

*А.С. Дрогунова**

ОСОБЕННОСТИ ЛЕГИТИМАЦИИ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ ГРАЖДАНИНА

Статья посвящена некоторым особенностям государственной регистрации деятельности граждан – индивидуальных предпринимателей. Формулируются предложения по усовершенствованию действующего законодательства в этой сфере. Автор делает вывод о необходимости существования специальных норм, отражающих специфику процедуры государственной регистрации деятельности индивидуального предпринимателя.

Одной из форм легитимации деятельности гражданина-предпринимателя является государственная регистрация его предпринимательской деятельности. Физические лица, желающие приобрести статус предпринимателя, во многих экономически развитых странах получают его после процедуры государственной регистрации. Чаще всего она осуществляется путем внесения в специальные государственные регистры – торговые реестры (в Германии, Франции, Японии и др.) – соответствующих сведений о лице.

Государственная регистрация индивидуальных предпринимателей в Российской Федерации осуществляется на основании ФЗ от 8 августа 2001г. №129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» [1] и представляет собой акт уполномоченного федерального органа исполнительной власти, осуществляемый посредством внесения в государственный реестр сведений о приобретении физическим лицом статуса индивидуального предпринимателя, прекращении физическим лицом деятельности в качестве индивидуального предпринимателя, иных сведений об индивидуальных предпринимателях.

* © Дрогунова А.С., 2007

Дрогунова Александра Сергеевна – кафедра гражданского процессуального и предпринимательского права Самарского государственного университета

Процедура государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя необходима, с одной стороны, для того, чтобы гражданин мог пользоваться гарантиями предпринимательской деятельности, а с другой — для возложения на него вытекающих из такой деятельности обязанностей, например, по налогообложению, соблюдению правил ведения указанной деятельности. Процедура государственной регистрации носит сугубо формальный характер. Регистрирующий орган не вправе рассматривать вопросы о целесообразности регистрации, соблюдении физическим лицом правовых норм (кроме относящихся непосредственно к регистрации), готовности гражданина к предпринимательству, наличия у него необходимого имущества, образования, профессиональных навыков и т.п. Его задача состоит в том, чтобы проверить полноту и правильность оформления представляемых для регистрации документов и факт оплаты заявителем государственной пошлины в установленном размере [2. С. 72-73].

Итак, сама процедура государственной регистрации состоит в следующем. Государственная регистрация индивидуального предпринимателя осуществляется по месту его жительства, как это предусмотрено в п. 3 ст. 8 Закона «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей», где это правило закреплено императивно. Данная норма защищает контрагентов индивидуального предпринимателя от возможных недобросовестных действий. Во-первых, место жительства — важный идентифицирующий признак, такой же, как и имя гражданина-предпринимателя. Во-вторых, место жительства гражданина определяет подсудность рассмотрения дел в арбитражных судах и судах общей юрисдикции [3].

Вместе с тем Закон «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» не учитывает того, что место жительства и место фактического осуществления предпринимательской деятельности довольно часто не совпадают. Гражданин может быть зарегистрирован по одному адресу, а проживать и осуществлять деятельность по другому. Согласно п.1 ст.20 Гражданского кодекса РФ [4], местом жительства признается место, где гражданин постоянно или преимущественно проживает. Иными словами, ГК РФ понимает при этом фактическое место жительства гражданина, а Закон о государственной регистрации по-другому подходит к определению места жительства гражданина: в силу подп. «д» п.2 ст.5 Закона о государственной регистрации основным фактором, позволяющим установить место жительства гражданина, является его регистрация по месту жительства. Между тем регистрация по месту жительства является лишь одним из доказательств преимущественного проживания гражданина по конкретному адресу и сама по себе не предопределяет решения вопроса о месте его жительства [5. С. 133]. Заметим еще, что ст. 3 Закона РФ от 25 июня 1993 г. №5242-1 «О праве граждан РФ на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства в пределах РФ» [6] устанавливает, что регистрация или отсутствие таковой не могут служить основанием ограничения или условием реализации прав и свобод граждан, предусмотренных Конституцией РФ, законами РФ.

Таким образом, норма п.3 ст.8 Закона «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» не соответствует нормам ГК РФ. М.Ю. Тихомиров предлагает решить данную коллизию путем включения в ст.20 ГК РФ специального правила, устанавливающего особенности определения места жительства гражданина в целях государственной регистрации индивидуальных предпринимателей [2. С. 53]. С этим трудно согласиться. Логично предложить законодателю установить в п. 3 ст.8 Закона о государственной регистрации альтернативную подведомственность: по месту жительства гражданина или по месту его пребывания (фактического осуществления предпринимательской деятельности) по выбору самого гражданина. При этом документом, подтверждающим факт регистрации по месту жительства, будет документ, удостоверяющий личность физического лица, а документом, подтверждающим факт регистрации по месту пребывания, будет свидетельство о регистрации по месту пребывания (п. 12 Правил регистрации и снятия граждан Российской Федерации с регистрационного учета по месту пребывания и по месту жительства в пределах Российской Федерации и перечня должностных лиц, ответственных за регистрацию, утв. Постановлением Правительства РФ от 17 июля 1995 г. №713 [7]). Данное правило гарантировало бы реализацию норм Конституции РФ о праве свободного передвижения и выбора места пребывания и жительства (ст. 27), о праве свободного использования своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности (ст. 34), о праве свободного распоряжения своими способностями к труду, выборе рода деятельности и профессии (ст. 37), а также соответствовало бы нормам Закона РФ от 25 июня 1993 г. №5242-1 «О праве граждан РФ на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства в пределах РФ».

По действующему законодательству факт прекращения предпринимательской деятельности гражданина также подлежит государственной регистрации.

В соответствии с Законом «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» прекращение регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя может быть осуществлено:

1) в добровольном порядке по решению самого индивидуального предпринимателя;

2) по обстоятельствам, не зависящим от воли гражданина, с которыми связана физическая невозможность действовать в качестве индивидуального предпринимателя, например, в случае смерти гражданина или признания его в установленном законом порядке недееспособным;

3) в принудительном порядке.

Некоторые индивидуальные предприниматели ошибочно полагают, что в случае добровольного прекращения своей деятельности они не обязаны обращаться в какие-либо государственные органы. Однако, согласно п. 1 ст. 22.3 Закона «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей», индивидуальные предприниматели, принявшие решение о прекращении предпринимательской деятельности, должны

представить в регистрирующий орган заявление о государственной регистрации прекращения предпринимательской деятельности по форме, утвержденной Постановлением Правительства РФ от 19 июня 2002 г. №439 «Об утверждении форм и требований к оформлению документов, используемых при государственной регистрации юридических лиц, а также физических лиц в качестве индивидуальных предпринимателей» [8], а также документ об уплате государственной пошлины.

Государственная регистрация при прекращении деятельности физического лица в качестве индивидуального предпринимателя в связи со смертью данного лица осуществляется на основании поступивших в регистрирующий орган в установленном законодательством РФ порядке сведений о государственной регистрации смерти данного лица (п.2 ст. 22.3 Закона «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей»). Представляется, что подобным образом должна осуществляться государственная регистрация и при объявлении индивидуального предпринимателя умершим (соответствующим документом будет являться решение суда об объявлении гражданина умершим), и при признании его недееспособным (соответствующим документом будет являться решение суда о признании его недееспособным). По этой причине в Закон о государственной регистрации следует внести дополнения. В п. 2 ст. 22.3 Закона необходимо включить фразу: «Государственная регистрация при прекращении деятельности физического лица в качестве индивидуального предпринимателя в связи с объявлением умершим или признанием недееспособным данного лица осуществляется на основании решения суда об объявлении гражданина умершим или недееспособным».

Государственная регистрация при прекращении физическим лицом деятельности в качестве индивидуального предпринимателя в принудительном порядке по решению суда осуществляется на основании поступившей в регистрирующий орган в установленном законодательством РФ порядке копии решения суда о прекращении деятельности данного лица в качестве индивидуального предпринимателя в принудительном порядке. К основаниям прекращения деятельности в принудительном порядке, в частности, относится принятие судом решения о признании индивидуального предпринимателя несостоятельным (банкротом).

Статья 25 ГК РФ предусматривает, что индивидуальный предприниматель, который не в состоянии удовлетворить требования кредиторов, связанные с осуществлением им предпринимательской деятельности, может быть признан несостоятельным (банкротом) по решению суда.

В настоящее время основным нормативным актом, регулирующим банкротство граждан-предпринимателей, является ФЗ от 26 октября 2002 г. №127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» [9].

Признаками банкротства индивидуального предпринимателя являются:

1) неспособность удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей, если соответствующие обязательства и (или) обязанность не исполне-

ны им в течение трех месяцев с даты, когда они должны были быть исполнены, подобный срок установлен и для юридических лиц (ст. 3 ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)»);

2) размер задолженности. Ст.6 ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» устанавливает размер задолженности для граждан – 10 тыс. руб., а для юридических лиц – 100 тыс. Закон ни слова не говорит о размере задолженности для индивидуальных предпринимателей, поэтому в юридической литературе высказываются различные точки зрения на данную проблему. Так, одни авторы считают, что размер задолженности для граждан-предпринимателей, как и для граждан, составляет 10 тыс. руб. [10. С. 209; 11. С. 208], другие – как и для юридических лиц – 100 тыс. руб. [12] На наш взгляд, размер задолженности для индивидуальных предпринимателей следует установить равным 50 тыс. руб., т.е. половину от суммы, установленной для юридического лица. Это позволит индивидуальным предпринимателям, имеющим небольшую задолженность, самостоятельно ее погасить, не опасаясь быть признанным несостоятельным. Применять правила о размере задолженности граждан или юридических лиц к гражданам-предпринимателям не совсем целесообразно, т.к. они обладают специфическим статусом, отличающимся от статуса гражданина и от статуса юридического лица, поэтому и правило о размере задолженности должно указывать на этот специфический статус.

Государственная регистрация при прекращении физическим лицом деятельности в качестве индивидуального предпринимателя в связи с принятием судом решения о признании его несостоятельным (банкротом) осуществляется на основании копии решения суда о признании его несостоятельным (банкротом), поступившей в регистрирующий орган в установленном законодательством РФ порядке (п. 3 ст. 22.3 Закона «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей»).

Порядок предоставления документов и сроки регистрации прекращения деятельности гражданина-предпринимателя, согласно ст. 8, 9 и п. 7, 8 ст. 22.3 Закона «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей», те же, что и для регистрации гражданина в качестве индивидуального предпринимателя.

Особенности легитимации предпринимательской деятельности гражданина, о которых шла речь в данной работе, дают возможность констатировать, что в российском законодательстве обязательно должны присутствовать специальные нормы, отражающие специфику процедуры государственной регистрации деятельности индивидуального предпринимателя.

Библиографический список

1. ФЗ РФ от 8 августа 2001г. №129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» // СЗ РФ. – 2001. – №33. – Ст. 3431.

2. Тихомиров, М.Ю. Индивидуальный предприниматель: гарантии деятельности, новый порядок государственной регистрации / М.Ю. Тихомиров. – М.: Изд-во М.Ю.Тихомирова, 2004. – 94 с.

3. Тихомиров, М.Ю. Государственная регистрация индивидуальных предпринимателей: новые правила / М.Ю. Тихомиров // Адвокат. — 2004. — №3 [Электронный ресурс]. — Режим доступа: Справочная правовая система «ГАРАНТ».
4. Гражданский кодекс РФ. Часть первая от 30 ноября 1994 г. №51-ФЗ // СЗ РФ. — 1994. — №32. — Ст.3301; 2002. — №12. — Ст.1093.
5. Сергеев, А.П. Гражданское право: в 3т. / под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. Т. 1. — М.: ТК Велби; Проспект, 2003. — 773 с.
6. Закон РФ от 25 июня 1993 г. №5242-1 «О праве граждан РФ на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства в пределах РФ» //Ведомости Съезда народных депутатов РФ и Верховного Совета РФ. — 1993. — №32. — Ст. 1227.
7. Правила регистрации и снятия граждан Российской Федерации с регистрационного учета по месту пребывания и по месту жительства в пределах Российской Федерации и перечня должностных лиц, ответственных за регистрацию, утв. Постановлением Правительства РФ от 17 июля 1995 г. №713 // СЗ РФ. — 1995. — №30. — Ст.2939.
8. Постановление Правительства РФ от 19 июня 2002 г. №439 «Об утверждении форм и требований к оформлению документов, используемых при государственной регистрации юридических лиц, а также физических лиц в качестве индивидуальных предпринимателей» // СЗ РФ. — 2002. — №26. — Ст. 2586.
9. ФЗ от 26 октября 2002 г. №127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)»// СЗ РФ. — 2002. — №43. — Ст. 4190.
10. Лаптев, В.В. Субъекты предпринимательского права / В.В. Лаптев. — М.: Юрист, 2003. — 236 с.
11. Гусева, Т.А. Индивидуальный предприниматель: от регистрации до прекращения деятельности / Т.А. Гусева, Н.В. Ларина. — М.: ЗАО Юстицинформ, 2004. — 304 с.
12. Телюкина, М.В. Комментарий к ФЗ от 26 октября 2002 года № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» / М.В. Телюкина // Законодательство и экономика. — 2003. — № 11 [Электронный ресурс]. — Режим доступа: Справочная правовая система «ГАРАНТ».

Статья принята в печать в окончательном варианте 13.12.2006 г.

A.S. Drogunova

PECULIARITIES OF PHYSICAL PERSON'S BUSINESS ACTIVITY LEGITIMATION

This paper deals with some peculiarities of public registration of physical person's business activity. Some suggestions, which can perfect our current legislation in this area, are formulated here. The author comes to the conclusion about the necessity of the existence of special norms which can show the specialty of businessmen's public registration procedure.