

Министерство образования и науки Республики Казахстан
Костанайский региональный университет им. А.Байтурсынова

Тастемирова Ж.А.

Экономико-правовые основы предпринимательской деятельности

Учебное пособие



Костанай, 2021

УДК 334.7 (075.8)

ББК 65.290 я73

Т23

Авторы:

Тастемирова Жанара Асылбеккызы, м.э.н, старший преподаватель кафедры экономики и финансов

Рецензенты:

Васильчук Е.В., д.э.н., профессор, кафедры бухгалтерского учета и управления КРУ им. А.Байтурсынова;

Сартанова Н.Т., к.э.н., профессор кафедры экономики и финансов КРУ им. А.Байтурсынова;

Байкадамов Н.Т., к.э.н., доцент кафедры экономики и управления КСТУ им. З. Алдамжара.

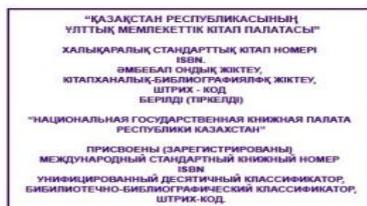
Тастемирова Ж.А. Учебное пособие «Экономико-правовые основы предпринимательской деятельности». – Костанай: КРУ им.А.Байтурсынова, 2021 г.-70 с.

ISBN 978-601-356-084-7

Учебное пособие написано в соответствии со структурой предпринимательского законодательства и учебной программой курса экономико-правовые основы предпринимательства. Может быть использовано для студентов института экономики и права.

Утвержден учебно-методическим советом КРУ им. А. Байтурсынова, протокол № 7 от 30.11.2021 г.

ББК 65.290 я73



© Костанайский региональный

Содержание

Введение.....	4
1 Понятие предпринимательской деятельности.....	5
2 Правовой статуспредпринимателя.....	8
3 Виды и формапредпринимательства РК.....	11
4 Индивидуальное предпринимательство.....	14
5 Предпринимательство юридических лиц.....	18
6 Формы государственногопредпринимательства.....	25
7 Гражданско-правовая регламентация абсолютных правпредпринимателей.	26
8 Обязательственно – правовыеотношения в предпринимательской сфере....	28
9 Особенностиорганизационныххозяйственныхсвязейв предпринимательской деятельности.....	33
10 Некоторые аспекты внешнеэкономической деятельности предпринимателей.....	35
11 Основы государственногорегулированияпредпринимательской деятельности.....	39
12Государственная защита и поддержкапредпринимательской деятельности.....	61
13 Основыконкурентногоправа.....	63
14Защитаправ потребителей.....	66
Список использованных источников.....	69
.	
.	
.	
.	

Введение

Экономико-правовые основы предпринимательской деятельности – это раздел, регулирующий предпринимательские отношения, тесно с ними связанные иные, в том числе некоммерческие отношения, а также отношения по государственному регулированию хозяйствования в целях обеспечения интересов государства и обществ.

Изучение предпринимательской деятельности, отдельные виды и формы предпринимательства, порядок приобретения статуса предпринимателя по законодательству РК, государственно-правовые формы предпринимательской деятельности, порядок лицензирования, права и обязанности предпринимателей, виды ответственности, общественно-правовые отношения в предпринимательской деятельности, правовое регулирование рекламы, биржи, внешнеэкономические договоры.

Тема №1 Понятие предпринимательской деятельности.

План лекционного занятия:

1. Понятие и признаки предпринимательской деятельности.
2. Предпринимательский риск. Понятие риска, его составные части.
3. Методы управления предпринимательским риском.

1. Предпринимательство представляет собой одну из сфер человеческой деятельности, тогда как предпринимательская деятельность – это инициативная деятельность граждан и негосударственных юридических лиц, направленная на получение дохода, основанная на собственности самих граждан (индивидуальное предпринимательство) или негосударственных юридических лиц (частное предпринимательство юридических лиц) и осуществляемая от имени граждан или негосударственных юридических лиц за их риск и под их имущественную ответственность.

Хозяйственная деятельность – один из видов экономической деятельности, осуществляемый в соответствии с правилами, установленными органами государственной власти и управления, а также хозяйствующими субъектами.

Коммерческая деятельность – вид предпринимательской деятельности, связанной с торговлей, товарооборотом.

Следовательно, понятие «хозяйственная деятельность» шире понятия «предпринимательская деятельность», а понятие «предпринимательская деятельность» шире понятия «коммерческая деятельность».

Экономическая деятельность – это самое широкое понятие, оно охватывает все товарное производство, и направлено на удовлетворение потребностей человека, обеспечение его жизнедеятельности. Экономическая деятельность является видом общепольной деятельности, осуществляемой в сфере экономики любыми правоспособными лицами, а также некоторыми коллективными образованиями без статуса юридического лица, публичными образованиями в целях создания материальных и духовных благ, удовлетворения разнообразных потребностей индивида, членов общества в целом за счет получаемого экономического дохода.

Признаки предпринимательской деятельности:

1. Самостоятельная деятельность;
2. Инициативная деятельность
3. Цель деятельности – получение прибыли;
4. Систематический характер получения прибыли;
5. Предпринимательский риск.
6. Самостоятельная имущественная ответственность;
7. Выступление в предпринимательской деятельности от своего имени

Инициативность и самостоятельность предпринимательской деятельности означают свободу выбора предпринимателем направлений и методов работы, независимое принятие решений, недопустимость произвольного вмешательства какого-либо в частные дела, беспрепятственное обеспечение прав, обеспечение их соблюдения, их судебную защиту. Предприниматель вправе самостоятельно определять любые, не противоречащие законодательству условия договора, устанавливать круг своих прав и обязанностей. Вместе с тем, инициативность и самостоятельность предпринимателя находят свое выражение в личном риске и личной имущественной ответственности, которая согласно ГК РК является повышенной. Единственным основанием освобождения предпринимателя от ответственности являются обстоятельства непреодолимой силы. Наконец деятельность предпринимателя может быть ограничена законом, но лишь по вопросам, отнесенным к исключительной компетенции государства.

Наличие собственности является основой осуществления предпринимателем своей деятельности. Согласно ст. 26 п. 4 Конституции РК каждый имеет право на свободное использование своего имущества для любой законной предпринимательской деятельности. Наряду с этим, обладание определенным имуществом делает возможным занятие предпринимательской деятельностью, т.е. является необходимым условием для осуществления предпринимательской деятельности.

Рисковый характер предпринимательской деятельности обусловлен спецификой рыночных отношений. Риск предпринимательской деятельности включает в себя как риск невыполнения или ненадлежащего выполнения договорных обязательств контрагентом, так и риск гибели или порчи имущества, используемого для осуществления предпринимательской деятельности, неполучение возможных выгод, дохода от предпринимательской деятельности. Поэтому весь комплекс ответственности по осуществлению предпринимательской деятельности лежит на предпринимателе. Понятие риска связано с понятием возможных убытков, причем в предпринимательской деятельности не имеет значения природа возникновения этих убытков, т.е. возникли эти убытки случайно, по неосторожности или в результате чьей-то недобросовестности, умысла. Это имеет значение только с точки зрения возможности выполнить в установленном порядке понесенные убытки.

Что касается извлечения прибыли и доходов, то прибыль может быть выражена как в виде денежных средств, так и в виде других материальных и нематериальных ценностей. Получение дохода может быть сопряжено с трудовым участием в любой форме, в том числе и с участием своего капитала. Размеры и возможности использования этих доходов никем и ничем не могут быть ограничены, предприниматель может самостоятельно распоряжаться прибылью от предпринимательской деятельности, оставшейся после уплаты налогов и других обязательных платежей в бюджет государства.

Систематичность предпринимательской деятельности означает, что данная деятельность не носит разовый характер и осуществляется в течении

длительного или даже не определенного времени. При этом конкретные фактические действия, составляющие содержание предпринимательской деятельности, должны быть направлены на получение прибыли и достижение конкретного конечного предпринимательского результата, который может выражаться в пользовании имуществом, продаже товаров, выполнении работ и оказании услуг.

Легализованный характер - это наличие у субъекта предпринимательской деятельности официального статуса предпринимателя, который приобретает в результате регистрации в соответствующих государственных органах в качестве предпринимателя: юридического лица или гражданина-предпринимателя без образования юридического лица, в качестве индивидуального предпринимателя. Хотя, возможно осуществление предпринимательской деятельности и без государственной регистрации, но данные лица не становятся предпринимателями автоматически, а, наоборот, могут быть привлечены к ответственности за незаконное предпринимательство, т.е. предпринимательство, осуществляемое без регистрации либо без специального разрешения (лицензии) в случаях, когда такое разрешение обязательно, или с нарушением условий лицензирования, а равно занятие запрещенными видами деятельности, если эти деяния причинили крупный ущерб гражданину, организации или государству либо сопряжены с извлечением доходов в крупном размере или производством, хранением либо сбытом подакцизных товаров в значительных размерах.

3 Осуществление предпринимательства в его любом виде связано с риском, который принято называть хозяйственным или предпринимательским.

Предпринимательский риск - вероятность (угроза) потери предпринимателем части своих ресурсов, недополучения доходов или появления дополнительных расходов в результате определенных действий.

Классификация предпринимательского риска:

- По видам предпринимательской деятельности: производственный, коммерческий, финансовый;
- По масштабности: локальный, отраслевой, страновой;
- По природе возникновения: субъективный, объективный; По возможности страхования: страхуемый, нестрахуемый.

Система управления рисками - совокупность разработанных методов и средств, уменьшающих вероятность появления рисков, либо локализирующих их последствия.

Концепция управления рисками включает в себя три основных позиции:

1. Выявление последствий деятельности предпринимателя в ситуации риска;

2. Умение реагировать на возможные отрицательные последствия этой деятельности;

3. Разработка и осуществление мер, при помощи которых могут быть нейтрализованы или компенсированы негативные результаты предпринимательских действий

Процессу управления предпринимательским риском предполагается разбивать на четыре этапа:

1. Выявление риска;
2. Оценка риска;
3. Выбор методов управления риском и их применение.
4. Оценка результатов.

Отличительной особенностью предпринимательской деятельности от других некоммерческих структур является получение прибыли как разницы между доходами и затратами

Контрольные вопросы::

1. Раскройте сущность предпринимательской деятельности.
2. Охарактеризуйте признаки предпринимательской деятельности.
3. Какая существует классификация предпринимательского риска?
4. Какие этапы содержит процессу управления предпринимательским риском?
5. Какова концепция управления предпринимательским риском?

Тема №2 Правовой статус предпринимателя.

План лекционного занятия:

1. Понятие «Предприниматель».
2. Определение правового статуса предпринимателя.
3. Порядок приобретения статуса предпринимателя по законодательству РК.

1. Субъектами предпринимательской деятельности выступают коммерческие организации и физические лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность. К иным участникам предпринимательской деятельности можно отнести: некоммерческие организации, занимающиеся предпринимательством; граждан, осуществляющих предпринимательскую деятельность без регистрации; филиалы и представительства коммерческих организаций; объединения предпринимателей - холдинги, финансово-промышленные группы, консорциумы и другие объединения без образования юридического лица.

Предприниматель - субъект предпринимательской деятельности, лицо, осуществляющее предпринимательскую деятельность. Предпринимательство как самостоятельная инициативная деятельность, осуществляемая на свой страх и риск и направленная на систематическое получение прибыли, является одной из форм реализации закрепленных в Конституции прав и свобод человека и гражданина, составляющих основу конституционного строя.

Для признания того или иного участника экономических отношений предпринимателем, он должен соответствовать определенным признакам: 1)

наличие обособленного имущества; 2) наличие предпринимательских прав и обязанностей; 3) самостоятельная имущественная ответственность; 4) государственная регистрация в качестве субъекта предпринимательской деятельности.

Для осуществления предпринимательской деятельности субъект должен обладать обособленным имуществом, поскольку предпринимательская деятельность связана с использованием имущества для достижения определенных целей. Основными правовыми формами такого обособления могут выступать право частной собственности и право хозяйственного ведения.

Правомочия, которыми наделяется субъект предпринимательской деятельности в соответствии с законом или договором, в своей совокупности образуют его хозяйственную компетенцию. Как правило, выделяют следующие виды хозяйственной компетенции: 1) общая компетенция (в соответствии с которой субъект наделяется субъективными правами и юридическими обязанностями, необходимыми для осуществления предпринимательской деятельности - общей компетенцией обладают субъекты частного предпринимательства); 2) специальная компетенция (определяется в учредительных документах и должна соответствовать целям деятельности конкретного субъекта, установленным законодательством - например, некоммерческой организации); 3) ограниченная компетенция (определяется в учредительных документах по усмотрению самого субъекта, обладающего общей компетенцией); 4) исключительная хозяйственная компетенция (устанавливается законодательством применительно к отдельным субъектам предпринимательской деятельности, которые не могут осуществлять иные виды деятельности, например, субъекты естественной монополии, банки).

2. Право на осуществление предпринимательской деятельности - одно из основных конституционных экономических прав граждан РК. При этом предпринимательская деятельность выступает как одно из проявлений гражданских прав и свобод в сфере экономики. Юридическая защита права на предпринимательскую деятельность обеспечивается такими конституционными принципами как: единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, работ, услуг и финансовых средств, поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности, признание частной собственности, юридическое равенство всех форм собственности, а также судебная защита гражданских прав.

Понятие предприниматель шире нежели понятие коммерсант. Коммерсант - лицо, осуществляющее предпринимательскую деятельность исключительно в сфере торговли, хотя в бытовом смысле понятия «предприниматель» и «коммерсант» тождественны.

Под хозяйственными правоотношениями понимается урегулированные нормами хозяйственного права отношения, возникающие в процессе осуществления предпринимательской деятельности, тесно связанной с деятельностью некоммерческого характера, а также отношения по государственному регулированию хозяйственной деятельности.

Субъекты предпринимательской деятельности должны нести ответственность по своим обязательствам всем принадлежащим им имуществом. Самостоятельная гражданско-правовая ответственность юридических лиц закреплена в статье 44 ГК РК. Однако из этого правила предусмотрен ряд исключений для: 1) специальных финансовых организаций; 2) учреждений, финансируемых учредителем; 3) государственных учреждений и 4) казенных предприятий. Например, при недостаточности денег у государственных учреждений или казенных предприятий - субсидиарную ответственность несет Правительство РК или местный исполнительный орган.

Гражданским законодателем установлена повышенная ответственность предпринимателя, которая проявляется в том, что последний несет имущественную ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств независимо от вины. Согласно статье 359 ГК РК единственным основанием, освобождающим предпринимателя от имущественной ответственности, являются форс-мажорные обстоятельства непреодолимой силы.

Помимо этого законом установлены случаи наступления солидарной ответственности: 1) участников полного товарищества, если при ликвидации окажется, что наличия имущества не хватает для покрытия всех его долгов; 2) участников товарищества дополнительной ответственностью при недостаточности сумм в размере, кратном внесенным ими вкладам, а также при банкротстве одного из участников.

Кроме того, законом установлены случаи наступления субсидиарной ответственности: 1) учредителя (участника) или собственника имущества юридического лица при банкротстве последнего, вызванного действиями его учредителя (участника) или собственника его имущества, при недостаточности средств у юридического лица; 2) членов производственного кооператива по обязательствам последнего.

Содержание хозяйственного правоотношения составляют права и обязанности его участников, являющиеся мерой возможного или должного поведения. Для уяснения конструкции правоотношения в теории права обычно прибегают к делению прав на абсолютные и относительные.

Осуществление права на занятие предпринимательской деятельностью невозможно без получения статуса предпринимателя. Это связано с государственной регистрацией гражданина в качестве предпринимателя или регистрацией юридического лица.

3. Государственная регистрация частных предпринимателей - юридических лиц осуществляется в соответствии с действующим законодательством.

Республики Казахстан (территориальным управлением юстиции на основании учредительных документов и заявления). Государственная регистрация граждан, осуществляющих предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, носит явочный характер и заключается в

постановке на учет в качестве индивидуального предпринимателя в территориальном налоговом органе по месту жительства гражданина.

В результате государственной регистрации субъект наделяется статусом предпринимателя и получает возможность в полной мере защищать свои права и законные интересы, получить льготы и преференции и т.п. Общие основания и порядок государственной регистрации юридических лиц регулируется ГК РК и Законом РК «О государственной регистрации юридических лиц и учетной регистрации филиалов и представительств» от 17 апреля 1995 года. Таким образом, для признания того или иного участника субъектом предпринимательской деятельности необходимо наличие всех вышеперечисленных признаков.

Контрольные вопросы::

1. Раскройте понятие «Предприниматель».
2. Какие выделяют виды хозяйственной компетенции?
3. Объясните процедуру государственной регистрации граждан, осуществляющих предпринимательскую деятельность без образования юридического лица

Тема №3 Виды и форма предпринимательства РК.

План лекционного занятия:

1. Субъекты предпринимательских отношений.
2. Критерии определения видов предпринимательства.
3. Виды предпринимательской деятельности.

1. В соответствии с Гражданским Кодексом РК предпринимательство - это инициативная деятельность граждан и юридических лиц, независимо от формы собственности, направленная на получение чистого дохода путем удовлетворения спроса на товары (работы и услуги), основанная на частной собственности (частное предпринимательство) либо на праве хозяйственного ведения государственного предприятия (государственное предпринимательство). Осуществляется от имени, за риск и под имущественную ответственность предпринимателя.

Основными формами предпринимательства в РК является частное и государственное предпринимательство

Правовое регулирование: за+коны о предпринимательстве, в части не урегулированной нормами гражданского законодательства. Пределы правового регулирования: ограничение м.б. только по вопросам исключительной компетенции государства: соблюдение законности, оборона и безопасность общества и граждан, налоговое, ценовое и антимонопольное регулирование, предоставление социальных гарантий, соблюдение экологических, санитарных и противопожарных норм, а также запрет издания норм оприуегированном положении гос. хоз. органов и предприятий по сравнению с частными предпринимателями.

Защита прав предпринимателей ст. 10 ГК РК, ст.5 закона.

Закон РК «О защите и поддержке частного предпринимательства» от 4.07.1992.

Частное предпринимательство - это инициативная деятельность граждан и негосударственных юридических лиц, направленная на получение дохода, основанная на собственности самих граждан (индивидуальное предпринимательство) или негосударственных юридических лиц (частное предпринимательство юридических лиц) и осуществляемая от имени граждан или негосударственных юридических лиц за их риск и под их имущественную ответственность.

Индивидуальное предпринимательство может осуществляться без образования юридического лица одним гражданином самостоятельно (личное предпринимательство) или группой граждан - индивидуальных предпринимателей (совместное предпринимательство).

Совместное в свою очередь делится еще на три формы предпринимательства супругов, осуществляемого на базе совместной собственности;

- семейное — на базе общей совместной собственности крестьянского фермерского хозяйства или общей совместной собственности на приватизированное жилище;

- простое товарищество — на базе общей долевой собственности. Государственное предпринимательство осуществляется государственным предприятием на праве хозяйственного ведения.

В соответствии со статьей 26 п. 4 Конституции Республики Казахстан каждый гражданин имеет право на свободу предпринимательской деятельности. Предпринимательская деятельность граждан без образования юридического лица регулируется нормами Гражданского кодекса (гл. 2 ГК, законами "Об индивидуальном предпринимательстве", "О лицензировании", и рядом других нормативно-правовых актов). Если иное не вытекает из законодательства по индивидуальному предпринимательству, применяются нормы, регулирующие деятельность юридических лиц. Индивидуальное предпринимательство как вид частного предпринимательства - это инициативная деятельность граждан, направленная на получение дохода, основанная на собственности самих граждан и осуществляемая от имени граждан за их риск и под их имущественную ответственность.

2. Согласно Гражданскому кодексу Республики Казахстан предпринимательская деятельность граждан (физических лиц) без образования юридического лица является одним из видов малого предпринимательства, она основана на частной собственности граждан и коммерческая по своему содержанию. Она всегда направлена на получение чистого дохода путем удовлетворения спроса на товары (работы, услуги). Субъектами индивидуального предпринимательства являются не только граждане Республики Казахстан, но и иностранцы.

Законодательством установлены два вида индивидуального предпринимательства (в дальнейшем ИП) : личное и совместное.

Личное предпринимательство осуществляется одним физическим лицом самостоятельно на базе имущества, принадлежащего ему на праве собственности, а также в силу иного права, допускающего пользование или распоряжение имуществом.

Индивидуальный предприниматель занимается своей деятельностью под своим именем. При совместном предпринимательстве все сделки, а также права и обязанности приобретаются и осуществляются от имени всех участников совместного предпринимательства, за исключением случаев, предусмотренных законодательными актами.

Регистрация гражданина в качестве индивидуального предпринимателя установлена законодательством (Законом об индивидуальном предпринимательстве) В соответствии с ним обязательной государственной регистрации подлежат индивидуальные предприниматели, которые отвечают следующим условиям:

- Использует труд наемных работников на постоянной основе

Имеют от предпринимательской деятельности совокупный годовой доход, исчисленный в соответствии с налоговым законодательством в размере, превышающем необлагаемый налогом размер совокупного годового дохода, установленный для физических лиц законодательными актами РК.

3. Регистрация носит явочный характер и заключается в постановке на учет в качестве индивидуального предпринимателя в территориальном налоговом органе по месту жительства гражданина. Видами индивидуального предпринимательства являются:

Личное предпринимательство - осуществляемое одним гражданином самостоятельно на базе имущества, принадлежащего ему на праве собственности, а также в силу иного права, допускающего пользование и (или) распоряжение имуществом.

Совместное предпринимательство - осуществляемое группой граждан (индивидуальных предпринимателей на базе имущества, принадлежащего им на праве общей совместной собственности, а также в силу иного права, допускающего совместное пользование и/или распоряжение имуществом. Причем, совместное предпринимательство может осуществляться на базе:

- общей совместной собственности (общая собственность супругов, общая собственность крестьянского (фермерского) хозяйства, общая собственность на приватизированное имущество) общей долевой собственности. Существуют формы совместного предпринимательства:

- предпринимательство супругов, осуществляемое на базе общей совместной собственности супругов

- семейное предпринимательство, осуществляемое на базе общей совместной собственности крестьянского (фермерского) хозяйства или общей совместной собственности на приватизированное имущество

- простое товарищество, при котором предпринимательская деятельность осуществляется на базе долевой собственности.

Частное предпринимательство может быть дифференцировано на три вида: 1) малое предпринимательство; 2) среднее предпринимательство; 3) крупное предпринимательство. Это общепризнанное деление, применяемое во всех странах мира.

Согласно ст. 6 Закона о частном предпринимательстве юридическое лицо, являющееся субъектом частного предпринимательства, может быть создано только в организационно - правовой форме, предусмотренной гражданским законодательством, поэтому организационно-правовыми формами частного предпринимательства коммерческих организаций могут быть хозяйственное товарищество, акционерное общество и производственный кооператив. Что касается некоммерческих организаций, которые могут быть созданы в форме учреждения, общественного объединения, потребительского кооператива, общественного фонда, религиозного объединения и в иной форме, предусмотренной законодательными актами, то они могут заниматься предпринимательской деятельностью лишь постольку, поскольку это соответствует уставным целям.

Контрольные вопросы:

1. Охарактеризуйте основные формы предпринимательства в РК.
2. Кто относится к субъектам предпринимательских отношений?
3. Перечислите критерии определения видов предпринимательства.
 4. На какие виды может быть дифференцировано частное предпринимательство?
 5. Каким условиям должны отвечать индивидуальные предприниматели в соответствии с обязательной государственной регистрацией?

Тема №4 Индивидуальное предпринимательство.

План лекционного занятия:

1. Формы предпринимательской деятельности.
2. Правовая характеристика индивидуальной предпринимательской деятельности.
3. Правовая характеристика форм совместного предпринимательства.
4. Некоторые проблемы предпринимательской деятельности граждан без образования юридического лица.

1. Для возникновения субъекта предпринимательской деятельности необходимо сознательно - волевая деятельность собственника имущества как его учредителя. Это в равной степени касается как индивидуального предпринимателя, так и юридического лица. Однако, если в

отношении индивидуального предпринимателя законодательством определен только один способ, то в отношении юридических лиц способов создания три:

1) распорядительный - путем прямого указания, распоряжения органов государственной власти или управления;

2) разрешительный - юридические лица создаются по инициативе своих учредителей;

3) явочный - для создания юридического лица таким способом не требуется разрешения государственного органа, достаточно наличие двух условий: 1. Порядок образования такого юридического лица должен быть заранее предусмотрен в законодательстве; 2. должно быть решение общего собрания членов об объединении их в организацию, отвечающую требованиям соответствующего законодательного акта.

Индивидуальный предприниматель - это лицо, осуществляющее коммерческую деятельность, приносящую доход, за свой риск и в собственных интересах. Регистрация индивидуального предпринимателя осуществляется органами юстиции (ЦОН) в трехдневный срок путем постановки на учет в простой явочной форме.

Во-первых, при регистрации индивидуального предпринимателя не создается юридического лица. Это означает, что юридически значимого обособления личного имущества от имущества, участвующего в деловом обороте, не происходит. В связи с этим при предъявлении кредиторами своих требований к такому предпринимателю под возможное взыскание подпадает все его имущество в порядке, установленном процессуальным законодательством. Поэтому такая форма предпринимательства может быть рекомендовано лишь в тех сферах бизнеса, которые не сопряжены с большим риском.

Во-вторых, на индивидуальных предпринимателей распространяются правила ведения бизнеса, предусмотренные для юридических лиц. Не случайно индивидуальные предприниматели отнесены к субъектам малого предпринимательства, также как и производственные кооперативы, все виды товариществ. Это означает, что они пользуются равными правами и несут, в основном, одинаковые юридические обязанности при осуществлении предпринимательской деятельности, свободны в заключении договоров, ответственны за их неисполнение или ненадлежащее исполнение, в том числе в части уплаты штрафных санкций и т.д. Распространяется на них и общее правило об ответственности за нарушение обязательств при осуществлении предпринимательской деятельности; они несут имущественную ответственность, если не докажут, что ненадлежащее исполнение обязательств оказалось невозможным, вследствие непреодолимой силы (форс-мажорных обстоятельств).

2. Индивидуальный предприниматель занимается своей деятельностью под своим именем. При совместном предпринимательстве все сделки, а также права и обязанности приобретаются и осуществляются от имени всех

участников совместного предпринимательства, за исключением случаев, предусмотренных законодательными актами.

Предпринимательская деятельность может осуществляться на основе общей собственности (крестьянское фермерское хозяйство) без образования юридического лица, а также на основе объединения интересов в виде кредитных товариществ (небанковская организация, осуществляющая отдельные виды банковских операций).

Физическое лицо, не использующее труд работников на постоянной основе, вправе не регистрироваться в качестве индивидуального предпринимателя при получении следующих доходов, установленных законодательством Республики Казахстан: 1) облагаемых у источника выплаты; 2) имущественного дохода; 3) прочих доходов.

3. Свидетельство государственной регистрации индивидуального предпринимателя выдается бессрочно. Для государственной регистрации индивидуальный предприниматель представляет регистрирующему органу: 1) заявление по форме, установленной регистрирующим органом; 2) документ, подтверждающий уплату в бюджет сумм сбора за государственную регистрацию индивидуальных предпринимателей; 3) копию документа, удостоверяющего личность с предъявлением оригинала; 4) фотографию размером 3,5 * 4,5 см.; 5) документ, подтверждающий местонахождение индивидуального предпринимателя (книга регистрации граждан или документ, подтверждающий право собственности на недвижимое имущество или пользования им). В случае, если заявитель не достиг совершеннолетия, к вышеперечисленным документам прилагается согласие родителей, усыновителей или попечителя, а при отсутствии такого согласия - решение суда об объявлении несовершеннолетнего полностью дееспособным.

Регистрирующий орган вправе требовать у индивидуального предпринимателя представления других документов, и должен произвести государственную регистрацию индивидуального предпринимателя не позднее 3-х рабочих дней после представления указанных выше документов.

Перерегистрация означает не создание юридического лица, а приведение в соответствии с требованиями действующего законодательства уже существующего зарегистрированного юридического лица. Согласно п. 6 ст. 42 ГК РК, юридическое лицо подлежит перерегистрации в случаях: 1) уменьшения размера уставного капитала и объявленного уставного капитала акционерного общества; 2) изменения наименования юридического лица; 3) изменения состава участников в хозяйственных товариществах и по другим основаниям.

В целях поддержки развития частного предпринимательства и снятия административных барьеров законодателем были установлены сокращенные сроки государственной регистрации (перерегистрации) субъектов предпринимательской деятельности и учетной регистрации (перерегистрации)

их филиалов и представительств. Так, государственная регистрация (перерегистрация) субъектов малого предпринимательства и учетная регистрация (перерегистрация) их филиалов и представительств должны быть произведены не позднее 3-х рабочих дней со дня подачи заявления с приложением необходимых документов.

4. Государственная регистрация (перерегистрация) субъектов среднего и крупного предпринимательства, осуществляющих свою деятельность на основании типового устава, и учетная регистрация (перерегистрация) их филиалов и представительств должны быть произведены не позднее 3-х рабочих дней со дня подачи заявления с приложением необходимых документов, а государственная регистрация (перерегистрация) иных юридических лиц и учетная регистрация (перерегистрация) филиалов и представительств, в том числе филиалов и представительств иностранных юридических лиц, - не позднее 10 рабочих дней со дня подачи заявления с приложением необходимых документов.

Реорганизация и ликвидация субъектов частного предпринимательства осуществляется на общих основаниях, установленных гражданским законодательством для юридических лиц и для конкретных организационно-правовых форм, в которых создано то или иное юридическое лицо, а также специальным законодательством.

Говоря об общих положениях прекращения деятельности юридического лица, необходимо отметить, что основными его формами являются реорганизация юридического лица и ликвидация юридического лица.

Реорганизация юридического лица производится по решению собственника его имущества или уполномоченного собственником органа, учредителей (участников), а также по решению органа, уполномоченного учредительными документами юридического лица, либо по решению судебных органов в случаях, предусмотренных законодательными актами.

Ликвидация юридического лица - это прекращение его деятельности, путем исключения из государственного регистра юридических лиц.

Ликвидация может быть добровольной и принудительной.

Субъект частного предпринимательства объявляется решением суда банкротом на основании заявления должника в суд или на основании заявления должника в суд или на основании заявления в суд кредитора, а в случаях, предусмотренных законами РК и иных лиц.

Контрольные вопросы:

1. Какие способы создания определены в отношении юридических лиц?
 2. Охарактеризуйте формы предпринимательской деятельности.
 3. Дайте правовую характеристику индивидуальной предпринимательской деятельности.
 4. Дайте правовую характеристику совместного предпринимательства.

5. Перечислите проблемы предпринимательской деятельности граждан без образования юридического лица.

Тема №5 Предпринимательство юридических лиц.

План лекционного занятия:

1. Основные организационно-правовые формы предпринимательской деятельности юридических лиц.
2. Предпринимательская деятельность негосударственных некоммерческих юридических лиц.
3. Субъекты малого предпринимательства. Критерии определения.

1. Предпринимательская деятельность может осуществляться юридическими лицами, учредителями которых могут быть как физические, так и юридические лица, и которые могут обладать имуществом на праве частной собственности, либо на праве государственной собственности - на праве оперативного управления или хозяйственного ведения.

Юридическое лицо - это организация, которая имеет в собственности, в хозяйственном ведении, оперативном управлении обособленное имущество и самостоятельно отвечает этим имуществом по своим обязательствам, выступает в гражданском обороте от своего имени, имеет самостоятельный баланс или смету и печать со своим наименованием (ст. 33 ГК РК).

Признаки юридического лица:

- Организационное единство
- Имущественная обособленность
- Самостоятельная имущественная ответственность. Выступление в гражданском обороте от своего имени

Организационное единство - выступление его в гражданских правоотношениях как единое целое, выражающее единую волю вовне. Организационное единство юридического лица находит выражение в учредительных документах юридического лица. В соответствии со ст. 41 ГК РК юридические лица РК действуют на основании Устава юридического лица.

Имущественная обособленность - выражается в обладании имущественным правом на имущество, которое отражается в балансе юридического лица (прав собственности, хозяйственного ведения и т.д.). Она предполагается с момента регистрации юридического лица. Степень ее зависит от формы собственности юридического лица. Проявлением юридической обособленности выступают самокупаемость и самостоятельный бухгалтерский баланс (п.1 ст.33 ГК РК).

Самостоятельная имущественная ответственность - базируется на имущественной обособленности, самостоятельном несении юридическим

лицом ответственности по своим обязательствам всем принадлежащим ему имуществом (ст.44 ГК РК). При этом исключается имущественная ответственность учредителей (участников) по долгам юридического лица. Одновременно, юридическое лицо несет ответственности по долгам своих учредителей, если это не предусмотрено учредительными документами.

Установлены отдельные правила о порядке ответственности юридического лица и его участников:

Обеспечение интересов кредиторов (казаные предприятия, государственные учреждения и учреждения, которые отвечают по долгам кредиторов не всем своим имуществом, а имеющимися у них деньгами - ст.207 ГК РК)

При банкротстве юридического лица, вызванного действиями его учредителя или собственника имущества

В случаях наступления солидарной или субсидиарной ответственности учредителей - ст.ст.70, 84, п.3 ст.96 ГК РК).

Теории юридических лиц. В период существования советского государства в теории гражданского права были очень популярны различные мнения о сущности юридических лиц. В основном объектом исследования являлись юридические лица — государственные предприятия и учреждения, что объяснимо в связи с доминированием государственной собственности в экономике. Наиболее развернутое понятие юридического лица применительно к государственным организациям, данное академиком А. В. Венедиктовым, вошло в юридическую литературу как "теория коллектива".

В настоящее время вопрос о сущности юридического лица столь популярен в теоретических дискуссиях ученых. Из последних высказываний в научной литературе можно отметить определение юридического лица "как целевого имущества". По мнению Е. А. Суханова, "...современная коммерческая практика содержит много доводов в пользу теории "целевого имущества", объясняющей сущность юридического лица как персонифицированного имущества, специально предназначенного для участия в гражданском или торговом (коммерческом) обороте". За рубежом относительно юридического лица наиболее популярны теория фикции и теория реальности, общностью которых является обоснование правосубъектности коллективных образований.

Какие же цели преследует законодательное регулирование статуса юридических лиц сегодня? Ответ на этот вопрос ясен из анализа функций, которые выполняет институт юридического лица:

1) Оформление коллективных интересов. Институт юридического лица определенным образом организует, упорядочивает внутренние отношения между участниками юридического лица, преобразуя их волю в волю организации в целом, позволяя ей выступать в гражданском обороте от собственного имени.

2) Объединение капиталов. Юридическое лицо, особенно такая его разновидность, как акционерное общество, является оптимальной формой долговременной централизации капиталов, без чего немыслима крупномасштабная предпринимательская деятельность.

3) Ограничение предпринимательского риска. Конструкция юридического лица позволяет ограничить имущественный риск участника суммой вклада в капитал конкретного предприятия.

4) Управление капиталом. Институт юридического лица создает основания для более гибкого использования капитала, принадлежащего одному лицу (в том числе — государству), в различных сферах предпринимательской деятельности. Отлаженное законодательство юридических лиц (прежде всего акционерное законодательство), ценных бумагах и биржах служит одним из средств управления капиталами в масштабах всей страны и поэтому является мощным фактором саморегулирования, самоорганизации рыночной экономики, способствует интернационализации хозяйственной жизни. Правоспособность и дееспособность юридического лица.

Правоспособность - это особое юридическое свойство в виде признанной законодателем общей способности иметь конкретные субъективные гражданские права и нести конкретные субъективные обязанности. В отличие от граждан, имеющих общую правоспособность, юридические лица обладают специальной правоспособностью. Юридическое лицо может иметь гражданские права и нести обязанности в соответствии с действующим законодательством и учредительными документами для реализации уставных задач (ст. 35 ГК РК). Гражданские права и обязанности возникают в результате юридических фактов, в данном случае - это сделки. Поэтому при определении правоспособности юридических лиц, прежде всего имеет значение круг сделок, которые имеет право совершать юридическое лицо. Однако, следует иметь в виду, что правоспособность некоторых видов юридических лиц максимально приближена к универсальной правоспособности. Так, правоспособности коммерческого и некоммерческого юридического лица отличаются друг от друга (п.1 ст. 35 ГК РК). Для коммерческого юридического лица характерен принцип «разрешено все, кроме запрещенного».

Дееспособность юридического лица - наступает с момента регистрации юридического лица в органах Юстиции РК. Кроме этого, юридическое лицо характеризуется деликтоспособностью - способностью отвечать за свои действия.

Филиалы и представительства юридических лиц. Согласно пунктам 1, 2 статьи 43 ГК РК, филиалом является обособленное подразделение юридического лица, расположенное вне места его нахождения и осуществляющее все или часть его функций, в том числе функции представительства.

Представительством является обособленное подразделение юридического лица, расположенное вне места его нахождения и осуществляющее защиту и представительство интересов юридического лица, совершающее от его имени

сделки и иные правовые действия. Как видно, в определениях присутствует слово «обособленное». Что это означает? Нам представляется, что в негоне следует вкладывать какой-либо особый смысл.

Таким образом, в данном случае форма имеет приоритет над содержанием даже если подразделение обладает признаками филиала или представительства, это не означает их существование де-юре. Оно может стать таковым если юридическое лицо их таковыми объявит и выполнит требуемые законодательством действия.

2. Говоря о филиалах и представительствах, следует обратить внимание их отличия. Как правило, они проявляются в объеме и характере функции этих подразделений. Из норм самого ГК РК следует вывод: круг функций представительства является более узким, поскольку филиал может выполнять и функции представительства. Здесь же отметим, что казахстанский кодекс более нивелирует отличия этих подразделений друг от друга по сравнению с ГК РФ. Так, в Российском кодексе в отношении представительства отсутствует норма о возможности совершения им сделок и иных правовых действий. Хотя в российской научной литературе на этот момент внимания, практически, не обращается: «При этом учитывалось, что «представление интересов» всегда включает в себя и совершение от имени представляемого (в данном случае - юридического лица) правовых действий». Все это, на наш взгляд, говорит о некой условности попыток отыскать отличия филиала, от представительства. Поэтому идея унификации законодательства в этой связи нам представляется далекой от фантастичной. Порядок учетной регистрации, перерегистрации и ликвидации филиалов и представительств подробно определяется Правилами государственной регистрации юридических лиц. Учетная регистрация филиала (представительства) включает в себя проверку соответствия положения о филиале (представительстве) законам республики, выдачу ему свидетельства об учетной регистрации с присвоением регистрационного номера, занесение сведений о филиале (представительстве) в Реестр. В Положении о филиале (представительстве), утверждаемом уполномоченным органом юридического лица и скрепляемом печатью, помимо иных сведений, не противоречащих законодательству РК, определяются:

- наименование и местонахождения филиала (представительства);
- наименование и местонахождения юридического лица, создавшего филиал (представительство);
- срок деятельности филиала (представительства);
- цель деятельности филиала (представительства);
- предмет деятельности филиала (представительства) некоммерческой организаций
- управление филиалом (представительством);
- условия прекращения филиала (представительства).

Для регистрации филиала (представительства) представляется заявление установленного образца и пакет документов, согласно приложению № 4к Правилам, В соответствии с пунктом 4 статьи 42 ГК РК, филиалы и

представительства подлежат перерегистрации в случае изменения наименования". Часто образующие на практике филиалы и представительства являются самостоятельными юридическими лицами, хотя и представляют собой имущественно и территориально обособленные подразделения основного, образовавшего их юридического лица (ст. 43 ГК РК). На практике они именуются иногда отделениями, конторами, агентствами и т. п., но это - отклонение от строгой юридической терминологии. Неточность терминологии проникает и в официальные документы, где можно иногда встретить указания на филиал как самостоятельное юридическое лицо, что является недопустимой для юриспруденции ошибкой. При регистрации подразделения юридического лица, обладающего качествами филиала или представительства, его следует точно отнести к одному из этих видов, хотя бы образовавшим его юридическим лицом оно было названо как-то иначе. Основным признаком и филиала, и представительства, объединяющим их, является расположение вне мест нахождения юридического лица (ст. 39 ГК РК). Такое общее определение недостаточно конкретно, так как не дает ответа на вопросы, нередко возникающие на практике: может ли филиал (представительство) находиться в одном городе с органом юридического лица? В одном районе? В одной области? Нам представляется, что в этом плане правило комментируемой статьи можно толковать так: филиал (представительство) находится вне места расположения исполнительного органа юридического лица, т. е. между расположением филиала (представительства) и расположением исполнительного органа существует территориальный разрыв, хотя бы это было в одном городе, в одном районе и т. п. Будучи частью основного юридического лица, филиал (представительство) не обладает ни одним из его основных признаков:

а) он не имеет своего обособленного имущества, имущество филиала (представительства) с учетной целью числится, как правило, на отдельном балансе, но такой баланс не является самостоятельным;

б) он (филиал) выступает не от своего имени, а от имени создавшего его юридического лица;

в) он не несет самостоятельной имущественной ответственности, напротив, за его действия отвечает основное юридическое лицо.

3. Различие между филиалом и представительством статья 43 ГК РК проводит по характеру выполняемых функций: для филиала таковыми является принципиально то же, что делает основное юридическое лицо; для представительства - совершение юридических действий от имени основного юридического лица и контроль за их исполнением. Но различие является условным, нередко и филиал занимается представительством, а представительство - производством.

Филиалы и представительства также подлежат государственной регистрации по месту их нахождения в действующих там регистрирующих органах. Поскольку филиалы и представительства являются самостоятельными юридическими лицами, то должны представить при

регистрации копии решений юридических лиц об образовании филиалов и представительств. Регистрация филиалов и представительств носит сугубоучетный характер. В таком же порядке, как казахстанские филиалы и представительства, регистрируются образованные на территории Казахстана филиалы и представительства иностранных юридических лиц. Но и здесь требуются указанные выше дополнительные документы. Будучи частью юридического лица, филиал (иногда и представительство) является подразделением, четко выделенным в организационном и производственно-финансовом планах: собственные должностные лица, свои сферы деятельности, круг разрешенных действий, производственные здания, отдельный баланс, отдельный счет в банке, отдельная (учетная) государственная регистрация. Это позволяет лучше организовать работу филиала, контроль за его деятельностью, оценку результатов работы. Этому способствует утверждаемое для каждого филиала (представительства) отдельное положение.

Статья 43 ГК РК устанавливает, что руководителей филиалов и представительств назначают уполномоченные органы основного юридического лица. И такие руководители выступают в обороте на основании доверенности, где обозначено, какие именно правовые действия (сделки) от имени основного юридического лица может совершать руководитель филиала (представительства). И обязанность, и ответственность по таким действиям возлагаются на основное юридическое лицо. Доверенности подобного рода, как правило, бывают не разовыми и не специальными, а генеральными, т. е. в общей форме определяющими, какие сделки могут совершаться неопределенным кругом третьих лиц. Если возникает необходимость совершения руководителем филиала (представительства) сделки, выходящей за пределы генеральной доверенности, на этот случай руководителю может быть выдана разовая доверенность.

В итоге законом предусмотрены два документа, определяющих правовой статус филиала или представительства: положение о филиале (п. 3 ст. 43 ГК) и доверенность, выдаваемая руководителю (п. 4 ст. 43 ГК). Возникают практически значимые вопросы:

а) какая разница в содержании и юридической направленности этих двух документов;

б) как толкуются возможные противоречия между ними.

Положение о филиале (представительстве) определяет внутри филиальные отношения и отношения между филиалом (его внутренними подразделениями) и основным юридическим лицом: цели и основные виды деятельности филиала, порядок назначения его должностных лиц, их компетенция, формы контроля, порядок передачи имущества от филиала юридическому лицу и наоборот. Доверенность же выдается конкретному, прямо названному доверенности руководителю филиала (представительства), "останавливая как круг возможных сделок, так и круг их возможных участников. Отсюда вывод: положение решает только внутренние вопросы филиала, доверенность - только внешние. Вот конкретные возникшие

на практике вопросы: действительна ли сделка, охватываемая теми границами деятельности филиала, которые очерчены положением о нем, но не охватываемая доверенностью; действительна ли сделка, входящая в содержание деятельности филиала, определенное положением, но заключенная директором, вообще не имеющим доверенности. Если же действия директора филиала, заключенные без доверенности, впоследствии получают одобрение юридического лица, они приобретают силу. На оба вопроса ответ представляется одинаковым и отрицательным: такие сделки должны признаваться недействительными.

Если же руководитель филиала (представительства) получил доверенность на совершение сделки, не разрешаемой положением, такая сделка должна быть признана действительной. Руководитель может нести ответственность за нарушение положения, но интересы того лица, которое заключило сделку, предусмотренную доверенностью, нарушаться не должны.

От филиалов и представительств следует отличать дочерние и зависимые юридические лица (см. ст. 94-95 ГК, ст. 46-50 Указа "О государственном предприятии"). Дочерние и зависимые юридические лица являются самостоятельными субъектами права, выступают в гражданском обороте от своего имени и несут самостоятельную ответственность по своим обязательствам, но основные юридические лица через специальные правовые механизмы могут влиять на принятие дочерними и зависимыми юридическими лицами решений, влияющих на характер и последствия деятельности. Поэтому, как уже указывалось выше, возможна субсидиарная ответственность основных юридических лиц за действия дочерних юридических лиц.

Все юридические лица РК делятся на коммерческие и некоммерческие. На первом месте, интересуют коммерческие юридические лица, в перечень которых включает акционерные общества, хозяйственные товарищества (товарищество с ограниченной ответственностью, товарищество с дополнительной ответственностью, командитное товарищество, полное товарищество), производственный кооператив, государственное предприятие, в соответствии с данным делением юридических лиц указывается их организационно-правовая форма.

При регистрации юридических лиц необходимо подать перечень документов в соответствии с требованиями законодательства. Регистрация юридических лиц осуществляется в течение 15 дней в органах юстиции (ЦОН). Учредительными документами являются Устав и при наличии 2-х и более учредителей - учредительный договор. Каждое юридическое лицо обладает наименованием, обособленным имуществом, выступает в гражданском обороте от собственного имени, несет самостоятельную ответственность перед контрагентами по своим обязательствам.

Малое предпринимательство. К субъектам малого предпринимательства относятся

- физические лица без образования юридического лица, занимающиеся предпринимательской деятельностью, которые могут иметь среднегодовую

численность работников не свыше 50 человек и общую стоимость активов в среднем за год не свыше 60 000-кратного расчетного показателя.

- юридические лица в следующих ОПФ: полное товарищество, коммандитное товарищество, ТОО, ТДО, ПК.

Контрольные вопросы::

1. Назовите основные организационно-правовые формы предпринимательской деятельности юридических лиц.
2. В чем заключается предпринимательская деятельность негосударственных некоммерческих юридических лиц.
3. Перечислите критерии определения субъектов малого предпринимательства.

Тема №6 Формы государственного предпринимательства.

План лекционного занятия:

1. Видовая характеристика государственно-правовых форм предпринимательской деятельности.
2. Предпринимательская деятельность государственного предприятия на праве хозяйственного ведения как форма государственного предпринимательства.

1. К государственным формам осуществления предпринимательской деятельности относится осуществление деятельности в виде акционерного общества, государственного предприятия на праве хозяйственного ведения, товарищества с ограниченной ответственностью.

Отличительной особенностью государственных юридических лиц является то, что они учреждаются государством, форма собственности имущества, принадлежащего государственному лицу, является государственной. Причем она может быть республиканской или коммунальной. Так как юридическое лицо учреждается единолично, то в перечень учредительных документов входит только устав, который определяет направления деятельности государственного юридического лица.

Право хозяйственного ведения имеет существенные особенности. Данный вид юридического лица осуществляет свою деятельность в соответствии с уставом и планом, который утверждается определенным ведомством (Министерством), т.е. собственником имущества. Доходы, полученные от осуществления предпринимательской деятельности, направляются на развитие материально-технической базы и т.д. - юридическое лицо самостоятельно распределяет и использует полученную прибыль.

2. Государство и его имущество может выступать в гражданском обороте в качестве объекта гражданского права. Термин «предприятие» применяется в законодательстве в двух значениях: как имущественный комплекс или

как организационно-правовая форма коммерческого юридического лица. В зависимости от вида государственной собственности государственные предприятия подразделяются на: находящиеся в республиканской собственности - РГП; находящиеся в коммунальной собственности - КГП. Указ предприятия определяет правовой статус предприятия, основное назначение его деятельности, и его организационно-правовую форму. Поименный перечень республиканских государственных предприятий утверждается Правительством РК. Поименный перечень коммунальных государственных предприятий утверждается соответствующими акимами. Уполномоченный орган является представителем государства, должен выражать его интересы и выполнять три его основные функции: выступает учредителем; является органом государственного управления предприятием; выполняет функцию собственника. Уполномоченные органы вправе осуществлять весь комплекс полномочий, которыми обладает государство по отношению к предприятию, тем самым государство обеспечивает сохранность государственного сектора экономики. Этой же задаче служат установленный законодательством порядок реорганизации и ликвидации государственного предприятия. Республиканские государственные предприятия обладают строгой специальной правоспособностью. Есть два вида управления государственным предприятием: внешнее; внутреннее. Возглавляет ГП его руководитель, назначаемый уполномоченным органом и несущим персональную ответственность за состояние дел на предприятии. Казенные предприятия обладают целевой правоспособностью. Цели и задачи определяются уставом заказами государства. Государственные предприятия делятся на предприятия: на праве хозяйственного ведения - государственные предприятия, которые являются коммерческими организациями; на праве оперативного управления - государственные и негосударственные юридические лица

Контрольные вопросы::

1. Охарактеризуйте государственные правовые формы предпринимательской деятельности.
2. В чем заключается предпринимательская деятельность государственного предприятия на праве хозяйственного ведения как форма государственного предпринимательства.

Тема №7 Гражданско-правовая регламентация абсолютных прав предпринимателей.

План лекционного занятия:

1. Субъективные права и обязанности предпринимателя.
2. Правовая регламентация участия предпринимателей в приватизации государственной собственности.

3. Правовая характеристика предпринимательских отношений по поводу результатов творческой деятельности.

1. Субъективные права и обязанности предпринимателя включают в себя права и обязанности, которые содержатся в Гражданском кодексе РК, в законе РК «О частном предпринимательстве». Осуществление права и обязанностей предпринимателями не должно нарушать права и интересы других субъектов предпринимательских правоотношений.

Особенности государства как субъекта собственности определяются тем, что реализация его права осуществляется через уполномоченные органы или государственные юридические лица, а в случаях, предусмотренных законодательством - негосударственными юридическими лицами и гражданами.

В качестве форм собственности гражданское законодательство выделяет частную собственность (ст. 192 ГК РК) и государственную собственность (ст. 192).

Ст. 192 ГК РК устанавливает два вида государственной собственности:

- Республиканскую коммунальную

Особым объектом собственности являются земля и ее недра, воды, растительный и животный мир и т.д. В соответствии со ст. 3

ст. 6 Конституции РК они находятся в государственной собственности. Однако земля может находиться в

Приватизация государственной собственности - это процедура перехода государственной собственности в частную собственность. В РК после геополитических изменений проводилась процедура разгосударствления.

Приватизация - это продажа государственного имущества в собственность физическим, негосударственным юридическим лицам и иностранным юридическим лицам, которая производится по воле государства, как собственника, в рамках специальных процедур, установленных законодательными актами.

Приватизация осуществляется для более инициативного и эффективного использования переданного имущества.

В Казахстане она прошла в четыре этапа. Она осуществляется путем продажи имущества на торгах в виде аукционов и тендеров. Для этого уточняется баланс, определяются долги предприятия. Продажа осуществляется уполномоченным государственным органом.

Этапы приватизации:

1. 1991-1992 г.г. Программа разгосударствления и приватизации государственной собственности Казахской ССР

2. 1993-1995 г.г. Национальная программа разгосударствления и приватизации в Республике Казахстан

3. 1996-1998 г.г. Программа приватизации государственной собственности

4. 1999-2000 г.г. Программа приватизации и повышения эффективности управления государственным имуществом.

Результатами творческой деятельности товарный знак, промышленный образец и т.д. В сфере предпринимательской деятельности результаты творческой деятельности могут передаваться, продаваться по различным договорам, ими являются лицензионные соглашения, договор опередаче исключительных прав, договор франчайзинга, авторский договор.

Контрольные вопросы::

1. Что входит в субъективные права и обязанности предпринимателя?
2. Охарактеризуйте предпринимательские отношения по поводу результатов творческой деятельности

Тема №8 Обязательственно – правовые отношения в предпринимательской сфере.

План лекционного занятия:

1. Особенности участия предпринимателей в обязательственных отношениях.
2. Основные договоры, используемые в предпринимательском обороте. (факторинг, лизинг, банковское обслуживание.)
3. Особенности предпринимательской ответственности.

1. Предпринимательский риск в обязательстве.

Обязательственное право (ОП) - это подотрасль Гражданского права. Особенность ОП - заключается в том, что оно регулирует как нормальные отношения в обществе, так и нарушение каких либо отношений.

В связи с бурным развитием рыночной экономике трансформировались обязательства как купля-продажа, залог; появились новые виды обязательств - ипотека, недвижимость, банкротство и т.д; договоров появились новые: рента, факторинг, доверительное управление, франчайзинг.

Обязательство выступает одним из эффективных и надежных инструментов правового регулирования экономики в переходный период.

Согласно ст. 268 ГК РК - обязательство - это отношение ситуация когда одно лицо (должник) обязан совершать в пользу другого лица (кредитора) определенное действие; кредитор имеет право требовать от другого исполнения его обязательств. Причем кредитор обязан принять от другого исполнения обязательства в виде действия:

1. передать имущество;
2. выполнить работу;
3. уплатить деньги;
4. либо воздержаться от какого либо действия. Отличительные признаки обязательства:

1. Это имущественное правоотношение в отличии от неимущественных гражданских правоотношений.

2. В обязательстве управомоченному лицу противостоят конкретные, обязательные лица (относительный характер правоотношения). При вещном праве управомоченному лицу противостоят неопределенный круг лиц (абсолютный характер правоотношений).

3. Обязательство опосредствует перемещение имущества и имущественных благ.

4. Обязанные лица совершают активные действия;

При вещном праве обязательные лица должны соблюдать пассивное поведение.

Система обязательного права делится на две части. Общая часть: сюда относятся нормы, которые регулируют:

- понятие и виды обязательства
- основания возникновения обязательств.
- Исполнение обязательств
- Обеспечение исполнения обязательств
- Ответственность за нарушение обязательств
- Перемена лиц в обязательстве.
- Изменения и прекращения обязательств
- Договор как основа возникновения обязательства.

2. Особенная часть состоит из отдельных институтов, которые регулируют однотипные обязательства:

- договорные
- внедоговорные
- обязательства, которые возникают из сторонних сделок (публичные обещания, награды, конкурсные обязательства).
- охранительные обязательства (возникающие из деятельности в интересах другого лица без поручения) и вследствие причинения вреда (неосновательное обогащение).

Договорные делятся в соответствии с критерием осуществляемой должником деятельности на:

А. обязательства по передаче имущества в собственность (купля - продажа, дарение, мена)

В. обязательства по передаче имущества в пользование (аренда, безвозмездное пользование имуществом, наем жилища)

С. обязательства по выполнению работ (подряд, выполнение научно-исследовательских работ, опытно-конструкторских, проектных и изыскательских)

Д. обязательства по оказанию услуг (транспорт, обязательства, перевозка, буксировка, франчайзинг, банковское обслуживание).

Субъектами обязательств являются должник и кредитор. В соответствии со ст. 269 ГК РФ кредитор и должник могут участвовать в долевом, солидарном или субсидиарном обязательстве, причем в качестве каждого из его сторон могут выступать несколько лиц.

В качестве сторон обязательства выступают все субъекты гражданского права, законодательными актами может быть предусмотрен

запрет для кого-либо из субъектов гражданского права. Например, государство и государственное юридическое лицо может выступать покупателями в сделках при приватизации государственной собственности.

Гражданское и юридическое лицо могут быть покупателями продавцами наркотических веществ. Участниками обязательства являются стороны и 3 лица. В качестве 3-х лиц в соответствии ст. 270 ГК выступают лица, которые связаны обязательствами или правоотношениями с одной из сторон обязательства.

Признаки 3-го лица:

1. оно должно быть связано каким-либо правоотношением;
2. оно должно быть связано с одной из сторон правоотношений.

Существуют три вида обязательств с участием 3-х лиц:

1. регрессивные обязательства ст. 289 ГК РК
2. обязательства в пользу 3-го лица
3. обязательства, которые используются 3-ми лицами.

Основаниями возникновения обязательства являются:

1. обязательства из основ - см. ст. 7 ГК РК
2. обязательства из сделок - 1 стор.
3. обязательства из договоров - 2 стор.
4. обязательства из неправомерных действий (причинение вреда).
5. из определенных объективных, неправомерных состояний (неосновательное сбережение, приобретение имущества)
6. административные акты; события.
7. юридические факты

Таким образом, обязательство - это имущественные относительно гражданское правоотношение, в соответствии с которым одна сторона (должник) обязуется совершить в пользу другой стороны (кредитора) определенные действия, либо воздержаться от определения действия по передаче имущества, выполнению работы, оказанию услуг.

3. Соответственно, обязательственное право (в объективном смысле) можно определить как совокупность гражданско-правовых норм (подотрасль) гражданского права, регулирующих обязательственные отношения, возникшие в связи с передачей имущества, выполнением работ, оказанием услуг.

Следует отметить, что заключение между сторонами договора еще не означало возникновение многостороннего обязательства.

Содержание обязательства составляют права и обязанности сторон, управомоченной стороне принадлежит права требования, а обязанной стороне - исполнение обязательства, долга.

Виды:

• По соотношению прав и обязанностей: односторонние, двусторонние обязательства

По определению предмета исполнения: обязательство с определенным содержанием,

• альтернативные и факультативные обязательства

По характеру взаимосвязи друг с другом: главное, дополнительное (акцессорное),

- По характеру предмета обязательства: делимые, неделимые.

По связанности с личностью должника: связанные с личностью должника и не связанные

По обязанности исполнения обязательства при множественности лиц: долевые и солидарные.

Самостоятельной разновидностью обязательства с множественностью лиц является солидарное обязательство.

Исполнение обязательства - есть совершение должником того действия (ли воздержания от действия), которого вправе требовать от него кредитор. Конкретный характер этого действия зависит от вида обязательства, исполнение которого производится.

Односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение его условий не допускаются, за исключением случаев, предусмотренных законодательством или договором (ст. 273 ГК).

Основными принципами исполнения обязательства являются:

- принцип надлежащего исполнения принцип реального исполнения.

В статье закреплён принцип надлежащего исполнения, т.е. исполнение надлежащим должником, надлежащему кредитору, в надлежащий срок, в надлежащем месте, в отношении надлежащего предмета и надлежащим способом.

С внедрением рыночных отношений подавляющее большинство требований к надлежащему исполнению определяется самими сторонами в договоре. Поэтому условия обязательства, о которых говорится в ГК, являются наиболее и чаще всего применимым способом определения надлежащего исполнения.

Законодательство может устанавливать требования надлежащего исполнения императивно, т.е. однозначно, категорично, не допуская иных вариантов. Стороны не имеют права изменять эти требования. Но в законодательстве требование может быть выражено диспозитивно с разрешением сторонам устанавливать иные правила.

В случаях, когда законодательными актами установлена обязанность выполнения требования административного акта, стороны обязаны соблюдать требования к надлежащему исполнению, установленные этими актами. Например, в ст. 13 Указа о государственном предприятии закреплено, что «для государственного предприятия выполнение заказа государства является обязательным».

Надлежащее исполнение во всех случаях прекращает обязательство и освобождает должника от исполнения обязанностей. Ненадлежащее исполнение дает кредитору основание требовать реального исполнения обязательства (п. 1 ст. 354 ГК) и применения мер гражданско-правовой ответственности.

Принцип реального исполнения сформулирован в ст. 354 ГК и заключается в необходимости исполнить обязательство в натуре, независимо от

возмещения убытков. В то же время данная статья резко ограничила применение принципа реального исполнения по сравнению с прежним законодательством.

В случае ненадлежащего исполнения обязательства возмещение убытков и уплата неустойки освобождает должника от исполнения обязательства в натуре, т.е. применяется обратный принцип.

Исполнение обязательств по общему правилу обеспечивается правом кредитора требовать его исполнения в принудительном порядке или возмещения убытков, вызванных нарушением обязательства.

Осуществление права по обязательству зависит не только от воли субъекта права, но и от воли должника.

Совершение действия по обязательству зависит от воли обязательного лица. Это придает исполнению по обязательным отношениям определенную степень риска.

В случае, предусмотренных законодательством или договором кообщим мерам обеспечения исполнения обязательств в виде ответственности должника по возмещению убытков за неисполнение обязательства за счет своего имущества используются особые средства, которые содействуют исполнению обязательства. Эти средства называются способом обеспечения исполнения обязательства.

Таким образом, под способом обеспечения исполнения обязательства в гражданском праве понимаются предусмотренные законодательством или договором специальные меры имущественного характера, стимулирующие надлежащее исполнение обязательств должником и облегчающие защиты интересов кредиторов.

Цель способа обеспечения исполнения обязательств:

1. увеличение размеров ответственности должника
2. упрощение взыскания размера ущерба (неустойка)
3. распространение ответственности должника на 3-х лиц путем вовлечения их в число обязательных лиц (гарантия, поручительство)
4. предоставляется кредиторам преимущественного удовлетворения своих требований за счет определенной вещи (залог).
5. Получение кредита безвозвратного аванса в случае отказа должника от исполнения обязательств - задаток.
6. Предоставление права кредиторам исполнять обязательства по передаче вещи или иного имущества до исполнения встречного (денежного) обязательства должником (удержание имущества).

Способ обеспечения исполнения обязательств является дополнением по отношению к основному обеспечиваемому обязательству, т.е. зависят от его действительности и законодательной силы.

Проявление дополнительного характера:

1. Обеспечиваться может лишь действительное обязательственное требование, т.е. требования, которые возникают на законном основании.
2. Обеспечительное обязательство следует судьбе основного обязательства при уступке права требования.

3. Прекращение основного обязательства независимости от оснований прекращения, влечет засобой прекращения дополнительного обеспечительного обязательства.

4. Недействительность основного обязательства влечет не действительность обеспечительного обязательства - это императивная норма.

5. Не действительность обеспечения обязательств не отражается на судьбе главного обязательства, т.е. судьба главного обязательства не зависит от судьбы дополнительного обязательства.

Основание возникновения обеспечения дополнительного обязательства:

1. соглашение сторон
2. предписание законодательства. Способы обеспечения исполнения обязательства:

1. неустойка
2. залог
3. удержание имущества должника
4. поручительство
5. гарантия
6. задаток.

Контрольные вопросы::

1. Перечислите особенности участия предпринимателей в обязательственных отношениях.
2. Какие договоры используются в предпринимательском обороте?
3. Раскройте особенности предпринимательской ответственности.

Тема №9 Особенности организации хозяйственных связей в предпринимательской деятельности.

План лекционного занятия:

1. Понятие хозяйственных связей в предпринимательской сфере.
2. Правовое регулирование предпринимательских отношений в области рекламы товаров, работ и услуг.
3. Правовое положение биржи. Видовая характеристика биржи.

1. Коммерческое представительство. Особой разновидностью добровольного представительства с существенными особенностями правового регулирования является коммерческое представительство, особенности правового регулирования которого закреплено в ст. 166 ГК. Отличительная особенность коммерческого представительства заключается в участии в представительстве особого субъекта — коммерческого представителя. Коммерческим представителем признается лицо, постоянно и самостоятельно представляющее предпринимателей при заключении ими договоров в сфере предпринимательской деятельности, не состоящее в трудовых отношениях с представляемым, действующее на основании

письменного договора последним, получающее за свою деятельность вознаграждение и обязанное действовать при исполнении данного поручения с заботливостью обычного предпринимателя. Коммерческое представительство является самостоятельным видом предпринимательской деятельности. По отношению к представляемому коммерческий представитель всегда является посторонним лицом. Представительство юридического лица в силу должностных или трудовых отношений не может быть отнесено к коммерческому представительству, так как коммерческий представитель является лицом, осуществляющим представительство в качестве предпринимательской деятельности.

2. Правовое регулирование предпринимательских отношений в области рекламы товаров, работ и услуг.

Действие Закона не распространяется на политическую рекламу. Следует сразу отметить, что отношения в данной области законодательством пока не урегулированы.

Реклама - это один из видов информации, не случайно, поэтому Закон термины «реклама» и «рекламная информация» использует как синонимы. Вместе с тем рекламу других видов информации отличает ряд признаков, которые должны присутствовать в совокупности. Итак, реклама — это информация:

а) распространяемая в любой форме (устной, письменной, с помощью рисунков, графиков и т.п.);

б) распространяемая с помощью любых средств (средств массовой информации, транспортных средств и др.);

в) о физическом или юридическом лице, товарах, идеях, начинаниях;

г) которая предназначена для неопределенного круга лиц;

д) целью которой является формирование или поддержание интереса физического, юридического лица, товарам, идеям, начинаниям;

е) которая в результате повышенного интереса к товарам, идеям, начинаниям способствует их реализации.

По осуществляемым функциям выделяют следующих субъектов рекламной деятельности: рекламодаделец, рекламопроизводитель, рекламораспространитель.

3. Правовое положение биржи. Видовая характеристика биржи.

Под товарной биржей понимается юридическое лицо, формирующая оптовый рынок путем организации и регулирования биржевой торговли, осуществляемой в форме гласных, публичных торгов, проводимых в заранее определенном месте и в определенное время по установленным ею правилам. Основной целью товарной биржи является организация и регулирование биржевой торговли.

Правовое положение фондовых бирж

Основы правового положения фондовых бирж установлены Законом «О рынке ценных бумаг» от 5.03.1997 г. (далее — Закон). В соответствии с составом данного Закона фондовой биржей признается некоммерческое юридическое

лицоорганизатор торговли на рынке ценных бумаг, не совмещающий деятельность поорганизации торговли с иными видами деятельности, за исключением депозитарной деятельности и деятельности поопределению взаимных обязательств.

Контрольные вопросы::

1. Раскройте сущность хозяйственных связей в предпринимательской сфере.
2. В чем заключается правовое регулирование предпринимательских отношений в области рекламы товаров, работ и услуг.
3. Охарактеризуйте правовое положение биржи и видовую характеристику биржи.

Тема №10 Некоторые аспекты внешнеэкономической деятельности предпринимателей.

План лекционного занятия:

1. Внешнеэкономические договоры, понятие, правовое регулирование.
2. Основные принципы внешнеэкономических договоров.
3. Договоры международной купли-продажи, правовые особенности условий исполнения и расчетов.
4. Основные формы участия иностранных инвесторов в деятельности юридических лиц РК.
5. Правовой режим свободных экономических зон.

1. В современных условиях любое государство тем или иным образом регулирует, стимулирует или ограничивает практически все сферы международных экономических связей.

Внешнеэкономическая деятельность (ВЭД) представляет собой совокупность методов и средств торгово-экономического, научно-технического сотрудничества, валютно-финансовых и кредитных отношений с зарубежными странами. Важнейшей частью ВЭД выступает внешняя торговля, которая определяется как предпринимательская деятельность в области международного обмена товарами, работами, услугами, информацией и результатами интеллектуальной деятельности.

ВЭД - это особая форма деятельности, требующая особого внимания со стороны государства. Политика государства в этой сфере определяется уровнем развития экономики, проводимая общей экономической политикой, положением страны на общем мировом рынке.

Внешнеэкономическая сфера деятельности охватывает широкий круг отношений, связанных с участием государства, его физических и юридических лиц с аналогичными зарубежными участниками и международными финансово-кредитными институтами при торговых, кредитных, инвестиционных,

долговых, расчетных, трансфертных и иных операциях. Иными словами-этоотношения резидентов снерезидентами, экономических агентов странис «остальным миром», опосредуемые системой валютных расчетов. Значительную роль и место в этих отношениях занимают финансы, каккатегория синтезирующая обязательные, вынужденные, необходимые отношения через формирование и использование финансовых ресурсов и фондов усоответствующих вышеназванных отношений. Виды ВЭД:

- внешняя торговля: экспорт и импорт.

Иностранное инвестирование: прямые и портфельные инвестиций.

- Помощь развитию: техническое и финансовое.

Взносы в международные организаций: финансово-кредитные и административные.

- Сотрудничество в сфере культуры.

Расчетыпосодержанию посольств, консульств.

Представительств. Государственное регулирование внешнеэкономической деятельности включает разнообразные формы и методы. Под методом регулирования понимают системуорганизационно-правовых и специальных мер: количественные ограничения, распределение квот и лицензий, экспортный контроль в отношении определенных видов товаров, установление государственной монополии на экспорт и (или) импорт отдельных видов товаров.

Различают две формы государственного регулирования ВЭД:

- тарифная (экономическая)нетарифная (административная) Тарифная - системаналогов и сборов.

Нетарифная - система разрешительно, запретные мероприятия, т.е. прямоевмешательство государства.

Тарифное регулирование: ВЭД уплачивает:

- 1.таможенную пошлину: экспортную и импортную.

- 2.таможенное оборудование

- 3.акцизы

- 4.НДС.

Нетарифное регулирование:

- 2.рецензирование

- 3.контроль таможенной стоимости

- 4.обязательные сертификаты товаров

- 5.таможенный контроль

Формы ВЭД:

- Кредиты

- Займы

- Поставки товаров и услуг

- Гранты

- Участие в совместных предприятиях

- Концессии Платежи в валюте.

3. Методы регулирования соответствуют формам и включают прямые и косвенные способы.

К прямым относятся административные формы регулирования: лицензии и квоты; может также устанавливаться государственная монополия внешнеэкономической деятельности. Лицензирование и квотирование экспорта и импорта используется как временные меры для целей стабилизации и насыщения внутреннего рынка в условиях ограниченности сырьевых ресурсов и товарных фондов.

Косвенные методы регулирования являются более действенными и соответствующими развитыми внешнеэкономическим отношениям.

Договоры являются правовой формой, в которую облекаются соглашения сторон, содержащие права и обязанности при осуществлении внешнеэкономической деятельности.

В свете особенностей внешнеэкономической деятельности, когда ее участники относятся к правовым системам различных государств и когда они не могут детально знать законодательство соответствующего государства, контрагентам необходимо в заключаемые договоры включать подробные условия, которые могли бы определять и регулировать любые возможные действия, а также последствия таких действий.

В случае возникновения спора между сторонами арбитражные органы обращаются прежде всего к договору как к правовому документу, определяющему права и обязанности сторон.

Во внешнеэкономической деятельности широко используются типовые проформы договоров (контрактов), разработанные, в частности, различными международными организациями и ассоциациями предпринимателей, например типовые проформы контрактов поставки (купли-продажи) зерна, оборудования, подряда, договоров фрахтования судов и т.д.

Наиболее распространенными во внешнеэкономической деятельности являются следующие виды договоров: купли-продажи (поставки), подряда, лицензионные, агентские, перевозки.

2. Основные принципы внешнеэкономических договоров.

3. Договоры международной купли-продажи, правовые особенности условий исполнения и расчетов.

Подавляющая часть международного экономического оборота приходится на куплю-продажу товаров (продукции). В связи с этим значительная роль в регулировании отношений в данной области отводится договорам (контрактам) купли-продажи. Эти договоры характеризуются не только подробным изложением условий купли-продажи, относящихся, в частности, к предмету договора, цене, формам расчета и т.д. Договоры также включают так называемые базисные условия поставок, под которыми понимаются условия поставок (продажи), сложившиеся в международном экономическом обороте. Эти условия касаются в основном места и момента передачи товара, вопросов перевозки, распределения рисков гибели или повреждения товара. Указанные условия выработаны в результате длительного применения между участниками

внешнеэкономической деятельности в различных странах и широко используются в международной практике. Они известны по названию «торговые термины».

Сборники этих терминов регулярно публикуются Международной торговой палатой. В целях единообразного понимания и применения этих терминов во внешнеэкономической практике Международная торговая палата проводит регулярную работу по унификации правил толкования.

4. Основные формы участия иностранных инвесторов в деятельности юридических лиц РК.

5. Правовой режим свободных экономических зон.

В целях создания благоприятных условий для социально-экономического развития, обеспечения торгово-экономического сотрудничества с зарубежными странами, обеспечения притока иностранного капитала создаются особые зоны. В этих зонах устанавливается особый, льготный режим внешнеэкономической деятельности. Суть этого режима заключается в следующем.

Произведенные в Особой экономической зоне товары при экспорте освобождаются от уплаты таможенных пошлин. В отношении этих товаров государство не применяет меры нетарифного регулирования. Товары считаются произведенными в Особой экономической зоне, если величина добавленной стоимости ее обработки составляет не менее 30%, а для товаров электроники и сложной бытовой техники - не менее 15% стоимости товара, и его обработка влечет за собой изменение кода товара по таможенной классификации.

Импортируемые товары также освобождаются от уплаты таможенных пошлин, а также от уплаты налога на добавленную стоимость и от уплаты акцизного сбора. Однако в отношении этих товаров не исключается применение нетарифных мер. Допускается ограничение импорта путем квотирования некоторых видов товаров.

Обретение независимости позволило Казахстану наладить практически все формы внешнеэкономических связей со многими развитыми и развивающимися государствами, перестроить отношения с прежними партнерами, продвинуться по пути интеграции в мировой рынок. Либерализация внешнеэкономической деятельности, устранившая монополию государства в этой сфере, позволила предприятиям, фирмам и частным лицам свободно устанавливать контакты с зарубежными партнерами, заложила конкурентные основы в этой сфере деятельности. В настоящее время в республике происходит интенсивный рост числа совместных предприятий, открываются представительства крупнейших компаний мира, разрабатываются и осуществляются проекты совместной разработки природных ресурсов и переработки сырья и материалов, внедрение прогрессивных технологий в аграрной сфере и т.п.

Контрольные вопросы:

1. Перечислите основные принципы внешнеэкономических договоров.

2. Охарактеризуйте основные формы участия иностранных инвесторов в деятельности юридических лиц РК.
3. Раскройте сущность правового режима свободных экономических зон.

Тема №11 Основы государственного регулирования предпринимательской деятельности.

План лекционного занятия:

1. Порядок и форма лицензирования: - медицинского обслуживания, страхования, ветеринарного обслуживания, аудиторской деятельности, лицензирование деятельности по хранению зерна на хлебоприемных предприятиях.

2. Процедура банкротства предпринимателей.

3. Цели и объекты стандартизации и сертификации.

1. Важнейшие вопросы, которые постоянно волнуют предпринимателей как настоящих, так и будущих - это: 1) Ответственность в случае нарушения или неисполнения действующего в государстве законодательства по бизнесу; 2) Проверки со стороны государственных органов. Как вести себя проверяемыми, и что для этого необходимо знать?

Об этом, в основном, и пойдет речь в данном уроке.

Прежде всего подчеркнем, что государственное регулирование и государственный контроль бизнеса должны быть, и они закреплены законодательством.

Целями государственного регулирования частного предпринимательства являются создание благоприятных условий для развития частного предпринимательства и защита интересов государства и прав потребителей.

Государственный же контроль за частным предпринимательством представляет собой деятельность государственных органов в пределах их компетенции, направленную на обеспечение соблюдения физическими и юридическими лицами требований законодательства Республики Казахстан.

Отметим, что государственный контроль может носить как предупредительно-профилактический, так и карающий характер (за совершенное правонарушение или преступление в области предпринимательства).

Поэтому вначале рассмотрим вопросы ответственности субъектов предпринимательской деятельности.

Ответственность предпринимателей

В общем понимании под ответственностью предпринимателей понимается обязанность совершить действия, направленные на восстановление неисполненных, установленных (к примеру, договором) обязательств, нарушенных прав хозяйствующих субъектов, клиентов, работников, государства.

Выделяют гражданско-правовую, административную и уголовную ответственность. Хотя имеет место также дисциплинарная, материальная, моральная ответственность.

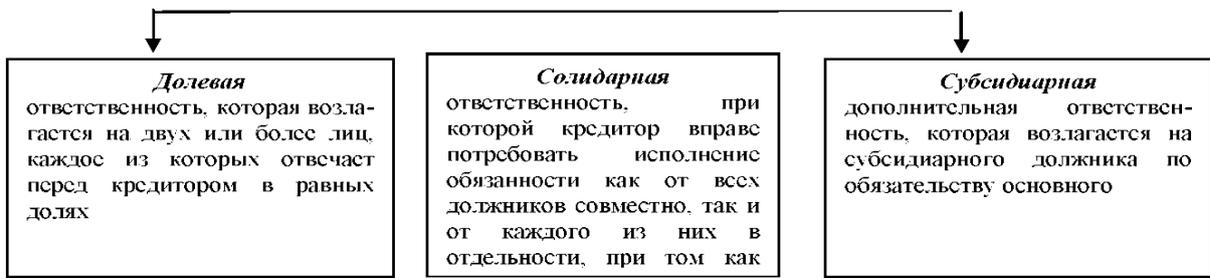
Но, прежде всего, это гражданская ответственность, определенная гражданским правом РК (Гражданским кодексом), и которая, как правило, возникает из договорных или внедоговорных отношений и носит имущественный, компенсационный характер и подразделяется на договорную, внедоговорную, долеую, субсидиарную и солидарную см. Рисунок 1.

Основанием же для освобождения от ответственности являются: отсутствие состава преступления, непреодолимая сила (форс-мажор), истечение срока исковой давности (по гражданским делам - три года, налоговым обязательствам - 5 лет). Вина кредитора является основанием для уменьшения размера ответственности.

Как мы уже отмечали, видами юридической ответственности являются также административная и уголовная ответственность. Кратко расскажем и о них.

Так, административная ответственность возникает при совершении (противоправных, виновных (умышленных или неосторожных) действий либо бездействия субъектами предпринимательства административных правонарушений, за которые Кодексом РК об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность, а уголовная ответственность - при совершении преступления, то есть деяния, содержащего все признаки состава преступления, предусмотренного Уголовным кодексом РК от 16 июля 1997 г. № 167-І.





Основными формами ответственности за нарушение обязательства являются: возмещение убытков, уплата неустойки, потеря задатка или иные

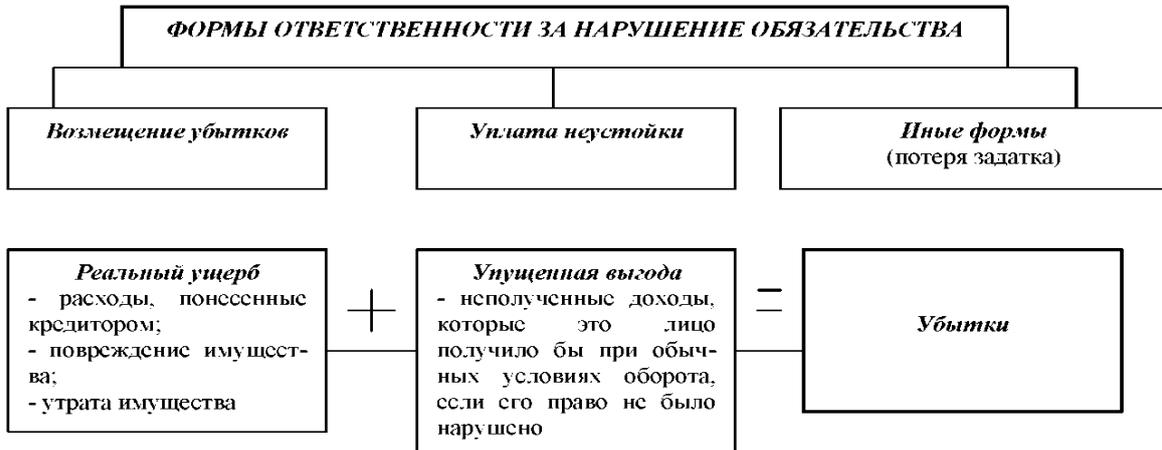


Рисунок 1 – Виды и формы ответственности

Предприниматель должен знать, что Кодекс Республики Казахстан об административных правонарушениях содержит специальные главы, посвященные административным правонарушениям в области предпринимательской деятельности; в области торговли и финансов, а также в области налогообложения (главы 14 - 16).

По главе 14 «Административные правонарушения в области предпринимательской деятельности» наиболее часто встречающимся административным правонарушениям относятся следующие:

- занятие запрещенными видами предпринимательской деятельности (ст. 143);

- незаконное использование чужого товарного знака, знака обслуживания, наименования места происхождения товара или фирменного наименования (ст. 145);

- лжепредпринимательство (ст. 154).

По главе 15 «Административные правонарушения в области торговли и финансов» наиболее часто встречающимся административным правонарушениям относятся следующие:

- обман потребителей (ст. 159);

- незаконная торговля товарами или иными предметами (ст. 162);

- продажа товаров без документов (ст. 164);

-нарушение законодательства бухгалтерском учете и финансовой отчетности физическими и должностными лицами (ст. 178);

-нарушение законодательства бухгалтерском учете и финансовой отчетности юридическим лицом (ст. 179);

-уклонение от проведения обязательного аудита (все предприятия с иностранным участием подлежат обязательному ежегодному аудиту) (ст.186).

По главе 16 «Административные правонарушения в области налогообложения» наиболее часто встречающимся административным правонарушениям относятся следующие:

-нарушение срока постановки на регистрационный учет в налоговом органе (ст. 205);

-непредставление налоговой отчетности, а также документов, необходимых для проведения мониторинга налогоплательщика (ст. 206);

-сокрытие объектов налогообложения (ст. 207);

-занижение сумм налогов и других обязательных платежей в бюджет (ст. 209);

-выписка фиктивного счета-фактуры (ст. 211);

-нарушение правил ввоза, транспортировки, производства, хранения и реализации подакцизных товаров (ст. 213);

-нарушение порядка и правил маркировки (ст. 214);

-нарушение порядка применения контрольно-кассовых машин (ст. 215).

Отметим, что в других главах кодекса содержатся отдельные статьи,

предусматривающие ответственность за совершение правонарушений, связанных с предпринимательской деятельностью. Из них наиболее часто встречающимся административным правонарушениям относятся следующие:

-производство строительных, строительно-монтажных, ремонтно-восстановительных работ при возведении и реконструкции объектов, переоборудование и перепланировка жилых помещений без утвержденной в установленном порядке проектной документации, проведения экспертизы или без разрешения на производство строительных работ;

-эксплуатация объектов и комплексов, не введенных в установленном порядке в эксплуатацию;

-порча земли и нарушение экологических требований по охране окружающей среды;

-нарушение правил привлечения и использования в Республике Казахстан иностранной рабочей силы.

Административным кодексом предусмотрена ответственность как юридических, так и в отдельных статьях - ответственность должностных лиц организации. Ее несут руководитель и иные работники, выполняющие в предпринимательских структурах управленческие функции, совершившие административные правонарушения в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных обязанностей.

Ответственность за правонарушения предусмотрена в виде штрафов от пяти до двух тысяч месячных расчетных показателей, а в отдельных случаях и

больше. В некоторых случаях штраф исчисляется в процентном соотношении от суммы. Например, сокрытие налогоплательщиком -юридическим лицом объектов налогообложения - влечет штраф в размере пятидесяти процентов от стоимости сокрытых объектов налогообложения.

Кроме штрафов, кодекс содержит в качестве дополнительных или самостоятельных следующие меры административно-правового воздействия:

- административный арест на срок до 15 суток;
- конфискацию товаров и транспортных средств, являющихся непосредственными объектами правонарушений;
- приостановление действия лицензии, специального разрешения или квалификационного аттестата (свидетельства) и др.

Еще более тяжелые наказания установлены Уголовным кодексом Республики Казахстан, который содержит специальную главу, посвященную уголовным преступлениям в сфере предпринимательской деятельности **«Преступления в сфере экономической деятельности»**. К ним относятся следующие преступления:

- воспрепятствование законной предпринимательской деятельности (ст. 189);
- незаконное предпринимательство (ст. 190);
- лжепредпринимательство (ст. 192);
- легализация денежных средств или иного имущества, приобретенного незаконным путем (ст. 193);
- незаконное использование товарного знака (ст. 199);
- нарушение порядка и правил маркировки подакцизных товаров акцизными марками, подделка и использование акцизных марок (ст. 208);
- экономическая контрабанда (ст. 209);
- уклонение от уплаты таможенных платежей и сборов (ст. 214);
- нарушение законодательства РК о бухгалтерском учете и финансовой отчетности (ст. 218) и др.

Уголовная ответственность предусмотрена в виде:

- штрафов от 25 до 25000 месячных расчетных показателей или в размере заработной платы либо другого дохода осужденного за период от 2 недель до 1 года;
- лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью от 1 года до 5 лет в качестве основного наказания и от 6 месяцев до 3 лет в качестве дополнительного наказания;
- привлечения к общественным работам от 60 часов до 240 часов;
- исправительных работ от 2 месяцев до 2 лет;
- ареста от 1 месяца до 6 месяцев;
- лишения свободы от 6 месяцев до 15 лет с конфискацией имущества или без таковой.

Конечно, после приведенных мер наказания, предусмотренных Кодексом об административных правонарушениях, и, особенно, Уголовным кодексом РК, у отдельных читателей возникнет вопрос: «А стоит ли вообще открывать свое

собственное дело?». Наш ответ и совет один. Стоит. Так как наказания, определенные законодательством РК, возможны лишь в тех случаях, когда Вы работаете вне правового поля, грубо попираете нормы законов, занимаетесь лжепредпринимательством, теневым бизнесом и т.д. Тем более что большим подспорьем для предпринимателей стало то, что 17 июля 2009 года Глава государства подписал Закон «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Казахстан по вопросам частного предпринимательства» № 188-IV, упрощающий порядок проведения проверок. И он теперь впервые стал практически единым для всех государственных органов, существенные изменения внесены в восемь кодексов и почти 70 законов государства. Основной же закон о проверках, которым должны теперь руководствоваться государственные служащие и предприниматели - это Закон «О частном предпринимательстве», с внесенными изменениями и дополнениями. И как мы уже отмечали, он должен быть настольной книгой каждого предпринимателя. Ну а дальше о конкретных вопросах, касающихся проверок.

Общие положения о проверках. Виды проверок. Во-первых, каждый предприниматель должен четко, раз и навсегда уснить себе следующее: контролировать субъектов малого предпринимательства могут только государственные органы, наделенные контрольно-надзорными функциями, и только по тем видам контроля, которые определены законодательством (см. Приложение к Закону РК «О частном предпринимательстве» от 31 января 2006 года № 124-III). Во-вторых, согласно **37 Закона РК «О частном предпринимательстве»**, государственные органы осуществляют контроль за частным предпринимательством в соответствии с возложенными на них контрольными и надзорными функциями.

В-третьих, в соответствии с Законом Республики Казахстан от 22 декабря 2003 года № 510-III «О государственной правовой статистике и специальных учетах» предусмотрена обязательная государственная регистрация всех проверок, осуществляемых государственными органами РК, в том числе и субъектов частной предпринимательской деятельности (п. 10 ст. 12). Данную регистрацию и ведение специального учета осуществляют территориальные органы Комитета по правовой статистике и специальным учетам Генеральной прокуратуры РК. Теперь о том, что такое проверка.

Проверка субъекта частного предпринимательства - одна из форм государственного контроля, который проводят уполномоченные на осуществление контрольных и (или) надзорных функций государственные органы, путем совершения одного из следующих действий:

1) посещения проверяемого объекта должностным лицом государственного органа;

2) запроса необходимой информации, касающейся предмета проверки, за исключением истребования необходимой информации при проведении иных форм государственного контроля;

3) вызова субъекта частного предпринимательства с целью получения информации о соблюдении субъектом частного предпринимательства требований законов РК.

В соответствии с Законом «О частном предпринимательстве» (ст. 37-1) выделяют следующие виды проверок. См. Рисунок 2.



Рисунок 2 – Виды проверок

Дадим отдельным проверкам более подробную характеристику.

Плановая проверка - проверка, назначаемая уполномоченным на осуществление контрольных и (или) надзорных функций государственным органом, в отношении конкретного субъекта частного предпринимательства, на основании плана проверок, утвержденного уполномоченным органом в соответствии с системой оценки рисков и учетом установленных временных интервалов (периодов) по отношению к предшествующим проверкам с целью предупреждения угрозы жизни и здоровью человека, окружающей среде, законным интересам физических и юридических лиц, государства.

Внеплановая проверка - проверка, назначаемая уполномоченным государственным органом в отношении конкретного субъекта частного предпринимательства, с целью устранения непосредственной угрозы жизни и здоровью человека, окружающей среде, законным интересам физических и юридических лиц, государства.

Плановые и внеплановые проверки могут проводиться в отношении нескольких субъектов частного предпринимательства одновременно только по соблюдению требований налогового законодательства Республики Казахстан по вопросам:

- 1) постановки на регистрационный учет в налоговых органах;
- 2) наличия контрольно-кассовых машин;

3) наличия лицензии, разрешения на отпуск этилового спирта, патента, регистрационной карточки, указанной в статье 574 Налогового кодекса Республики Казахстан.

Кроме того, надо знать, что в соответствии с законодательством основаниями внеплановой проверки субъектов частного предпринимательства являются:

1) контроль исполнения предписаний (постановлений, представлений, уведомлений) об устранении выявленных правонарушений в результате проверки и по результатам иных форм государственного контроля;

2) получение информации и обращений от физических и юридических лиц, государственных органов, депутатов Парламента Республики Казахстан и местных представительных органов о причинении либо об угрозе причинения существенного вреда жизни, здоровью людей, окружающей среде и законным интересам физических и юридических лиц, государства;

3) встречная проверка в отношении третьих лиц, с которыми проверяемый субъект частного предпринимательства имел гражданско-правовые отношения, с целью получения необходимой для осуществления проверки информации;

4) инициативное обращение субъекта частного предпринимательства о проведении проверки его деятельности;

5) реорганизация субъекта частного предпринимательства, если в отношении него была намечена встречная плановая проверка;

6) повторная проверка, связанная с обращением субъекта частного предпринимательства о несогласии с первоначальной проверкой;

7) основания, предусмотренные Уголовно-процессуальным кодексом Республики Казахстан;

8) обращения налогоплательщика, сведения и вопросы, определенные статьей 627 НК РК.

Проведение иных видов проверок, не установленных законодательством РК, запрещается. Законодательство не предусматривает проведение внеплановых проверок по анонимным заявлениям, жалобам, сообщениям, поступившим в контролирующий орган, в отношении деятельности хозяйствующего субъекта.

Плановые и внеплановые проверки подразделяются на:

1) комплексные проверки;

2) тематические проверки.

Комплексная	проверка-проверка деятельности субъекта	частного
предпринимательства	по комплексу вопросов соблюдения требований	законов
Республики Казахстан и	постановлений Правительства Республики Казахстан.	
Тематическая	проверка-проверка деятельности субъекта	частного
предпринимательства	по отдельным вопросам соблюдения требований	законов

Предприниматели, знаете, что государственные органы обязаны сформировать и постоянно вести ведомственные системы оценки рисков, связанных деятельностью субъектов частного предпринимательства.

Система оценки рисков - это комплекс мероприятий, определенный и проводимый уполномоченным на осуществление контрольных и надзорных функций государственным органом, с целью планирования проверок.

Риск- вероятность причинения вреда в результате деятельности субъекта частного предпринимательства жизни или здоровью человека, окружающей среде, имущественным интересам государства с учетом степени тяжести его последствий.

Внимание! В Казахстане в зависимости от степени риска государственные органы должны определить и относить субъекты частного предпринимательства к группам высокого, среднего или незначительного риска и определять для них периодичность проведения плановых проверок, не реже:

одного раза в год - при высокой степени риска;

одного раза в три года - при средней степени риска;

В области ветеринарии, карантин и защиты растений, семеноводства, зернового и хлопкового рынка эти сроки составляют:

один раз в полгода - при высокой степени риска;

один раз в год - при средней степени риска;

один раз в три года - при незначительной степени риска;

2) в области санитарно-эпидемиологического контроля:

один раз в месяц - при высокой степени риска;

один раз в квартал - при средней степени риска;

один раз в год - при незначительной степени риска.

одного раза в пять лет - при незначительной степени риска.

Распределение субъектов контроля по степеням риска осуществляется с учетом значимости субъекта с точки зрения тяжести последствий, отраслевой статистики нарушений законов Республики Казахстан, а также результатов внеплановых проверок.

И еще. Очень важно отметить следующее: после внедрения в эту систему управления рисками в контролирующих органах дальнейшим направлением станет ликвидация дублирования (повторения) полномочий между разными контролирующими органами. А для решения этой проблемы, влияющей на количество проверок, нужно будет провести специальный анализ и разработать конкретные предложения.

Все государственные органы должны вести учет проверок и принятых мер воздействия. С этой целью в Законе «О частном предпринимательстве» впервые появилось такое понятие как «проверочные листы».

Поэтому все уполномоченные на осуществление контрольных и (или) надзорных функций государственные органы обязаны сформировать для однородных групп субъектов частного предпринимательства в пределах своей компетенции проверочные листы.

Проверочный лист включает в себя исчерпывающий перечень требований к деятельности субъектов частного предпринимательства, предусмотренных законами Республики Казахстан и постановлениями Правительства Республики Казахстан, несоблюдение которых влечет за собой угрозу жизни и здоровью человека, окружающей среде, имущественным интересам граждан, юридических лиц и государства.

Формы проверочных листов утверждаются совместным приказом уполномоченных на осуществление контрольных и (или) надзорных функций государственных органов и Министерством экономики и бюджетного планирования и публикуются на официальных сайтах государственных органов.

Порядок проведения проверок

Проверка проводится только на основании акта назначения проверки уполномоченным государственным органом.

Акт назначения проверки, за исключением встречных проверок, осуществляемых органами налоговой службы, в обязательном порядке регистрируется в органе поправовой статистике в порядке, установленном законодательством Республики Казахстан.

В акте назначения проверки указываются:

- 1) номер и дата акта;
- 2) наименование государственного органа;
- 3) фамилия, имя, отчество (при его наличии) и должность лица (лиц), уполномоченного на проведение проверки;
- 4) наименование проверяемого субъекта частного предпринимательства или фамилия, имя, отчество (при его наличии) индивидуального предпринимателя, в отношении которого назначено проведение проверки, его местонахождение, идентификационный номер, участок территории;
- 5) предмет назначенной проверки;
- 6) срок проведения проверки;
- 7) правовые основания проведения проверки, в том числе нормативные правовые акты, обязательные требования которых подлежат проверке;
- 8) проверяемый период;
- 9) подпись лица, уполномоченного подписывать акты, и печать государственного органа.

Проверка может проводиться только тем должностным лицом (лицами), которое указано в акте назначения проверки.

В случае отказа в принятии акта назначения проверки или воспрепятствования доступу должностных лиц государственных органов, осуществляющих проверку, к материалам, необходимым для проведения проверки, составляется протокол, протокол подписывается должностным лицом государственного органа, осуществляющим проверку, и уполномоченным лицом проверяемого субъекта частного предпринимательства.

Уполномоченное лицо проверяемого субъекта частного предпринимательства вправе отказаться от подписания протокола, дав письменное объяснение причине отказа. Отказ от получения акта назначения проверки не является основанием для отмены проверки.

Срок проведения проверки не должен превышать тридцать рабочих дней, за исключением отдельных случаев при проведении налоговой проверки, предусмотренных налоговым и иным законодательством Республики Казахстан.

Сроки проведения проверок:

1) проверки в области санитарно-эпидемиологического контроля - до пятнадцати рабочих дней и с продлением до пятнадцати рабочих дней;

2) в области ветеринарии, карантина и защиты растений, семеноводства, зернового и хлопкового рынка - не более пяти рабочих дней и с продлением до пяти рабочих дней.

В соответствии со ст. 38 Закона «О частном предпринимательстве» по результатам проверки должностным лицом государственного органа, осуществляющим проверку, составляется акт о результатах проверки (в двух экземплярах), в котором указываются:

1) дата, время и местонахождение акта;

2) наименование государственного органа, проводившего проверку;

3) дата и номер акта назначения проверки, на основании которого проведена проверка;

4) фамилия, имя, отчество (при его наличии) и должность лица (лиц), проводившего проверку;

5) наименование проверяемого субъекта частного предпринимательства или фамилия, имя, отчество (при его наличии) индивидуального предпринимателя, фамилия, имя, отчество (при его наличии), должность представителя юридического лица или представителя индивидуального предпринимателя, присутствовавших при проведении проверки;

6) дата, место и период проведения проверки;

7) сведения о результатах проверки, в том числе о выявленных нарушениях, об их характере;

8) сведения об ознакомлении или об отказе в ознакомлении с актом представителя юридического лица или индивидуального предпринимателя, а также лиц, присутствовавших при проведении проверки, их подписи или отказ от подписи;

9) подпись должностного лица (лиц), проводившего проверку.

При выявлении административного правонарушения проверяющим должен быть составлен протокол. Причем, согласно ст. 635 Кодекса РК об административных правонарушениях, протокол составляется только уполномоченным на то должностным лицом. Если протокол составлен другим лицом, он не имеет юридической силы.

Административным правонарушением признается противоправное, виновное (умышленное или неосторожное) действие либо бездействие физического лица или противоправное действие или бездействие юридического лица, за которое Кодексом об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность.

Наложение и взыскание штрафа месте незаконно.

В случае наличия замечаний и (или) возражений по результатам проверки руководитель субъекта частного предпринимательства или индивидуальный предприниматель, либо их представители излагают их в письменном виде.

Один экземпляр акта о результатах проверки с копиями приложений, за исключением копий документов, имеющих в оригинале у субъекта частного предпринимательства, вручается руководителям субъекта частного предпринимательства либо их представителям для ознакомления и принятия мер по устранению нарушений.

По выявленным нарушениям субъект частного предпринимательства обязан в трехдневный срок при отсутствии возражений предоставить информацию о мерах, которые будут приняты по их устранению, с указанием сроков, которые согласовываются с руководителем государственного органа, проводившего проверку.

Одним из положений, направленных на защиту интересов предпринимателей, является то, что изъятие и выемка подлинных бухгалтерских и иных документов запрещаются, такие действия возможны только в случаях, предусмотренных Уголовно-процессуальным кодексом Республики Казахстан и Кодексом об административных правонарушениях.

Права и обязанности предпринимателей

В соответствии с изменениями, внесенными в Закон РК «О частном предпринимательстве» от 17 июля 2009 года, права и обязанности предпринимателей также стали более конкретными, и они заметно расширены.

Субъекты частного предпринимательства имеют право вести книгу учета посещений и проверок. Должностные лица государственных органов обязаны в книге учета посещений и проверок субъектов частного предпринимательства произвести запись о проводимых действиях с указанием фамилий, должностей и данных, изложенных в акте. См. Приложение № 1 к XI уроку.

Изъятие и выемка подлинных бухгалтерских и иных документов запрещаются.

Субъект частного предпринимательства обязан в трехдневный срок при отсутствии возражений предоставить информацию о мерах, которые будут приняты по устранению выявленных нарушений, с указанием сроков, которые согласовываются с руководителем государственного органа, проводившего проверку.

Предприниматели, внимание! Без регистрации в регистрирующем органе проверка также возможна:

• в случаях, не терпящих отлагательства, споследующей регистрацией в течение 5 рабочих дней в органах правовой статистики;

• поуголовному делу, если оно имеет отношение к Вашему бизнесу;

- в случаях, если проверка инициирована самим хозяйствующим субъектом, и проверки лиц, занимающихся предпринимательской деятельностью без соответствующего документа (лицензии, патента либо другого правоустанавливающего документа на занятие предпринимательской деятельностью);

- при проведении обследований ветеринарной и санитарно-эпидемиологической службой при реализации животных и сырья животного и растительного происхождения, а также продуктов их переработки.

Помните! В соответствии ст. 44 Закона «О частном предпринимательстве» в случае нарушения госорганом или его должностным лицом установленного порядка проведения проверки субъекта частного предпринимательства в объеме убытков, предъявляемых к возмещению, могут быть включены суммы вознаграждений, выплаченных работникам субъектов частного предпринимательства за подготовку материалов для проверки. Такого раньше не было.

Так, субъекты частного предпринимательства вправе не допускать к проверке должностных лиц государственных органов в случаях:

- несоблюдения временных интервалов по отношению к предшествующей проверке при назначении плановой проверки;

- назначения государственными органами проверок по вопросам, не входящим в их компетенцию;

- превышения либо истечения указанных в акте о назначении проверки сроков, не соответствующих срокам, установленным Законом «О частном предпринимательстве»;

- назначения государственным органом заведомо повторной проверки физического или юридического лица, в отношении которого ранее проводилась проверка, по одному и тому же вопросу, за один и тот же период;

- поручения проведения проверки лицам, не имеющим на то соответствующих полномочий;

- указания в одном акте о назначении проверки нескольких субъектов частного предпринимательства;

- продления сроков проверки свыше срока, установленного Законом, и др.

Кроме того, субъекты частного предпринимательства при проведении госконтроля вправе:

- не представлять сведения, если они не относятся к предмету проводимой проверки или не относятся к периоду, указанному в акте;

- обжаловать акт о назначении проверки и акт о результатах проверки и действия (бездействия) должностных лиц государственных органов в порядке, установленном законодательством Республики Казахстан;

- фиксировать процесс осуществления проверки, а также отдельные действия должностного лица, проводимые им в рамках проверки, с помощью

средств аудио- и видеотехники, не создавая препятствий деятельности должностного лица;

-привлекать третьих лиц к участию в проверке в целях представления своих интересов и прав (членов ассоциаций предпринимателей и др.).

Субъекты частного предпринимательства при проведении государственными органами государственного контроля обязаны:

1) обеспечить беспрепятственный проход должностных лиц государственных органов на территорию и в помещения проверяемого объекта при соблюдении требований пункта 4 статьи 38 Закона о частном предпринимательстве;

2) с соблюдением требований статьи 11 Закона представлять должностным лицам государственных органов, осуществляющим проверку, документы (сведения) на бумажных и электронных носителях либо их копии для приобщения как результатов проверки, а также доступ к автоматизированным базам данных (информационным системам) в соответствии с задачами и предметом проверки;

3) сделать отметку о получении на втором экземпляре акта назначения проверки.

Также обращаем внимание предпринимателей на то, что в Законе «О частном предпринимательстве» появились новые статьи, как 40-1 «Ограничения при проведении проверки» и 40-2 «Недееспособность (недействительность) проверки, проведенной с грубыми нарушениями настоящего закона».

Предприниматели, знайте, что на основании ст. 40-1 Закона «О частном предпринимательстве» при проведении проверки должностные лица уполномоченного на осуществление контрольных и надзорных функций государственного органа вправе:

-проверять выполнение требований, которые не относятся к компетенции государственного органа, от имени которого действуют эти должностные лица;

-требовать предоставления документов, информации, образцов продукции, если они не являются объектами проверки или не относятся к предмету проверки и др.

А также помните, что в соответствии со статьей 40-2 проверка, проведенная уполномоченным на осуществление контрольных и (или) надзорных функций государственным органом с грубым нарушением требований организации и проведению проверки, признается недействительной, а акт является основанием для его отмены вышестоящим государственным органом или судом.

К грубым нарушениям относятся: 1) отсутствие оснований проведения проверки; 2) отсутствие акта назначения проверки; 3) несоблюдение сроков уведомления о проведении проверки; 4) нарушение требований статьи 40-1 Закона; 5) нарушение временного интервала по отношению к предшествующей проверке при назначении плановой проверки; 6) непредставление проверяемому субъекту акта проверки.

Практические советы предпринимателю

Права и обязанности проверяющих и правапредпринимателя при проверках можно оформить в виде плакатов, или набрать крупным шрифтом на отдельных листах и положить под стекло, рядом с календарем. Возможно, следует также оборудовать специальный информационный стенд, на котором постепенно будут отображаться все изменения законодательства по вопросам проверок.

Это, если можно так выразиться, законодательная безопасность Вашего бизнеса. По крайней мере, основные моменты, знание которых поможет Вам не делать необдуманных шагов, не принимать скороспелых решений, опираться не на пустые слова, юридически доказывать свою правоту.

Далее. Для того чтобы Вы спокойно, четко и планомерно работали - нужно знать, каковы Ваши права и обязанности, права и обязанности надзорных органов следует особо обратить внимание.

Итак:

1) Не нервничайте, ведите себя спокойно и доброжелательно при встрече с проверяющим. Это очень важно. Своим резким поведением Вы можете насторожить его.

2) Ознакомьтесь с удостоверением личности проверяющего, выясните основание и цель проведения проверки, рабочий телефон проверяющего. Выясните также, имеется ли у него предписание, зарегистрированное в Комитете по правовой статистике и специальным учетам Генеральной прокуратуры РК, и снимите с него копию.

3) У проверяющего должен быть план проведения проверки, утвержденный руководством государственного органа. Проверку может проводить только то лицо, которое указано в акте. В случае изменения состава проверяющих составляется дополнительный акт.

4) Предложите проверяющему заполнить необходимые данные и расписаться в специальной книге учета посещений и проверок субъектов частного предпринимательства.

5) Знайте, что в соответствии с действующим законодательством масштаб проверки не должен выходить за рамки компетенции проверяющего.

6) По результатам проверки обязателен итоговый акт. Он составляется даже тогда, когда никаких правонарушений выявлено не было.

7) Не отказывайтесь подписывать итоговый документ проверки. Но при этом свою подпись Вы можете сопроводить словами: «С актом не согласен».

Теперь поговорим об особенностях проверок отдельных государственных органов.

К Вам пришли с проверкой представители налоговых органов

Что вправе делать представители налоговых органов, кого и когда могут они проверять?

Согласно статье 627 НК РК, налоговая проверка - проверка:

1) исполнения норм налогового законодательства Республики Казахстан, а также иного законодательства Республики Казахстан, контроль за исполнением которого возложен на органы налоговой службы;

2) лиц, располагающих документами, информацией, касающимися деятельности проверяемого налогоплательщика, для получения сведений о проверяемом налогоплательщике по вопросам, связанным с предпринимательской деятельностью;

3) для получения дополнительных сведений от налогоплательщика, подавшего жалобу на уведомление о результатах налоговой проверки.

При необходимости органы налоговой службы в ходе налоговой проверки могут проводить: обследование имущества, являющегося объектом налогообложения и (или) объектом, связанным с налогообложением, независимо от его местонахождения;

инвентаризацию имущества налогоплательщика (налогового агента) (кроме жилых помещений).

Участниками налоговых проверок являются:

- указанные в предписании должностные лица органов налоговой службы;

- при рейдовых проверках - налогоплательщик, осуществляющий предпринимательскую деятельность на участке территории, указанном в предписании;

- при других видах налоговых проверок - налогоплательщик, указанный в предписании.

Предприниматели, знайте, что налоговые проверки осуществляются исключительно органами налоговой службы.

Согласно статье 629 НК РК, срок проведения налоговой проверки, указываемый в предписании, не должен превышать тридцать рабочих дней с даты вручения предписания.

Срок проведения налоговой проверки может быть продлен:

1) для юридических лиц, не имеющих структурных подразделений, индивидуальных предпринимателей:

- налоговым органом, назначившим налоговую проверку, - до сорока пяти рабочих дней;

- вышестоящим органом налоговой службы - до шестидесяти рабочих дней;

2) для юридических лиц, имеющих структурные подразделения:

- до сорока пяти рабочих дней (к примеру, при ликвидации, возбуждении уголовного дела и др.);

вышестоящим органом налоговой службы - до сорока пяти рабочих дней.

Основанием для проведения налоговой проверки (статья 632 НК РК) является предписание, зарегистрированное в центрах правовой статистики прокуратуры и имеющее следующие реквизиты:

1) дату и номер регистрации предприятия в налоговом органе;

2) наименование налогового органа, вынесшего предписание;

3) фамилию, имя, отчество (при его наличии) либо полное наименование налогоплательщика;

4) идентификационный номер;

- 5) вид проверки;
- 6) должности, фамилии, имени, отчества (при их наличии) проверяющих лиц, а также специалистов, привлекаемых к проведению проверки;
- 7) срок проведения проверки;
- 8) проверяемый налоговый период.

Напомним, что в соответствии со статьей 636 НК РК налогоплательщик имеет право допускать на территорию или в помещение для проведения налоговой проверки должностных лиц органа налоговой службы в случаях, если:

- 1) предписание не оформлено в установленном порядке;
- 2) сроки проверки, указанные в предписании, не наступили или истекли;
- 3) данные лице указаны в предписании;
- 4) должностные лица органа налоговой службы не имеют при себе специальные допуски.

Налогоплательщик вправе обжаловать уведомление о результатах налоговой проверки в суд. Этому посвящена глава 93 НК РК «Порядок обжалования уведомления о результатах налоговой проверки».

Жалоба налогоплательщика подается в письменной форме.

В жалобе должны быть указаны (статья 668):

- 1) дата подачи жалобы налогоплательщика;
- 2) наименование вышестоящего органа налоговой службы, в который подается жалоба;
- 3) фамилия, имя и отчество (при его наличии) либо полное наименование лица, подающего жалобу, его место жительства (местонахождения);
- 4) идентификационный номер;
- 5) наименование налогового органа, проводившего налоговую проверку;
- 6) обстоятельства, на которых лицо, подающее жалобу, основывает свои требования и доказательства, подтверждающие эти обстоятельства;
- 7) перечень прилагаемых документов.

Жалоба подписывается налогоплательщиком либо лицом, являющимся его представителем.

И еще. Помните: цель налоговых проверок - правильность уплаты налогов и пресечение уклонения от их уплаты.

К Вам пришли с проверкой представители органов по труду Как мы уже говорили, многие предприниматели являются работодателями, поэтому им категорически не советуем нарушать нормы трудового законодательства.

Контроль за соблюдением трудового законодательства осуществляют государственные инспекторы труда.

Основными задачами госинспекторов труда являются:

1. Обеспечение государственного контроля за соблюдением трудового законодательства Республики Казахстан;
2. Рассмотрение обращений, заявлений и жалоб работников и работодателей по вопросам трудового законодательства;

3. Контроль за соблюдением трудового законодательства, в том числе прав работников на равную оплату за равный труд без какой-либо дискриминации, отдыха, условия труда...;

4. Выявление причин и обстоятельств, приводящих к нарушениям трудового законодательства, посредством проверок жалоб и проведения обследований;

5. Проведение анализа и обобщение причин нарушений трудового законодательства, и принятие мер по их устранению;

6. Выдача по результатам проверок предписания об устранении выявленных нарушений трудового законодательства и др.

Поэтому госинспекторы труда имеют право:

1. Проводить проверки соблюдения организациями трудового законодательства;

2. При предъявлении оформленного в установленном порядке постановления о проведении проверки и удостоверения беспрепятственно посещать в любое время организации в целях осуществления контроля и проверки соблюдения трудового законодательства;

3. Производить проверку выполнения условий, оговоренных в разрешениях на привлечение иностранной рабочей силы;

4. Запрашивать и получать от работодателей соответствующие документы и иную информацию, необходимую для выполнения функций, возложенных на госинспекторов;

5. Выдавать обязательные для исполнения работодателями предписания об устранении выявленных нарушений норм трудового законодательства, а также составлять протоколы о нарушениях, налагать административные взыскания и предъявлять иски в суд;

6. Давать разъяснения по вопросам, входящим в их компетенцию;

7. Приостанавливать (запрещать) эксплуатацию (деятельность) организаций (предприятий);

7. Осуществлять иные права, предусмотренные законодательством.

А если действия госинспектора труда выходят за рамки его компетенции, их можно обжаловать в порядке подчиненности главному государственному инспектору труда по области, городам Астана и Алматы, главному государственному инспектору труда Республики Казахстан или в судебном порядке.

Знайте, что госинспекторы труда при осуществлении ими контроля за тем, как работодатели исполняют нормы трудового законодательства, пользуются инструкциями, положениями, стандартами, общее количество которых более 200.

И еще. Если инспектор труда потребует предоставить сведения о штатном расписании и др., не делайте на это большие глаза, не думайте, что он хочет раскрыть все Ваши секреты.

Инспекторы труда вправе занести нарушения трудового законодательства в привлечение должностных лиц, а также самопредприятие

кадминистративной ответственности - штрафуют 10 до500 МРП (ст. 87, 89-94, 396 (ч. 1), 399 Кодекса РК об административных правонарушениях). Поэтому лучше нарушений законане допускать. Надособлюдать требования законодательства - и тогда Вам нечего будет бояться, и никакие проверки не будут Вам страшны.

Государственных органов, наделенных контрольно-надзорными функциями, конечно, гораздо больше, чем мыосветили в этом кратком обзоре.

Самое главное пожелание, нанаш взгляд, такое: как можно глубже вникайте в содержание нормативных правовых актов, следите за тем, чтобыпроверяющие Вас инспекторыне выходили за рамки своих полномочий. Поэтому завершить урок хотелось быкратким освещением понятия «административные барьеры».

Административные барьеры и пути их преодоления

Напервый взгляд, административные барьеры - это те трудности и сложности, утомительные процедуры и ограничения, скоторыми сталкиваются предприниматели при взаимодействии с государственными органами в ходе реализации конституционногоправа: «Каждый имеет правонасвободупредпринимательской деятельности, насвободное использование своего имуществадля любой законной предпринимательской деятельности» (п. 4ст. 26 Конституции РК).

Наделе же данное понятие более широкое, таккакадминистративные барьеры - это еще и действия, поведение сотрудников государственных органов, взаимоотношения, складывающиеся междуними и бизнесменами.

Пути преодоления административных барьеров. Некоторые способы

Путей здесь видится несколько. Прежде всего, предприниматель должен хорошо знать не толькосвои обязанности, но и свои права. И уметь ими пользоваться.

Нанаш взгляд, для преодоления административных барьеров необходимосделать следующее:

•активизировать деятельность общественных объединений предпринимателей (отраслевых, региональных ассоциаций, Центров поддержки предпринимательства и т.д.);

•законодательно закрепить отказ от прямого вмешательства государства в предпринимательскую деятельность, обеспечить максимальную свободу частных предпринимателей и ответственность должностных лиц занезаконное вмешательство в предпринимательскую деятельность;

•повысить уровень предпринимательской грамотности.

И еще. Активное участие бизнеса в решении социальных вопросов в государстве очень нужно. Нонужны и стимулирующие мерысамого государствадля предпринимателей. Этоособенноактуально в рамках реализации Государственной программы борьбыскоррупцией.

Будущий предприниматель, помните - на Вашей стороне - принциппрезумпции невиновности.

Презумпция невиновности - один из главных принципов современного уголовного судопроизводства. Он заключается в том, что бремя доказательства лежит на стороне обвинения. То есть не обвиняемый должен доказывать свою невиновность, а обвинение должно предоставить убедительные доказательства вины обвиняемого. Причем любое обоснованное сомнение в доказательствах толкуется в пользу обвиняемого.

О лицензировании предпринимательской деятельности

Лицензирование осуществляется уполномоченным органом в соответствии с Законом РК «О лицензировании». Лицензированию подлежат ряд направлений деятельности. Без получения соответствующей лицензии запрещается осуществление предпринимательской деятельности хозяйствующими субъектами.

Одна из проблем, с которой может столкнуться предприниматель после регистрации - это получение лицензии на право занятия определенным видом деятельности. Необходимость такой процедуры также очевидна, ибо к чему может привести занятие сапожника пирожным делом и пирожника сапожным - всем известно.

Кроме того, пункт 1 статьи 159 ГК РК устанавливает правило недействительности сделки, «совершенной без получения необходимой лицензии, либо после окончания действия лицензии». Поэтому познакомим Вас с данной процедурой.

О лицензии, ее видах, органах лицензирования В переводе с латинского слово «licentia» означает «вольность, свобода». Под ней понимают:

- 1) разрешение на осуществление определенного вида деятельности;
- 2) разрешение физическим и (или) юридическим лицам на экспорт или импорт отдельных товаров (оформляется, как правило, на таможне при наличии договора);
- 3) разрешение на использование изобретений, технических знаний, торговой марки.

«Лицензия - это разрешение, выдаваемое соответствующим лицензиаром физическому или юридическому лицу на занятие отдельным видом деятельности.»

Лицензионный вид деятельности - вид деятельности, для занятия которым требуется получение лицензии. Подвид лицензируемого вида деятельности - конкретизация соответствующего вида деятельности в рамках одной лицензии.

Знайте! Лицензии выдаются как индивидуальным предпринимателям (физическим лицам), так и юридическим лицам. Они делятся на генеральные (без ограничения срока действия), разовые (экспорт - импорт) товаров, операционные (банковская деятельность, обменные пункты и др.).

Выдача лицензий получателю (лицензиату) производится государственными органами (лицензиарами), определяемыми законодательными актами и Правительством Республики Казахстан.

Лицензия и приложение к ней неотчуждаемы, то есть не могут передаваться лицензиатом другому физическому или юридическому лицу.

Государственную систему лицензирования составляют Правительство Республики Казахстан и уполномоченные органы в областях, городах, районах. Так, по городу Алматы лицензиаром является Департамент по экономике и бюджетному планированию аппарата акима (г. Алматы, пл. Республики, 4, тел.: 271-65-54, 271-65-88), которому делегированы полномочия по лицензированию таких видов деятельности, как медицинская, ветеринарная и др.

Согласно Закону «О лицензировании» (ст. 11-а_н), установлено 27 сфер лицензирования: 1) промышленность; 2) использование атомной энергии; 3) оборот ядовитых веществ; 4) строительство и др.

Условия и порядок выдачи лицензии и (или) приложения к ней в соответствии со ст. 42 Закона РК «О лицензировании» для получения лицензии необходимы следующие документы:

- 1) заявление;
- 2) нотариально заверенные копии Устава (за исключением экспортных и импортных операций) и свидетельства государственной регистрации заявителя в качестве юридического лица - для юридического лица;
- 3) копия документа, удостоверяющего личность, - для физического лица;
- 4) нотариально заверенная копия свидетельства государственной регистрации заявителя в качестве индивидуального предпринимателя - для индивидуального предпринимателя;
- 5) нотариально заверенная копия свидетельства о постановке заявителя на учет в налоговом органе;
- 6) документ, подтверждающий уплату в бюджет лицензионного сбора за право занятия отдельными видами деятельности;
- 7) сведения и документы в соответствии с квалификационными требованиями.

Для получения ряда лицензий необходимо предоставление дополнительных документов.

При выдаче лицензии учитываются условия производства, обеспечивающие безопасность общества, окружающей среды, жизни и здоровья граждан, а также гарантии качества производимой продукции, выполняемых работ, оказываемых услуг.

Одним из документов при получении лицензии является квитанция об оплате лицензионного сбора, установленного Налоговым кодексом РК (ст. 471).

Если все документы в порядке, то лицензиар обязан выдать лицензию или приложение к ней не позднее тридцати рабочих дней, а для субъектов малого предпринимательства - не позднее десяти рабочих дней со дня заявления.

Лицензиар в течение указанных сроков обязан выдать лицензию и (или) приложение к ней либо дать мотивированный ответ в письменном виде по причинам отказа в выдаче лицензии и (или) приложения к ней.

О переоформлении, приостановлении и прекращении действия лицензии

Осуществляя лицензионные виды деятельности, предприниматель должен знать и о том, что в отдельных случаях лицензия должна быть вовремя переоформлена, ее действие может быть приостановлено, а то и вовсе она может быть прекращена.

Согласно ст. 47 Закона «О лицензировании», при утере, порче лицензии и (или) приложения к ней лицензиат имеет право на получение дубликатов лицензии и (или) приложения к ней.

Утерянные, испорченные бланки лицензии и (или) приложения к ней считаются недействительными со дня подачи лицензиатом письменного заявления (с приложением документов, подтверждающих факт утери, порчи лицензии и (или) приложения к ней) лицензиару.

В случае изменения фамилии, имени, отчества физического лица, при реорганизации юридического лица они обязаны в течение тридцати календарных дней подать заявление о переоформлении лицензии и приложения к ней.

Лицензиар в течение десяти рабочих дней со дня подачи лицензиатом соответствующего письменного заявления переоформляет лицензию и (или) приложение к ней.

Прекращение действия лицензии и (или) приложения к ней происходит в случаях, предусмотренных ст. 48 Закона Республики Казахстан «О лицензировании», в следующем порядке:

- 1) по истечении срока, на который выдана лицензия;
- 2) в случае совершения действий (операций) в полном объеме, на осуществление которых выдана лицензия;
- 3) в случае лишения лицензии;
- 4) в случае прекращения деятельности физического лица или ликвидации юридического лица, реорганизации юридического лица;
- 5) в случае добровольного возврата лицензии и (или) приложения к ней к лицензиару;
- 6) в случае исключения отдельного вида деятельности и (или) подвидов деятельности из перечня лицензируемых.

При прекращении действия лицензии и (или) приложения к ней лицензиат обязан в течение десяти рабочих дней вернуть лицензию и (или) приложение к ней лицензиару.

Лицензированию подлежат:

- медицинского обслуживания
- страхования
- ветеринарного обслуживания.
- аудиторской деятельности.
- деятельность по хранению зерна на хлебоприемных предприятиях.

Помимо этого лицензированию подлежат банковская, игорный бизнес, продажа оружия, выпуск винно-водочной продукции и иные виды деятельности.

Для получения лицензии в соответствии с требованиями законодательства необходимо предоставить перечень документов.

Процедура банкротства индивидуальных предпринимателей бывает добровольная и принудительная. Необходимо подать заявления о добровольной ликвидации в регистрирующие органы или заявления в суд о принудительной ликвидации. Она заключается в прекращении деятельности предпринимателя и погашения долгов перед кредиторами, заявившим свои требования в течение 2-х месяцев с момента опубликованного объявления в СМИ.

Стандартизации и сертификация осуществляется уполномоченным органом с целью приведения всей выпускаемой и изготавливаемой продукции предпринимательской деятельности к общим стандартам и требованиям.

Контрольные вопросы:

1. Укажите порядок и формы лицензирования.
2. Сущность процедуры банкротства предпринимателей.
3. Раскройте цели и объекты стандартизации и сертификации

Тема №12 Государственная защита и поддержка предпринимательской деятельности.

План лекционного занятия:

1. Государственное регулирование и государственная защита предпринимательства.
2. Способы защиты предпринимательской деятельности.
3. Основные направления государственной поддержки предпринимательства.

Государственное регулирование и государственную поддержку предпринимательской деятельности осуществляют уполномоченные органы путем:

Разработки законодательства, направленного на регулирование и поддержку предпринимательской деятельности
Издавания нормативных правовых актов

Разработка государственных программ по поддержке предпринимательства

Разработка инвестиционных программ
Способами защиты предпринимательской деятельности являются самозащита, обращение за защитой в правоохранительные органы (суд, прокуратура, органы внутренних дел, финансовая полиция, налоговая полиция и т.д.), органы местного самоуправления, в общественные организации.

Предприниматели при осуществлении своей деятельности заключают договора. При неисполнении условий договора предприниматели могут

обратиться к контрагенту по договору, либо в суд иском заявлением, которое будет рассматриваться в течение 2-х месяцев.

Если при заключении договора предприниматель прибегал к услугам нотариуса по удостоверению сделки, то при признании контрагентом требований суд может рассмотреть требования в течение трех дней и вынести судебный приказ.

Основные направления государственной поддержки предпринимательства:

- Создание свободных экономических зон
- Предоставление льгот
- Предоставление преференций
- Мораторий

Предоставление льготных кредитов в соответствии с конституционным положением: "Каждый имеет право на свободу предпринимательской деятельности, свободное использование своего имущества для любой законной предпринимательской деятельности".

Государственная поддержка малого предпринимательства осуществляется по следующим направлениям:

- организация подготовки, переподготовки и повышения квалификации кадров для субъектов малого предпринимательства;

- создание льготных условий использования субъектами малого предпринимательства государственных финансовых, статистических, материально-технических и информационных ресурсов, а также научно-технических разработок и технологий;

- установление упрощенного порядка государственной регистрации субъектов малого предпринимательства, лицензирования их деятельности, сертификации их продукции;

- установление правового режима благоприятствования для субъектов малого предпринимательства, включающего в себя льготный режим налогообложения, уплаты таможенных пошлин (налоговые каникулы, имущественные гранты, налоговые кредиты, снижение ставок налогов, льгот по таможенным пошлинам согласно спецификации);

- создание системы привлечения и использования инвестиций, включая иностранные, для поддержки и развития субъектов малого предпринимательства;

- поддержка внешнеэкономической деятельности субъектов малого предпринимательства, включая развитие их торговых, научно-технических, производственных и иных связей с зарубежными партнерами;

- принятие специальных программ кредитования субъектов малого предпринимательства с опделением финансовых источников;

- предоставление преференций субъектам малого предпринимательства при размещении государственных закупок на производство продукции, выполнение работ, услуг;

•организация деятельности общественно-экспертных комиссий по развитию малого предпринимательства при Правительстве Республики Казахстан и местных исполнительных органах. Постановлением Правительства Республики Казахстан от 17 октября 2000 года N 1543 создано закрытое акционерное общество "Республиканский информационно-выставочный центр по малому предпринимательству" (далее - РИВЦ) со 100-процентным участием государства в его уставном капитале.

Основным предметом деятельности РИВЦ определено:

•участие в разработке и реализации государственных программ развития и поддержки малого предпринимательства;

•

проведение научных исследований по проблемам малого предпринимательства;

•создание и развитие информационной сети для субъектов

предпринимательства;

•организацию выставок;

•развитие инфраструктуры поддержки малого предпринимательства

(технопарки, бизнес-инкубаторы, учебные центры и другие объекты инфраструктуры);

•организацию обучения лиц, занятых в сфере малого предпринимательства.

Определенные шаги в этом направлении предпринимаются и на местном уровне.

Такое определение позволяет распространить на ремесленничество нормативную правовую базу поддержки малого предпринимательства. Таким образом, можно определить ремесленника как представителя малого предпринимательства, занимающегося изготовлением, как правило, ручным способом каких-либо изделий и (или) услуг при помощи собственных орудий труда.

Контрольные вопросы:

1. В чем заключается сущность государственного регулирования и государственной защиты предпринимательства.

2. Охарактеризуйте способы защиты предпринимательской деятельности.

3. Укажите основные направления государственной поддержки предпринимательства.

Тема №13 Основы конкурентного права.

План лекционного занятия:

1. Понятие конкуренции и монополистической деятельности, естественных монополий.

2. Антимонопольные органы по законодательству РК и их компетенция.

1. Конкуренция - это состязательность субъектов, осуществляющих предпринимательскую деятельность, когда их самостоятельные действия эффективно ограничивают возможность каждого из них односторонне воздействовать на общие условия обращения товаров.

Конкуренция обладает многофакторным характером. Интенсивность конкуренции зависит от модели рынка, от стадии жизненного цикла товара, от мотивов конкуренции, от типа предпринимательской деятельности, от степени вмешательства государства.

Монополист - это хозяйствующий субъект, осуществляющий предпринимательскую деятельность, который занимает доминирующее положение на рынке.

Доминирующее положение - это исключительное положение субъекта предпринимательской деятельности на рынке определенного товара, дающее ему возможность оказывать решающее влияние на процесс конкуренции, затруднять доступ на рынок товаров, работ или услуг других субъектов предпринимательской деятельности.

Государство проводит политику по содействию развитию товарных рынков и конкуренции, запрещает незаконную конкуренцию и осуществляет мероприятия по ограничению антимонопольной деятельности.

Антимонопольным органом РК является Антимонопольный комитет РК, который осуществляет деятельность в соответствии с законодательством по ограничению монополистической деятельности предприятиями-монополистами.

Антимонопольное законодательство в Республике Казахстан имеет недолгую историю и находится на пути становления. Практически во всех сферах экономики не требует доработанности. В настоящее время правовую основу антимонопольного законодательства составляют: Конституция Республики Казахстан;

Закон Казахской ССР «О развитии конкуренции и ограничении монополистической деятельности» от 11 июня 1991г.;

Закон Республики Казахстан «О естественных монополиях» от 9 июля 1998г.;

Закон Республики Казахстан «О недобросовестной конкуренции» от 9 июля 1998г.;

Закон Казахской ССР «О защите прав потребителей» от 5 июня 1991г.;
Кодекс Республики Казахстан «Об административных правонарушениях»;
Указы Президента Республики Казахстан;

Постановления Правительства Республики Казахстан, нормативные документы межведомственного характера.

Указанные нормативно-правовые акты обеспечивают антимонопольное регулирование, формами которого является нормативное и правовое воздействие. Нормативное регулирование - это правовой режим поведения хозяйствующих субъектов на рынке и государственный контроль за ним. Правовое воздействие состоит в воздействии на правоотношения

междусубъектами предпринимательской деятельности спомощью правовых норм.

Так, ст.26 Конституции РК утверждает правовые основы, регулирующие развитие конкуренции, определяет, что «каждый имеет правонасвободупредпринимательской деятельности, свободное использование своего имуществадля любой законной предпринимательской деятельности. Монополистическая деятельность регулируется и ограничивается законом. Недобросовестная конкуренция запрещается».

Антимонопольное законодательство включает в себя нормынескольких отраслей права, которые регулируют различные посодержанию отношения, с использованием норм материального и процессуальногоправа. Нормы материальногоправаустанавливают права и обязанности участников правоотношений, определяя их содержательную сторону. Нормы же процессуальногоправаустанавливают права и обязанности уполномоченных органов государственной власти и управления, хозяйствующих субъектов по реализации норм материальногоправа, в частности вынесения и исполнения предписаний, решений антимонопольногооргана. Предписания и решения выносятся антимонопольным органом с целью ограничения, пресечения и предупреждения противоправных действий субъектов правоотношений.

Исходя из этого, можносделать вывод, чтоантимонопольное законодательство Республики Казахстаннесет в себе ограничительную, предупредительную и пресекательную функции. Вместе с тем, законпредусматривает и созидательные меры: нормы, предусматривающие формы и порядок разукрупнения монополистических структур и организационно-управленческих образований.

Актыантимонопольного законодательства регулируют отношения в различных сферах экономики: в сфере естественной монополии, конкурентной сфере и государственной монополии.

Так, Закон Республики Казахстан «О естественных монополиях», принятый Парламентом Республики Казахстан 9 июля 1998г. регулирует деятельность субъектов естественной монополии. Закон Республики Казахстан «О недобросовестной конкуренции» от 9 июля 1998г. определяет действия, признающиеся недобросовестной конкуренцией, устанавливает механизм предотвращения и устранения недобросовестной конкуренции, а также ответственность занедобросовестные действия. Закон Республики Казахстан «О защите прав потребителей» закрепляет правовые, экономические и социальные основы, а также гарантии защитыправ потребителей.

Таким образом, антимонопольное законодательство - этосовокупность нормативно-правовых актов, целью реализации которых является развитие конкуренции, предупреждение, ограничение и пресечение монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции, регулирование деятельности субъектов естественной монополии и защитыправ потребителей.

2. Антимонопольное регулирование - этокомплекс экономических, административных и законодательных актов, осуществляемых

государственным органом с целью обеспечения условий для развития рыночной конкуренции и ограничения монополистической деятельности. Антимонопольное регулирование включает ценовую политику в сфере естественных монополий. Кроме того, антимонопольное регулирование - это властная деятельность антимонопольного органа по подготовке и принятию индивидуального решения по конкретному юридическому делу на основе юридических фактов и конкретных правовых норм.

Антимонопольное регулирование имеет следующие признаки: осуществляется уполномоченным органом - Агентством Республики Казахстан по регулированию естественных монополий, защите конкуренции и поддержке малого бизнеса, который наделен функциями государственного управления; установлением конкретных правовых последствий - субъективных прав, обязанностей, ответственности субъектов; завершается вынесением индивидуального юридического акта - предписания или решения.

Формы и методы государственного антимонопольного и ценового регулирования деятельности субъектов во всех сферах экономики различны, а их совокупность составляет ценовую и антимонопольную политику.

Контрольные вопросы:

1. Раскройте понятие конкуренции и монополистической деятельности, естественных монополий.
2. Перечислите компетенции антимонопольных органов по законодательству РК.

Тема №14 Защита прав потребителей.

План лекционного занятия:

1. Права потребителей по законодательству РК.
2. Ответственность предпринимателей за нарушение законодательства о защите прав потребителей.
3. Компетенция потребительских организаций в сфере защиты прав потребителей.

В общем виде права на защиту можно определить как предоставленную уполномоченному лицу возможность применения мер правоохранительного характера для восстановления его нарушенного или оспариваемого права.

В качестве содержания права на защиту можно выделить:

Комплекс правоохранительных мер, которые может предпринять уполномоченный субъект по защите своих прав;

Различные виды непосредственного воздействия на правонарушителя;

Комплекс мер государственного принуждения, которыми уполномоченное лицо может воспользоваться, если его самостоятельные действия не приведут к нужному результату.

Правона защиту включает в себя меры как материально-правового, так и процессуального характера. Это - дополнительное основание для признания права самостоятельным субъективным правом, принадлежащим гражданину или юридическому лицу.

Подправовой охраной принято понимать совокупность гарантий государства, связанных с нормативным запрещением либо иным ограничением определенных действий против охраняемого объекта и направленных на предупреждение и профилактику правонарушений.

Предметом же защиты в сфере предпринимательской деятельности являются нарушенные или оспариваемые права и законные интересы.

Подспособами защиты прав понимаются закрепленные законом материально-правовые и процессуальные меры принудительного характера, посредством которых восстанавливаются нарушенные права и осуществляется воздействие на правонарушителя.

В зависимости от содержания юридических действий способы защиты можно разделить на материально-правовые и процессуальные.

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

Подсудебной формой защиты подразумевается деятельность уполномоченных государством органов по защите нарушенных или оспариваемых прав. Суть её выражается в том, что лицо, права и законные интересы которого нарушены неправомерными действиями, обращается за защитой к государственным или компетентным органам, которые уполномочены принять меры для восстановления нарушенного права или пресечения правонарушения.

В рамках судебной защиты органами, обеспечивающими восстановление нарушенного или оспариваемого права, являются:

- Конституционный суд РК;
- Третейские суды;
- Суды общей юрисдикции.

Важно отметить, что Конституционный суд расширяет возможности судебной защиты прав и интересов. Опираясь на принцип естественности и неотчуждаемости прав и свобод, а также несоответствующие нормативные акты, предприниматели могут оспаривать неконституционные акты органов государственной власти, и вправе обратиться с жалобой в Конституционный суд РК на нарушение конституционных прав и свобод.

Наиболее часто встречающаяся форма восстановления нарушенного или оспоренного права - обращение в суд с иском о защите своих прав и охраняемых законом интересов. В качестве средства судебной защиты в этом случае выступает иск, т.е. обращенное к суду требование об отправлении правосудия, со стороны, и обращенное к ответчику материально-правовое требование о выполнении лежащей на нем обязанности - с другой.

К формам внесудебной защиты прав и интересов следует отнести.

- Нотариальную защиту;
- Досудебный порядок регулирования споров.

Нотариат возложено обеспечение защиты прав и законных интересов граждан и юридических лиц путем совершения нотариальных действий от имени государства.

В отличие от суда, где в основном решаются споры в гражданском, предмет нотариальной деятельности - бесспорные дела.

Удостоверяя сделки, свидетельствуя верность копий документов, обеспечивая принудительное исполнение бесспорного обязательства должника и совершая иные нотариальные действия, совершают нотариальные действия только единолично, устанавливают юридические факты, на основании письменных доказательств.

Нотариальная защита прав и охраняемых законом интересов предпринимателей может осуществляться двояким путем:

- Посредством юридического подтверждения и закрепления гражданских прав в целях предупреждения их возможного нарушения в будущем;

- Посредством защиты уже нарушенного права (например, при выдаче исполнительной надписи, предъявлении чека к платежу и т.д.)

Донедавнего времени необходимым условием реализации права предпринимателя на обращение с иском в суд было соблюдение претензионного порядка регулирования споров. Доказательством соблюдения истцом досудебного порядка служат копия претензии и документ, подтверждающий её направление ответчику.

Контрольные вопросы:

1. Охарактеризуйте систему прав потребителей по законодательству РК.
2. В чем заключается ответственность предпринимателей за нарушение законодательства о защите прав потребителей.
3. Перечислите компетенции потребительских организаций в сфере защиты прав потребителей.

Список использованных источников

Нормативная литература:

1. Конституция Республики Казахстан от 30 августа 1995 года <http://adilet.zan.kz/rus/docs/K950001000>
2. Гражданский кодекс Республики Казахстан (Общая часть) от 27 декабря 1994 года <http://adilet.zan.kz/rus/docs/K940001000>
3. Гражданский кодекс Республики Казахстан (Особенная часть) от 1 июля 1999 года <http://adilet.zan.kz/rus/docs/K990000409>
4. Предпринимательский кодекс Республики Казахстан от 29 октября 2015 года <http://adilet.zan.kz/rus/docs/K1500000375>
5. Земельный кодекс Республики Казахстан от 20 июня 2003 года № 442 <http://adilet.zan.kz/rus/docs/K030000442>
8. Экологический кодекс Республики Казахстан от 9 января 2007 года № 212 <http://adilet.zan.kz/rus/docs/K070000212>
9. Трудовой кодекс Республики Казахстан от 23 ноября 2015 года <http://adilet.zan.kz/rus/docs/K1500000414>
10. Закон Республики Казахстан от 4 мая 2010 года №274-IV «О защите прав потребителей» <http://adilet.zan.kz/rus/docs/Z100000274>
11. Закон Республики Казахстан от 17 апреля 1995 года №2198 «О государственной регистрации юридических лиц и учетной регистрации филиалов и представительств» <http://adilet.zan.kz/rus/docs/Z950002198>
12. Закон Республики Казахстан от 2 мая 1995 года №2255 «О хозяйственных товариществах» <http://adilet.zan.kz/rus/docs/U950002255>
13. Закон Республики Казахстан от 22 апреля 1998 года №220 «О товариществах с ограниченной и дополнительной ответственностью» <http://adilet.zan.kz/rus/docs/Z980000220>
14. Закон Республики Казахстан от 13 мая 2003 года №415 «Об акционерных обществах» <http://adilet.zan.kz/rus/docs/Z030000415>
15. Закон Республики Казахстан от 5 июля 2000 года №78 «О финансовом лизинге» <http://adilet.zan.kz/rus/docs/Z000000078>
16. Закон Республики Казахстан от 12 апреля 2004 года №544 «О регулировании торговой деятельности» <http://adilet.zan.kz/rus/docs/Z040000544>
17. Закон Республики Казахстан от 28 марта 2003 года №400 «О кредитных товариществах» <http://adilet.zan.kz/rus/docs/Z030000400>
18. Закон Республики Казахстан от 4 декабря 2015 года №434-V «О государственных закупках» <http://adilet.zan.kz/rus/docs/Z1500000434>
19. Закон Республики Казахстан от 2 июля 2003 года №461 «О рынке ценных бумаг» <http://adilet.zan.kz/rus/docs/Z030000461>
20. Закон Республики Казахстан от 31 августа 1995 года №2444 «О банках и банковской деятельности» <http://adilet.zan.kz/rus/docs/Z950002444>
21. Закон Республики Казахстан от 24 июня 2002 года №330 «О комплексной предпринимательской лицензии (франчайзинге)» <http://adilet.zan.kz/rus/docs/Z020000330>

22. Закон Республики Казахстан от 10 июня 1996 года №6 «Об авторском праве и смежных правах» <http://adilet.zan.kz/rus/docs/Z960000006>

32. Нормативное постановление Верховного Суда Республики Казахстан от 25 июля 1996 года № 7 «О практике применения судами законодательства о защите прав потребителей» <http://adilet.zan.kz/rus/docs/P960000007S>

33. Нормативное постановление Верховного Суда Республики Казахстан от 14 декабря 2012 года № 5 «О применении судами законодательства о государственных закупках» <http://adilet.zan.kz/rus/docs/P120000005S>

Учебная литература:

1. Susan S., Chris R., 2017. Business Continuity and Disaster Recovery for Small-and Medium-Sized Businesses. International Journal of Production Economics, 5(3), P. 451-478 // www.sciencedirect.com.

2. Jayanth J., Mita D., Jaideep M., 2017. Supply chain management capability of small and medium sized businesses: A multiple case study approach. International Journal of Production Economics. (142), P. 472-485 // www.sciencedirect.com.

3. Тулепов А. Малый и средний бизнес как основа среднего класса в Казахстане: монография. - Алматы: Экономика, 2020. - 194 с.

4. АО «Фонд развития предпринимательства «Даму». Отчет о состоянии развития малого и среднего бизнеса в Казахстане // www.damu.kz.

5. Абжанова Д.Ш. Практические аспекты совершенствования поддержки малого и среднего бизнеса // Вестник КарГУ. Серия Экономическая. - 2020. - № 3. - С. 83-89.

6. Айдарханова Б.Б. Малый бизнес Казахстана: тенденции и проблемы развития // Вестник КАЗУЭФМТ. - 2019. - № 1. - С. 13-18.

7. Гаджиев Ф.А. Анализ инфраструктурной поддержки малого и среднего бизнеса в Казахстане // Экономика: стратегия и практика. - 2020. - № 2. - С. 56-62.

8. Aristeidis G., Dimitris F.K., 2019. Entrepreneurship, small and medium size business markets and economic integration. Journal of Policy Modeling, 3(27), P. 363-374 // www.sciencedirect.com.

9. Steven Y.H., Liu E.N., Andrea R.S., Tamer C., 2018. MNE-NGO partnerships for sustainability and social responsibility in the global fast-fashion industry: A loose-coupling perspective. International Journal of businesses. 5(29), P. 214-222 // www.sciencedirect.com.

10. Наурызбекова А.Е. Государство и проблемы малого и среднего предпринимательства в Казахстане // Вестник КазНУ. Серия Экономическая. - 2020. - № 2. - С. 121-127.

11. Shokhan R., Karipova A., Khoich A., Kabdullina G., Kudaibergenov N., Niyetalina G., 2019. Economic levers of regulation of entrepreneurship. Entrepreneurship and Sustainability Issues 2(7), P. 1567- 1581 // www.sciencedirect.com.

12. Пандемия COVID-19: эффективны ли меры господдержки бизнеса в Казахстане? // www.kpmg.kz.