирующих органов при ведении государственного контроля (надзора) не всегда могут являться правомерными, и субъектам предпринимательской деятельности следует ознакомиться с Федеральным законом от 08.08.2001 года №143-ФЗ «О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля» [66]. Вред, который могут причинить предпринимателям должностные лица, подлежит возмещению по гражданскому законодательству. Субъекты предпринимательской деятельности имеют право оспаривать акты государственных органов, осуществляющих контроль в административном и судебном порядке.

Следующими способами можно охарактеризовать применение ответственности за не обеспечение государственными гарантиями предпринимательской деятельности:

- данная ответственность имеет имущественный характер. Даже если материальный ущерб не был причинен, компенсация предпринимателем будет в материальной форме за причиненный вред его деловой репутации, так как вред будет оцениваться в денежном эквиваленте.

- ответственность в предпринимательской деятельности, как и в большинстве случаев, в основном наступает по инициативе потерпевшей стороны. Субъект предпринимательской деятельности имеет право распоряжаться своими правами по своему усмотрению. В том числе ответственность начинает работать усилиями потерпевшего, в данном случае предпринимателя. Из этого вытекает, что суд только удовлетворяет

требования истца о применении к ответчику мер ответственности, после чего судебные приставы приступают к исполнению судебного решения.

Наиболее распространенным примером применения статьи 16.1 ГК РФ может быть ситуация с арендой земельного участка при строительстве на нем многоэтажного дома. Но в данном случае предприниматель несет убытки и выступает фактически потерпевшим лицом. А в соответствии со статьей 16.1 ГК РФ, потерпевший взыскать с арендодателя (в большинстве случаев это муниципальный орган власти) причиненный ему ущерб.

Суд получит иск от собственника бизнеса и будет оценивать два основных момента, которые отразятся в основе судебного решения:

- характер причиненных действий, а точнее правомерно ли они применены госорганами;

- факт причиненного ущерба именно в ходе действий (бездействий) госорганов, где будет устанавливаться причинно-следственная связь. И на ее основании будет выноситься решение: имеет ли предприниматель право на компенсацию, а также ее размер. Лица, занимающиеся предпринимательской деятельностью, обращаясь в суд, должны собрать доказательную базу причинения вреда их бизнесу, чтобы увеличить свои шансы на справедливое и законное решение, а значит, и «выиграть суд».

Считаю, что государство должно четкий порядок работы этой статьи, иначе это может обернуться для бюджета слишком большим количеством необоснованных исков с требованием компенсации ущерба. Бизнесмены будут желать любыми способами и ценой «пожиться» на чужом бизнесе и при этом за счет государства. Однако, данная новелла достаточно перспективна, так как сможет привести к нужным и важным преобразованиям в вопросах справедливого взаимодействия общества и государства.

Рассмотрим возмещение морального вреда предпринимателям, так как по гражданскому законодательству выплачивается компенсация морального вреда не организации, а отдельно взятому физическому лицу.

Нанесение морального страдания физическому лицу, в частности, индивидуальному предпринимателю, подразумевает, например, ситуацию, вследствие которой:

- гражданин не может выполнять работу;
- продолжать активную общественную деятельность;
- подавлен попыткой, по отношению к нему, физического или морального насилия;
- осквернено достоинство личности;
- нарушено право свободного перемещения и выбора места проживания;
- запятнана деловая репутация, честь и доброе имя и прочее.

При сборе достаточных доказательств, факте причинения морального вреда, наличия конкретного обидчика, возможно заведения дела, а с ним и возможность получить положительное решение суда и компенсацию морального вреда. Даже если эта компенсация является дополнительной при разбирательстве другого дела, она также рассматриваются в общем порядке. Помимо суда, есть возможность напрямую обратиться к виновнику. Если он осознаёт вину и готов добровольно возместить весь требуемый моральный ущерб в полном объёме, возможно заключение устного или письменного договора о возмещении – в присутствии свидетелей, либо у нотариуса.

Обращаясь к судебной практике, нужно заметить, что предпринимателям не всегда выплачивается компенсация морального вреда. За компенсацией морального вреда в основном бизнесмены обращаются в связи с причинением вреда его деловой репутации. Деловая репутация является нематериальным благом, и суду предстоит оценить деловые и хозяйственные качества предпринимателя. Подпорченная деловая репутация сужает круг лиц, ведущих деловые взаимосвязи с пострадавшим собственником бизнеса, а значит и снижается его прибыль, за что он и желает получить компенсацию в денежном эквиваленте. При этом суд, вынося вердикт, снижает, заявленную предпринимателем, сумму компенсации,

следовательно, даже при положительном вердикте суда, предпринимателю не приходится рассчитывать на многое. Если ответчик находится в сложном материальном положении и не в состоянии выплатить указанную в иске компенсацию, она, скорее всего, не будет утверждена судом. Компенсация морального вреда индивидуальному предпринимателю должна определяться судом с учётом справедливости и разумности, поэтому несоразмерно большие суммы в исковом заявлении вряд ли обеспечат бесприоритетность делу.

Как уже отмечалось, ответственность устанавливается посредством договоров, либо с помощью мер законодательства, которые будут являться прямыми предпосылками ответственности.

На основе сказанного, хочется надеяться, что ответственность будет эффективно выполнять свои функции:

- компенсационную – данная функция должна восстановить потерпевшему понесенные им потери;
- предупредительную – предостеречь должника и других субъектов от совершения нарушений;
- стимулирующую – должна побудить, стимулировать должника к устранению допущенного нарушения и к реальному исполнению обязательства;
- информационную – провести анализ данных о видах совершаемых нарушений, их динамике и использовании этих данных для разработки мер по устранению причин нарушений и предупреждению потерь.

Так же хотелось бы добавить вывод об условиях применения ответственности:

- факт нарушения обязательства должником – должник юридически обязан перед контрагентом;
- действия нарушителя должны быть неправомерны;
- должен быть причинен вред из-за нарушенных обязательств, можно отнести и неполученную прибыль, и будущие расходы.

Эти условия не влияют на сам факт применения ответственности, относятся к факультативным условиям, но чтобы применить ответственность необходимо наличие связи между нарушением со второй стороны и возникновением убытков у предпринимателя. Однако без условий применения ответственности взыскать с должника убытки не получится.

В современных развитых странах экономика на данный момент является смешанной, связано это с тем, что формы собственности существуют различных видов (государственная, муниципальная, частная), а также рыночные отношения находятся под государственным регулированием. Россия стала здесь не исключением. За экономикой государство не наблюдает со стороны, а активно вмешивается в экономическую деятельность с целью соблюдения законности, нормального ее функционирования, совершенствования и многое другое.

Государственное воздействие на экономическую сферу необходимо, поскольку здесь требуется охрана общественных интересов не только в рамках самой экономики, но и в совокупности рыночных отношений между людьми. На данную тему в юридической литературе мнение авторов сводится к данным требованиям:

- для предупреждения экологических катастроф, а также для решения уже случившихся экологических проблем, которые исходят из принципа свободы выбора предпринимателями своей экономической деятельности;
- для предотвращения экономических кризисов, социальных потрясений, для контроля над использованием общенациональных ресурсов и для социальной защиты наименее обеспеченных слоев населения;
- для обеспечения государственных и общественных нужд и расставления приоритетов в экономическом и социальном развитии;
- для формирования государственного бюджета;
- для защиты окружающей среды и для дальнейшего пользования природными ресурсами;
- для обеспечения занятости населения;

- для реализации свободы предпринимательства и осуществления здоровой конкуренции, защиты от монополизации;

- для борьбы с криминализацией экономических отношений, соблюдения правопорядка во внешнеэкономической деятельности предпринимателей и иностранного инвестирования [22, с.59].

Главная роль государства в экологической сфере - взаимоотношения общества и природы. Развитие производства сегодня достигло немало вершин, однако приносит печальные последствия экологии планеты, что приводит к экологическому кризису. В предпринимательстве основу составляет погоня за прибылью, что еще сильнее усиливает и приносит угрозу экологической катастрофы. Эффективно противодействовать этому государство может и должно.

По словам В.Ф. Яковлева, в ходе экономических реформ «наше государство быстро отходило от экономики как собственника и как субъект непосредственного хозяйствования. Но, конечно же, в эти годы, государство должно было прийти и в экономике по-новому - для установления правовых норм и обеспечить их соблюдение» [79, с.165].

Необходимость государственного регулирования естественных монополий была рассмотрена государством только в 1994 году, когда на производимую ими продукцию цены начали расти, в связи, с чем начался подрыв экономики.

В.Ф. Яковлев же пишет: «Если объединить отрасли законодательства, которые используются в сфере предпринимательской деятельности, то мы получим законодательный массив, который условно можно было бы назвать предпринимательским правом» [79, с.165].

В литературе имеется точка зрения о необходимости различать понятия «участие» и «членство». Так, Н.Г. Фроловский пишет: «Участие понимается как правовая связь, которая возникает и существует между корпоративной организацией и ее участниками по вопросу приобретения участниками благ в результате деятельности корпоративной организации. Участие, как и другая

правовая связь, выражается наличием взаимных прав и обязанностей.

Обязанности участников выражаются:

- в имущественном участии – обязанность по внесению имущественных взносов:

- в личном участии, что предполагает обязанность лично участвовать в деятельности корпоративной организации (в качестве работника, предпринимателя или иным образом);

- в смешанном участии – означает как личное, так и имущественное участие» [75, с. 47].

Также Н. Г. Фроловским было сказано «Корпорации характеризуются либо только имущественным участием, к таким относятся хозяйственные общества, либо одновременно имущественным и личным участием, которое можно обозначить как смешанное, к ним относятся производственные кооперативы. Однако существуют корпорации только с личным участием, а именно общественные организации, уставом которых не предусмотрена уплата вступительных и членских взносов. И личное, и смешанное участие охватываются понятием членства» [75, с. 47].

Гражданский кодекс Российской Федерации постоянно совершенствуется, но не достиг высшей точки своего развития и необходимость в дальнейшем прогрессировании не угасает. Те же модернизации требуются и всему законодательству, регулиющему рыночную экономику, в том числе и законодательству о предпринимательской деятельности.

Благодаря принятию Федерального закона от 28 декабря 2009 г. № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» [72] законодательство пытается опосредовать отдельные сферы рынка, а также всю экономику и ее функциональные составляющие.

Как замечает В.А. Лаптев, «одним из принципов хозяйственного права является свобода предпринимательской деятельности, но она не безмерна,

ведь она должна быть направлена на удовлетворение не только частных, но и публичных интересов. А к этому можно прийти только с помощью государственного регулирования экономики» [32, с. 40].

В.Ф. Попондопуло считает, что данный принцип закреплен в самом понятии предпринимательской деятельности в статье 2 Гражданского кодекса Российской Федерации [39, с. 217].

Но нельзя сказать, что в Гражданском кодексе РФ дается понятие принципу свободы предпринимательской деятельности, здесь говорится о самостоятельности данной деятельности, а свобода подразумевает собой самостоятельность.

На этот счет существует мнение Г.А. Гаджиева «если говорить о публичных свободах, то имеется в виду сфера отношений государства и личности, в которую вторгается государство, потому что реализация этих свобод человеком затрагивает интересы общества. А законодатель, осуществляя регулирование публичной свободы, может пойти в своей регламентации дальше, чем при регламентации личных свобод» [27, с. 145].

Нужно определить в каких взаимоотношениях находятся государство, право и свобода. В формировании права и закона, государство носит ведущую роль, следовательно, антагонистический характер носить свобода, право и государство не могут по причине того, что свобода начинается с вступления в действие принятых законов государства.

Право же здесь выступает особым механизмом для социального регулирования свободы.

Однако данное мнение не является соответствующим действительности, если учесть нормы Конституции Российской Федерации, определяющие свободу экономической деятельности. Принцип свободы предпринимательской деятельности должен охватывать нормы не только частного права, но и всю законодательную базу, регулирующую предпринимательскую деятельность.

Нарушение одного принципа влечет за собой и несоблюдение других,

что приводит к проблемам организации, функционирования и совершенствования государственных гарантий в современных условиях рыночной экономики.

Защита прав и законных интересов субъектов предпринимательской деятельности выступает основным субъективным правом бизнесмена, однако, как уже отмечалось, при реализации такого права проявляется опосредованный, подчиненный характер, что в данном случае обозначает факт нарушения права или угрозу его нарушения. Означает это наступление такой ситуации, в которой правоотношения двух лиц выходят за рамки нормативного определения, что влечет негативные последствия для третьих лиц или существует такая угроза.

Право на защиту – это возможность применить меры правоохранительного характера для восстановления своего нарушенного или оспариваемого права.

В содержание права на защиту входит:

- совокупность правоохранительных мер, применяемых при защите своих прав;
- виды прямого воздействия на правонарушителя;
- система мер государственного принуждения, которыми можно воспользоваться, если предприниматель сам не может прийти к нужному результату.

В юридической литературе существует множество совпадающих понятий защиты прав и законных интересов предпринимателей. Охарактеризуем ее, как предусмотренный законом комплекс мер для обеспечения неприкосновенности права, восстановления права, если оно было нарушено и для пресечения, нарушающих право, действий.

Форма защиты права – это предусмотренный законом порядок, направленный на защиту прав и законных интересов. Бывает она:

- юрисдикционная - защита прав в общем судебном порядке (п. 1 ст. 9 Гражданского кодекса РФ) и в специальном административном порядке (п. 2 ст. 9 Гражданского кодекса РФ);

- неюрисдикционная – в соответствии с п. 3 ст. 9 ГК РФ, это защита своего права самостоятельными действиями, а именно самозащита гражданских прав.

Способы защиты прав и законных интересов субъектов предпринимательской деятельности – это конкретные закрепленные или санкционированные законом правоохранительные меры, с помощью которых происходит устранение нарушения права и влияние на правонарушителя.

Общие способы защиты прав и законных интересов предпринимателей имеют универсальный характер применения и регламентируются статьей 12 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Способы защиты можно объединить в совокупность, которая играет одну из определенных ролей при осуществлении предпринимательской деятельности и находит свое закрепление в Конституции Российской Федерации, Гражданском кодексе и других нормативно-правовых актах Российской Федерации.

Существуют специальные способы защиты прав и законных интересов предпринимателей, которые применяются только в отдельных видах гражданских правоотношений или для защиты от нарушений.

Правовой режим предпринимательской деятельности должен быть направлен на решение следующих задач.

Во-первых, для установления запрета расставлять препятствия в незапрещенной законом предпринимательской деятельности. В действующих нормативно-правовых актах Российской Федерации запрет таких препятствий не упоминается. Однако существуют правовые нормы, которые направлены на охрану прав и законных интересов.

Согласно п. 1 ст. 15 Федерального закона «О защите конкуренции» федеральным органам исполнительной власти, органам государственной

власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным организациям, участвующим в предоставлении государственных или муниципальных услуг, запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, за исключением предусмотренных федеральными законами РФ случаев запрещаются:

- вводить ограничения на создание хозяйствующих субъектов в какой-либо сфере деятельности, а также установление запретов на осуществление отдельных видов деятельности или производства определенных видов товаров;

- необоснованно препятствовать осуществлению деятельности хозяйствующих субъектов, в том числе устанавливать не предусмотренные законодательством Российской Федерации требования к товарам или к хозяйствующим субъектам;

- устанавливать запреты или вводить ограничения на свободное перемещение товаров в Российской Федерации;

- давать хозяйствующим субъектам указания о первоочередных поставках товаров для определенной категории покупателей или о заключении первоочередных договоров;

- устанавливать покупателям ограничения выбора хозяйствующих субъектов, предоставляющих такие товары;

- предоставлять хозяйствующим субъектам доступ к информации в приоритетном порядке;

- предоставлять государственные или муниципальные преференции в нарушение требований;

- создавать дискриминационные условия;

- устанавливать и взимать не предусмотренные законодательством Российской Федерации платежи;

- давать хозяйствующим субъектам указания о приобретении товаров.

В соответствии с п. 1 и п. 2 ст. 169 УК РФ должностные лица, использующие свое служебное положение, неправоммерно отказывая индивидуальным предпринимателям и юридическим лицам в государственной регистрации или получении лицензии на осуществление определенной предпринимательской деятельности и тому подобное несут уголовную ответственность [59].

В-третьих, необходимо обеспечить восстановление имущественного положения пострадавшего предпринимателя.

Убытки, которые понес бизнесмен, вследствие, нарушения его прав должны быть полностью возмещены, включая упущенную выгоду. В соответствии с п. 2 ст. 15 Гражданского кодекса РФ под убытками понимаются все имущественные потери предпринимателя, включая упущенную выгоду, то есть ту прибыль, которую он мог бы получить, если бы его право не было бы нарушено. В Постановлении Пленума Верховного Суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 1 июля 1996 г. № 6/8 в состав реального ущерба входят не только фактически понесенные соответствующим лицом расходы, но и расходы, которые это лицо должно будет произвести для восстановления нарушенного права (п. 10), а размер неполученного дохода (упущенной выгоды) должен определяться с учетом разумных затрат, которые кредитор должен был понести, если бы обязательство было исполнено (п. 11) [43]. В соответствии с п. 7 ст. 152 ГК РФ, к таковым относится и материальная компенсация.

При их применении они должны быть как можно просты и демократичны, а также обеспечить оперативное разрешение конфликтов. Применение данных мер должно происходить в сжатые сроки.

Интересы предпринимателей получают нормативное закрепление во всех сферах системы права: гражданской, административной, трудовой, уголовной и остальных. Если права бизнесмена неправоммерно ущемляются, то применяются меры по защите прав и законных интересов, после чего права предпринимателя восстанавливаются и создаются условия для его

дальнейшего полноценного функционирования, что является для предпринимателя-потерпевшего главным. Для потерпевшего предпринимателя это и будет являться основной целью.

Право на защиту прав и законных интересов субъектов предпринимательской деятельности – это возможность применения мер правоохранительного характера для восстановления своих нарушенных или оспариваемых прав.

Предприниматель сам выбирает, какими способами защиты своих прав и в каком порядке их осуществления ему воспользоваться.

В условиях рыночной экономики для предпринимателя является приоритетным защитить частный интерес. Нарушение прав предпринимателей может возникать и со стороны органов государственной власти, может выражаться в ненадлежащем исполнении договорных обязательств контрагентом предпринимателя.

Арбитражный процессуальный кодекс РФ от 24 июля 2002 г. № 95-ФЗ регламентирует вопросы, связанные с осуществлением правосудия арбитражными судом в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности [3].

Третейские суды разрешают споры на основании нормативно-правовых актов РФ.

Например, в Арбитражный суд обратился индивидуальный предприниматель Михайлов А. А. о недействительности решения Управления Федеральной антимонопольной службы по Астраханской области от 16.07.2014 по делу № РНП-30-29-14, в связи с тем, что его включили в реестр недобросовестных поставщиков. В данном деле участвовал индивидуальный предприниматель, что свидетельствует о том, что в предпринимательской деятельности Арбитражный суд является необходимым составляющим [40].

В соответствии со ст. 125 Конституции РФ, Конституционный Суд РФ:

- по запросам органов власти рассматривает дела о соответствии нормативно-правовых актов Российской Федерации с Конституцией РФ;

- разрешает споры о соотношении компетенции между федеральными органами государственной власти и органами государственной власти субъектов Российской Федерации;

- проверяет конституционность закона в применении соответствующего дела по жалобам граждан;

- дает толкование Конституции РФ [74].

О вышеперечисленном свидетельствует судебная практика. При внесении изменений в Гражданский кодекс Российской Федерации, проверялась конституционность положений ГК РФ в связи с жалобой гражданина Е. В. Потоцкого [42].

Существует также Конституционный суд субъекта РФ, рассматривающий вопросы о соответствии нормативно-правовых актов субъекта РФ с Конституцией или уставом субъекта РФ, а также занимается толкованием Конституции (устава) субъекта.

Под защитой прав и законных интересов субъектов предпринимательской деятельности общей юрисдикции понимается совокупность организационных мер, которые осуществляются судом общей юрисдикции, чтобы защиты права и интересы предпринимателей, если спор возник не по причине осуществления предпринимательской деятельности или спор возник между предпринимателем и гражданином.

Можно сделать вывод, что споры по осуществлению предпринимательской деятельности между индивидуальными предпринимателями или юридическими лицами решаются арбитражным судом. О чем свидетельствует судебная практика [41].

Если же спор между ними возник не по причине осуществления предпринимательской деятельности, а вытекает из брачно-семейных, жилищных и иных гражданских правоотношений или спор возник между

предпринимателем и гражданином, не имеющим статуса предпринимателя, то он разрешается судом общей юрисдикции.

В соответствии со ст. 14 Гражданского кодекса РФ допускается самозащита гражданских прав. В законодательстве РФ нет четкого определения самозащиты, но установлено, что способы самозащиты должны быть соразмерны нарушению и не выходить за пределы действий, необходимых для его пресечения. Бизнесмен при осуществлении предпринимательской деятельности должен основываться на положениях статьи 14 Гражданского кодекса РФ.

Цивилизованный предприниматель для сохранения и приумножения своего капитала должен охранять свой бизнес и свое имущество.

Бизнесмен при осуществлении предпринимательской деятельности может распоряжаться юридическими и техническими средствами охраны. Чтобы сохранить свое имущество и приумножить капитал им ведется бухгалтерский учет.

Используются данные средства защиты и индивидуальными предпринимателями, и коммерческими организациями.

В коммерческих организациях установлен режим работы, который зафиксирован в уставе или положении предприятия. Режим работы состоит из регламента работы, устанавливающего распорядок дня, включающего: время начала и окончания работы, перерывы в работе, пропускной режим и так далее.

Если предприниматель решил не обращаться к специализированным организациям, то он организует собственные подразделения для охраны, которые называются службами безопасности или экономической безопасности. К примеру, коммерческие банки и крупные страховые компании имеют такие подразделения.

Нотариальные действия и будут являться документальным подтверждением ситуаций и фактов. Нотариальное удостоверение фактов и документов содействует защите нарушенных или оспариваемых прав.

В нашей стране, по сравнению с иностранными государствами не налажена система выплат пострадавшим от террористических актов, а особенно субъектам предпринимательского права. По моему мнению РФ необходимо налаживать эту систему, т. к. теракты в последнее время совершаются тысячами. От терроризма не застраховано ни одно государство, ни один человек, ни один предприниматель. Необходимо дополнить Федеральный закон «О противодействии терроризму» положениями о гарантиях возмещения вреда предпринимателям и их имуществу, пострадавшим от террористических актов. Надеемся, что государство будет стараться гарантировать защиту предпринимателям от террористических актов, а также гарантировать возмещение вреда предпринимателям, пострадавшим от террористических актов и возмещение вреда их имуществу. Считаю особенно актуальным и главным инновационным предложением государству гарантировать такие права в связи со сложившейся ситуацией в мире. Последние десятилетия теракты происходят в мире все чаще и чаще и нашу страну они не обходят мимо. Особенно актуальным считаю этот вопрос в 2015 и 2016 годах, так как российские военные пытаются уничтожить группировки «ИГИЛ» в Сирии. За что России они пытаются мстить, посылая террористов и террористов-смертников к нам. В нашей стране предпринимателям вред испорченному имуществу от террористических актов не возмещается. А вред здоровью предпринимателя, пострадавшему от терактов возмещается как обычному гражданину, а то, что он предприниматель никто не учитывает.

Дополнить указанную норму обязанностью страховать имущество юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, что позволит защитить интересы бизнеса.

Глава 3 Отдельные средства государственного регулирования и контроля за предпринимательской деятельностью

3.1 Средства и функции государственного регулирования предпринимательской деятельности

В настоящее время для обеспечения справедливого правосудия в России важным положением является норма части 2 статьи 46 Конституции Российской Федерации, согласно которой «решения и действия (или бездействие) органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений и должностных лиц могут быть обжалованы в суд».

Если применять данное конституционное положение на практике к предпринимательской деятельности оно нашло свое отражение в статье 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, в которой закреплено право граждан, организаций и иных лица обратиться в арбитражный суд с заявлением о признании недействительными ненормативных правовых актов, незаконными решений и действий (бездействия) органов, осуществляющих публичные полномочия, должностных лиц, если полагают, что оспариваемый ненормативный правовой акт, решение и действие (бездействие) не соответствуют закону или иному нормативному правовому акту и нарушают их права и законные интересы в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, незаконно возлагают на них какие-либо обязанности, создают иные препятствия для осуществления предпринимательской и иной экономической деятельности.

На сегодняшний день субъекты предпринимательской деятельности столкнулись с проблемами, возникающими при их регистрации в уполномоченном органе (федеральной налоговой службе). Данные

проблемы возникают из-за юридической «неграмотности» лиц, подготавливающих документы для государственной регистрации.

Так, к примеру, в Постановлении Арбитражного суда Поволжского округа от 16.02.2016 N Ф06-5185/2015 по делу N А12-23134/2015 суд, отказывая в удовлетворении требований физического лица о признании недействительным решения Инспекции Федеральной налоговой службы по муниципальному образованию об отказе в государственной регистрации общества, указал, что достоверность представляемых для регистрации сведений подтверждается заявителями, в отношении которых в соответствии с частью 1 статьи 25 Закона от 08.08.2001 N 129-ФЗ установлена ответственность за непредставление или несвоевременное представление необходимых для включения в государственные реестры сведений, а также за представление недостоверных сведений.

А в Постановлении Третьего арбитражного апелляционного суда от 12.02.2016 по делу N А33-15662/2015 суд указал, что по смыслу положений статьи 21 во взаимосвязи с пунктом 4 статьи 22, статьями 9 и 25 Закона от 08.08.2001 N 129-ФЗ данный Закон основывается на презумпции достоверности представляемых для внесения в Единый государственный реестр юридических лиц изменений сведений о юридическом лице, исходит из невозможности проверки достоверности указанных сведений налоговым органом в силу отсутствия у последнего соответствующих полномочий и возлагает ответственность за представление недостоверных сведений на заявителя (юридическое лицо, индивидуального предпринимателя).

В следствие чего, можно сделать вывод о том, что заявитель (учредитель, лицо, действующее без доверенности, или индивидуальный предприниматель) несет ответственность за заполненный надлежащими образом пакет документов, представленный для государственной регистрации.

Немаловажным является и заявление адреса фактического местонахождения юридического лица. Данный факт, как правило, приводит к

спорным вопросам судебной практики, так как суды трактуют нормы права по-разному: то в пользу регистрирующего органа – налогового органа, то в пользу заявителя – субъекта предпринимательской деятельности.

Руководствуясь ст. 61 ГК РФ, ст. 5, п. 1, п. 2 ст. 25 ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей», п. 2 Постановления Пленума ВАС РФ от 30.07.2013 N 61, суд удовлетворил требование о ликвидации общества, возложении обязанности по ликвидации на единственного учредителя. Как указал суд, согласно протоколу осмотра, проведенного налоговым органом, общество по адресу регистрации не находится, корреспонденция, направляемая обществу, возвращалась с пометкой «организация выбыла».

Как установил суд, общество осуществляет хозяйственную деятельность и является действующим юридическим лицом. При этом суд указал, что доказательств, подтверждающих, что общество не осуществляет свою деятельность по фактическому месту нахождения, истцом в материалы дела не представлено.

В результате чего можно прийти к выводу о неидентичности судебной практики.

В Постановлении Арбитражного суда Северо-Западного округа от 31.07.2015 N Ф07-4513/2015 по делу N А56-58079/2014 суд установил: в процессе рассмотрения дела общество предприняло попытку исправить нарушения, обратившись с заявлением о регистрации изменения адреса места нахождения, в чем ему было отказано в связи с представлением недостоверных сведений о таком адресе. Таким образом, суд удовлетворил требование о ликвидации общества в порядке, предусмотренном положениями п. 2 ст. 25 ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей», указав, что общество, уведомленное о необходимости представить достоверные сведения о месте нахождения исполнительного органа, допущенные нарушения не устранило.

Можно привести большое количество примеров судебной практики,

связанной с проблемами государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей. Но это не решит основную проблему – несовершенство законодательства не только в Российской Федерации, но и в зарубежных странах [80, с. 198]. Необходимо ужесточить контроль со стороны государства не только за процессом регистрации субъектов предпринимательской деятельности – подачей достоверных сведений при государственной регистрации, но и за финансово-хозяйственной деятельностью действующих организаций и индивидуальных предпринимателей, не допускать вывод денежных средств за пределы нашей страны в офшоры. Ведь из-за этого подрывается авторитет «чистого», открытого и общедоступного бизнеса любой страны [81, с. 267].

По смыслу статьи 1 Федерального закона № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» следует, что акт государственной регистрации юридических лиц осуществляется посредством внесения в единый государственный реестр юридических лиц сведений о создании, реорганизации и ликвидации юридических лиц, иных сведений о юридических лицах в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации.

На практике в настоящее время проблематично своевременное получение информации о зарегистрированных лицах в Едином государственном реестре.

Следует отметить, что с момента принятия Федерального закона №129-ФЗ по сегодняшний день проблемы действующего законодательства о государственной регистрации субъектов предпринимательской деятельности находят свое отражение в правовой науке неединожды.

Пути решения проблем регулирования государственной регистрации субъектов предпринимательской деятельности:

- установить принцип последовательности проверки достоверности данных, которые необходимы при осуществлении государственной

регистрации субъекта предпринимательства, а также разработать более полный перечень сведений для отказа в данной регистрации в случае предоставления недостоверных данных;

- установить обязательным проведение юридической экспертизы содержания сведений в учредительных документах на соответствие действующего на момент регистрации законодательству;

- установить принцип публичной достоверности ЕГРЮЛ в части обозначения признака «номинальности» (фиктивности) и массовости руководителя или учредителя юридического лица.

В общем, в настоящее время можно отметить, что за возврат к предварительному контролю за созданием субъектов предпринимательской деятельности при государственной регистрации выступают и представители ФНС России, применявшемуся ранее до вступления в 2002 году в силу Закона о государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей.

Одновременно в качестве меры по борьбе с созданием фирм-однодневок был принят Федеральный закон от 7 декабря 2011 г. N 419-ФЗ «О внесении изменений в Уголовный кодекс Российской Федерации и статью 151 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации» [64], который устанавливает уголовную ответственность за незаконное образование (создание, реорганизацию) юридического лица (ст. 173.1 УК РФ) и незаконное использование документов для образования (создания, реорганизации) юридического лица (ст. 173.2 УК РФ).

При проведении анализа действующего законодательства о государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, установлено, что заявительный порядок создания действует для коммерческих организаций и индивидуальных предпринимателей, явочно-нормативный - для некоммерческих организаций и разрешительный - для кредитных.

Необходимо на постоянной основе осуществлять информирование субъектов предпринимательской деятельности, а также граждан, планирующих в будущем стать такими субъектами, об изменениях действующего законодательства, порядке надлежащего заполнения форм необходимых для предъявления в регистрирующий орган документов.

3.2 Государственный контроль за деятельностью субъектов предпринимательской деятельности

Д.Н. Бахрах формулирует следующее определение административного надзора: «Административный надзор – надведомственный, специализированный, систематический контроль государственной администрации за соблюдением гражданами и организациями правовых и технико-правовых норм».

Контроль и надзор можно классифицировать в зависимости от сферы применения на следующие виды:

- 1) налоговый контроль;
- 2) таможенный контроль;
- 3) финансовый контроль;
- 4) бюджетный контроль;
- 5) банковский надзор;
- 6) валютный контроль;
- 7) государственный строительный надзор;
- 8) государственный метрологический контроль (надзор);
- 9) контроль объектов, признаваемых опасными, а также особо важных и режимных объектов;
- 10) контроль безопасности при использовании атомной энергии;
- 11) транспортный контроль;
- 12) страховой надзор;

13) санитарно-карантинный, карантинный фитосанитарный и ветеринарный контроль.

Данный перечень контроля и надзора является неполным, что позволяет рассмотреть некоторые виды государственного контроля в сфере предпринимательской деятельности и не ограничивается только общими положениями о контроле и надзоре.

В зависимости от объема деятельности, в отношении которой производится контроль, можно выделить общий контроль и специальный контроль. Большинство видов осуществляемого контроля носит специальный характер (например, налоговый, бюджетный, страховой, валютный и другие). К общему можно отнести прокурорский надзор и судебный контроль.

Каждый из этих видов контроля отражен в Федеральном законе от 26.12.2008 №294-ФЗ, который регулирует все виды отношений в области организации и осуществления государственного и муниципального контроля за защитой прав всех разновидностей юридических лиц и индивидуальных предпринимателей.

Заключение

Предпринимателю всегда было важно заниматься своей экономической деятельностью свободно. В целях отсутствия проблем с государственными органами бизнесмен должен соблюдать нормы действующего законодательства. При этом он желает получить защиту со стороны государства, путем установления государственных гарантий предпринимательской деятельности. В связи, с чем возникает острая необходимость в четко функционирующем механизме гражданско-правовой ответственности, в наличии реальных гарантий прав субъектов имущественного оборота.

Главная цель участников предпринимательско-правовых отношений направлена на получение прибыли либо на удовлетворение иных имущественных потребностей.

Возникает потребность в государственных гарантиях предпринимателям. В этом случае защита предпринимательских прав может осуществляться с помощью гражданско-правовых мер защиты.

Главной гарантией предпринимателям со стороны государства будет являться право на осуществление предпринимательской деятельности. К данному праву относится возможность свободного выбора вида и сферы своей деятельности, выбрать территорию, на которой будет осуществляться его предпринимательская деятельность, а также выбор организационно-правовой формы деятельности.

Предпринимательское право строится на принципах, которые являются основой отрасли данного права и законодательства. Нарушение одного принципа влечет за собой и несоблюдение других, что приводит к проблемам организации, функционирования и совершенствования государственных гарантий в современных условиях рыночной экономики.

Отношения, связанные с государственной регистрацией юридических лиц и граждан, осуществляющих предпринимательскую деятельность без

образования юридического лица, урегулированы Гражданским Кодексом Российской Федерации, Федеральным законом от 8 августа 2001 г. № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» и нормами специального законодательства (об акционерных обществах, об обществах с ограниченной ответственностью, о производственном кооперативе и другие).

Свидетельство установленной формы о государственной регистрации является основным и, пожалуй, самым главным документом, подтверждающим регистрацию. Срок действия регистрационного свидетельства неограничен, однако оно дает право на занятие только теми видами деятельности, которые были заявлены при прохождении процедуры государственной регистрации при создании или внесении изменений.

Гражданский кодекс Российской Федерации постоянно совершенствуется, но не достиг высшей точки своего развития и необходимость в дальнейшем прогрессировании не угасает.

Таким образом, можно сделать вывод о том, что институт государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей в законодательстве за несколько последних лет значительно продвинулся вперед, но еще требует своего дальнейшего совершенствования.

Список используемой литературы и используемых источников

1. Авдеев В.В. Государственная регистрация индивидуальных предпринимателей // Бухгалтер и закон. 2013. № 2. С. 12-21.
2. Андреев В.К. Обязательство, связанное с осуществлением предпринимательской деятельности (предпринимательский договор) // Юрист. 2015. № 16. С. 4-8.
3. Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации от 24.07.2002 N 95-ФЗ // Собрание законодательства РФ. 2002. N 30. Ст. 3012
4. Бадамшин С.К. Каримова Э.С. Процедура государственной регистрации индивидуального предпринимателя: теория и практика // Актуальные проблемы права на современном этапе развития России и Республики Башкортостан. Сибай: Изд-во ГУП РБ «СГТ», 2013. С. 40-45.
5. Бахрах Д.Н., Российский Б.В., Стариков Ю.Н. Административное право // ООО «Издательство НОРМА», 2007.
6. Берлюз Ю.А. Проблемы государственной регистрации индивидуальных предпринимателей // Развитие молодежной юридической науки в современном мире. Тамбов: Издат. дом ТГУ им. Г.Р. Державина, 2013. С. 206-210.
7. Бунин О.Ю. Аспекты справедливой уголовной ответственности подставных физических лиц в юридическом лице // Адвокат. 2016. N 3. С. 73 - 77.
8. Вайпан В.А. Источники предпринимательского права: теория и практика // Право и экономика. 2015. N 10. С. 4 - 17.
9. Виленский А.В., Лылова О.В. Specificity of the territory of small business and its state support in Russia // Экономика: вчера, сегодня, завтра. 2016. № 3. С. 186-197.
10. Власова А.С. Отказ в государственной регистрации юридического лица в связи с пороком формы представленных документов и

недостоверностью содержащихся в них сведений // Юрист. 2015. N 11. С. 42 - 46.

11. Гвоздева О.М. Конституционное право на предпринимательскую деятельность в современной России: теоретический аспект // Конкурентное право. 2014. № 4. С. 5-8.

12. Глухова Е.В. Особенности обращения взыскания на имущество индивидуального предпринимателя // Законность и правопорядок в современном обществе. 2015. № 24. С. 118-122.

13. Горбачева Е.М. Достоверность сведений, вносимых в Единый государственный реестр юридических лиц: проблемы судебной-арбитражной практики // Арбитражные споры. 2015. N 1. С. 112 - 122.

14. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 N 51-ФЗ // Собрание законодательства РФ. – 1994. - № 32. Ст. 3301.

15. Гришаев С.П. Эволюция законодательства о юридических лицах // СПС КонсультантПлюс. 2015.

16. Губин Е.П. Правовое обеспечение свободы экономической деятельности // Предпринимательское право. 2015. № 4. С. 3-9.

17. Гусева Т.А., Чуряев А.В. Комментарий к Федеральному закону «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» от 08.08.2001 № 129-ФЗ (постатейный). – Изд. 2-е перераб. и доп. – М.: ЗАО «Юстицинформ», 2008. - 145с.

18. Дирков И.И. Комментарий к Федеральному закону от 30.03.2015 N 67-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в части обеспечения достоверности сведений, представляемых при государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» // Нормативные акты для бухгалтера. 2015. N 9. С. 61 - 63.

19. Закон РСФСР от 22.03.1991 г. № 948-1 «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках» //

Ведомости СНД и ВС РСФСР. 1991. - N 16. Ст. 499.

20. Зорина Е.А. Государственная регистрация юридических лиц при их создании: сравнительно-правовой анализ законодательства Российской Федерации и Великобритании // Административное право и процесс. 2014. N 4. С. 82 - 85.

21. Зорина Е.А. Стадия досудебного обжалования решений регистрирующего органа как факультативная стадия государственной регистрации юридических лиц // Административное право и процесс. 2015. N 3. С. 69 - 71.

22. Ионов В.И. Бизнес-право. М., 1998. С. 59.

23. Князькин С.И., Юрлов И.А. Гражданский, арбитражный и административный процесс в схемах с комментариями: учебник. М.: Инфотропик Медиа, 2015. 434 с.

24. Кодекс Российской Федерации «Об административных правонарушениях» от 30.12.2001 N 195-ФЗ // Собрание законодательства РФ. 2002. - N1 (ч. 1). Ст. 1.

25. Кодификация российского частного права 2015 / В.В. Витрянский, С.Ю. Головина, Б.М. Гонгалло и другие; под ред. П.В. Крашенинникова. - М.: Статут, 2015. - 447 с.

26. Комментарий к Федеральному закону от 08.08.2001 г. N 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» (постатейный) / Гусева Т.А., Захарова Н.А., Карташова Ю.А., Кухаренко Т.А., Николаева Е.А.; под ред. Т.А. Гусевой // СПС КонсультантПлюс. 2015.

27. Конституционная экономика: Учебник для юридических и экономических вузов. Отв. ред. Гаджиев Г.А. М.: 2010. – 256 с.

28. Конституционное право Российской Федерации: учебник для студентов, обучающихся по направлению подготовки «Юриспруденция» (квалификация «бакалавр» / И.А. Алжеев, И.Б. Власенко, Е.Ю. Догадайло и другие; отв. ред. С.И. Носов. М.: Статут, 2014. 391 с.

29. Конституция РФ, принятая всенародным голосованием 12.12.1993 (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ) // Собрание законодательства РФ. 2014. №31. Ст. 4398.

30. Корпоративное право: учебник / Е.Г. Афанасьева, В.Ю. Бакшинская, Е.П. Губин и другие; отв. ред. И.С. Шиткина. 2-е изд., перераб. и доп. М: КНОРУС, 2015. 1080 с.

31. Кузнецов И.В. Правовые основы банкротства индивидуальных предпринимателей в российском праве // Современное общество и право. 2014. № 3 (16). С. 14.

32. Лаптев В.А. Правовое регулирование предпринимательства в России (исторический аспект) // Lex russica. 2015. № 4. С. 33-45.

33. Месропова С. Какими видами деятельности может заниматься ИП? // Административное право. 2014. N 2. С. 51 - 58.

34. Мохов А.А. Комментарий к Федеральному закону от 7 мая 2013 г. N 78-ФЗ «Об уполномоченных по защите прав предпринимателей в Российской Федерации»: научно-практический (постатейный). М.: КОНТРАКТ, 2014. 56 с.

35. Налоговый кодекс Российской Федерации (часть первая) от 31.07.1998 г. № 146-ФЗ // Собрание законодательства РФ. - 1998. - N 31. Ст. 3824.

36. Нефедова О.Ю. Применение арбитражными судами положений статьи 31 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации // Арбитражные споры. 2015. N 3. С. 87 - 95.

37. Николаева Т.А. Правовое регулирование экономической деятельности в Российской Федерации // Конституционное и муниципальное право. 2015. № 12. С. 24-26.

38. Определение Верховного Суда РФ от 15.07.2015 № 4-АПГ15-16 «Об отмене решения Московского областного суда от 17.04.2015 и отказе в удовлетворении заявления о признании противоречащей федеральному законодательству и недействующей ч. 8 ст. 7 Закона Московской области от

12.05.2005 № 115/2005-ОЗ «О приватизации имущества, находящегося в собственности Московской области»// Текст документа не был опубликован - СПС «Консультант Плюс».

39. Попондопуло В. Ф. Коммерческое (предпринимательское) право. М., 2003. С. 217.

40. Постановление Арбитражного суда Поволжского округа от 22.09.2015 № Ф06-491/2015 по делу № А06-8553/2014 // Текст документа не был опубликован - СПС «Консультант Плюс».

41. Постановление Арбитражного суда Центрального округа от 03.02.2016 по делу № А09-7678/2015 // Текст документа не был опубликован - СПС «Консультант Плюс».

42. Постановление Конституционного Суда РФ от 15.02.2016 № 3-П "По делу о проверке конституционности положений части 9 статьи 3 Федерального закона "О внесении изменений в подразделы 4 и 5 раздела I части первой и статью 1153 части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации" в связи с жалобой гражданина Е.В. Потоцкого" // Собрание законодательства РФ. 2016. № 8. Ст. 1167.

43. Постановлении Пленума Верховного Суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 1 июля 1996 г. № 6/8 «О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» // Текст документа не был опубликован - СПС «Консультант Плюс».

44. Постановление Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 N 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» // Текст документа не был опубликован - СПС «Консультант Плюс».

45. Постановление Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 30.07.2013 г. №61 «О некоторых вопросах практики рассмотрения споров, связанных с достоверностью адреса юридического лица» // Экономика и жизнь (Бухгалтерское приложение). - N 32. - 2013.

46. Постановление Правительства РФ от 16.03.2000 г. N 234 «О порядке заключения трудовых договоров и аттестации руководителей федеральных государственных унитарных предприятий» // Собрание законодательства РФ. 2000. N 13. Ст. 1373.

47. Постановление Правительства РФ от 17.05.2002 №319 «Об уполномоченном федеральном органе исполнительной власти, осуществляющем государственную регистрацию юридических лиц, крестьянских (фермерских) хозяйств, физических лиц в качестве индивидуальных предпринимателей» // Собрание законодательства РФ. 2002. N 20. Ст. 1872.

48. Предпринимательское право: учебник для студентов вузов, обучающихся по направлениям "Юриспруденция" и "Экономика"; по научной специальности 12.00.03 "Гражданское право; предпринимательское право; семейное право; международное частное право" / [Н. Д. Эриашвили, Н. М. Коршунов, А. В. Тумаков и другие] ; под ред.: Н. Д. Эриашвили [и другие]. - 7-е изд., перераб. и доп. - Москва : ЮНИТИ : Закон и право, 2020. - 495 с.

49. Проблемы гармонизации экономических отношений и права в цифровой экономике : Harmonization of economic relations and law in the digital economy : монография / [Андреев Владимир Константинович, Белых Владимир Сергеевич, Беляева Ольга Александровна и другие] ; ответственные редакторы В. А. Вайпан, М. А. Егорова ; Московский государственный университет им. М. В. Ломоносова, Международный союз юристов и экономистов (Франция) [и другие]. - Москва : Юстицинформ, 2020. - 279 с.

50. Рябинин В.В. Спорные вопросы, возникающие при государственной регистрации // Упрощенная система налогообложения: бухгалтерский учет и налогообложение. 2016. N 4. С. 37 - 48.

51. Салиева Р.Н. Конституционно-правовые гарантии защиты прав субъектов предпринимательской деятельности при осуществлении

государственного контроля (надзора) // Государственная власть и местное самоуправление. 2013. № 9. С. 29-31.

52. Семенихин В.В. Создание и ликвидация бизнеса: место нахождения, юридический, фактический и почтовый адреса и их соотношение с учетом письма N СА-4-14/12088 // Налоги. 2014. N 47. С. 3 - 9.

53. Скворцова Т.А., Смоленский М.Б. Предпринимательское право: учебное пособие / под ред. Т.А. Скворцовой. М.: Юстицинформ, 2014. 402 с.

54. Стригунова Д.П. О правовом статусе индивидуального предпринимателя // Юрист. 2015. № 9. С. 22-27.

55. Сябарева И.Ф. Совершенствование правового регулирования деятельности, связанной с получением дохода, и ответственности учреждений // Юрист. 2015. № 13. С. 41-46.

56. Тихомирова Л.В., Тихомиров М.Ю. Индивидуальный предприниматель: Комментарии, судебная практика, официальные разъяснения / под общ. ред. Тихомирова М.Ю. М.: Издательство Тихомирова М.Ю., 2014. 125 с.

57. Толмачева О.В. Индивидуальный предприниматель или общество с ограниченной ответственностью // Теоретические и практические аспекты развития современной цивилистической науки. Сборник научных трудов. Под ред. К.В. Бельгисовой, И.В. Петрова. Краснодар, 2014. С. 106-111.

58. Трофимова Е.В. Государственная регистрация юридических лиц в свете реформы гражданского законодательства // Законы России: опыт, анализ, практика. 2015. N 6. С. 40 - 46.

59. Уголовный кодекс Российской Федерации от 13.06.1996 N 63-ФЗ // Собрание законодательства РФ. 1996. N 25. Ст. 2954

60. Указ Президента РФ от 10.09.2012 N 1276 «Об оценке эффективности деятельности руководителей федеральных органов исполнительной власти и высших должностных лиц (руководителей высших исполнительных органов государственной власти) субъектов Российской Федерации по созданию благоприятных условий ведения

предпринимательской деятельности» // Собрание законодательства РФ. 2012. N 38. Ст. 5068.

61. Урванцева Е.В. Проблемы законодательного регулирования административного контроля и надзора за деятельностью индивидуального предпринимателя // Закон и право. 2014. № 2. С. 125-127.

62. Федеральный закон от 05.04.2010 г. N 40-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации по вопросу поддержки социально ориентированных некоммерческих организаций» // Собрание законодательства РФ. 2010. N 15. Ст. 1736.

63. Федеральный закон от 05.04.2013 N 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» // Собрание законодательства РФ. 2013. N 14. Ст. 1652.

64. Федеральный закон от 07.12.2011 г. N 419-ФЗ «О внесении изменений в Уголовный кодекс Российской Федерации и статью 151 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации» // Собрание законодательства РФ. 2011. N 50. Ст. 7361.

65. Федеральный закон от 08.05.1996г. N 41-ФЗ «О производственных кооперативах» // Собрание законодательства РФ. 1996. N 20. Ст. 2321.

66. Федеральный закон от 08.08.2001 г. № 134-ФЗ «О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при проведении государственного контроля (надзора)» // Собрание законодательства РФ. 2001. N 33 (часть I). Ст. 3436.

67. Федеральный закон от 08.08.2001 г. №129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» // Собрание законодательства РФ. – 2001. - N 33. (часть I). Ст. 3431.

68. Федеральный закон от 14.11.2002 г. №161-ФЗ «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях» // Собрание

законодательства РФ. 2002. N 48. Ст. 4746.

69. Федеральный закон от 24.07.2007 N 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» // Собрание законодательства РФ. 2007. N 31. Ст. 4006.

70. Федеральный закон от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции» // Собрание законодательства РФ. 2006. N 31 (1 ч.). Ст. 3434.

71. Федеральный закон от 26.10.2002 г. № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» // Собрание законодательства Российской Федерации. 2002. № 43. Ст. 4190.

72. Федеральный закон от 28.12.2009 г. № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» // Собрание законодательства Российской Федерации. 2010. № 1. Ст. 2.

73. Федеральный закон от 30.03.2015 г. №67-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в части обеспечения достоверности сведений, представляемых при государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» // Собрание законодательства РФ. 2015. N 13. Ст. 1811.

74. Федеральный конституционный закон от 21.07.1994 № 1-ФКЗ (ред. от 14.12.2015) «О Конституционном Суде Российской Федерации» // Собрание законодательства РФ. 1994. N 13. Ст. 1447

75. Фроловский Н.Г. Управление предпринимательскими корпорациями в Российской Федерации (правовой аспект): Дис. ... канд. юрид. наук. Белгород, 2004. С. 47.

76. Ходырев В.А. Непомнящая Н.Г. Индивидуальный предприниматель в России: физическое или юридическое лицо // Инновации в науке. 2014. № 34. С. 66-77.

77. Чорновол Е.П. Головизнин А.В. Нормативно-правовые, доктринальные и правоприменительные признаки предпринимательской деятельности // Право и экономика. 2016. № 1 (335). С. 16-22.

78. Шишмарева Т.П. Соотношение процедур ликвидации и прекращения правоспособности юридического лица // Законы России: опыт, анализ, практика. 2015. N 6. С. 51 - 55.

79. Яковлев В.Ф. Россия: экономика, гражданское право (вопросы теории и практики). М.: РИЦ ИСПИ РАН, 2000. С. 165.

80. Danton de Rouffignac, Peter. Doing business with Eastern Europe : A handb. for the 1990s / Peter Danton de Rouffignac. - London : Pitman, 1991. - XVII, 237 с.

81. Global and transnational business : Strategy a. management / George Stonehouse, Jim Hamill, David Campbell, Tony Purdie. - Chichester [etc.] : Wiley, Cop. 2000. - XVI, 463 с.

82. Hardy, Len. Successful business operations : How to develop a. exploit competitive advantage / Len Hardy. - Oxford; Cambridge (Mass.) : Blackwell, 1990. - XVI, 321 с.

83. Harrison, Andrew L. International business : Global competition from a Europ. perspective / Andrew L. Harrison, Ertuğrul Dalkiran, Ena Elsey. - Oxford : Oxford univ. press, 2000. - XXVII, 491 с.

84. Lazonick, William. Business organization and the myth of the market economy / William Lazonick. - Cambridge etc. : Cambridge univ. press, 1991. - XIV, 372 с.