

УДК 346. 26

**О ПРАВОВОМ ФЕНОМЕНЕ “ИНДИВИДУАЛЬНЫЙ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬ”***С.Б. Чогулдуров*

Исследуется категория “индивидуальный предприниматель”, анализируются нормативно-правовые акты, регламентирующие индивидуальную предпринимательскую деятельность. В результате обзора и анализа законов, регламентирующих правовое положение индивидуальной предпринимательской деятельности физических лиц, автор обосновывает целесообразность внедрения в нормы гражданского законодательства определения понятия “индивидуальный предприниматель”, поскольку в настоящее время исследуемый феномен легально не закреплён, оставаясь пространством для теоретического осмысления со стороны научного сообщества. В силу этого в юриспруденции существуют различные варианты определения данной категории.

*Ключевые слова:* гражданское законодательство; специальный закон; гражданское право; предпринимательство; индивидуальный предприниматель.

**ABOUT THE LEGAL PHENOMENON "INDIVIDUAL ENTREPRENEUR"***S.B. Choguldurov*

The article examines the category "individual entrepreneur" and also analyzes normative legal acts regulating individual entrepreneurial activity. As a result of review and analysis of laws regulating the legal status of individual entrepreneurial activities of individuals, the author justifies the advisability of introducing the definition of the term "individual entrepreneur" into the norms of civil legislation. Since at the present time the phenomenon being investigated is not legally fixed, remaining a space for theoretical comprehension on the part of the scientific community. Because of this, in jurisprudence, there are various options for determining this category.

*Keywords:* civil legislation; special law; civil law; entrepreneurship; individual entrepreneur.

Переход к рыночной экономике и развитие предпринимательства привели к неуклонному увеличению такой формы организации своей деятельности, как индивидуальный предприниматель без образования юридического лица, что подтверждается следующими статистическими данными о частных предпринимателях. В 1990-е г. в Советском Союзе было более 90 тыс. человек, занимавшихся индивидуальной трудовой деятельностью [1, с. 22], а на 1 января 2011 г. число индивидуальных предпринимателей только в Кыргызстане насчитывало около 245 тыс. человек [2]. Число частных предпринимателей, зарегистрировавших открытие своего бизнеса, на 1 января 2015 г. составило 350,7 тыс. человек [3]. По некоторым оценкам, в январе 2017 г. количество граждан-предпринимателей, состоящих на налоговом учете, составляло уже около 366,7 тыс. человек [4].

Численность занятых в сфере малого и среднего предпринимательства (без крестьянских и фермерских хозяйств) в 2016 г. составила 87,4 тыс.

человек, или 3,7 процента в общем числе занятых в экономике [4].

Статические данные свидетельствуют о том, что в современных условиях, несмотря на кризис в экономике, ведение предпринимательской деятельности путем регистрации граждан в качестве индивидуальных предпринимателей остается одной из наиболее распространенных форм. Безусловно, во многом такая ситуация сохраняется благодаря простоте государственной регистрации индивидуального предпринимателя в налоговых органах, существенно более низким размерам административных штрафов, отсутствием пристального внимания со стороны контролирующих органов и др. [5, с. 129].

В настоящее время основные условия и принципы формирования предпринимательской среды и частной собственности изложены в Основном законе Кыргызской Республики. В соответствии с п. 1 ст. 12 Конституции КР признается разнообразие форм собственности и гарантируется равная

правовая защита частной, государственной, муниципальной и иных форм собственности, согласно ст. 18 каждый вправе осуществлять любые действия и деятельность, в п. 1 ст. 42 говорится о том, что каждый имеет право на владение, пользование и распоряжение своим имуществом, результатами своей деятельности, а в п. 2 той же статьи – каждый имеет право на экономическую свободу, свободное использование своих способностей и своего имущества для любой экономической деятельности, в п. 3 ст. 42 говорится о свободном выборе профессии, рода занятий, иными словами, Конституция КР от 27 июня 2010 г. создала прочную юридическую базу для осуществления предпринимательской деятельности.

Этим конституционным предписаниям корреспондируют положения Всеобщей декларации прав человека (ст. 6, п. 1 ст. 17, ст. 20, п. 2 ст. 29), Международного пакта о гражданских и политических правах (ст. 3, ст. 12, ст. 16), Международного пакта об экономических, социальных и культурных правах (ст. 4), а также положение ч. 1 ст. 1 Протокола № 1 к Конвенции о защите прав человека и основных свобод.

В соответствии с исследовательскими установками рассмотрим подробнее определения понятия “индивидуальный предприниматель”. В настоящее время в правовой науке представляется весьма актуальной проблема правильного понимания физического лица как индивидуального предпринимателя с позиций гражданского права. Необходимо отметить, что в современном гражданском законодательстве отсутствует легальное определение понятия “индивидуальный предприниматель”, что несколько осложняет нашу задачу.

Так, в ст. 58 Гражданского кодекса Кыргызской Республики (далее – ГК КР) не говорится равным счетом ничего о частном предпринимателе. В п. 1 ст. 58 ГК КР лишь указывается, что гражданин вправе заниматься предпринимательской деятельностью без образования юридического лица с момента государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя. В большинстве случаев определение понятия “индивидуальный предприниматель” подменяется целью предпринимательской деятельности (абз. 2 п. 4 ст. 1 ГК КР).

В п. 2 ст. 58 ГК КР отмечается, что в отношении предпринимательской деятельности граждан, осуществляемой без образования юридического лица, применяются правила ГК КР, которые регулируют деятельность юридических лиц, являющихся коммерческими организациями... Исходя из данной нормы можно констатировать о недоста-

точности специальных норм в ГК КР об индивидуальных предпринимателях, поскольку законодатель выделил индивидуального предпринимателя как отдельный субъект предпринимательской деятельности (или отдельную организационную форму). В связи с этим представляется, по меньшей мере, неразумным регулировать его правовой статус с помощью норм, регулирующих деятельность юридических лиц. Следовательно, определение правового состояния индивидуального предпринимателя путем приравнивания его к юридическому лицу – метод очень несовершенный.

Вместе с тем определение понятия “индивидуальный предприниматель” не нашло закрепления в некоторых законах, дополняющих ГК КР, призванных тем или иным образом регламентировать правовые основы предпринимательской деятельности граждан<sup>1</sup>. В таком случае весьма целесообразно ясно и полно определить правовой статус индивидуального предпринимателя в существующем гражданском законодательстве.

Определение понятия “индивидуальный предприниматель” нашло закрепление в Налоговом кодексе Кыргызской Республики в редакции от 12 июля 2017 г. (далее – НК КР), п. 1 ст. 24 которого гласит: “Индивидуальный предприниматель – это физическое лицо-резидент, которое осуществляет предпринимательскую деятельность без образования организации, включая деятельность на основе патента, и на которое возложено исполнение обязанностей, установленных НК КР”, а в п. 2 той же статьи говорится, что индивидуальный предприниматель – это физическое лицо-нерезидент, которое осуществляет свою деятельность через постоянное учреждение в Кыргызской Республике.

Однако правоведы отмечают, что “данное в Налоговом кодексе определение индивидуальных предпринимателей имеет специально-терми-

<sup>1</sup> Закон Кыргызской Республики “О государственной поддержке малого предпринимательства” от 25 мая 2007 г. № 73; закон КР “О крестьянском (фермерском) хозяйстве” от 3 июня 1999 г. № 47; закон КР “О лицензионно-разрешительной системе в Кыргызской Республике” от 19 октября 2013 г. № 195; закон КР “О туризме” от 25 марта 1999 г. № 34; закон КР “О защите прав предпринимателей” от 1 февраля 2001 г. № 15; закон КР “О порядке проведения проверок субъектов предпринимательства” от 25 мая 2007 г. № 72; закон КР “О внесении дополнений в некоторые законодательные акты Кыргызской Республики (об упрощении процедур регистрации и ликвидации субъектов предпринимательства)” от 22 мая 2015 г. № 115 и т.д.

нологическое значение и предназначено для применения исключительно в целях налогообложения” [6, с. 156].

Следует отметить, что в некоторых странах СНГ положение несколько иное. Сравнивать законодательство данных государств вполне допустимо, так как истоки формирования законодательства у всех одинаковые. Институт индивидуального предпринимательства возник практически одновременно во всех (в настоящее время суверенных) республиках. Но не во всех республиках имеются законы, регулирующие их деятельность. К примеру, в Казахстане – Предпринимательский кодекс Республики Казахстан от 29 октября 2015 г. № 375-V [7], который заменил собой закон Республики Казахстан “О частном предпринимательстве” от 31 января 2006 г. № 124-III. В Азербайджане – закон “О предпринимательской деятельности” от 15 декабря 1992 г. № 405 [8]. В Армении – закон “Об индивидуальном (семейном) предприятии” от 13 июня 1994 г. № С-1073-103. В Узбекистане – закон “О гарантиях свободы предпринимательской деятельности” от 25 мая 2000 г. № 69-II [9]. Исходя из этого, можно говорить о том, что в этих странах законотворческие органы своевременно реагируют на потребности общества в правовом закреплении тех или иных отношений.

Интересным представляется законодательство Республики Узбекистан. Закон “О гарантиях свободы предпринимательской деятельности” Республики Узбекистан (далее – Закон РУ) регламентирует основы осуществления индивидуальной предпринимательской деятельности, гарантии свободы осуществления предпринимательской деятельности, гарантии свободы распоряжения предпринимателем собственной продукцией (работами, услугами) и доходами (прибылью), гарантии свободного доступа предпринимателя на рынки сырья, товаров и услуг, гарантии свободного доступа фермерских и дехканских хозяйств к материально-техническим ресурсам, посевным материалам, саженцам и племенному скоту, гарантии осуществления водопотребления фермерскими и дехканскими хозяйствами, гарантии доступности информации, гарантии доступа к кредитным ресурсам, гарантии от национализации, конфискации и реквизиции, гарантии использования фирменного наименования, товарного знака (знака обслуживания), гарантии невмешательства в предпринимательскую деятельность. Органы государственного управления в пределах своей компетенции: осуществляют мониторинг за соблюдением законодательства о гарантиях свободы предпринимательской деятельности, изучение имеющихся проблем и внесение

предложений по совершенствованию нормативных актов, направленных на укрепление правовых гарантий предпринимательства; обеспечивают защиту прав и законных интересов субъектов предпринимательской деятельности; оказывают содействие субъектам предпринимательской деятельности в доступе к финансовым, материально-техническим и информационным ресурсам; оказывают содействие субъектам предпринимательской деятельности в реализации их продукции на внешнем и внутреннем рынках; организуют информационную и разъяснительную работу среди субъектов предпринимательской деятельности, развитие системы консалтинговых, лизинговых, страховых и иных услуг; оказывают содействие субъектам предпринимательской деятельности в подготовке, переподготовке и повышении квалификации кадров; осуществляют иную деятельность, направленную на поддержание предпринимательства. Одним из достоинств Закона РУ является то, что в нем дается легальное определение индивидуального предпринимательства. Согласно ст. 6 Закона РУ индивидуальное предпринимательство осуществляется самостоятельно, без права найма работников, на базе имущества, принадлежащего индивидуальному предпринимателю на праве собственности, а также в силу иного вещного права, допускающего владение и (или) пользование имуществом.

Следует отметить, что в Республике Узбекистан действует также специальный закон о семейном предпринимательстве, включающий семь глав, состоящих из 35 статей, конкретизирующих: общие положения о семейном предпринимательстве; создание семейного предприятия и его регистрацию; права и обязанности семейного предприятия и его участников; трудовые отношения в семейном предприятии; деятельность семейного предприятия; гарантии свободы деятельности семейного предприятия; реорганизацию и ликвидацию семейного предприятия [10].

Представляется, что положения Закона РУ в большей степени отвечают передовым мировым тенденциям.

Наибольший интерес представляет также анализ законодательства Казахстана [11]. Предпринимательский кодекс Республики Казахстан (далее – Кодекс) состоит из 324 статей, которые объединены в 7 разделов и 31 главу. Кодекс достаточно полно регламентирует правовое положение субъектов частного предпринимательства, условия их функционирования, устанавливает компетенцию государственных органов в области развития и поддержки частного предпринимательства,

государственную поддержку частного предпринимательства, порядок создания объединений предпринимателей, их участия в проведении экспертизы нормативно-правовых актов, процедуру регистрации и ликвидации субъектов частного предпринимательства, вопросы, относящиеся к государственному администрированию, государственному контролю, ответственность государственных органов и должностных лиц при осуществлении государственного контроля, лицензирования и аккредитации, а также ответственность субъектов частного предпринимательства. К наиболее положительным моментам Кодекса следует отнести то, что в нем дается определение индивидуального предпринимательства. Согласно ст. 30 Кодекса, индивидуальным предпринимательством является самостоятельная, инициативная деятельность граждан Республики Казахстан, оралманов<sup>1</sup>, направленная на получение чистого дохода, основанная на собственности самих физических лиц и осуществляемая от имени физических лиц, за их риск и под их имущественную ответственность.

В соответствии со ст. 33 Кодекса индивидуальный предприниматель занимается предпринимательской деятельностью, приобретает и осуществляет права и обязанности под своим именем. При осуществлении своей деятельности индивидуальный предприниматель вправе использовать персональные бланки деловой документации, печать, штампы, тексты которых должны со всей определенностью свидетельствовать о том, что данное лицо является индивидуальным предпринимателем.

Согласно законодательству Республики Казахстан любое физическое лицо приобретает статус индивидуального предпринимателя только после государственной регистрации в таком качестве. Согласно ст. 35 Кодекса государственная регистрация физических лиц, осуществляющих частное предпринимательство без образования юридического лица, заключается в постановке на учет в качестве индивидуального предпринимателя в органе государственных доходов по месту нахождения, заявленному при государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя.

<sup>1</sup> Оралманы – это иностранцы, или лица казахской национальности, не имеющие гражданства на момент обретения государственного суверенитета Казахстана и приехавшие в Казахстан для постоянного проживания. Оралманы должны зарегистрироваться по месту своего проживания. Стоит отметить, что оралманы имеют достаточно серьезные льготы.

Обязательной государственной регистрации подлежат индивидуальные предприниматели, которые отвечают одному из следующих условий:

- используют труд наемных работников на постоянной основе;
- имеют от частного предпринимательства совокупный годовой доход, исчисленный в соответствии с налоговым законодательством Республики Казахстан, в размере, превышающем не облагаемый налогом размер совокупного годового дохода, установленный для физических лиц законами Республики Казахстан.

Деятельность перечисленных индивидуальных предпринимателей без государственной регистрации запрещается.

Также положительным моментом законодательства Казахстана следует считать то, что в кодифицированном законе четко урегулирована такая форма предпринимательства, как предпринимательство супругов, осуществляемое на базе их совместной собственности. В соответствии с Кодексом индивидуальные предприниматели могут осуществлять свою деятельность в различных видах и правовых формах. Согласно п. 2 ст. 30 Кодекса индивидуальное предпринимательство осуществляется в виде личного и совместного предпринимательства. Личное предпринимательство осуществляется одним физическим лицом самостоятельно на базе имущества, принадлежащего ему на праве собственности, а также в силу иного права, допускающего пользование и (или) распоряжение имуществом. Для осуществления личного предпринимательства физическим лицом, состоящим в браке, согласие супруга не требуется. В соответствии с п. 4 данной статьи личное предпринимательство может также осуществляться с использованием формы фермерского хозяйства.

В случаях, когда для осуществления личного предпринимательства физическое лицо использует общее имущество супругов, необходимо нотариальное удостоверенное согласие другого супруга на такое использование, если иное не предусмотрено законами или брачным договором либо иным соглашением между супругами.

Совместное предпринимательство осуществляется группой физических лиц (индивидуальных предпринимателей) на базе имущества, принадлежащего им на праве общей собственности, а также в силу иного права, допускающего совместное пользование и (или) распоряжение имуществом.

При совместном предпринимательстве все сделки, связанные с частным предпринимательством, совершаются, а права и обязанности



приобретаются и осуществляются от имени всех участников совместного предпринимательства.

В соответствии с п. 3 ст. 32 формами совместного частного предпринимательства являются:

- предпринимательство супругов, осуществляемое на базе общей совместной собственности супругов;
- семейное предпринимательство, осуществляемое на базе общей совместной собственности крестьянского хозяйства или общей совместной собственности на приватизированное жилище;
- простое товарищество, при котором частное предпринимательство осуществляется на базе общей долевой собственности.

При осуществлении предпринимательства супругов в деловом обороте от имени супругов выступает один из супругов с согласия другого супруга, которое может быть подтверждено при регистрации индивидуального предпринимателя или выражено письменно и нотариально удостоверено в случаях, когда деятельность индивидуального предпринимателя осуществляется без государственной регистрации.

При отсутствии согласия одного из супругов на выступление другого супруга в деловом обороте от их имени предполагается, что супруг, выступающий в деловом обороте, осуществляет индивидуальное предпринимательство в виде личного предпринимательства.

Индивидуальное предпринимательство с использованием формы простого товарищества осуществляется в соответствии с гражданским законодательством Республики Казахстан.

К сожалению, в Кыргызской Республике подобный нормативно-правовой акт, регламентирующий основы правового регулирования предпринимательской деятельности супругов, отсутствует.

#### *Литература*

1. Жукова М.С. Налогообложение индивидуальных предпринимателей / М.С. Жукова // Налоговый вестн. 2001. № 12.
2. Малое и среднее предпринимательство в Кыргызской Республике. 2006–2010 гг. Бишкек, 2011. URL: <http://www.stat.kg/media/publicationarchive/63dac021-6ebb-4f57-910e-9258a7ddcc54.pdf> (дата обращения: 01.01. 2018).
3. Малое и среднее предпринимательство в Кыргызской Республике. 2010–2014 гг. Бишкек, 2014. URL: <http://www.stat.kg/media/publicationarchive/cc2da45a-2383-4f7c-a2a7-0a8b741ec9e2.pdf> (дата обращения: 01.01. 2018).
4. Малое и среднее предпринимательство в Кыргызской Республике. 2012–2016 гг. Бишкек, 2017. URL: <http://www.stat.kg/media/publicationarchive/b8b8c9d3-a7ad-48ac-8d2e-f85d85eb9e9d.pdf> (дата обращения: 01.01. 2018).
5. Рыбалка Е.А. Предпринимательская деятельность граждан (индивидуальных предпринимателей) как объект гражданско-правового регулирования / Е.А. Рыбалка. Ростов н/Д, 2016.
6. Белых В.С. Правовое регулирование предпринимательской деятельности в России. М., 2005.
7. Предпринимательский кодекс Республики Казахстан от 29 октября 2015 г. № 375-V. URL: [http://online.zakon.kz/document/?doc\\_id=30044096#pos=1;-163](http://online.zakon.kz/document/?doc_id=30044096#pos=1;-163) (дата обращения: 20.01. 2018).
8. Закон Азербайджанской Республики от 15 декабря 1992 г. № 405. URL: [http://base.spinform.ru/show\\_doc.fwx?rgn=2856](http://base.spinform.ru/show_doc.fwx?rgn=2856) (дата обращения: 20.01. 2018).
9. Закон Республики Узбекистан “О гарантиях свободы предпринимательской деятельности”: закон Республики Узбекистан № ЗРУ-328 от 2.05.2012 г. URL: [http://base.spinform.ru/show\\_doc.fwx?rgn=899](http://base.spinform.ru/show_doc.fwx?rgn=899) (дата обращения: 01.08. 2018).
10. Закон Республики Узбекистан “О семейном предпринимательстве” от 26. 04. 2012 г. № ЗРУ-327. URL: [http://fmc.uz/legisl.php?id2=semeynoe\\_predpr](http://fmc.uz/legisl.php?id2=semeynoe_predpr) (дата обращения: 18. 02. 2018).
11. Мороз С.П. Предпринимательский кодекс Республики Казахстан / С.П. Мороз // Вестн. КРСУ. 2017. Т. 17, № 6. С. 137–139.