

ОБЗОР ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА О МАЛОМ И СРЕДНЕМ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСТВЕ

Левина М.И., к. ю. н., старший научный сотрудник Института государства и права РАН

Отношения, возникающие в сфере малого и среднего предпринимательства, регулируются следующими федеральными законами: «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» (от 24.07.2007 № 209-ФЗ)¹; «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» (от 08.08.2001 № 129-ФЗ в последующих редакциях); «О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при проведении государственного контроля (надзора)» (от 08.08.2001 № 134 в последующих редакциях); «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (от 21.07.2005 № 94-ФЗ в последующих редакциях), «О бухгалтерском учете» (от 21.11.1996 № 129-ФЗ в последующих редакциях), «О применении контрольно-кассовой техники при осуществлении наличных денежных расчетов и (или) расчетов с использованием платежных карт» (от 22.05.2003 № 54-ФЗ в последующих редакциях) и некоторые другие.

Указанные отношения регулируются также кодексами: Гражданским кодексом Российской Федерации (ГК РФ); Налоговым кодексом Российской Федерации (НК РФ); Кодексом об административных правонарушениях Российской Федерации (КоАП РФ). Положения кодексов и федеральных законов конкретизируются постановлениями Правительства РФ, подзаконными нормативно-правовыми актами министерств и ведомств.

Право на предпринимательскую деятельность

Конституция РФ гарантирует каждому право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской деятельности и иной не запрещенной законом экономической деятельности (ч. 1 ст. 34). ГК РФ конкретизирует это конституционное положение: осуществление предпринимательской деятельности требует государственной регистрации. Гражданин имеет право заниматься предпринимательской деятельностью без образования юридического лица в качестве индивидуального предпринимателя с момента государственной регистрации. Предпринимателем без образования юридического лица также признается глава крестьянского (фермерского) хозяйства (ч. 1, 2 ст. 23). Нарушение этого требования влечет за собой санкции гражданско-правового и административного характера. Санкции гражданско-правового характера заключаются в том, что гражданин отвечает по своим обязательствам всем принадлежащим ему имуществом, на которое в соответствии с законом не может быть обращено взыскание (ст. 24 ГК РФ).

При отсутствии государственной регистрации гражданин, осуществляющий предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, не вправе ссылаться в отношении заключенных им при этом сделок на то, что он не является предпринимателем. К таким сделкам суд может применить правила настоящего Кодекса об обязательствах,

¹ Принятие этого закона отменило прежде действовавший Федеральный закон «О государственной поддержке малого предпринимательства в Российской Федерации» (от 14.06.1995 № 88-ФЗ в последующих редакциях; утратил силу 01.01.2008).

связанных с осуществлением предпринимательской деятельности (ч. 4 ст. 23 ГК РФ). Санкции административного характера заключаются в наложении административного штрафа. Величина штрафа, а также возможность конфискации изготовленной продукции зависят от осуществления предпринимательской деятельности без лицензии (если она обязательна), нарушения условий лицензии (ст. 14.1 КоАП РФ).

Согласно ГК РФ, к предпринимателям без образования юридического лица применяются те же правила, которые регулируют деятельность юридических лиц², являющихся коммерческими организациями (ч. 3 ст. 23). Таким образом, нормы, содержащиеся в ГК РФ, применяются к предпринимателям «любой величины», без различия малого, среднего или крупного предпринимательства.

Федеральный закон «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» (от 08.08.2001 № 129-ФЗ в последующих редакциях) регулирует отношения, возникающие при создании, реорганизации, ликвидации, внесении изменений в учредительные документы, регистрации индивидуальных предпринимателей и прекращения ими деятельности в качестве индивидуальных предпринимателей, ведение государственного реестра — единого государственного реестра юридических лиц и индивидуальных предпринимателей (ст. 1). Закон устанавливает порядок государственной регистрации, определяет сроки ее проведения, порядок предоставления документов и перечень документов, необходимых для государственной регистрации; регламентирует особенности регистрации юридических лиц; порядок принятия решения о государственной регистрации. Закон также содержит положения о ведении государственного

реестра: принципы, содержание, порядок предоставления и перечень сведений и документов, условия предоставления сведений и документов.

Федеральный закон «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации».

Отношения, возникающие в сфере развития малого и среднего предпринимательства регулирует Федеральный закон «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации». Он содержит определение субъекта малого и среднего предпринимательства. Критериями для отнесения к субъектам малого и среднего предпринимательства являются: организационно-правовая форма и совокупность условий, которым должны соответствовать субъекты малого и среднего предпринимательства. К условиям относятся: а) доля в уставном капитале; б) среднее число работников и в) выручка от реализации товаров, работ, услуг.

К субъектам малого и среднего предпринимательства закон относит потребительские кооперативы и коммерческие организации³, индивидуальных предпринимателей, осуществляющих предпринимательскую деятельность без образования юридического лица (далее — индивидуальные предприниматели), крестьянские (фермерские) хозяйства. Указанные субъекты должны соответствовать следующим условиям.

- 1) **Доля в уставном капитале.** Суммарная доля участия РФ, субъектов РФ, муниципалитетов, иностранных юридических лиц, иностранных граждан, общественных и религиозных организаций (объединений), благотворительных и иных фондов в уставном (складочном) капитале (паевом) фонде не должна превышать 25%⁴ для юридических лиц. Доля участия, принадлежащая одному или нескольким юриди-

² Юридическое лицо — организация, которая имеет обособленное имущество и отвечает по своим обязательствам всем своим имуществом, может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде. Юридические лица могут быть российскими и иностранными. Лица, создающие юридические лица, — учредители. При создании юридического лица они оставляют учредительные документы (устав и учредительный договор), на основании которых будет осуществляться его деятельность.

³ За исключением государственных и муниципальных унитарных предприятий.

⁴ За исключением активов акционерных инвестиционных фондов и закрытых паевых инвестиционных фондов.

ческим лицам, не являющимися субъектами малого и среднего предпринимательства, также не должна превышать 25%.

- 2) **Средняя численность работников** не должна превышать следующие предельные значения средней численности работников для каждой категории субъектов среднего и малого предпринимательства: а) от 101 до 250 человек для средних предприятий; б) до 100 человек для малых предприятий, среди которых выделяются микропредприятия — до 15 человек⁵.
- 3) **Выручка от реализации товаров (работ, услуг)** без учета налога на добавленную стоимость или балансовая стоимость активов (остаточная стоимость основных средств и нематериальных активов) за предшествующий календарный год не должна превышать предельные значения, установленные Правительством РФ для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства⁶ (ст. 4).

Прежде действовавший Федеральный закон «О государственной поддержке малого предпринимательства в Российской Федерации» (от 14.06.1995 № 88-ФЗ в последующих редакциях; утратил юридическую силу с 01.01.2008) жестко регламентировал предельную численность работников в зависимости от отрасли: в промышленности, строительстве, на транспорте — 100 человек; в сельском хозяйстве, научно-технической сфере — 60 человек; в оптовой торговле — 50 человек; в розничной торговле и бытовом обслуживании — 30 человек; в остальных отраслях и при осуществлении других видов деятельности — 50 человек (ст. 3).

Небольшим плюсом нового закона можно считать введение нового понятия

«среднего предприятия», позволяющее расширить малое предприятие и увеличить число работников (по сравнению с законом 1995 г.). Закон вводит и другой новый термин — «микропредприятие». Однако выделение такого субъекта малого предпринимательства не влечет за собой каких-либо преференций для него по сравнению с другими субъектами малого и среднего предпринимательства.

Государственная политика в области развития малого и среднего предпринимательства является частью государственной социально-экономической политики и складывается из правовых, политических, экономических, социальных, информационных, консультационных, образовательных и иных мер, осуществляемых органами государственной власти РФ, субъектов РФ, органами местного самоуправления. Выделяются следующие *основные цели политики* в области развития малого и среднего предпринимательства (ст. 6):

- 1) развитие субъектов малого и среднего предпринимательства в целях формирования конкурентной среды в экономике РФ;
- 2) обеспечение благоприятных условий для развития субъектов малого и среднего предпринимательства;
- 3) обеспечение конкурентоспособности субъектов малого и среднего предпринимательства;
- 4) оказание содействия субъектам малого и среднего предпринимательства в продвижении производимых ими товаров (работ, услуг), результатов интеллектуальной деятельности на рынок РФ и рынки иностранных государств;
- 5) увеличение количества субъектов малого и среднего предпринимательства;
- 6) обеспечение занятости населения и развитие самозанятости;

⁵ Средняя численность работников микропредприятия, малого или среднего предприятия за календарный год определяется с учетом всех его работников, в том числе работников, работающих по гражданско-правовым договорам или по совместительству с учетом реально отработанного времени, работников представительств, филиалов и других обособленных подразделений указанных предприятий.

⁶ Предельные значения выручки от реализации товаров (работ, услуг) и балансовой стоимости активов устанавливаются Правительством РФ один раз в 5 лет с учетом данных сплошных статистических наблюдений за деятельностью субъектов малого и среднего предпринимательства. Эта деятельность Правительства РФ регулируется постановлениями Правительства РФ. Выручка от реализации товаров (работ, услуг) за календарный год определяется в порядке, установленном НК РФ.

- 7) увеличение доли производимых субъектами малого и среднего предпринимательства товаров (работ, услуг) в объеме валового национального продукта;
- 8) увеличение доли уплаченных субъектами малого и среднего предпринимательства налогов в налоговых доходах бюджетов всех уровней.

Среди *принципов государственной политики* в этой сфере можно выделить такие, как:

- ответственность органов власти на всех уровнях за обеспечение благоприятных условий для развития субъектов малого и среднего предпринимательства;
- участие их представителей, а также некоммерческих организаций, выражающих их интересы, в формировании и реализации государственной политики в области развития малого и среднего предпринимательства, экспертизе проектов нормативно-правовых актов на соответствующих уровнях, регулирующих развитие малого и среднего предпринимательства;
- обеспечение равного доступа субъектов малого и среднего предпринимательства к получению поддержки в соответствии с условиями ее предоставления.

Закон устанавливает по существу рамочные нормы, регламентирующие реализацию государственной политики в этой области. Так, нормативно-правовые акты различного уровня и различной юридической силы «могут» (но не обязаны) предусматривать следующие меры (ст. 7):

- 1) специальные налоговые режимы, упрощенные правила ведения налогового учета, упрощенные формы налоговых деклараций по отдельным налогам и сборам для малых предприятий;
- 2) упрощенная система ведения бухгалтерской отчетности для малых предприятий, осуществляющих отдельные виды деятельности;
- 3) упрощенный порядок составления субъектами малого и среднего пред-

- принимательства статистической отчетности;
- 4) льготный порядок расчетов за приватизированное субъектами малого и среднего предпринимательства государственное и муниципальное имущество;
- 5) особенности участия субъектов малого и среднего предпринимательства в качестве поставщиков (исполнителей, подрядчиков) в целях размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказания услуг для государственных и муниципальных нужд;
- 6) меры по обеспечению прав и законных интересов субъектов малого и среднего предпринимательства при осуществлении государственного контроля (надзора);
- 7) меры по обеспечению финансовой поддержки субъектов малого и среднего предпринимательства;
- 8) меры по развитию инфраструктуры поддержки субъектов малого и среднего предпринимательства.

Слово «могут» в данном контексте весьма двусмысленно: с одной стороны, дает возможность гибкого регулирования; с другой — дает возможность произвола.

Следует отметить, что положение о предельной численности работников малых и средних предприятий находится в противоречии с продекларированными целями государственной политики в этой области. Представляется, что численность работников малых и средних предприятий слишком занижена и лишает предприятия перспектив развития именно в качестве малых и средних. Такое противоречие, заложенное в законе, консервирует сложившуюся ситуацию, мало способствует развитию малого и среднего предпринимательства.

Рассматриваемый закон регламентирует проведение федеральных *статистических наблюдений* за деятельностью субъектов малого и среднего предпринимательства⁷. Предусматриваются два вида федеральных статистических наблюдений за деятельностью субъектов малого и среднего предпринимательства: сплошные и выборочные. Сплошные на-

⁷ Положения закона конкретизируются Постановлением Правительства РФ от 16.02.2008 № 79 «О порядке проведения выборочных статистических наблюдений за деятельностью субъектов малого и среднего предпринимательства».

блюдения проводятся один раз в пять лет. Выборочные проводятся путем ежегодных и/или ежеквартальных обследований деятельности малых и средних предприятий (за исключением микропредприятий). Выборочные статистические наблюдения за деятельностью микропредприятий проводятся ежегодно. В связи с этим федеральные органы государственной власти, органы государственной власти субъектов РФ, органов местного самоуправления обязаны бесплатно представлять соответствующую статистическую информацию органам исполнительной власти (ст. 5).

Новый закон разграничивает полномочия органов государственной власти РФ, субъектов РФ и органов местного самоуправления (в законе 1995 г. такое разграничение отсутствовало). К полномочиям органов местного самоуправления среди прочего относятся: формирование инфраструктуры поддержки субъектов малого и среднего предпринимательства на территориях муниципальных образований и обеспечение ее деятельности; содействие деятельности некоммерческих организаций, выражающих их интересы; образование координационных и совещательных органов в этой области органами местного самоуправления (ст. 11). Подобные координационные или совещательные органы могут быть созданы и при органах государственной власти РФ и субъектов РФ. Указанные полномочия позволяют представителям малого и среднего предпринимательства участвовать в принятии решений в этой сфере на разных уровнях власти (ст. 13).

Закон провозглашает основные *принципы поддержки* субъектов малого и среднего предпринимательства (ст. 14), к которым относятся:

- 1) заявительный порядок обращения за оказанием поддержки;
- 2) доступность инфраструктуры поддержки для всех;
- 3) равный доступ к участию в федеральных, региональных и муниципальных программах развития малого и среднего бизнеса;
- 4) соблюдение требований, установленных Федеральным законом «О защите конкуренции» (от 26.07.2006 № 135-ФЗ);
- 5) открытость процедур оказания поддержки;

- б) при этом субъекты малого и среднего предпринимательства должны соответствовать условиям, установленным настоящим законом, а также условиям, предусмотренным программами соответствующих уровней.

В соответствии с законом (ч. 3 ст. 14) поддержка не оказывается субъектам малого и среднего предпринимательства, являющихся:

- кредитными, страховыми организациями (за исключением потребительских кооперативов), инвестиционными, негосударственными пенсионными фондами, профессиональными участниками рынка ценных бумаг, ломбардами;
- участниками соглашений о разделе продукции;
- осуществляющими предпринимательскую деятельность в сфере игорного бизнеса;
- нерезидентами (в соответствии с законодательством РФ о валютном регулировании и валютном контроле, кроме случаев предусмотренных международными договорами РФ).
- Кроме того, финансовая поддержка не оказывается субъектам малого и среднего предпринимательства, осуществляющим производство и реализацию подакцизных товаров, а также добычу и реализацию полезных ископаемых (за исключением общераспространенных полезных ископаемых) (ч. 4 ст. 14).

Закон также устанавливает *основания отказа в поддержке*, к которым относятся следующие случаи (ч. 5 ст. 14):

- не представлены документы, определенные соответствующими программами, или представлены недостоверные сведения и документы;
- не выполнены условия оказания поддержки;
- если ранее в отношении субъекта малого и среднего предпринимательства уже было принято решение об оказании аналогичной поддержки и сроки ее оказания не истекли;
- если с момента признания субъекта малого и среднего предпринимательства допустившим нарушение порядка и оказания поддержки, в

том числе не обеспечившим целевого использования средств поддержки, прошло меньше трех лет.

- Сроки рассмотрения обращений субъектов малого и среднего предпринимательства устанавливаются соответствующими программами. О решении, принятом по такому обращению, должно быть сообщено субъекту малого и среднего предпринимательства в течение 5 дней со дня его принятия (ч. 6 ст. 15).

Закон раскрывает понятие *инфраструктуры поддержки* субъектов малого и среднего предпринимательства. Под инфраструктурой понимается система коммерческих и некоммерческих организаций, которые создаются, осуществляют свою деятельность или привлекаются в качестве поставщиков (исполнителей, подрядчиков) в целях размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд при реализации соответствующих программ.

Инфраструктура также включает в себя центры и агентства по развитию предпринимательства, государственные и муниципальные фонды поддержки предпринимательства, фонды содействия кредитованию (гарантийные фонды, фонды поручительства), акционерные инвестиционные фонды и закрытые паевые инвестиционные фонды, привлекающие инвестиции для субъектов малого и среднего предпринимательства, технопарки и научные парки, инновационно-технологические центры, бизнес-инкубаторы, палаты и центры ремесел, центры поддержки субподряда, маркетинговые и учебно-деловые центры, агентства по поддержке экспорта товаров, лизинговые компании, консультационные центры и иные организации. Требования к указанным организациям устанавливаются соответствующими программами (ст. 15).

Поддержка субъектов малого и среднего предпринимательства реализуется в следующих формах: финансовой, имущественной, информационно, консультационной, а также в области подготовки, переподготовки и повышения квалификации их работников, в области инноваций и промышленного производства, ремесленничества; поддержки в области внешнеэкономической деятельности и

сельского хозяйства. Условия же и порядок оказания поддержки определяются соответствующими программами (ст. 16).

Финансовая поддержка субъектам малого и среднего предпринимательства осуществляется за счет средств бюджетов всех уровней путем предоставления субсидий, бюджетных инвестиций, государственных и муниципальных гарантий по обязательствам субъектов малого и среднего предпринимательства, а также организаций, образующих инфраструктуру поддержки (ст. 17).

Имущественная поддержка осуществляется органами государственной и местного самоуправления в виде передачи во владение и/или пользование государственного или муниципального имущества, включая земельные участки, здания, строения, сооружения, нежилые помещения, оборудование, машины, механизмы, установки, транспортные средства, инвентарь, инструментов, как на возмездной, таки безвозмездной основе или на льготных условиях. Имущество должно использоваться по целевому назначению. Органы исполнительной власти РФ, субъектов РФ и органы местного самоуправления могут утверждать перечни государственного и муниципального имущества, которое передается во владение и/или пользование субъектам малого и среднего предпринимательства и организациям, образующим инфраструктуру поддержки (ст. 18).

Информационная поддержка оказывается в виде создания федеральных, региональных и муниципальных информационных систем и информационно-телекоммуникационных сетей и обеспечения их функционирования. Информационные системы должны обеспечивать общедоступной информацией: о существующих программах развития, о количестве и классификации субъектов малого и среднего предпринимательства по видам экономической деятельности, о числе рабочих мест, об обороте товаров (работ, услуг), о финансово-экономическом состоянии субъектов малого и среднего предпринимательства, об организациях, образующих инфраструктуру поддержки для них и т. п. (ст. 19).

Консультационная поддержка осуществляется в виде: 1) создания орга-

низаций, образующих инфраструктуру поддержки, оказывающих консультационные услуги субъектам малого и среднего предпринимательства, и обеспечения деятельности таких организаций; и 2) компенсации затрат на оплату консультационных услуг субъектам малого и среднего предпринимательства (произведенных и документально подтвержденных) (ст. 20).

Поддержка в области подготовки, переподготовки и повышения квалификации кадров выражается в следующих формах: 1) разработка примерных образовательных программ; 2) создание условий для повышения профессиональных знаний специалистов, относящихся к социально незащищенным слоям населения, совершенствования их деловых качеств, подготовки их к выполнению новых трудовых функций в области малого и среднего предпринимательства; 3) учебно-методологической, научно-методической помощи субъектам малого и среднего предпринимательства (ст. 21).

Поддержка в области инноваций и промышленного производства заключается в 1) создании организаций, составляющих инфраструктуру поддержки, включая технопарки, центры коммерциализации технологий, технико-внедренческих и научно-производственных зон, и обеспечения деятельности таких организаций; 2) содействии патентованию изобретений, полезных моделей, промышленных образцов и селекционных достижений, а также государственной регистрации иных результатов интеллектуальной деятельности, созданных субъектами малого и среднего предпринимательства; 3) созданию условий для привлечения субъектов малого и среднего предпринимательства к заключению договоров субподряда в области инноваций и промышленного производства; 4) создании акционерных инвестиционных фондов и закрытых паевых инвестиционных фондов (ст. 22).

Поддержка области ремесленной деятельности осуществляется в виде: создания организация, образующих инфраструктуру поддержки — палат ремесел, центров ремесел, и обеспечения их деятельности. Органы государственной власти субъектов РФ вправе разрабатывать и утверждать перечни видов ремесленной деятельности (ст. 23).

Поддержка в области внешнеэкономической деятельности осуществляется в виде: 1) сотрудничества с международными организациями и иностранными государствами в сфере развития малого и среднего предпринимательства; 2) содействия в продвижении на рынки иностранных государств российских товаров (работ, услуг), результатов интеллектуальной деятельности, создания благоприятных условий для российских участников внешнеэкономической деятельности таких организаций (ст. 24).

На основании изложенного, можно отметить, что рассматриваемый закон носит общий характер, содержит рамочные нормы, ряд общих условий, которые должны быть конкретизированы в нормативно-правовых актах различного уровня и различной юридической силы: постановлениях Правительства РФ, региональных законах, федеральных, региональных и муниципальных программах по развитию малого и среднего предпринимательства. Именно в этих нормативно-правовых актах должны быть установлены условия, сроки, гарантии, обязательства, преференции для субъектов малого и среднего предпринимательства, а также полномочия и обязательства органов государственной власти РФ, субъектов РФ и органов местного самоуправления.

Основные организационно-правовые формы субъектов малого и среднего предпринимательства (гражданский кодекс РФ)

ГК РФ различает **коммерческие и некоммерческие организации**. **Коммерческими** организациями признаются те, чья цель — извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности. Они могут создаваться в форме хозяйственных товариществ и обществ, производственных кооперативов. **Некоммерческие** организации не ставят перед собой извлечение прибыли в качестве цели и не распределяют полученную прибыль между участниками. Они могут создаваться в форме потребительских кооперативов, общественных или религиозных организаций (объединений), финанси-

руемых собственником учреждений, благотворительных и иных фондов, а также в других формах, предусмотренных законом. Некоммерческие организации могут осуществлять предпринимательскую деятельность лишь постольку, поскольку это служит достижению целей, ради которых они созданы, и соответствующую этим целям (ст. 50)⁸.

Хозяйственные товарищества и общества характеризуются тем, что их уставной (складочный) капитал складывается из долей (вкладов) их учредителей (участников). Это имущество, а также произведенное и приобретенное в процессе деятельности товарищества или общества, принадлежит ему на праве собственности. Вкладом в имущество могут быть деньги, ценные бумаги, другие вещи или имущественные права либо иные права, имеющие денежную оценку. Денежная оценка вклада участника производится по соглашению между учредителями, может подлежать независимой экспертной оценке. Хозяйственное общество может быть создано и одним лицом, которое становится его единственным участником.

Хозяйственные общества могут создаваться в форме *полного товарищества* и *товарищества на вере (коммандитного товарищества)*. Участниками товариществ могут быть индивидуальные предприниматели и/или коммерческие организации, а также государственные органы и органы местного самоуправления.

Хозяйственные общества могут создаваться в форме акционерного общества, общества с ограниченной или дополнительной ответственностью. Их участниками и вкладчиками могут быть граждане и юридические лица.

Хозяйственные товарищества и общества могут быть учредителями (участниками) других хозяйственных товариществ и обществ. Хозяйственные товарищества, а также общества с ограниченной и дополнительной ответственностью не вправе выпускать акции (ст. 66).

Хозяйственные товарищества и общества одного вида по решению общего собрания участников могут быть пре-

образованы в товарищества и общества другого вида или производственные кооперативы (ст. 68).

Полное товарищество (ст. 69—81) — редко встречающаяся форма на практике. Его участники (полные товарищи) занимаются предпринимательской деятельностью от имени товарищества и несут ответственность по его обязательствам принадлежащим им имуществом. Обязательно должно быть несколько участников. Если в товариществе остается один участник, оно ликвидируется. Лицо может быть участником только одного полного товарищества.

Права и обязанности участников полного товарищества определяются учредительным договором. Учредительный договор (подписываемый всеми участниками) помимо обычных сведений, должен содержать условия о размере и составе складочного капитала, о размере и порядке изменения долей каждого из участников, о размере, составе, сроках и порядке внесения ими вкладов, об ответственности участников за нарушение обязанностей по внесению вкладов.

Деятельность осуществляется с согласия всех участников, хотя учредительный договор может предусматривать принятие отдельных решений большинством голосов участников. Каждый участник имеет один голос (если не предусмотрено иного порядка распределения голосов). Независимо от полномочий по ведению дел товарищества каждый участник имеет право знакомиться со всей документацией по ведению дел. Не признается отказ от этого права или его ограничение. Кодекс предусматривает различные варианты ведения дел: а) каждый из участников вправе действовать от имени товарищества; б) все его участники могут вести дела совместно; или в) ведение дел поручено отдельным участникам. При совместном ведении дел требуется согласие всех его участников для совершения каждой сделки. Если ведение дел поручается одному или нескольким участникам, то остальные участники для совершения сделок от имени товарищества должны иметь до-

⁸ Здесь и далее будут рассматриваться только коммерческие организации. Деятельность некоммерческих организаций регламентируется ст. 116-123 ГК, а также Федеральным законом «О некоммерческих организациях» от 12.01.1996 № 7-ФЗ.

веренность от участника (участников), на которых возложено ведение дел товарищества.

Прибыль и убытки распределяются между участниками полного товарищества пропорционально их долям в складочном капитале (если иное не установлено учредительным договором). Если товарищество понесет убытки и стоимость его чистых активов станет меньше размера его складочного капитала, то прибыль, полученная товариществом, не распределяется между участниками до тех, пока стоимость чистых активов не превысит размер складочного капитала. По обязательствам товарищества его участники отвечают своим имуществом. Обращение взыскания на долю участника в складочном капитале по его собственным долгам возможно только при недостатке другого имущества для покрытия долгов.

Товарищество на вере (командитное товарищество) (ст. 82–86) — товарищество, в котором есть участники и участники-вкладчики (командитисты). Участники (полные товарищи) осуществляют от имени товарищества предпринимательскую деятельность и отвечают по обязательствам товарищества своим имуществом. Участники-вкладчики (один или несколько) несут риск убытков, связанных с деятельностью товарищества, в пределах сумм, внесенных ими вкладов, и не принимают участия в осуществлении деятельности товариществом предпринимательской деятельности. Лицо может быть полным товарищем только в одном товариществе на вере.

Учредительный договор, который подписывается только всеми полными товарищами, помимо обычных сведений должен содержать условия о размере и составе складочного капитала; о размере и порядке изменения долей каждого из полных товарищей в складочном капитале; о размере, составе и сроках и порядке внесения ими вкладов; их ответственности за нарушение обязанностей по внесению вкладов; о совокупном размере вкладов, вносимых вкладчиками.

Управление делами товарищества осуществляется только полными товарищами; вкладчики не вправе участвовать в ведении дел. Они также не вправе

оспаривать действия полных товарищей по управлению и ведению дел товарищества.

Вкладчик обязан внести вклад в складочный капитал, что удостоверяется свидетельством об участии. Он имеет право: 1) получать часть прибыли, причитающуюся на его долю в складочном капитале, в порядке, предусмотренном учредительным договором; 2) знакомиться с годовыми отчетами и балансами; 3) выйти из товарищества по окончании финансового года и получить свой вклад; 4) передать свою долю в складочном капитале или ее часть другому вкладчику или третьему лицу. Вкладчики пользуются преимущественным перед третьими лицами правом покупки доли (ее части). Учредительный договор может также содержать и иные права вкладчиков.

Общество с ограниченной ответственностью (ст. 87–94) — общество, учрежденное одним или несколькими лицами, уставной капитал которого разделен на доли. Размеры долей определяются учредительными документами общества. Участники общества не отвечают по его обязательствам, а риск убытков, связанных с деятельностью общества, несут только в пределах стоимости внесенных вкладов. Деятельность общества регулируется не только ГК РФ, но и Федеральным законом «Об обществах с ограниченной ответственностью» (от 08.02.1998 № 14 в последующих редакциях).

Предельное количество участников общества с ограниченной ответственностью (ООО) устанавливается законом. Если количество участников больше, то общество должно быть преобразовано в акционерное общество в течение года; по истечении этого срока оно ликвидируется в судебном порядке. ООО не может иметь в качестве единственного участника другое хозяйственное общество, состоящее из одного лица. Если общество учреждается одним лицом, его учредительным документом является только устав. Учредительные документы общества помимо обычных сведений должны содержать условия о размере уставного капитала; о размере долей каждого из участников; о размере, составе, сроках и порядке внесения ими вкладов, об ответственности участников

за нарушение обязанностей по внесению вкладов; о составе и компетенции органов управления обществом и порядке принятия ими решений, в том числе о вопросах, решения по которым принимаются единогласно или квалифицированным большинством голосов, а также иные сведения, предусмотренные законом об ООО.

Уставной капитал ООО складывается из стоимости вкладов его участников. Он определяет минимальный размер имущества ООО, гарантирующего интересы его кредиторов. Размер уставного капитала не может быть меньше суммы, определенной законом об ООО. Уставной капитал ООО на момент организации общества должен быть оплачен его участниками не менее чем наполовину. Оставшаяся неуплаченной часть уставного капитала должна быть оплачена в течение первого года его существования. При нарушении этой обязанности общество должно либо объявить об уменьшении своего уставного капитала и зарегистрировать его уменьшение в установленном порядке, либо прекратить свою деятельность путем ликвидации. То же самое происходит, если по истечении второго или каждого последующего финансового года стоимость чистых активов ООО оказывается меньше уставного капитала. Увеличение уставного капитала допускается после внесения всеми его участниками вкладов в полном объеме.

Управление делами ООО осуществляет общее собрание его участников, которое является высшим органом общества. Текущее руководство его деятельностью осуществляет исполнительный орган (коллективный и/или единоличный), который подотчетен общему собранию. Единоличный орган управления может быть избран также и не из числа участников ООО. В исключительную компетенцию общего собрания участников ООО входит: 1) изменение устава общества, изменение размера его уставного капитала; 2) образование исполнительных органов

общества и досрочное прекращение их полномочий; 3) утверждение годовых отчетов и бухгалтерских балансов общества и распределение его прибылей и убытков; 4) решение о реорганизации или ликвидации общества; 5) избрание ревизионной комиссии (ревизора) общества. К исключительной компетенции общего собрания могут быть отнесены и другие вопросы.

ООО может быть реорганизовано или ликвидировано добровольно по единогласному решению его участников; оно может быть преобразовано в акционерное общество или в производственный кооператив.

Общество с дополнительной ответственностью (ст. 95) — общество, учрежденное одним или несколькими лицами, уставной капитал которого разделен на доли, размеры которых определяются учредительными документами. Участник этого общества солидарно несет субсидиарную ответственность⁹ по его обязательствам своим имуществом в одинаковом для всех кратном размере к стоимости их вкладов. При банкротстве одного из участников его ответственность по обязательствам общества распределяется между остальными участниками пропорционально их вкладам. К обществу с дополнительной ответственностью применяются те же правила ГК РФ, что и к ООО.

Акционерное общество (ст. 96–104) — общество, уставной капитал которого разделен на определенное число акций. Участники акционерного общества (акционеры) не отвечают по его обязательствам, а риск убытков, связанных с деятельностью общества, несут в пределах стоимости принадлежащих им акций. Правовое положение общества определяется ГК РФ, а также Федеральным законом «Об акционерных обществах» (от 26.12.1995 № 208-ФЗ в последующих редакциях). Особенности правового положения акционерных обществ, созданных путем приватизации государственных и муниципальных предприятий, определяются также законами и иными

⁹ Субсидиарная ответственность является дополнительной к ответственности основного должника. Кредитор предъявляет требование к основному должнику. Если основной должник отказался удовлетворить требование кредитора или кредитор не получил от него в разумный срок ответ на предъявленное требование, то требование может быть предъявлено лицу, несущему субсидиарную ответственность.

правовыми актами о приватизации этих предприятий.

Акционерные общества (АО) могут быть двух видов: открытые и закрытые. Открытое акционерное общество (ОАО) — общество, участники которого могут отчуждать принадлежащие им акции без согласия других акционеров. ОАО может проводить открытую подписку на выпускаемые им акции и их свободную продажу. ОАО обязано ежегодно публиковать для всеобщего сведения годовой отчет, бухгалтерский баланс, счет прибылей и убытков.

Закрытое акционерное общество (ЗАО) — общество, акции которого распределяются только среди его учредителей или иного заранее определенного круга лиц. ЗАО не вправе проводить открытую подписку на выпускаемые им акции или иным образом предлагать их для приобретения неограниченному кругу лиц. Акционеры ЗАО имеют преимущественное право приобретения акций, продаваемых другими акционерами этого общества. Число участников ЗАО не должно быть больше числа, установленного законом об акционерных обществах, иначе оно подлежит преобразованию в ОАО в течение года, а по истечении этого срока — ликвидации в судебном порядке.

Учредительный договор АО определяет порядок осуществления ими совместной деятельности по созданию общества, размер уставного капитала, категории выпускаемых акций и порядок их размещения. Учредители АО несут солидарную ответственность по обязательствам, возникшим до регистрации общества. Общество несет ответственность по обязательствам учредителей, связанных с его созданием, только в случае последующего одобрения их действий общим собранием акционеров.

Устав АО помимо обычных сведений должен содержать условия о категориях выпускаемых обществом акций, их номинальной стоимости и количестве; о размере уставного капитала; о правах акционеров; о составе и компетенции органов управления обществом и поряд-

ке принятия ими решений, в том числе о вопросах, решения по которым принимаются единогласно или квалифицированным большинством голосов, а также иные сведения, предусмотренные законом об АО.

АО может быть создано одним лицом или состоять из одного лица в случае приобретения им всех акций общества. Сведения об этом должны содержаться в уставе общества, быть зарегистрированы и опубликованы для всеобщего сведения. АО не может иметь в качестве единственного участника другое хозяйственное общество, состоящее из одного лица.

Уставной капитал АО складывается из номинальной стоимости акций, приобретенных акционерами. Он определяет минимальный размер имущества АО, гарантирующего интересы его кредиторов. Он не может быть меньше размера, предусмотренного законом об АО. Не допускается открытая подписка на акции АО до полной оплаты уставного капитала. При учреждении АО все его акции должны быть распределены между учредителями. Если по окончании второго и каждого последующего финансового года стоимость чистых активов АО окажется меньше уставного капитала, АО обязано объявить и зарегистрировать в установленном порядке уменьшение уставного капитала. Если стоимость этих активов окажется меньше определенного законом минимума, общество подлежит ликвидации. Законом или уставом АО могут быть установлены ограничения числа, суммарной номинальной стоимости акций или максимального числа голосов, принадлежащих одному акционеру.

АО может по решению общего собрания акционеров увеличить уставной капитал путем увеличения номинальной стоимости акций или выпуска дополнительных акций. АО таким же способом может уменьшить уставной капитал посредством уменьшения номинальной стоимости акций или покупки части акций в целях сокращения их общего количества¹⁰. Уменьшение уставного капи-

¹⁰ При уменьшении уставного капитала АО допускается только после уведомления всех его кредиторов. Порядок уведомления устанавливается законом об АО. При этом кредиторы АО вправе потребовать досрочного прекращения или исполнения соответствующих обязательств АО и возмещения им убытков.

тала путем покупки и погашения части акций допускается, если это предусмотрено уставом АО.

Управление в АО осуществляет общее собрание его акционеров, которое является высшим органом управления. В исключительную компетенцию общего собрания АО входит: 1) изменение устава, в том числе изменение размера его уставного капитала; 2) избрание членов совета директоров (наблюдательного совета) и ревизионной комиссии (ревизора) и досрочное прекращение их полномочий; 3) образование исполнительных органов и досрочное прекращение их полномочий, если уставом АО решение этих вопросов не отнесено к компетенции совета директоров; 4) утверждение годовых отчетов, бухгалтерских балансов, счетов прибылей и убытков и распределение прибылей и убытков; 5) решение о реорганизации или ликвидации общества.

В АО, в котором число акционеров превышает 50 человек, создается совет директоров (наблюдательный совет), чья компетенция должна быть определена уставом.

Исполнительный орган АО может быть коллегиальным (правление, дирекция) и/или единоличным (директор, генеральный директор). Он осуществляет текущее руководство деятельностью АО и подотчетен совету директоров и общему собранию акционеров. К его компетенции относится решение всех вопросов, которые не относятся к исключительной компетенции других органов управления АО. По решению общего собрания акционеров полномочия исполнительного органа могут быть переданы по договору другой коммерческой организации или индивидуальному предпринимателю (управляющему).

АО может быть реорганизовано или ликвидировано добровольно по решению общего собрания акционеров или по другим основаниям, определяемым ГК РФ и другими законами. Оно может быть преобразовано в ООО или производственный кооператив.

Производственный кооператив (артель) (ст. 107–112) — добровольное объединение граждан на основе членства для совместной производственной или иной хозяйственной деятельности (производство, переработка, сбыт промышленной, сельскохозяйственной и

иной продукции, выполнение работ, торговля, бытовое обслуживание, оказание других услуг). Эта деятельность основывается на их личном трудовом и ином участии и объединении его членами (участниками) имущественных паевых взносов. В деятельности производственного кооператива могут участвовать юридические лица. Его члены несут по обязательствам производственного кооператива субсидиарную ответственность в размерах и порядке, определяемых законом о производственных кооперативах и уставом кооператива. Деятельность производственных кооперативов регулируется нормами ГК РФ, Федеральным законом «О производственных кооперативах» (от 08.05.1996 № 41-ФЗ), а также Федеральным законом «О сельскохозяйственной кооперации» (от 08.12.1995 № 193-ФЗ).

Устав кооператива утверждается общим собранием его членов. Помимо обычных сведений, устав должен содержать условия о размере паевых взносов; о составе и порядке внесения паевых взносов членами кооператива и их ответственности за нарушение обязательства по внесению паевых взносов; о характере и порядке трудового участия его членов в деятельности кооператива и их ответственности за нарушение по личному трудовому участию; о порядке распределения прибылей и убытков; о размере и условиях субсидиарной ответственности его членов по долгам кооператива; о составе и компетенции органов управления кооперативом и порядке принятия ими решений, в том числе и о вопросах, решения по которым принимаются единогласно или квалифицированным большинством голосов.

Производственный кооператив имеет в своей собственности имущество, которое делится на паи его членов в соответствии с уставом. Уставом также может быть установлено, что определенная часть имущества кооператива составляет неделимые фонды, которые используются на цели, определенные уставом. Решение об этих фондах принимается членами кооператива единогласно, если иное не предусмотрено его уставом. К моменту регистрации кооператива его член должен внести не менее 10% паевого взноса, а остальную часть в течение года с момента регистрации.

Прибыль кооператива распределяется между его члена соответственно трудовому участию (если иное не предусмотрено законом и уставом). В таком же порядке распределяется имущество, оставшееся после ликвидации кооператива и удовлетворении требований его кредиторов. Кооператив не может выпускать акции.

Высшим органом управления кооперативом является общее собрание его членов. Если число членов превышает 50, может быть создан наблюдательный совет, который осуществляет контроль за деятельностью исполнительных органов кооператива. Исполнительными органами являются правление и/или его председатель, которые осуществляют текущее руководство деятельностью кооператива и подотчетны наблюдательному совету и общему собранию членов кооператива. Членами наблюдательного совета и правления кооператива могут быть только его члены. При этом член кооператива не может быть одновременно членом наблюдательного совета и членом правления либо председателем кооператива.

К исключительной компетенции общего собрания членов кооператива относятся: 1) изменение устава кооператива; 2) образование наблюдательного совета и прекращение полномочий его членов, а также образование и прекращение полномочий исполнительных органов кооператива (если это право по уставу не передано наблюдательному совету); 3) прием и исключение членов кооператива; 4) утверждение годовых отчетов и бухгалтерских балансов кооператива и распределение его прибылей и убытков; 5) решение о реорганизации и ликвидации кооператива. Член кооператива имеет один голос при принятии решений общим собранием.

Производственный кооператив может быть добровольно реорганизован или ликвидирован по решению общего собрания его членов, а также может быть преобразован в хозяйственное товарищество или общество. Иные основания реорганизации и ликвидации кооператива установлены ГК РФ и другими законами.

Достоинства и недостатки наиболее распространенных организационно-правовых форм субъектов малого и среднего предпринимательства

Наиболее распространенными организационно-правовыми формами для малого и среднего предпринимательства являются: индивидуальный предприниматель (предприниматель без образования юридического лица), ООО, реже ОАО, еще реже ЗАО. Товарищества и производственные кооперативы практически не встречаются. Каждая из организационно-правовых форм имеет свои достоинства и недостатки. Выбор формы зависит во многом от масштабов малого и среднего предпринимательства.

Часто встречаются такие формы, как: индивидуальный предприниматель и ООО. Индивидуальному предпринимателю проще зарегистрироваться, не нужно сдавать бухгалтерскую отчетность. Ему не требуется представлять учредительные документы и устав. Законодательство не устанавливает минимальной суммы уставного капитала. Он имеет право нанимать работников, чье число ГК РФ не ограничивает¹¹. Однако индивидуальный предприниматель отвечает всем своим имуществом по обязательствам. Существуют также ограничения на некоторые виды деятельности, например, он не может производить и торговать спиртными напитками. Кроме того, штрафы, которые налагаются на индивидуального предпринимателя значительно ниже тех, что налагаются на юридические лица.

Для ООО существует более сложная и дорогостоящая процедура регистрации, но в отличие от АО, не надо регистрировать акции и отчитываться по ним. Вся прибыль принадлежит обществу и ими нельзя свободно распоряжаться. Однако риск убытков, связанных с деятельностью общества, участники несут только в размере внесенных вкладов. Минимальная сумма уставного капитала должна быть не менее стократной величины минимального размера оплаты труда (МРОТ), установленного на дату регистрации общества (ст. 14 за-

¹¹ Число наемных работников ограничивается только законом «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации».

кона «Об обществах с ограниченной ответственностью»).

В АО акционеры не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества только в пределах стоимости акций. Минимальная сумма уставного капитала ОАО должна быть не менее тысячекратной суммы МРОТ, а для ЗАО — не менее стократной суммы МРОТ, установленного на дату регистрации общества (ст. 26 закона «Об акционерных обществах»).

ООО, по сравнению с АО, имеет ряд своих плюсов и минусов. Зачастую, содержание этих различий между ООО и АО обращается в достоинство или недостаток в зависимости от конкретной рыночной ситуации в определенный текущий момент. Число участников ООО в соответствии законом «Об обществах с ограниченной ответственностью» может быть от 1 до 50 (ст. 7). Сведения об участниках являются общедоступными. Закон «Об акционерных обществах» число учредителей ОАО не ограничивает, а число учредителей ЗАО должно быть не более 50. В данном случае сохраняется конфиденциальность сведений об акционерах, они доступны только в реестрах акционеров.

В ООО довольно сложной является процедура приема новых и вывода прежних членов общества, что возможно с общего согласия всех участников. При выходе участника общество лишается части своего имущества, которое идет на выплату доли. Участник ООО может быть исключен из общества по решению суда при наличии серьезных оснований. Иск могут подать участники ООО, имеющие не менее 10% доли уставного капитала. При этом выбывшему участнику выплачивается стоимость части имущества равная его доле. При обычном выходе участнику выплачивается действительная стоимость его доли. Участник ООО может отчуждать свою долю третьему лицу без согласия других участников, если иное не предусмотрено уставом. В ООО не нужно проводить эмиссию. В ООО практически невозможно провести решение какой-либо узкой группы участников вопреки интересам других участников.

В АО смена акционеров происходит проще, так как не требуется внесения изменений в учредительные документы,

изменения вносятся только во внутренние документы общества. В АО сведения об участниках не отражаются в уставе общества, поэтому информация о них является относительно закрытой. При выходе из АО не происходит уменьшения имущества АО (за исключением случаев, когда акции приобретаются самим АО). Акционер не может быть исключен из общества. Он также может продавать и покупать акции в любое время без согласия других акционеров, выйти из АО. Стоимость акций может быть выше или ниже их номинальной стоимости. Никаких других выплат при выходе из АО акционер потребовать не может. На АО распространяются ограничения, предусмотренные законодательством о рынках ценных бумаг. В АО проводится обязательная ежегодная аудиторская проверка. Решения в АО, в отличие от ООО, принимаются большинством голосов.

Система налогообложения (Налоговый кодекс РФ)

НК РФ устанавливает следующие виды налогов и сборов (ст. 12):

- *федеральные налоги и сборы* устанавливаются настоящим Кодексом и обязательны к уплате на всей территории РФ;
- *региональные налоги* устанавливаются настоящим Кодексом и законами субъектов РФ о налогах и сборах и обязательны к уплате на территории соответствующих субъектов РФ;
- *местные налоги и сборы* устанавливаются настоящим Кодексом и нормативно-правовыми актами представительных органов муниципальных образований и обязательны к уплате на территории соответствующих муниципальных образований. Местные налоги в городах федерального значения Москве и Санкт-Петербурге устанавливаются настоящим Кодексом и законами указанных субъектов РФ о налогах.

Законодательство о налогах всех уровней и нормативно-правовые акты представительных органов муниципальных образований могут устанавливать налоговые льготы, а также основания и порядок их применения. Не могут устанавливаться федеральные, региональные

и местные налоги и сборы, не предусмотренные настоящим Кодексом. НК РФ устанавливает специальные налоговые режимы, которые могут предусматривать освобождение от уплаты отдельных федеральных, региональных и местных налогов и сборов.

К *федеральным налогам и сборам* относятся (ст. 13):

- 1) налог на добавленную стоимость;
- 2) акцизы;
- 3) налог на доходы физических лиц;
- 4) единый социальный налог;
- 5) налог на прибыль организаций;
- 6) налог на добычу полезных ископаемых;
- 7) водный налог;
- 8) сборы за пользование объектами животного мира и за пользование объектами водных биологических ресурсов;
- 9) государственная пошлина.

К *региональным налогам* относятся (ст. 14):

- 1) налог на имущество организаций;
- 2) налог на игорный бизнес;
- 3) транспортный налог.

К *местным налогам* относятся (ст. 15):

- 1) земельный налог и
- 2) налог на имущество физических лиц.

Специальные налоговые режимы (ст. 18) могут предусматривать особый порядок определения элементов налогообложения, а также освобождение от обязанности по уплате отдельных налогов и сборов. К специальным налоговым режимам относятся:

- 3) система налогообложения для сельскохозяйственных производителей (единый сельскохозяйственный налог);
- 4) упрощенная система налогообложения;
- 5) система налогообложения в виде единого налога на вмененный доход для отдельных видов деятельности;

- б) система налогообложения при выполнении соглашений о разделе продукции.

НК РФ непосредственно не различает субъектов малого и среднего предпринимательства, однако, косвенным образом их можно выделить¹².

Плательщиками *налога на добавленную стоимость* являются организации и индивидуальные предприниматели¹³ (ч.1 ст.143). Они освобождаются от уплаты налога, если за три предшествующих последовательных календарных месяцев сумма выручки от реализации товаров (работ, услуг) этих организаций или индивидуальных предпринимателей без учета налога не превысила в совокупности 2 миллиона рублей. Эта норма не распространяется на организации и индивидуальных предпринимателей, реализующих подакцизные товары. Организации и индивидуальные предприниматели, сообщившие налоговому органу об использовании права на освобождение (о продлении срока освобождения), не могут отказаться от него до истечения 12 последовательных календарных месяцев, за исключением случаев, когда право на освобождение будет утрачено ими в соответствии с положениями НК РФ. Право на освобождение подтверждается соответствующими документами, предусмотренными НК РФ (ст. 145). Помимо этого, ст. 149 НК РФ содержит обширный перечень операций, которые не подлежат налогообложению. Так, налогообложению не подлежит производство и распространение ряда медицинских товаров отечественного и зарубежного производства; оказание ряда медицинских услуг; услуг по содержанию детей в дошкольных учреждениях; работа студенческих, школьных, больничных столовых; архивная деятельность; услуги по перевозке пассажиров; ритуальные услуги; услуги по предоставлению в пользование жилых помещений всех форм собственности; образовательные

¹² НК РФ содержит детальные нормы, регламентирующие объект налогообложения в каждом конкретном случае, налоговую базу, порядок исчисления налоговой базы, особенности определения налоговой базы, налоговый период, налоговые ставки, порядок исчисления налога, момент определения налоговой базы, налоговые вычеты, сумма налога, подлежащего уплате в бюджет, порядок и сроки уплаты налога и т. п. Эти вопросы здесь не рассматриваются.

¹³ Для целей НК РФ к индивидуальным предпринимателям приравнены частные нотариусы, которые являются плательщиками налога на добавленную стоимость и на них распространяются правила налогообложения индивидуальных предпринимателей (Определение Конституционного суда Российской Федерации от 06.06.2002 № 116-О).

услуги (некоммерческих учреждений); ремонтно-реставрационные и восстановительные работы; работы по реализации социально-экономических программ жилищного строительства для военнослужащих; услуги, оказываемые в сфере культуры искусства и многие другие. Среди прочего, от налогообложения освобождаются доли в уставном (складочном) капитале организаций, паев в паевых фондах кооперативов и паевых инвестиционных фондах. В том случае, если налогоплательщик осуществляет различные виды операций — подлежащие и не подлежащие налогообложению, он должен вести раздельный учет таких операций. Кроме того, для освобождения от уплаты налога налогоплательщик должен иметь соответствующие лицензии на осуществление лицензируемой деятельности. По существу, здесь перечислены многие виды деятельности, которые осуществляют субъекты малого и среднего предпринимательства.

Налогоплательщиками *акциза* также признаются организации и индивидуальные предприниматели (ст. 179). В статье 181 содержится перечень подакцизных товаров. Статья 183 содержит перечень операций по производству и реализации (передаче) подакцизных товаров, не подлежащих налогообложению. Указанные операции не подлежат налогообложению только при ведении и наличии отдельного учета таких операций.

Плательщиками *единого социального налога (ЕСН)* признаются: лица, производящие выплаты физическим лицам: организации, индивидуальные предприниматели; а также 2) индивидуальные предприниматели, адвокаты, частные нотариусы. Если налогоплательщик одновременно относится к нескольким указанным категориям, он исчисляет и уплачивает налог по каждому основанию (ст. 235). В статье 238 содержится перечень сумм, не подлежащих налогообложению, к которым относятся: государственные пособия; компенсационные выплаты; суммы единовременной материальной помощи; доходы глав крестьянского (фермерского) хозяйства; суммы страховых платежей (взносов) по обязательному страхованию работников,

а также добровольного личного страхования работников; стоимость льгот по проезду отдельных категорий работников, обучающихся, воспитанников; суммы материальной помощи бюджетных организаций и некоторые другие.

От уплаты данного налога (ст. 239) освобождаются организации и индивидуальные предприниматели с сумм выплат и иных вознаграждений, не превышающих в течение налогового периода 100 000 рублей на каждое физическое лицо, являющееся инвалидом I, II и III группы. От уплаты налога также освобождаются (с сумм выплат и иных вознаграждений, не превышающих 100 000 рублей на каждое физическое лицо) организации инвалидов или учреждения, оказывающие различные виды помощи инвалидам.

Плательщиками *налога на прибыль организаций* являются только организации¹⁴ (ст. 246). Прибылью в данном случае признаются полученные доходы, уменьшенные на величину произведенных расходов (которые определяются положениями НК РФ в 25-й главе). Статья 251 содержит обширный перечень доходов, которые не учитываются при определении налоговой базы. Так, среди прочего не учитываются доходы, поступившие:

- в виде имущества, имущественных прав или неимущественных прав, имеющих денежную оценку, которые получены в виде взносов (вкладов) в уставной (складочный) капитал (фонд) организации (включая доход в виде превышения цены размещения акций (долей) над их номинальной стоимостью (первоначальным размером));
- в виде имущества, имущественных прав, которые получены в пределах вклада (взноса) участником хозяйственного общества или товарищества при выходе (выбытии) их хозяйственного общества или товарищества либо при распределении имущества ликвидируемого хозяйственного общества или товарищества между его участниками;
- в виде имущества, имущественных и/или неимущественных прав, име-

¹⁴ Российские организации и иностранные организации, осуществляющие свою деятельность в РФ через постоянные представительства и/или получающие доходы от источников в РФ.

ющих денежную оценку, которые получены в пределах вклада участником договора простого товарищества в случае выделения его доли из имущества, находящегося в общей собственности участников договора, или раздела такого имущества;

- в виде имущества, полученного российской организацией безвозмездно;
- в виде имущества, полученного налогоплательщиком в рамках целевого финансирования;
- в виде сумм, на которые в отчетном (налоговом) периоде произошло уменьшение уставного (складочного) капитала организации в соответствии с требованиями законодательства РФ.

Плательщиками *сбора за пользование объектами животного мира* являются организации и физические лица, в том числе и индивидуальные предприниматели, получающие в установленном порядке лицензию (разрешение на пользование объектами животного мира на территории РФ (ч. 1 ст. 333.1).

Плательщиками *сбора за пользование объектами водных биологических ресурсов* являются организации и физические лица, в том числе и индивидуальные предприниматели, получающие в установленном порядке разрешение на добычу (вылов) водных биологических ресурсов во внутренних водах, в территориальном море, на континентальном шельфе РФ и в исключительной экономической зоне РФ, а также в Азовском, Каспийском, Баренцевом морях и в районе архипелага Шпицберген (ч. 2 ст. 333.1).

Плательщиками *водного налога* являются организации и физические лица, осуществляющие специальное и/или особое водопользование в соответствии с законодательством РФ (ст. 333.8)¹⁵.

Плательщиками *налога на добычу полезных ископаемых* являются организации и индивидуальные предприниматели, которые признаются пользователями недр в соответствии с законодательством РФ (ст. 334).

Организации и физические лица являются плательщиками *государственной пошлины* в следующих случаях, если они: 1) обращаются за совершением юридически значимых действий; 2) выступают ответчиками в судах общей юрисдикции, арбитражных судах или по делам, рассматриваемым мировыми судьями, и если при этом решение суда принято не в их пользу и истец освобожден от уплаты государственной пошлины (ст. 333.17). Различаются размеры государственных пошлин в зависимости от того, взимаются они с физических лиц или с организаций; размер государственной пошлины, взимаемой с организаций значительно выше. Статья 333.33 содержит положения о размерах государственной пошлины за государственную регистрацию, а также совершение прочих юридически значимых действий. Так, например, государственная пошлина взимается за государственную регистрацию:

- юридического лица;
- изменений, вносимых в учредительные документы юридического лица;
- физического лица в качестве индивидуального предпринимателя;
- прекращения физическим лицом деятельности в качестве индивидуального предпринимателя;
- транспортных средств и совершение иных регистрационных действий в этой сфере;
- нового пищевого продукта, материала, изделия;
- за действия уполномоченных органов, связанных с лицензированием;
- изделий медицинского направления и медицинской техники, которые произведены в РФ;
- за выдачу сертификатов соответствия;
- за выдачу разрешения на установку рекламной конструкции;
- за получение ресурса нумерации оператором связи;
- за действия уполномоченных органов, связанных с выдачей лицензии на осуществление деятельности по

¹⁵ Не являются налогоплательщиками данного налога организации и физические лица, осуществляющие водопользование на основании договоров водопользования или решений о предоставлении водных объектов в пользование, заключенных и принятых после введения в действия Водного кодекса РФ.

организации и проведению азартных игр в букмекерских конторах и тотализаторах;

- за выдачу специального разрешения на движение по автомобильной дороге транспортного средства, осуществляющего перевозки (опасных грузов, тяжеловесных и/или крупногабаритных грузов).

Статья 333.35 содержит перечень отдельных категорий физических лиц и организаций, имеющих льготы по уплате государственной пошлины. Так, наряду с органами государственной власти, редакциями средств массовой информации, общероссийскими общественными объединениями, религиозными объединениями и политическими партиями, судами различного уровня и вида от уплаты государственной пошлины освобождаются организации:

- при государственной регистрации выпусков (дополнительных выпусков) эмиссионных ценных бумаг, эмиссия которых осуществляется ими в целях реструктуризации долговых обязательств перед бюджетами всех уровней (в период действия договора о реструктуризации таких обязательств), в случае, если такие ценные бумаги переданы и/или обременены в пользу уполномоченного органа исполнительной власти на основании договора о погашении задолженности и по платежам в бюджеты всех уровней;
- при государственной регистрации выпусков (дополнительных выпусков) эмиссионных ценных бумаг, выпускаемых в обращение при увеличении уставного капитала на величину переоценки основных фондов, производимой по решению Правительства РФ.

Единый сельскохозяйственный налог относится к специальным налоговым режимам. Его плательщиками являются организации и индивидуальные предприниматели (включая крестьянские

(фермерские) хозяйства), являющиеся сельскохозяйственными товаропроизводителями¹⁶ и перешедшие на уплату единого сельскохозяйственного налога (ст. 346.2).

Единый сельскохозяйственный налог применяется наряду с иными режимами налогообложения. Организации-плательщики данного налога освобождаются от уплаты налога на прибыль организаций, налога на имущество организаций, единого социального налога, а также налога на добавленную стоимость. Они продолжают уплачивать страховые взносы на обязательное пенсионное страхование.

Индивидуальные предприниматели-плательщики данного налога освобождаются от уплаты налога на доходы физических лиц (в отношении доходов, полученных от предпринимательской деятельности), налога на имущество физических лиц (используемого для осуществления предпринимательской деятельности), единого социального налога (в отношении доходов, полученных от предпринимательской деятельности, а также выплаты и иных вознаграждений, начисляемых в пользу физических лиц), налога на добавленную стоимость. Они также уплачивают страховые взносы на обязательное пенсионное страхование (ст. 346.1).

Сельскохозяйственные товаропроизводители имеют право добровольно перейти на уплату единого сельскохозяйственного налога. Это право появляется в том случае, если по итогам работы за календарный год, предшествующий году, в котором организация или индивидуальный предприниматель подают заявление о переходе на уплату указанного налога, в общем доходе от реализации товаров (работ, услуг) доля дохода от реализации произведенной ими продукции составляет не менее 70%.

На уплату сельскохозяйственного налога не могут перейти: организации,

¹⁶ К таким производителям НК РФ также относит: организации и индивидуальных предпринимателей, производящих сельскохозяйственную продукцию, осуществляющие ее первичную и последующую (промышленную) обработку, реализующие эту продукцию; сельскохозяйственные потребительские кооперативы (перерабатывающие, сбытовые (торговые), снабженческие, садоводческие, огороднические, животноводческие); градо- и поселкообразующие российские рыбохозяйственные организации. К сельскохозяйственной продукции относятся: продукция растениеводства сельского и лесного хозяйства, продукция животноводства (включая выращивание рыб и других водных биологических ресурсов).

имеющие филиалы и/или представительства; организации и индивидуальные предприниматели производящие подакцизные товары, а также осуществляющие предпринимательскую деятельность в сфере игорного бизнеса; бюджетные учреждения (ч. 5 ст. 346.2).

Упрощенная система налогообложения применяется наряду с другими режимами налогообложения. Переход к упрощенной системе или возврат к другим режимам осуществляется организациями и индивидуальными предпринимателями добровольно при наличии определенных условий, установленных НК РФ. При упрощенной системе налогообложения организации освобождаются от уплаты налога на прибыль организаций, налога на имущество организаций, единого социального налога, налога на добавленную стоимость. Индивидуальные предприниматели освобождаются от уплаты налога на доходы физических лиц (в отношении доходов, полученных от предпринимательской деятельности), налога на имущество физических лиц (используемого для осуществления предпринимательской деятельности), единого социального налога (в отношении доходов, полученных от предпринимательской деятельности, а также выплаты и иных вознаграждений, начисляемых в пользу физических лиц), налога на добавленную стоимость. Организации и индивидуальные предприниматели уплачивают страховые взносы на обязательное пенсионное страхование. Они уплачивают также остальные налоги и сборы (ст. 346.11).

По существу положений НК РФ, посвященных упрощенной системе налогообложения, очевидно, что эти нормы распространяются на субъектов малого и среднего предпринимательства. Так, организация может перейти на упрощенную систему налогообложения, если по итогам 9 месяцев того года, в котором организация подает заявление о переходе на упрощенную систему налогообложения, ее доходы не превысили 15 млн рублей¹⁷ (ч. 2 ст. 346.12).

Ряд организаций не обладает правом перейти на упрощенную систему

налогообложения: организации, имеющие филиалы и/или представительства; банки, страховщики, негосударственные пенсионные фонды, инвестиционные фонды; профессиональные участники рынка ценных бумаг; ломбарды, организации и индивидуальные предприниматели, производящие подакцизные товары, а также осуществляющие добычу и реализацию полезных ископаемых; занимающиеся игорным бизнесом; частные нотариусы, адвокаты; организации, являющиеся участниками соглашений о разделе продукции; плательщики единого сельскохозяйственного налога; организации, в которых доля участия других организаций составляет более 25%; организации и индивидуальные предприниматели, средняя численность работников которых превышает 100 человек; организации, у которых остаточная стоимость основных средств и нематериальных активов превышает 100 млн рублей, а также бюджетные и иностранные организации (ч. 2 ст. 346.12). Кроме того, если по итогам отчетного (налогового) периода доходы налогоплательщика превысили 20 млн рублей и/или в течение этого времени допущено несоответствие требованиям НК РФ, такой налогоплательщик считается утратившим право на применение упрощенной системы налогообложения (ч. 4 ст. 346.13).

Содержание данных положений, с одной стороны, дает право на переход на упрощенную систему налогообложения исключительно субъектам малого предпринимательства, с другой — препятствует его развитию и не дает никаких преференций субъектам среднего предпринимательства.

Упрощение системы налогообложения по отношению к индивидуальным предпринимателям реализуется в форме патента. Применение *упрощенной системы налогообложения на основе патента* разрешается тем индивидуальным предпринимателям, которые при осуществлении своей предпринимательской деятельности не привлекают наемных работников, в том числе и по догово-

¹⁷ Величина предельного размера доходов организации, ограничивающая право организации перейти на упрощенную систему налогообложения, подлежит индексации на коэффициент-дефлятор, устанавливаемый ежегодно на каждый следующий календарный год и учитывающий изменение потребительских цен на товары (работы, услуги) в РФ за предыдущий календарный год.

рам гражданско-правового характера (ст. 346.25.1). Статья 346.25.1 содержит обширный перечень видов предпринимательской деятельности, которая подлежит упрощенному налогообложению на основе патента. Кроме того, решение о возможности применения индивидуальными предпринимателями такой системы налогообложения на территориях субъектов РФ принимается законами соответствующих субъектов РФ. Региональные законы должны определять конкретные перечни видов предпринимательской деятельности (в пределах, предусмотренных рассматриваемой статьей НК РФ), по которым предпринимателям разрешается применять упрощенную систему налогообложения. Субъекты РФ также не должны препятствовать индивидуальным предпринимателям применять по своему выбору другие виды упрощенной системы налогообложения.

Еще одним видом упрощенной системы налогообложения является *единый налог на вмененный доход для отдельных видов деятельности*. Этот вид налога устанавливается НК РФ и вводится в действие нормативно-правовыми актами представительных органов муниципальных образований, а также законами городов федерального значения Москвы и Санкт-Петербурга. Он применяется наряду с общей системой налогообложения (ч. 1 ст. 346.26). Этот налог также может применяться по отношению к субъектам малого и среднего предпринимательства. Единый налог на вмененный доход применяется для таких видов деятельности, как например: ветеринарные услуги, услуги по ремонту, техническому обслуживанию и мойке машин; оказание услуг по хранению машин на платных стоянках; по перевозке пассажиров и грузов (при наличии не более 20 автотранспортных средств); розничная торговля (с площадью торгового зала не более 150 м²); общественное питание (с площадью зала обслуживания не более 150 м²) или без зала обслуживания; распространение и размещение наружной рекламы; оказание услуг по временному проживанию (площадью не более 500 м²) и др. (ч. 2 ст. 346.26).

Организации-плательщики единого налога освобождаются от уплаты налога на прибыль организаций (в

отношении прибыли, полученной от предпринимательской деятельности, облагаемой единым налогом), налога на имущество организаций (в отношении имущества, используемого для предпринимательской деятельности, облагаемой единым налогом), единого социального налога (в отношении выплат, производимых в связи с уплатой единого налога). Индивидуальные предприниматели освобождаются от уплаты налога на доходы физических лиц (в отношении доходов, полученных от предпринимательской деятельности, облагаемой единым налогом), налога на имущество физических лиц (используемого для осуществления предпринимательской деятельности, облагаемой единым налогом), единого социального налога (в отношении доходов, полученных от предпринимательской деятельности, облагаемой единым налогом), а также выплат, производимых физическими лицами в связи с ведением предпринимательской деятельностью, облагаемой единым налогом). Организации и индивидуальные предприниматели не уплачивают налог на добавленную стоимость. Они уплачивают страховые взносы на обязательное пенсионное страхование, а также остальные налоги и сборы (ч. 4 ст. 346.26).

Федеральный закон «О бухгалтерском учете» (от 21.11.1996 № 129-ФЗ, в последующих редакциях) устанавливает, что индивидуальные предприниматели (в данном законе они именуются ПБОЮЛ) ведут учет доходов и расходов в порядке, установленном налоговым законодательством РФ. Адвокаты, которые осуществляют адвокатскую деятельность, в адвокатском кабинете, приравнивается в отношении порядка ведения учета хозяйственных операций и ПБОЮЛ. Организации и индивидуальные предприниматели, применяющие упрощенную систему налогообложения, ведут учет доходов и расходов в порядке установленном соответствующими положениями НК РФ. Организации, применяющие упрощенную систему налогообложения, ведут учет основных средств и нематериальных активов в порядке, предусмотренном законодательством РФ о бухгалтерском учете (ст. 4 закона «О бухгалтерском учете»).

Региональные налоги и сборы. *Транспортный налог* устанавливается НК РФ и законами субъектов РФ. Вводится в действие в соответствии с НК РФ региональными законами, которые определяют ставку налога в пределах установленных НК РФ, порядок и сроки его уплаты. Налог подлежит уплате на территории соответствующего субъекта РФ (ст. 356). Плательщиками этого вида налога являются лица, на которых зарегистрированы транспортные средства, являющиеся объектами налогообложения (ст. 357).

Плательщиками *налога на игорный бизнес* являются организации или индивидуальные предприниматели, осуществляющие предпринимательскую деятельность в сфере игорного бизнеса.

Налог на имущество организаций устанавливается НК РФ и законами субъектов РФ, вводится в действие законами субъектов РФ в соответствии с НК РФ; обязателен к уплате на территории соответствующего субъекта РФ. Региональные законы определяют налоговую ставку в пределах, установленных НК РФ, порядок и сроки уплаты налога. Региональные законы также могут предусматривать налоговые льготы и основания для их использования (ст. 372). Плательщиками этого вида налога являются организации (российские и иностранные) (ст. 373). Статья 381 содержит перечень организаций, имеющих налоговые льготы по уплате этого вида налога. Среди прочих к ним относятся имущество коллегии адвокатов, адвокатских бюро и юридических консультаций.

Местные налоги. *Земельный налог* устанавливается НК РФ и нормативно-правовыми актами представительных органов муниципальных образований. Он вводится в действие и прекращает действовать в соответствии с НК РФ и нормативно-правовыми актами муниципальных образований; обязателен к уплате на территориях этих муниципальных образований. Этими актами могут быть установлены налоговые льготы, основания и порядок их применения, включая установление размера не облагаемой налогом суммы для отдельных категорий налогоплательщиков (ст. 387). Платель-

щиками этого вида налога являются организации и физические лица, обладающие земельными участками на праве собственности, праве постоянного (бессрочного) пользования или праве пожизненного наследуемого владения¹⁸ (ст. 388). Статья 395 содержит перечень лиц, обладающих налоговыми льготами, к которым относятся в том числе и организации народных художественных промыслов — в отношении земельных участков, находящихся в местах традиционного бытования народных художественных промыслов и используемых для производства и реализации изделий народных художественных промыслов.

Анализ приведенных положений НК РФ показывает, что наиболее собираемые налоги подлежат уплате в федеральный и региональные бюджеты. На долю местных бюджетов остаются самые «трудные» налоги. При упрощенных схемах налогообложения (единый сельскохозяйственный налог, единый налог на вмененный доход, патент), суммы этих налогов зачисляются на счета органов Федерального казначейства для их последующего распределения в бюджеты всех уровней и бюджеты государственных внебюджетных фондов в соответствии с бюджетным законодательством РФ (ст. 346.9, 346.22, 346.33). Взаимоотношения федерального бюджета, бюджетов субъектов РФ и местных бюджетов, а также региональных и местных бюджетов выражается в предоставлении *финансовой помощи* из бюджетов более высокого уровня (ст. 133, 139, ст. 141 Бюджетного кодекса РФ). Оказание же *финансовой помощи* осуществляется в формах предоставления дотаций, субвенций и субсидий, бюджетных кредитов, бюджетной ссуды (ст. 133 БК РФ).

При такой системе налогообложения муниципальные образования не заинтересованы в развитии малого и среднего предпринимательства. Представляется, что для развития малого и среднего предпринимательства на местах было бы уместно передать уплату налогов при упрощенных схемах налогообложения на местный уровень.

¹⁸ Не являются плательщиками этого вида налога организации и физические лица в отношении земельных участков, находящихся у них на праве безвозмездного срочного пользования или переданных им по договору аренды.

Защита прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при проведении государственного контроля (надзора)

Федеральный закон «О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при проведении государственного контроля (надзора)» (от 08.08.2001 № 134-ФЗ, в последующих редакциях) направлен на защиту прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при проведении федеральными и региональными органами исполнительной власти государственного контроля (надзора)¹⁹. Закон устанавливает порядок проведения мероприятий по контролю²⁰; права юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при проведении контроля (надзора), а также меры по защите их прав и законных интересов; обязанности органов государственного контроля (надзора) и их должностных лиц (ст. 1).

Федеральные органы исполнительной власти, уполномоченные на проведение государственного контроля, их организационная структура, полномочия, функции и порядок деятельности определяются Президентом РФ или Правительством РФ в соответствии с конституционным законом (О Правительстве Российской Федерации» (ст. 4).

Проведение государственного контроля основывается на следующих *основных принципах* (ст. 3):

- презумпции добросовестности юридического лица или индивидуального предпринимателя;
- открытости и доступности для них нормативно-правовых актов, устанавливающих обязательные требования, выполнение которых проверяется при проведении государственного контроля (надзора);
- установление обязательных требований федеральными законами и

принятыми в соответствии с ними нормативно-правовыми актами;

- проведение мероприятий по контролю уполномоченными на то должностными лицами при соответствии предмета проверке компетенции органа государственного контроля в установленные сроки;
- возможность обжалования действий (бездействия) должностных лиц, нарушающих установленный порядок проведения мероприятий по контролю;
- устранение в полном объеме органами государственного контроля допущенных нарушений в случае признания судом жалобы юридического лица или индивидуального предпринимателя обоснованной;
- недопустимость взимания платы за проведение мероприятий по контролю (за исключением исследований и экспертиз), а также непосредственного получения органами государственного контроля отчислений от сумм, взысканных с юридических лиц или индивидуальных предпринимателей в результате проведения мероприятий по контролю.

Закон устанавливает четко регламентированный порядок действий, которых должны придерживаться должностные лица при проведении плановых и внеплановых мероприятий по контролю.

Так, нормы статьи 7 содержат ряд требований к проведению мероприятий по контролю, которые проводятся на основании распоряжений (приказов) органов государственного контроля. Устанавливается подробный перечень сведений, которые должны содержаться в распоряжении (приказе). В частности, должны быть указаны цели, задачи и предмет проводимого мероприятия по контролю, правовые основания такого мероприятия, включая нормативно-правовые акты, чьи обязательные тре-

¹⁹ Государственный контроль (надзор) — проведение проверки выполнения юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем обязательных требований к товарам (работам, услугам) в соответствии с законодательством и иными нормативно-правовыми актами.

²⁰ Мероприятия по контролю — совокупность действий уполномоченных должностных лиц, проводящих проверки выполнения юридическими лицами или индивидуальными предпринимателями обязательных требований, осуществлением необходимых исследований (испытаний), экспертиз, оформлением результатов проверки и принятием мер по результатам проведения мероприятий по контролю.

бования подлежат проверке, а также дата окончания и начала проверки. Распоряжение (либо его заверенная копия) предъявляются руководителю юридического лица или индивидуальному предпринимателю вместе со служебным удостоверением должностного лица, проводящего проверку. Продолжительность мероприятия не может превышать 1 месяц. Однако при необходимости дополнительных исследований срок может быть продлен еще на 1 месяц на основании мотивированного предложения должностного лица, проводящего проверку. В отношении одного юридического лица или индивидуального предпринимателя плановое мероприятие по контролю может быть проведено не более одного раза в два года. В отношении субъектов малого предпринимательства плановые мероприятия по контролю может быть проведено не ранее чем через 3 года с момента его государственной регистрации (ч. 1–4 ст. 7).

Закон также предусматривает проведение внеплановых проверок, предметом которых является контроль исполнения предписаний об устранении нарушений, выявленных при плановой проверке. Внеплановые проверки проводятся и в других случаях, например, при получении информации о возникновении аварийных ситуаций, нарушениях технологических процессов, о выходе из строя оборудования, сооружений, которые могут непосредственно причинить вред жизни, здоровью людей, окружающей среде, имуществу граждан. Внеплановые проверки также могут быть проведены на основании обращения граждан, юридических лиц и индивидуальных предпринимателей с жалобами на нарушения их прав и законных интересов, связанных с невыполнением обязательных требований (ч. 5 ст. 7).

Закон предусматривает особенно сти проведения проверок по отношению к членам саморегулируемой организации²¹. Плановые мероприятия прово-

дятся в отношении 10% от общего числа членов саморегулируемой организации, но не менее чем в отношении двух ее членов, определяемых по выбору органа государственного контроля. В распоряжении и проведении мероприятия по контролю должны содержаться сведения о членстве в саморегулируемой организации (ч. 6 ст. 7). При выявлении нарушений проверяющие должностные лица должны сообщить о них саморегулируемой организации. В этом случае, должностные лица могут принять решение о проведении внеплановых мероприятий, о чем саморегулируемой организации сообщается в течение 3 дней (ч. 7 ст. 7).

При проведении мероприятий по контролю проверяющие должностные лица должны проверять только выполнение тех основных требований, которые относятся к компетенции представляемых ими государственных органов. Они не вправе требовать и изымать документы, информацию, образцы продукции, не относящиеся к предмету проверки. Они также не могут нарушать конфиденциальность информации и превышать установленные сроки проверки (ст. 8).

По результатам проверки составляется акт, содержание которого подробно определяется статьей 9. При выявлении административного правонарушения составляется протокол, а также предписания об устранении выявленных нарушений. Факт проведения мероприятия по контролю должен быть зафиксирован в журнале учета мероприятий по контролю (ст. 9).

При выявлении нарушений обязательных требований должностные лица в пределах полномочий должны принять меры по контролю за устранением выявленных нарушений, а также меры по привлечению виновных лиц к ответственности. Должностные лица должны довести информацию об опасном товаре (работе, услуге) до сведения потребителей, а также проинформировать

²¹ Саморегулируемая организация некоммерческая организация, создаваемая путем объединения юридических лиц и/или индивидуальных предпринимателей и имеющая своей основной целью обеспечить добросовестное осуществление профессиональной деятельности членами организации. Члены этой организации солидарно в соответствии с учредительными документами несут субсидиарную ответственность за ущерб, причиненный несоблюдением членами этой организации основных требований, предъявляемым к профессиональной деятельности, являющейся предметом саморегулирования.

о способах предотвращения возможного вреда, принять меры к недопущению вреда (ст. 10).

Кроме того, проверяющие должностные лица должны (ст. 11):

- соблюдать права и законные интересы юридических лиц и индивидуальных предпринимателей;
- проводить мероприятия по контролю на основании и в строгом соответствии с распоряжением органов государственного контроля о проведении таких мероприятий;
- посещать объекты (территории и помещения) с целью проверки только во время исполнения служебных обязанностей при предъявлении служебного удостоверения и распоряжении о проведении мероприятия по контролю;
- не вправе препятствовать представителям юридического лица или индивидуальным предпринимателям присутствовать при проведении проверки,
- давать разъяснения по вопросам, а также другую необходимую информацию, относящиеся к предмету проверки;
- знакомить должностных лиц юридического лица или индивидуального предпринимателя либо их представителей с результатами проверки;
- при определении мер, принимаемых по фактам выявленных нарушений, учитывать соответствие указанных мер тяжести нарушений, их потенциальной опасности для жизни, здоровья людей, окружающей среды и имущества, а также не допускать необоснованные ограничения прав и законных интересов граждан, юридических лиц и индивидуальных предпринимателей;
- доказывать законность своих действий при их обжаловании юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями в порядке, установленном законодательством РФ.

Закон устанавливает корреспондирующие обязанностям проверяющих должностных лиц права юридических лиц и индивидуальных предпринимателей. Соответственно они обладают следующими правами (ст. 13):

- непосредственно присутствовать при проведении мероприятий по контролю, давать объяснения по вопросам, относящимся к предмету проверки;
- получать соответствующую информацию;
- знакомиться с результатами мероприятий по контролю и указывать в актах о своем ознакомлении, согласии или несогласии с ними, а также с отдельными действиями должностных лиц органов государственного контроля (надзора);
- обжаловать действия (бездействие) должностных лиц органов государственного контроля (надзора) в административном и (или) судебном порядке в соответствии с законодательством РФ.

Юридические лица и индивидуальные предприниматели имеют право на возмещение убытков, возникших при проведении проверки. Действия (бездействие) должностных лиц должно быть признано неправомерным в установленном порядке, а причиненный вред подлежит возмещению в соответствии с гражданским законодательством. При определении размера убытков учитываются расходы, относимые на себестоимость продукции (работ, услуг) или на финансовые результаты его деятельности, а также затраты, которые юридическое лицо или индивидуальный предприниматель, чьи права нарушены, произвели или должны будут произвести для получения юридической или иной профессиональной помощи (ст. 14).

Юридические лица и индивидуальные предприниматели могут осуществлять свою защиту в административном и/или судебном порядке (ст. 15). Юридические лица и индивидуальные предприниматели также могут осуществлять защиту своих прав и законных интересов через свои объединения и иные некоммерческие организации. Посредством этих объединений они могут обращаться в органы прокуратуры с просьбами опротестовать противоречащие закону нормативно-правовые акты всех уровней; а также обращаться в суд в защиту прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, в том числе в защиту прав неопределенного круга юридических лиц и индивидуальных предпринимателей (ст. 16).

Рассматриваемый закон вобрал в себя различные положения законодательства, направленные на защиту прав и законных интересов граждан, в данном случае, юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, с одной стороны, и обязанности государственных органов (здесь — по проведению мероприятий по контролю) — с другой. Представляется несколько странным напоминание в законе о том, что должностные лица государственных органов должны соблюдать законы при проведении проверок, не выходить за рамки своих полномочий и действовать в рамках предписаний и инструкций, а граждане и юридические лица имеют право защищать себя законными методами. Однако рассматриваемый закон несомненно необходим, поскольку содержит полезную информацию для юридических лиц и индивидуальных предпринимателей.

Перспективы развития законодательства о малом и среднем предпринимательстве

15 мая 2008 г. был издан указ Президента РФ «О неотложных мерах по ликвидации административных ограничений при осуществлении предпринимательской деятельности» (№ 797).

Указ предписывает Правительству РФ в целях ликвидации административных ограничений при осуществлении малого и среднего предпринимательства разработать и внести в Государственную Думу (в двухмесячный срок) проекты федеральных законов, направленных на:

- усиление гарантий защиты прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора);
- проведение планового мероприятия по контролю²² в отношении одного юридического лица или индивидуального предпринимателя каждым органом государственного контроля (надзора) не более чем один раз в три года (кроме налогового контроля);
- проведение внеплановых мероприятий по контролю в отношении

субъектов малого и среднего предпринимательства только в целях выявления нарушений, представляющих непосредственную угрозу жизни и здоровью людей, по согласованию с прокурором субъекта РФ, а также исключение внепроцессуальных прав органов внутренних дел РФ, касающихся проверок деятельности субъектов малого и среднего предпринимательства, возможности составления должностными лицами этих органов протоколов об административных правонарушениях в области предпринимательской деятельности;

- установление преимущественно уведомительного порядка начала предпринимательской деятельности, сокращение количества разрешительных документов для ее осуществления, замену (в основном) обязательной сертификации декларированием производителем качества выпускаемой продукции;
- замену лицензирования отдельных видов деятельности обязательным страхованием ответственности или предоставлением финансовых гарантий;
- наделение органов государственной власти субъектов РФ правом определять порядок предоставления субъектам малого и среднего предпринимательства (в том числе и занимающимся социально значимыми видами деятельности) помещений в аренду и на долгосрочной основе (в том числе по льготным ставкам арендной платы) за счет специально выделенных для этой цели помещений и/или порядок продажи в собственность субъектов малого и среднего предпринимательства арендуемых ими не менее трех лет помещений с возможностью рассрочки оплаты и без проведения аукциона.

Кроме того, Правительству РФ поручается утвердить план мероприятий, направленных на существенное упрощение и удешевление процедуры присоединения к электрическим сетям объектов, необходимых для осуществления деятельности субъектами малого и

²² В том числе по отдельным видам лицензионного контроля.

среднего предпринимательства. Правительству РФ также поручается привести все нормативно-правовые акты (субъектов РФ, муниципальных органов, самого правительства) в соответствие с законодательством РФ в части, касающейся административных ограничений при осуществлении предпринимательской деятельности и избыточного контроля

(надзора) за деятельностью субъектов малого и среднего предпринимательства.

В связи с изданием президентского указа в ближайшее время нас ждет еще один виток развития и, хотелось бы надеяться, существенного обновления, законодательства о малом и среднем предпринимательстве.