

На правах рукописи

Демиева Айнур Габдульбаровна

**Система правовых средств обеспечения предпринимательской
деятельности без образования юридического лица**

Специальность 12.00.03 - гражданское право; предпринимательское право;
семейное право; международное частное право

Автореферат
диссертации на соискание ученой степени
кандидата юридических наук

Казань – 2008

Работа выполнена на кафедре гражданского и предпринимательского права
Государственного образовательного учреждения высшего
профессионального
образования «Казанский государственный университет
им. В.И. Ульянова-Ленина»

Научный руководитель: кандидат юридических наук, доцент,
Дзыба Роза Асхадовна

Официальные оппоненты: доктор юридических наук, профессор
Хохлов Вадим Аркадьевич

кандидат юридических наук,
судья Федерального арбитражного суда
Поволжского округа
Петрушкин Виталий Анатольевич

Ведущая организация: **Московская государственная
юридическая академия**

Защита состоится 19 декабря 2008 года в 12 часов на заседании
объединенного совета по защите докторских и кандидатских диссертаций ДМ
212.081.12 при Казанском государственном университете им. В.И. Ульянова –
Ленина по адресу: 420008, г. Казань, ул. Кремлевская, 18, юридический
факультет, ауд. 335.

С диссертацией можно ознакомиться в научной библиотеке им. Н.И.
Лобачевского Казанского государственного университета.

Автореферат разослан «___» ноября 2008 г.

Ученый секретарь диссертационного совета
кандидат юридических наук, доцент

А.Р. Каюмова

ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА РАБОТЫ

Актуальность темы исследования. В настоящее время предпринимательская деятельность без образования юридического лица получила широкое распространение. Индивидуальные предприниматели успешно действуют на рынке, постоянно расширяя сферу своей деятельности. На сегодняшний день в России зарегистрировано более 1100 тыс. субъектов малого предпринимательства, примерно 3,5 млн. индивидуальных предпринимателей, 255 тыс. крестьянских хозяйств. Ежегодно в стране регистрируется около 140 тыс. индивидуальных предпринимателей (Российская газета. – 2008. – № 42).

В Республике Татарстан, по состоянию на 01.09.2008г., общее количество записей о регистрации с присвоением ОГРНИП составляет 189714 индивидуальных предпринимателей и крестьянских (фермерских) хозяйств, из них 186773 индивидуальных предпринимателей и 2941 крестьянских (фермерских) хозяйств (<http://www.nalog.ru>).

Выбор гражданами непосредственной формы осуществления предпринимательской деятельности обусловлен большим количеством факторов юридического, экономического и производственно-технического порядка. Государственное регулирование предпринимательской деятельности без образования юридического лица строится на использовании правовых средств, которые включают в себя систему правового и экономического стимулирования. На индивидуальную предпринимательскую деятельность оказывают влияние частноправовые и публично-правовые факторы, которые выражаются в обеспечении государственной поддержки, применении специальных налоговых режимов, использовании более простых (по сравнению с юридическими лицами) форм отчетности и т.д. Кроме того, зачастую деятельность индивидуального предпринимателя предшествует образованию юридического лица или осуществлению совместной деятельности.

Стоит подчеркнуть, что существенная роль предпринимательской деятельности без образования юридического лица в отечественной экономике сегодня признается на всех уровнях. Так, Президент РФ Д.А. Медведев неоднократно подчеркивал роль малого предпринимательства и индивидуального предпринимательства, в том числе, в развитии экономики (Послание Президента РФ Федеральному Собранию РФ от 5 ноября 2008 г. // Российская газета–Неделя. – 06.11.2008. - № 4787). В то же время констатируется и наличие соответствующих проблем, требующих разрешения - создание эффективной системы правовых средств обеспечения, необходимость де бюрократизации экономики, проблема защиты прав индивидуальных предпринимателей, стимулирования их деятельности и другие. Индивидуальное предпринимательство должно преодолеть рамки торговой сферы и получить активное развитие в области промышленности, строительства, в жилищно-коммунальном хозяйстве и т.д.

Научное определение системы правовых средств обеспечения предпринимательской деятельности без образования юридического лица становится одним из инструментов для достижения цели обеспечения стабильности гражданского законодательства России. Одним из направлений разработки проектов федеральных законов о внесении изменений в Гражданский кодекс РФ является: «дальнейшее развитие основных принципов гражданского законодательства ..., соответствующих новому уровню развития рыночных отношений (Указ Президента РФ от 18 июля 2008 года № 1108 «О совершенствовании Гражданского кодекса Российской Федерации» // Собрание законодательства Российской Федерации. 21.07.2008г. - № 29 (часть I). - Ст. 3482).

Адекватно целям проводимых реформ меняются задачи правового регулирования. Соответственно должны модифицироваться и средства их достижения, с помощью которых, собственно, и возможно повышение социальной ценности и действенности юридических институтов. Следовательно, вопросы научного осмысления правовых средств, их

своевременного и качественного совершенствования в правотворческом и право-реализационном процессах, становятся все более актуальными, как с научной, так и с практической точек зрения.

Кроме того, за последние годы принято значительное количество нормативных актов различного уровня, регулирующих отношения предпринимателей между собой и с публичными образованиями. Особое место среди этих нормативных актов занимает Федеральный закон «О развитии среднего и малого предпринимательства в Российской Федерации». Это свидетельствует о необходимости переосмысления с новых позиций особенностей правового регулирования предпринимательской деятельности без образования юридического лица.

Изучение вопросов правового обеспечения предпринимательской деятельности без образования юридического лица сегодня представляется очень актуальным. Это связано с тем, что в настоящее время отсутствует четко разработанная система правовых средств, обеспечивающая развитие субъектов индивидуального предпринимательства.

Степень разработанности темы исследования. На сегодняшний день многие вопросы, связанные с правовым регулированием предпринимательской деятельности, в том числе и без образования юридического лица, довольно подробно разработаны в отечественной юридической науке.

Среди исследователей, в разное время уделявших внимание общим вопросам предпринимательской деятельности, следующие ученые: М.И. Брагинский, А.Б. Венгеров, А.В. Венедиктов, В.В. Витрянский, Е.П. Горбунова, М.Н. Громова, И.В. Дойников, Н.Д. Егоров, С.Э. Жилинский, С.А. Зинченко, Е.В. Злобина, Ж.А. Ионова, О.С. Иоффе, С.Ф. Кечекьян, С.А. Карелина, В.В. Лаптев, В.П. Мозолин, В.С. Нерсисянц, В.Ф. Попондопуло, Е.А. Суханов, Ю.К. Толстой, К.Ю. Тотьев, В.В. Устякова, Г.Ф. Шершеневич, И.С. Шиткина и др.

К правоведам, подробно исследовавшим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица в современный период развития российской правовой науки, относятся Л.А. Аксенчук, С.М.

Григоренко, Т.А. Гусева, Н.Н. Костюк, М.С. Лапин, Н.В. Ларина, Д.Ю. Мартинсон, М. Моисеев, Е. Никитин, М.Ю. Тихомиров, С.М. Чаплыгина и др.

В российской цивилистике существует большое количество работ, посвященных малому предпринимательству, в которых затрагиваются вопросы правового регулирования индивидуальной предпринимательской деятельности. Это труды Е.И. Арефкиной, А.А.Баранова, Л.В.Бариновой, И.И.Белозеровой, Р.Б.Гладких, А.Г.Коршунова, А.Ю. Пахолковой, К.Р.Садыкова, О.В.Татарской, Ю.А. Хорькова и т.д.

Категория «правовые средства» являлась объектом исследования таких ученых-юристов, как С.С. Алексеев, Г.Н. Давыдова, К.Б. Камаров, Н.И. Матузов, А.В.Малько, А.С. Панова, Б.И. Пугинский, и др.

Между тем, система правовых средств обеспечения предпринимательской деятельности без образования юридического лица всестороннее и комплексно не исследовалась. В теории отечественной цивилистики и теории предпринимательского права вопросы, связанные с правовыми средствами регулирования предпринимательской деятельности, рассматривались достаточно узко. В научных работах имеются лишь отдельные высказывания о некоторых видах средств правового регулирования предпринимательской деятельности.

Несмотря на достаточно активное употребление законодателем категории «правовое обеспечение», комплексного исследования указанной категории применительно к сфере предпринимательской деятельности в российской цивилистике пока не проводилось.

Цель и задачи диссертационного исследования. Целью настоящей работы является выработка комплексного научного представления о системе частноправовых и публично-правовых средств обеспечения предпринимательской деятельности без образования юридического лица.

Поставленная цель обусловила выдвижение следующих задач:

Во-первых, сформулировать понятие системы правовых средств обеспечения предпринимательской деятельности без образования юридического лица.

Во-вторых, определить механизм функционирования элементов системы правовых средств обеспечения предпринимательской деятельности без образования юридического лица.

В-третьих, изучить нормативное правовое закрепление системы правовых средств обеспечения предпринимательской деятельности без образования юридического лица.

В-четвертых, исследовать правовые средства обеспечения, включающие гражданско-правовые процедурные средства обеспечения и средства, обеспечивающие осуществление предпринимательской деятельности без образования юридического лица.

Объектом исследования являются правовые отношения в сфере предпринимательской деятельности без образования юридического лица.

Предметом исследования являются нормы российского законодательства о предпринимательской деятельности без образования юридического лица, практика их применения, а также научные концепции, взгляды, идеи, посвященные исследуемой проблематике.

Методологическую основу диссертационного исследования составили: диалектический, сравнительно-правовой, формально-юридический, системно-аналитический, межотраслевой, исторический, описательный и другие методы исследования.

Теоретическую основу диссертационного исследования составили труды таких исследователей, как С.С. Алексеев, М.И. Брагинский, С.И. Братусь, В.С. Белых, А.Б. Венгеров, А.В. Венедиктов, В.В. Витрянский, Е.П. Горбунова, И.В. Дойников, Н.Д. Егоров, И.В. Ершова, С.Э., Жилинский, С.А. Зинченко, Е.В. Злобина, Ж.А. Ионова, О.С. Иоффе, Т.В. Кашанина, Н.И. Клейн, С.Ф. Кечекьян, С.А. Карелина, Н.Ю. Круглова, В.В. Лаптев, В.С. Мартемьянов, В.П. Мозолин, М. Моисеев, В.С. Нерсисянц, Э.Г. Плиев, В.В. Ровный, О.М.

Олейник, В.С. Семеусов, Е.А. Суханов, Ю.К. Толстой, К.Ю. Тотьев, М.Ю. Тихомиров, В.В. Устякова, Г.Ф. Шершеневич, И.С. Шиткина и др., труды зарубежных ученых – Й. Шумпетера, Р. Хизрича, А. Хоскинга, Ф. Хайека, М. Питерса, а также труды экономического характера таких ученых, как А. Бартнев, О.Ю. Бородин, Н.А. Пермяков, М.Е. Назаров, А.В. Рунов.

Нормативную и эмпирическую основу диссертационного исследования в контексте поставленных цели и задач составили: действующее российское законодательство, нормативные акты дореволюционного и советского периодов, опубликованная судебная практика советских и российских судов высших инстанций – Верховного суда РСФСР, Верховного суда Российской Федерации, Высшего арбитражного суда Российской Федерации, неопубликованная судебная практика Федеральных арбитражных судов Волго-Вятского, Московского, Поволжского и Северо-Западного округов.

Научная новизна диссертационного исследования predetermined постановкой проблемы и состоит в том, что впервые в современной науке гражданского и предпринимательского права проведено комплексное исследование системы правовых средств обеспечения предпринимательской деятельности без образования юридического лица. На основе проведенного анализа сущности предпринимательской деятельности без образования юридического лица, автором сформулировано понятие системы правовых средств обеспечения предпринимательской деятельности без образования юридического лица, исследована структура и механизм функционирования ее основных элементов, а также взаимосвязь частноправовых и публично-правовых средств обеспечения, проанализированы особенности нормативно-правового закрепления указанной системы правовых средств, выработан механизм оптимизации системы правовых средств обеспечения предпринимательской деятельности без образования юридического лица в отечественном законодательстве.

Кроме того, выявлены особенности, закрепленных в рамках этой системы, гражданско-правовых процедурных средств обеспечения и средств,

обеспечивающих осуществление предпринимательской деятельности без образования юридического лица.

Научная новизна диссертационного исследования либо ее отдельные элементы также выражаются и конкретизируются в следующих **выводах, выносимых на защиту**:

1. В общей системе правовых средств обеспечения предпринимательской деятельности наряду с системой средств обеспечения предпринимательской деятельности юридических лиц можно выделить относительно самостоятельную систему правовых средств обеспечения предпринимательской деятельности без образования юридического лица. Это обусловлено тем, что индивидуальный предприниматель обладает дифференцирующими экономико-правовыми признаками, основными из которых являются: а) непосредственное осуществление предпринимательской деятельности; б) отсутствие объединения капитала; в) неограниченный имущественный риск. Вследствие чего, индивидуальный предприниматель не осуществляет в комплексе функции юридического лица, соответственно нет необходимости использовать средства, направленные на обеспечение реализации соответствующих функций.

2. Сформулировано понятие системы правовых средств обеспечения предпринимательской деятельности без образования юридического лица – это совокупность нормативно закрепленных, преимущественно частноправовых (гражданско-правовые договоры, гражданско-правовая ответственность и др.), а также публично-правовых (государственная поддержка, акты государственной регистрации и др.) применяемых в комплексе инструментов, направленных на создание условий для реализации субъективного права на непосредственное осуществление предпринимательской деятельности, в том числе на повышение ее эффективности.

3. Система правовых средств обеспечения предпринимательской деятельности без образования юридического лица основывается на принципах, основным из которых является принцип сбалансированности частноправового и публично-правового стимулирования (средства государственной поддержки,

эмансипация и др.) и правового ограничения (обязанность государственной регистрации, лицензирование, техническое регулирование, ограничение дееспособности несовершеннолетних и др.). При этом частноправовые и публично-правовые стимулы и ограничения в основе системы правовых средств обеспечения индивидуальной предпринимательской деятельности должны сочетаться при приоритете правостимулирующей составляющей.

4. Правовые средства обеспечения предпринимательской деятельности без образования юридического лица составляют систему, существование которой признается на нормативно-правовом уровне, включающую в себя гражданско-правовые процедурные средства обеспечения и средства, обеспечивающие осуществление предпринимательской деятельности без образования юридического лица. К процедурным относятся средства приобретения и прекращения статуса субъекта предпринимательской деятельности без образования юридического лица. Средствами, обеспечивающими непосредственное осуществление предпринимательской деятельности, являются гражданско-правовой договор, обладающий определенными особенностями, и внедоговорные средства (средства государственной поддержки предпринимательства, антимонопольные запреты и др.).

5. Установленное гражданским законодательством положение о распространении на индивидуального предпринимателя норм о юридических лицах не привело к объединению соответствующих гражданско-правовых процедурных средств обеспечения предпринимательской деятельности. Процедурные средства обеспечения, связанные с возникновением статуса индивидуального предпринимателя носят более упрощенный характер, по сравнению с процедурными средствами обеспечения предпринимательской деятельности юридического лица. Упрощенный характер процедурных средств выражается на предрегистрационном этапе, где для приобретения статуса индивидуального предпринимателя установлено меньшее количество необходимых документов.

6. Автором обосновано, что в гражданском праве виды государственной регистрации выделяются в зависимости от выполняемых ими специальных функций. При этом в отношении индивидуальных предпринимателей государственная регистрация выполняет общие (регулятивная, контролирующая, информационная (коммуникативная), охранительная) и специальные (создание нового субъекта гражданского оборота, гарантия прав на принадлежащее недвижимое имущество, реализация механизма правостимулирования индивидуального предпринимателя как субъекта малого предпринимательства) функции.

7. Установлено, что сфера действия положений Гражданского кодекса РФ (п.3 ст. 23) о коммерческих юридических лицах на индивидуальную предпринимательскую деятельность граждан основана на общеправовом принципе ограничения прав только на основании федерального закона. Следовательно, основания принудительного прекращения индивидуальной предпринимательской деятельности федеральный законодатель должен четко указывать вместе с основанием принудительного прекращения предпринимательской деятельности юридического лица.

8. В процессе прекращения статуса индивидуального предпринимателя можно выделить две группы самостоятельных процедурных средств обеспечения: 1) средства добровольного прекращения правового статуса индивидуального предпринимателя и 2) средства принудительного прекращения. Во второй группе процедурных средств следует различать средства временного прекращения предпринимательской деятельности (на период приостановления лицензии) и средства прекращения предпринимательской деятельности путем внесения об этом записи в единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей.

9. В системе правовых средств обеспечения предпринимательской деятельности существуют общие, как для индивидуальных предпринимателей, так и для юридических лиц процедурные средства, так и специальные, применяемые исключительно для той или иной формы осуществления

предпринимательской деятельности. Например, в отношениях, регулируемых законодательством о банкротстве, к гражданам, непосредственно осуществляющим предпринимательскую деятельность, не применяются процедуры, используемые в процессе банкротства юридических лиц (внешнее управление, финансовое оздоровление).

Теоретическая и практическая значимость диссертационного исследования заключается в том, что сформулированные в ней теоретические положения могут быть использованы в целях дальнейшего изучения актуальных проблем гражданского и предпринимательского права, в частности, оптимизации системы правовых средств обеспечения предпринимательской деятельности, в том числе и без образования юридического лица.

Практическая значимость исследования состоит в том, что содержащиеся в ней методические и методологические положения доведены до уровня практических рекомендаций и могут быть в дальнейшем использованы при разработке конкретных мер, направленных на повышение эффективности гражданско-правового регулирования предпринимательской деятельности без образования юридического лица.

Апробация результатов диссертационного исследования. Диссертация выполнена на кафедре гражданского и предпринимательского права юридического факультета Казанского государственного университета, где проведено ее рецензирование и обсуждение. Диссертационное исследование освещалось и обсуждалось в рамках теоретических семинаров кафедры гражданского и предпринимательского права Казанского государственного университета. Основные положения и выводы работы отражены в опубликованных статьях диссертанта. Результаты проведенного исследования докладывались на Международной научно-практической конференции «Актуальные проблемы гражданского права и процесса», Казань: Казанский государственный университет им. Ульянова-Ленина, 2006 г., Международной VII научной конференции молодых ученых «Актуальные проблемы

частноправового регулирования» (г. Самара, 27-28 апреля 2007 г.), и некоторых других.

Материалы диссертации используются автором в учебном процессе при преподавании дисциплин «Гражданское право»; «Предпринимательское право» на кафедре гражданского и предпринимательского права Казанского государственного университета им В.И. Ульянова-Ленина, а также на факультете экономической теории и права Казанского государственного технического университета им. А.Н. Туполева.

Объем и структура диссертации. Диссертация выполнена в объеме, соответствующем требованиям высшей аттестационной комиссии России. Настоящая работа состоит из введения, трех глав, семи параграфов, заключения и списка использованной литературы.

ОСНОВНОЕ СОДЕРЖАНИЕ РАБОТЫ

Во введении обосновывается актуальность темы исследования, анализируется степень ее научной разработанности, определяются цель и задачи, объект и предмет исследования, его методологическая и теоретическая, нормативная и эмпирическая основы, научная новизна исследования, формулируются положения, выносимые на защиту.

Первая глава «Общая характеристика системы правовых средств обеспечения предпринимательской деятельности без образования юридического лица» включает в себя три параграфа, посвященных изучению понятия предпринимательской деятельности, анализу сущности предпринимательской деятельности без образования юридического лица, исследованию системы правовых средств обеспечения предпринимательской деятельности без образования юридического лица, а также особенностей ее нормативно-правового закрепления.

В первом параграфе «Понятие и основные особенности предпринимательской деятельности как правовой категории. Сущность предпринимательской деятельности без образования юридического лица» автором анализируется понятие предпринимательской деятельности как юридической категории. В соответствии с логикой изложения определения, данного в ГК РФ, можно последовательно выделить специфические признаки предпринимательской деятельности: 1) самостоятельный характер предпринимательской деятельности; 2) предпринимательская деятельность – это деятельность, осуществляемая на свой риск; 3) направленность на систематическое получение прибыли; 4) предпринимательская деятельность – это деятельность, связанная с пользованием имуществом, продажей товаров, выполнением работ или оказанием услуг; 5) легализованный характер предпринимательской деятельности. Подчеркивается, что последний признак является формальным и носит межотраслевой характер. С позиции публичного права, государственная регистрация является обязательным признаком предпринимательской деятельности, а с точки зрения частного права,

первостепенной является воля лица, изъявившего желание заниматься предпринимательской деятельностью и государственная регистрация – это акт уполномоченного органа государственной власти, призванный подтвердить самостоятельную инициативу субъекта правоотношений.

Проведенный анализ нормативного определения предпринимательской деятельности, а также теоретическое исследование данного определения свидетельствует о том, что законодатель и юридическая наука при определении предпринимательской деятельности основной акцент делают на ее экономическое содержание. Диссертант поддерживает и развивает мнение Ю.А. Хорькова о том, что предпринимательская деятельность с юридической точки зрения представляет собой имеющее частноправовое и публично-правовое значение систематическое совершение предпринимателем возмездных сделок-договоров (юридические факты) по продаже товаров, выполнению работ, оказанию услуг, направленных на получение прибыли, а также их исполнение, т.е. осуществление прав и исполнение субъективных обязанностей (правореализация), следующих из данных договоров.

Проводится анализ особенностей индивидуальной предпринимательской деятельности при сопоставлении с конструкцией юридического лица. Для раскрытия сущности юридического лица в цивилистике давно используется понятие «функции юридического лица».

Обосновано, что функции юридического лица при индивидуальном предпринимательстве комплексно не используются и, соответственно, нет необходимости применять публично-правовые средства, обеспечивающие реализацию этих функций.

Наличие у индивидуального предпринимателя дифференцирующих экономико-правовых признаков (непосредственное осуществление предпринимательской деятельности; отсутствие объединения капитала; неограниченный имущественный риск) свидетельствует о необходимости разработки относительно самостоятельной системы правовых средств

обеспечения предпринимательской деятельности без образования юридического лица.

Во втором параграфе «Понятие и основные элементы системы правовых средств обеспечения предпринимательской деятельности без образования юридического лица» автор подчеркивает, что в современных условиях государственное регулирование в сфере предпринимательства должно основываться на определенной системе правовых средств.

В целях выявления особенностей системы правовых средств обеспечения предпринимательской деятельности без образования юридического лица, проведен анализ категорий «правовое средство», «правовое обеспечение».

В юридической науке сложились различные мнения по поводу определения «правовые средства». Диссертант, поддерживая позицию ряда ученых, понимает под «правовыми средствами» юридические инструменты, с помощью которых удовлетворяются интересы субъектов права, обеспечивается достижение поставленных правовых целей и происходит результативное правовое воздействие на общественные отношения.

Изучив понятие «обеспечение», автор отметил, что оно носит межотраслевой характер, в силу чего широко применяется, в частности, в гражданском, гражданско-процессуальном, уголовно-процессуальном, семейном праве и т.д. Гражданский кодекс РФ содержит упоминание категории «обеспечение», например, применительно к обязанностям опекунов и попечителей (ст. 36), применительно к юридическому лицу (ст.ст.102, 120), при определении права ограниченного пользования чужим земельным участком (ст. 274), в институте исполнения обязательств (гл. 23).

Автором сформулировано понятие системы правовых средств обеспечения предпринимательской деятельности без образования юридического лица, основными элементами которой являются: гражданско-правовые процедурные средства обеспечения (средства приобретения физическим лицом статуса индивидуального предпринимателя и прекращение предпринимательской деятельности без образования юридического лица) и правовые средства,

обеспечивающие осуществление предпринимательской деятельности без образования юридического лица (договорные и внедоговорные средства).

Автором отмечено, что система правовых средств обеспечения предпринимательской деятельности без образования юридического лица строится на определенных принципах, основным из которых является принцип сбалансированности частноправового и публично-правового стимулирования и правового ограничения.

Далее диссертант, опираясь на общетеоретическое определение правового стимула (проф. А.В. Малько), дает свое определение правового стимула применительно к сфере предпринимательской деятельности без образования юридического лица. Правовой стимул предпринимательской деятельности без образования юридического лица есть установленное в гражданском законодательстве побуждение к совершению деятельности по организации и осуществлению предпринимательской деятельности без образования юридического лица. Правовое ограничение предпринимательской деятельности без образования юридического лица есть правовое сдерживание противозаконных и нежелательных, с позиции законодателя, действий частных и публичных контрсубъектов в области предпринимательской деятельности без образования юридического лица, создающее условия для удовлетворения интересов индивидуального предпринимателя, а также соответствующих публичных интересов в области предпринимательской деятельности.

В третьем параграфе «Нормативное правовое закрепление системы правовых средств обеспечения предпринимательской деятельности без образования юридического лица» диссертантом осуществлен подробный анализ действующего российского законодательства в сфере правового регулирования исследуемой области.

Автор анализирует нормативно-правовую основу системы правовых средств обеспечения предпринимательской деятельности без образования юридического лица, начиная с источника права, высшего по юридической силе.

Оценивая роль частного права в системе правовых средств обеспечения предпринимательской деятельности без образования юридического лица, автор отмечает, что Гражданский кодекс РФ закрепляет совокупность правовых средств, которые при их реализации обеспечивают достижение основной цели предпринимательской деятельности – получение прибыли. Во-первых, гражданское законодательство устанавливает правило о легитимации субъектов предпринимательской деятельности. Во-вторых, содержит предписания о правовом средстве осуществления предпринимательской деятельности – гражданско-правовых договорах.

Автор подчеркивает, что законодатель, допуская возможность иного существа правоотношения в случае участия в нем индивидуального предпринимателя (п.3 ст. 23 ГК РФ), признает тем самым существование относительно самостоятельной системы правовых средств обеспечения предпринимательской деятельности без образования юридического. Кроме того, это выражено в названиях отдельных нормативно-правовых актов или их частей (например, Федеральный закон «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей», §2 главы X «Особенности банкротства индивидуальных предпринимателей» Федерального закона «О (несостоятельности) банкротстве»).

Вторая глава «Гражданско-правовые процедурные средства обеспечения предпринимательской деятельности без образования юридического лица» включает в себя два параграфа, посвященных исследованию гражданско-правовых средств приобретения физическим лицом статуса индивидуального предпринимателя и прекращения предпринимательской деятельности без образования юридического лица.

В первом параграфе «Гражданско-правовые средства приобретения физическим лицом статуса индивидуального предпринимателя» автор отмечает, что процедурные средства обеспечения, связанные с возникновением статуса индивидуального предпринимателя, по сравнению с созданием юридического лица, носят более упрощенный характер, который выражается на

предрегистрационном этапе. Фактически перечень документов, необходимый для государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя больше, чем для регистрации при создании юридического лица. Однако если физическое лицо является гражданином Российской Федерации и совершеннолетним, ему необходимо предоставить в регистрирующий орган лишь заявление, паспорт и документ об уплате государственной пошлины.

Автором исследуется в сравнительно-правовом аспекте государственная регистрация в гражданском праве в целом, и применительно к индивидуальным предпринимателям. Выявлены общие и специальные функции государственной регистрации в гражданском праве. К общим функциям государственной регистрации относятся: регулятивная, контролирующая, информационная (коммуникативная), охранительная. К специальным функциям государственной регистрации относятся: создание нового субъекта гражданского оборота, гарантия прав на принадлежащее недвижимое имущество, реализация механизма правостимулирования индивидуального предпринимателя как субъекта малого предпринимательства. Обосновано, что в гражданском праве виды государственной регистрации выделяются в зависимости от выполняемых ими специальных функций.

Во втором параграфе «Гражданско-правовые средства прекращения предпринимательской деятельности без образования юридического лица» автор определяет, что прекращение деятельности индивидуального предпринимателя представляет собой юридическую процедуру, посредством которой индивидуальный предприниматель в установленном порядке лишается своего статуса индивидуального предпринимателя.

Автор выделяет в процессе прекращения статуса индивидуального предпринимателя две группы самостоятельных юридических процедур: 1) процедуры добровольного прекращения и 2) процедуры принудительного прекращения правового статуса индивидуального предпринимателя. При этом процесс принудительного прекращения статуса индивидуального

предпринимателя включает в себя следующие стадии: 1) прекращение индивидуальной предпринимательской деятельности (на период приостановления лицензии); 2) прекращение предпринимательской деятельности путем внесения об этом записи в единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей.

Далее автор, исследуя положения Федерального закона «О несостоятельности (банкротстве)» приходит к выводу о том, что процедуры банкротства юридических лиц в большей степени служат целям санации и восстановления платежеспособности, а процедуры банкротства индивидуальных предпринимателей имеют целью обеспечение возврата долга (части долга).

Автором исследуется проблема определения сферы действия положений Гражданского кодекса РФ (п.3 ст. 23) о коммерческих юридических лицах на предпринимательскую деятельность граждан, в особенности, при определении вопроса принудительного прекращения предпринимательской деятельности без образования юридического лица. Обосновывается, что предел распространения положений Гражданского кодекса РФ (п.3 ст. 23) о коммерческих юридических лицах на предпринимательскую деятельность граждан основан на общеправовом принципе ограничения прав только на основании федерального закона. Основания принудительного прекращения индивидуальной предпринимательской деятельности федеральный законодатель должен четко указывать вместе с основанием принудительного прекращения предпринимательской деятельности юридического лица.

В целях определения такого экономико-правового процесса как изменение формы осуществления предпринимательской деятельности без образования юридического лица (непосредственной и опосредованной конструкцией юридического лица) предлагается введение в научный оборот в сфере предпринимательских правоотношений термина «трансформация». В качестве примера такого процесса автор приводит установленное действующем законодательством «О крестьянских (фермерских) хозяйствах» требование

(ст.23). Обосновывается, что указанное положение о трансформации крестьянского (фермерского) хозяйства является специальным правостимулирующим средством, которое выражается в предоставленном законодателем выборе формы осуществления предпринимательской деятельности, а также в длительном сроке процесса трансформации.

В главе третьей – «Правовые средства, обеспечивающие осуществление предпринимательской деятельности без образования юридического лица» исследуются договорные и внедоговорные средства, обеспечивающие осуществление предпринимательской деятельности без образования юридического лица.

В параграфе первом «Гражданско-правовой договор как средство осуществления предпринимательской деятельности без образования юридического лица» подчеркивается, что основным средством осуществления предпринимательской деятельности, в том числе и без образования юридического лица, является гражданско-правовой договор.

Анализируя положения действующего законодательства, автор выделяет следующие особенности договора как средства осуществления предпринимательской деятельности, в том числе, и без образования юридического лица: во-первых, связь с предпринимательской деятельностью; во-вторых, субъектный состав договора; в-третьих, возмездный характер; в-четвертых, наличие более «жестких» правил к предпринимателю, включая повышенную ответственность за нарушение договорных отношений; в-пятых, возможность одностороннего отказа от исполнения или одностороннего изменения условий предпринимательских договоров; в-шестых, презумпция запрета досрочного исполнения, за исключением случаев, когда возможность исполнить договор до срока определена в нормативном порядке или предусмотрена обязательством, либо вытекает из его существа, равно как из обычаев делового оборота.

Гражданско-правовой договор выступает правовым средством осуществления предпринимательской деятельности, субъектный состав,

процесс заключения, изменения и расторжения, а также содержание условий которого определяются гражданским законодательством, а правореализация может происходить в сфере различных отраслей права.

В параграфе втором «Внедоговорные средства обеспечения осуществления предпринимательской деятельности без образования юридического лица» подчеркивается, что правовое регулирование предпринимательской деятельности осуществляется при помощи разноотраслевых правовых средств.

Публично-правовые средства регулирования предпринимательской деятельности прямо оказывают соответствующее влияние на содержание частноправовых средств, и наоборот частноправовые средства оказывают влияние на публично-правовые средства. Частное право не может существовать без публичного, поскольку нормы публичного права гарантируют эффективное применение норм частного права, а частноправовые средства обеспечиваются, гарантируются публично-правовыми средствами.

К внедоговорным средствам, обеспечивающим осуществление предпринимательской деятельности без образования юридического лица, относятся средства, установленные законодательством о малом и среднем предпринимательстве, антимонопольные запреты и др.

Автором исследуется проблема эффективности правового регулирования предпринимательской деятельности. Эффективность реализации частных прав в сфере осуществления индивидуальной предпринимательской деятельности напрямую зависит от совокупности ряда факторов, направленных на оптимизацию правовых средств ее обеспечения: обоснованного и разумного баланса частноправовых публично-правовых средств; юридически обеспеченного и экономически обоснованного сочетания правовых стимулов и ограничений; наличие системы средств государственной поддержки, установленной законодательством о малом и среднем предпринимательстве.

В «**Заключении**» автором диссертации сформулированы основные выводы и предложения об оптимизации системы правовых средств обеспечения предпринимательской деятельности.

Публикации в ведущих рецензируемых журналах, перечень которых утвержден ВАК:

1. Демиева А.Г. Правовые стимулы и ограничения предпринимательской деятельности без образования юридического лица / А.Г. Демиева // Бизнес в законе. – 2008.- № 3. – С. 125-126. (0,2 п.л.).

Публикации в иных изданиях:

2. Юнусова А.Г. Индивидуальный предприниматель как субъект малого предпринимательства / А.Г. Юнусова // Сборник аспирантских научных работ. Выпуск 7. Том 2 / под ред. Р.М. Валеева. – Казань: КГУ, 2006. - С. 312-317. (0,4 п.л.).

3. Юнусова А.Г. Особенности гражданско-правового положения индивидуального предпринимателя /А.Г. Юнусова// Актуальные проблемы гражданского права и процесса. Сборник материалов Международной научно-практической конференции. – Казань: КГУ, 2006. - С. 353-355. (0,4 п.л.).

4. Юнусова А.Г. Особенности субъекта индивидуального предпринимательства / А.Г. Юнусова // Экономические и правовые проблемы в условиях становления инновационной экономики: Материалы межвузовской научно-практической конференции.- Казань, 2006. – С. 266-269 (0.3 п.л.).

5. Юнусова А.Г. Преимущества индивидуального предпринимательства как формы организации бизнеса / А.Г. Юнусова // Экономические и правовые проблемы в условиях становления инновационной экономики: Материалы межвузовской научно-практической конференции.- Казань, 2006. – С. 269-273 (0,3 п.л.).

6. Юнусова А.Г. Специфика договора простого товарищества / А.Г. Юнусова // Актуальные проблемы современной экономики России. Международная научно-практическая конференция. Сборник материалов. Казань, 2007. – С. 605-609 (0,4 п.л.).

7. Юнусова А.Г. Гражданско-правовая ответственность предпринимателя, осуществляющего предпринимательскую деятельность без образования юридического лица / А.Г. Юнусова // Актуальные проблемы частноправового регулирования: Материалы конференции. Самара, 2007. – С. 105 – 107 (0,2 п.л.)

8. Демиева А.Г. Предпринимательская деятельность как правовое и экономическое явление / А.Г. Демиева // Сборник аспирантских научных работ. Выпуск 9 /Под ред. Р.М. Валеева – Казань: Каз. Гос. Ун-т, 2008.- С. 133-138 (0,4 п.л.).

9. Демиева А.Г. Предпринимательская деятельность без образования юридического лица: проблема соотношения частного и публичного права / А.Г. Демиева // Вестник Хабаровской государственной академии экономики и права. Хабаровск, 2008. – № 2. – С.65-69. (0,4 п.л.)