

Определение предпринимательской деятельности в доктрине и современном российском законодательстве

В статье анализируются отдельные признаки предпринимательской деятельности, исследовано соотношение понятий «предпринимательская деятельность» и «экономическая деятельность». Предложено дополнить определение предпринимательской деятельности новыми признаками. Сделан вывод о необходимости включения в отечественное законодательство понятий государственного и частного предпринимательства.

Ключевые слова: *конституционное право, предпринимательская деятельность, государственное и частное предпринимательство.*

Анализ понятия предпринимательской деятельности, который сформулирован в п. 2 ст. 2 Гражданского кодекса РФ, требует дальнейшей доработки, поскольку носит общий характер и в существующем виде вызывает ряд нареканий. В частности, единственный формальный признак предпринимательской деятельности, который позволяет отграничить этот вид деятельности от других схожих, есть необходимость регистрации лиц в установленном законом порядке. Вместе с тем вопросы о незаконном предпринимательстве остаются достаточно актуальными и расширение определения, включение в него дополнительных конкретизирующих признаков, которые позволят выразить суть предпринимательства, позволили бы избежать возможных недоразумений.

Исходя из легального определения, многие исследователи характеризуют отдельные признаки предпринимательской деятельности.

1. *Предпринимательская деятельность осуществляется на постоянной основе.* Для такой деятельности характерен особый субъектный состав: юридические лица и граждане, зарегистрированные в качестве индивидуальных предпринимателей.

2. *Для предпринимательской деятельности характерен профессионализм,* поскольку необходимо уметь квалифицированно, т.е. профессионально выполнять ту или иную деятельность. Для полноценного функционирования предприниматель должен обладать такими качествами, как инициативность, готовность к оправданному риску. Более того, предпринимательство – это непрерывный творческий процесс, ибо при его осуществлении предприниматель генерирует новые идеи, которые могут быть поставлены в один ряд с интеллектуальной собственностью.

Признак профессионализма является одним из основных. Неслучайно в развитии теории предпринимательства существовало несколько направлений, связанных с исследованием этого признака.

3. *Предпринимательская деятельность характеризуется рисковым характером.*

Под коммерческим риском в юридической и экономической литературе понимают возможные неблагоприятные имущественные последствия деятельности предпринимателя.

4. *Предпринимательская деятельность направлена на извлечение прибыли.*

В соответствии с гражданским законодательством прибыль является безусловной целью предпринимательской деятельности.

Квалифицирующим признаком предпринимательской деятельности можно считать и систематический характер извлечения прибыли.

Исследованию признака систематичности извлечения прибыли посвящен п. 13 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24.10.2006 г. № 18 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Особенной части Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях»: «Решая вопрос о том, образуют ли действия лица состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.1 КоАП РФ, необходимо проверять, содержатся ли в них признаки предпринимательской деятельности, перечисленные в пункте 1 статьи 2 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Учитывая это, отдельные случаи продажи товаров, выполнения работ, оказания услуг лицом, не зарегистрированным в качестве индивидуального предпринимателя, не образуют состав данного административного правонарушения при условии, если количество товара, его ассортимент, объемы выполненных работ, оказанных услуг и другие обстоятельства не свидетельствуют о том, что данная деятельность была направлена на систематическое получение прибыли.

Доказательствами, подтверждающими факт занятия указанными лицами деятельностью, направленной на систематическое получение прибыли, в частности, могут являться показания лиц, оплативших товары, работу, услуги, расписки в получении денежных средств, выписки из банковских счетов лица, привлекаемого к административной ответственности, акты передачи товаров (выполнения работ, оказания услуг), если из указанных документов следует, что денежные средства поступили за реализацию этими лицами товаров (выполнение работ, оказание услуг), размещение рекламных объявлений, выставление образцов товаров в местах продажи, закупку товаров и материалов, заключение договоров аренды помещений.

Вместе с тем само по себе отсутствие прибыли не влияет на квалификацию правонарушений, предусмотренных статьями 14.1 КоАП РФ, поскольку извлечение прибыли является целью предпринимательской деятельности, а не ее обязательным результатом».

5. Предпринимательская деятельность осуществляется от своего имени и под свою имущественную ответственность.

6. Самостоятельность и инициативность предпринимательской деятельности.

Вместе с тем обозначение признаков предпринимательской деятельности лишь через призму ее легального определения в Гражданском кодексе РФ не дает достаточного представления о сущности этой деятельности. По справедливому замечанию проф. А.Г. Быкова, в определении ГК начисто отсутствует созидательная, производительная основа предпринимательства, нет упоминания о труде как источнике всех благ [1, с. 12].

Действительно, предпринимательская деятельность призвана выполнять социальную функцию и решать социальные задачи. А.Г. Быков справедливо отстаивает идею социального предназначения предпринимательства.

Также предлагается дополнить указанные признаки следующими.

По мнению В.С. Белых, важным признаком предпринимательской деятельности является то, что это деятельность экономическая [2, с. 27]. Действительно, предпринимательская деятельность согласно ст. 34 Конституции России являет-

ся разновидностью экономической деятельности. Вместе с тем уточнение в дефиниции данного факта является лишь формальностью, поскольку этот признак уже указан в Основном законе.

Также спорным является и необходимость уточнения в определении словосочетания «деятельность, направленная на систематическое извлечение прибыли (дохода)». Термин «доход» является более широким. Так, согласно ст. 247 Налогового кодекса РФ в целях налогообложения прибыль есть полученные доходы, уменьшенные на величину произведенных расходов. Исходя из данного определения, полагаем, что целью предпринимательства является именно прибыль, а не доходы, поскольку последние могут в результате и не сформировать прибыль, если расходы равны или превышают полученные доходы, поэтому для предпринимательской деятельности наиболее важен именно признак прибыльности, а не простой доходности бизнеса.

Вместе с тем представляется верным включение в качестве дополнительного признака цель предпринимательства – создание собственного дела (бизнеса). Причем указанный признак может быть расценен как ключевой, так как наличие собственного дела подчеркивает самостоятельность предпринимательской деятельности и позволяет отграничить эту деятельность от других видов экономической деятельности. Термин «бизнес» активно применяется в российском законодательстве. Так, согласно ст. 364 Налогового кодекса РФ игорный бизнес – предпринимательская деятельность по организации и проведению азартных игр, связанная с извлечением организациями доходов в виде выигрыша и (или) платы за проведение азартных игр. ФЗ от 24.07.2008 г. № 161-ФЗ (ред. от 23.07.2013 г.) «О содействии развитию жилищного строительства» использует термин бизнес-инкубатор, который имеет отношение лишь к объектам строительства.

Указ Президента РФ от 20.04.2014 г. № 259 «Об утверждении Концепции государственной политики Российской Федерации в сфере содействия международному развитию» использует термин «бизнес-сообщество» для обозначения субъектов права. Термин «дело» чаще всего используется в процессуальном законодательстве, однако в контексте отдельных видов экономической деятельности он также получил развитие (например, в отношении похоронного дела, таможенного дела, при этом не всегда термин «дело» применяется в отношении бизнеса, предпринимательской деятельности). Дополнение указанных особенностей в качестве самостоятельных признаков предпринимательской деятельности, на наш взгляд, позволит отделить предпринимательскую деятельность от других видов хозяйственной и экономической деятельности.

В последние годы все большую актуальность получают вопросы государственно-частного партнерства при осуществлении предпринимательской деятельности. При этом идеи государственно-частного партнерства только получают развитие как в научных трудах, так и в российском законодательстве. Особенно часто вопросы указанного партнерства возникают при осуществлении государственного предпринимательства, т.е. с участием государства, субъектов Федерации и муниципальных образований.

Деление предпринимательства на государственное и частное отсутствует в российском законодательстве, однако эти формы предпринимательской деятельности используются в законодательстве некоторых зарубежных стран. Так, в ст. 10 Гражданского кодекса Республики Казахстан выделяется частное пред-

принимательство, основанное на праве частной собственности, и государственное предпринимательство, осуществляемое на праве хозяйственного ведения или оперативного управления.

Кроме того, при определении предпринимательской деятельности остается актуальным вопрос о соотношении этого вида деятельности с экономической деятельностью.

Право граждан заниматься предпринимательской деятельностью – одна из важнейших гарантий свободного развития личности. На конституционном уровне наряду с понятием «предпринимательская деятельность» используется термин «экономическая деятельность». Подобная терминология встречается и в иных нормативно-правовых актах, в частности, в АПК Российской Федерации.

В судебной практике также используют термин «экономическая деятельность», но не расшифровывают данное понятие. Поэтому предпринимательская деятельность – одна из разновидностей экономической деятельности.

Таким образом, определение предпринимательской деятельности требует существенной переработки в отечественном законодательстве. Также необходимо различать государственное и частное предпринимательство, что особенно важно в условиях активного формирования в России института государственно-частного партнерства.

Библиографический список

1. Быков А.Г. О содержании курса предпринимательского права и принципах его построения // Правовое регулирование предпринимательской деятельности в рыночной экономике. М.: Юрист, 2008. С. 8–40.

2. Белых В.С. Концептуальные предложения по разработке типового проекта законодательного акта «О предпринимательстве» // Бизнес, менеджмент и право. 2013. №2. С. 26–30.

Rubtsova N. V., Golyshev M. V. Definition of Entrepreneurial Activity in Doctrine and Modern Russian Legislation. The article analyzes some signs of entrepreneurial activity. The correlation of the definitions of entrepreneurial and economic activity is investigated. It is suggested to complete the definition with new business signs. It is concluded the need to incorporate into domestic law the concepts of public and private enterprise.

Key words: *constitutional right, entrepreneurial activity, public and private enterprise.*

Рубцова Наталья Васильевна – кандидат юридических наук, доцент кафедры «Государственно-правовые дисциплины» СГУПС. Область научных интересов: предпринимательское право, механизмы договорного правового регулирования. E-mail: rubtsova@yandex.ru

Гольшев Максим Васильевич – аспирант кафедры «Государственно-правовые дисциплины» СГУПС. Область научных интересов: предпринимательское право, страховое право, договоры перевозки. E-mail: golyshevmax@yandex.ru