

ГОСУДАРСТВЕННАЯ РЕГИСТРАЦИЯ СУБЪЕКТОВ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСТВА – ГРАЖДАН

Проанализированы положения действующего законодательства Украины о государственной регистрации субъектов предпринимательства – граждан. Рассмотрено значение государственной регистрации. Проанализированы стадии государственной регистрации субъектов предпринимательства – граждан. Сформулированы предложения о подаче документов при регистрации в качестве предпринимателей несовершеннолетних граждан, а также по оптимизации реализации положений законодательства о запрете на занятие предпринимательской деятельностью в процессе регистрации субъектов предпринимательства – граждан.

Ключевые слова: субъект предпринимательства – гражданин, государственная регистрация, несовершеннолетние граждане, бесконтактный электронный носитель.

Легализация деятельности субъектов предпринимательства – граждан необходима для регулирования экономических отношений в государстве.

Еще в дореволюционные времена известный ученый А. Каминка отмечал: «торговая регистрация имеет огромное значение с точки зрения интересов правильной организации торгового предприятия. Много институтов нашего торгового права, и при этом чрезвычайно важных, не могут быть реформированы без верной постановки у нас торгового регистра» [1, с. 203].

Вопросам государственной регистрации субъектов предпринимательства в современных условиях уделяли внимание такие исследователи, как О.М. Винник [2], О.А. Квасницкая [3], Е.Р. Кибенко [4], В.И. Марков [5], И.В. Труш [6] и другие. Однако проблеме государственной регистрации субъектов предпринимательства – граждан внимания уделялось недостаточно. Это обстоятельство, в совокупности с имеющимися место постоянными изменениями законодательства Украины о государственной регистрации субъектов хозяйствования обуслови-

вает актуальность научного анализа проблематики государственной регистрации субъектов предпринимательства – граждан.

Целью данной статьи является анализ положений действующего законодательства Украины о государственной регистрации субъектов предпринимательства – граждан и формулировка предложений по его совершенствованию.

Определяя место регистрационной процедуры в системе других форм официального государственного учета (налогового, статистического и др.), исследователи отмечают ее конститутивное значение для возникновения хозяйствующих субъектов. Основное предназначение государственной регистрации видится в первичной легитимации участников хозяйственного оборота, состоящей из трех основных элементов: а) государственного учета субъектов предпринимательской деятельности; б) сбора публично-достоверных данных об их правовом, имущественном и организационном положении; в) осуществления контроля над законностью возникновения, изменения и прекращения правового статуса предпринимателя [2].

Закон «О государственной регистрации юридических лиц и физических лиц – предпринимателей» (далее – Закон о государственной регистрации) в ст. 4 предусматривает следующие стадии государственной регистрации субъектов предпринимательства – граждан:

1) проверка комплектности документов, которые подаются государственному регистратору, и полноты сведений, указанных в регистрационной карточке;

2) проверка документов, которые подаются государственному регистратору, для установления отсутствия оснований для отказа в проведении государственной регистрации;

3) внесение сведений о гражданине – предпринимателе в Единый государственный реестр;

4) оформление и выдача выписки из Единого государственного реестра.

Характеризуя первую стадию государственной регистрации субъектов предпринимательства – граждан, необходимо отметить следующее. Перечень документов, которые подаются при проведении государственной регистрации физического лица, имеющего намерение стать предпринимателем, содержится в ч.1 ст. 42 Закона о государственной регистрации, а именно: заполненная регистрационная карточка на проведение государственной регистрации физического лица – предпринимателя; копия документа, подтверждающего регистрацию в Государственном реестре физических лиц – плательщиков налогов; документ, подтверждающий внесение регистрационного сбора за проведение государственной регистрации физического лица – предпринимателя; нотариально засвидетельствованное письменное согласие родителей (усыновителей) или попечителей (органов опеки и попечительства), если заявителем является физическое лицо, достигшее 16 лет и имеющее желание заняться предпринимательской деятельностью.

Формулировка законодательных положений, содержащих описание предоставляемых физическим лицом в органы государственной регистрации документов, вызывает определенные замечания. Так, в ч.1 ст. 42 Закона о государственной регистрации указано, что предоставляется «нотариально засвидетельствованное письменное согласие родителей (усыновителей) или попечителей (органов опеки и попечительства), если заявителем является физическое лицо, достигшее 16 лет». То есть из бук-

вальной трактовки данного положения следует вывод, что все совершеннолетние лица должны предоставлять такое согласие, поскольку они являются физическими лицами, достигшими 16 лет. Однако такое положение, естественно, не имеет смысла. Неудачную с логической и стилистической точки зрения формулировку абз. 5 ч.1 ст.42 Закона о государственной регистрации следует уточнить и изложить следующим образом: «нотариально заверенное письменное согласие родителей (усыновителей) или попечителей (органов опеки и попечительства), если заявителем является несовершеннолетнее физическое лицо, достигшее 16 лет и имеющее желание заняться предпринимательской деятельностью».

Обращает на себя внимание также следующее. Согласно ст.34 – 35 ГК Украины полная гражданская правоспособность приобретается:

по достижении 18 лет (совершеннолетия);

в случае регистрации брака физическим лицом, не достигшим совершеннолетия;

в случае, если несовершеннолетний записан матерью или отцом ребенка;

по решению органа опеки и попечительства (решения суда) по заявлению заинтересованного лица с письменного согласия родителей (усыновителей) или опекунов.

Таким образом, на практике существует категория лиц, которые уже приобрели дееспособность (по основаниям, не связанным с регистрацией в качестве предпринимателей), но не достигли 18 лет. Из положений действующей редакции ч.1 ст. 42 Закона о государственной регистрации можно сделать вывод, что предоставление нотариально заверенного письменного согласия родителей (усыновителей) или попечителей (органов опеки и попечительства) требуется от всех лиц, которые достигли 16 лет, но не достигли 18 (т.е. возраста достижения совершеннолетия). Однако среди них могут быть лица, которые (несмотря на то, что они не достигли возраста 18 лет) уже обладают полной дееспособностью в силу оснований, предусмотренных ст.34-35 ГК Украины. При этом согласно ч.5 ст. 35 ГК Украины полная гражданская дееспособность, предоставленная таким лицам, распространяется на все гражданские права и обязанности. А в соответствии с ч.1 ст. 50 ГК Украины право на осуществление предпринимательской деятельности, не запрещенной законом, имеют лица с полной гражданской дееспособностью.

Таким образом, необходимо учитывать наличие категории лиц, не достигших восемнадцати лет, но имеющих полную дееспособность, и в связи с этим дополнить абзац пятый ч.1 ст. 42 Закона о государственной регистрации следующим положением: «либо копию свидетельства о заключении брака, либо копию решения органа опеки и попечительства (копию решения суда) об объявлении несовершеннолетнего полностью дееспособным».

Специфика присутствует и при регистрации в качестве предпринимателя физического лица, которое из-за своих религиозных убеждений отказалось от принятия регистрационного номера учетной карточки плательщика налогов.

Следует отметить, что первоначально в Украине предоставление справки о наличии идентификационного номера было обязательным условием регистрации физического лица в качестве предпринимателя. Так, Государственный комитет Украины по вопросам регуляторной политики и предпринимательства в своем письме от 16.08.2004 г. «О разъяснении некоторых норм Закона Украины «О государственной регистрации юридических лиц и физических лиц – предпринимателей» указывал, что Госкомпредпринимательство Украины неоднократно обращался по этому вопросу к Государственной налоговой администрации Украины, однако последняя придерживалась следующей точки зрения: «Анализ конституционных норм показывает, что существование разделения на тех, кто исполняет закон и регистрируется в Государственном реестре физических лиц – плательщиков налогов и иных обязательных платежей и тех, кто отказывается от этого, означает предоставление определенных привилегий отдельным категориям граждан в зависимости от их отношения к религии, а это противоречит ст.24 и ст.35 Конституции Украины, где указано, что никто не может быть освобожден от своих обязанностей перед государством или отказаться от выполнения законов по мотивам религиозных убеждений...» [7]. Однако в 2006 г. в Закон Украины «О государственной регистрации юридических лиц и физических лиц – предпринимателей» были внесены изменения, связанные с порядком регистрации лиц, отказавшихся от принятия идентификационного номера [8].

В соответствии с этими изменениями условия регистрации в качестве предпринимателя физического лица, которое из-за своих религи-

озных убеждений отказалось от принятия регистрационного номера учетной карточки плательщика налогов, были следующие:

официальное уведомление государственных органов об отказе принятия идентификационного номера;

наличие соответствующей отметки в паспорте;

подача заполненной регистрационной карточки и документа, подтверждающего внесение регистрационного взноса в органы государственной регистрации, исключительно лично.

Таким образом, лица, отказавшиеся из-за своих религиозных убеждений от принятия идентификационного номера, получили возможность зарегистрироваться в качестве субъекта предпринимательства – гражданина.

Однако с принятием Закона Украины «О едином государственном демографическом реестре и документах, подтверждающих гражданство Украины, удостоверяющих личность или ее особый статус» от 20. 11.2012 г. [9], ситуация изменилась. Так, в действующей редакции ч.2 ст.42 Закона «О государственной регистрации юридических лиц и физических лиц – предпринимателей», лицо, отказавшееся от принятия регистрационного номера учетной карточки плательщика налогов, может зарегистрироваться в качестве субъекта предпринимательства только в случае, если о таком отказе есть соответствующая запись в *электронном бесконтактном носителе паспорта гражданина Украины*.

Однако известно, что именно в связи со своими религиозными убеждениями многие граждане Украины являются противниками введения электронных бесконтактных носителей паспорта гражданина Украины.

Закон «О едином государственном демографическом реестре и документах, подтверждающих гражданство Украины, удостоверяющих личность или ее особый статус» в ч.1 ст.16 предусматривает, что лицам, которые по своим религиозным убеждениям отказываются от внесения информации в бесконтактный электронный носитель, имплантированный в соответствующий бланк документа, гарантируется право на отказ от получения такого документа или от внесения информации в бесконтактный электронный носитель. Такое право реализуется путем подачи заявления в соответствующий центральный орган исполнительной власти об отказе от получения документа, со-

держашего бесконтактный электронный носитель, или от внесения информации в такой носитель. В этом случае лицу в порядке и сроки, установленные Кабинетом Министров Украины, выдается соответствующий документ, не содержащий бесконтактного электронного носителя, или удовлетворяется заявление об отказе от внесения в него информации.

Однако гражданин, отказавшийся от внесения информации в бесконтактный электронный носитель, имплантированный в соответствующий бланк документа, учитывая положения ч.2 ст. 42 Закона «О государственной регистрации юридических лиц и физических лиц – предпринимателей», фактически не будет иметь возможности зарегистрироваться в качестве предпринимателя.

В связи с этим, с целью предоставления гражданам, которые по своим религиозным убеждениям отказались от принятия регистрационного номера учетной карточки плательщика налогов или от внесения информации в бесконтактный электронный носитель, имплантированный в соответствующий бланк документа, реальной возможности на реализацию права на занятие предпринимательской деятельностью, абз. 1 ч.2 ст. 42 Закона Украины «О государственной регистрации юридических лиц и физических лиц - предпринимателей» следует изложить в такой редакции:

«Для проведения государственной регистрации физическое лицо, которое через свои религиозные или иные убеждения отказалось от принятия регистрационного номера учетной карточки плательщика налогов, официально уведомило об этом соответствующие государственные органы, имеет запись в паспорте гражданина Украины (в электронном бесконтактном носителе паспорта гражданина Украины) и имеет намерение стать предпринимателем, должно подать исключительно лично: (далее по тексту)».

Характеризуя вторую стадию государственной регистрации, можно отметить следующее. Законом о государственной регистрации в ч.6 ст.42 четко названы случаи, когда допускается оставление государственным регистратором поданных документов без рассмотрения. Так же гражданину может быть отказано в государственной регистрации в качестве предпринимателя (ст.44 Закона о регистрации) по следующим основаниям: несоответствие сведений, указанных в регистрационной карточке на

проведение государственной регистрации физического лица - предпринимателя, сведениям, указанным в документах, представленных для проведения государственной регистрации; наличие ограничений на занятие предпринимательской деятельностью, установленных законом, относительно физического лица, имеющего намерение стать предпринимателем; наличие в Едином государственном реестре записи, что заявитель является предпринимателем.

Согласно ч.2 ст. 44 Закона о государственной регистрации данный перечень является исчерпывающим. В то же время конкретное содержание такого основания отказа, как наличие ограничений на занятие предпринимательской деятельностью, установленных законом, является достаточно гибким, таким что постоянно меняется и дополняется. Так, например, согласно ч.8 ст. 92 новой редакции Закона о банкротстве в течение трех лет после признания физического лица - предпринимателя банкротом он не может быть зарегистрирован как физическое лицо - предприниматель, приобретать имущество или денежные средства в кредит, заключать договор поручительства, передавать имущество в залог (за исключением случаев, когда в процедуре банкротства банкротом выплачены все долги).

«Как правило, государственную регистрацию субъектов предпринимательской деятельности связывают с легитимацией субъекта, с публичным (официальным) признанием за ним и приданием ему статуса предпринимателя» [10, с. 60].

В этом аспекте важным является выявление (профилактика) возможных нарушений установленного порядка легитимизации субъекта хозяйствования и несоответствия предоставляемых документов законодательству (к этому необходимо стремиться). Однако в настоящее время действующее законодательство Украины, а в определенной мере – уровень программно-технического обеспечения и уровень квалификации (компетентности) работников органов государственной регистрации, не позволяют надлежащим образом выявить – действуют ли в отношении конкретного физического лица, подающего заявление о регистрации в качестве предпринимателя, конкретные законодательные ограничения.

Так, ст. 42 Конституции Украины устанавливает, что законом ограничивается предпринимательская деятельность депутатов, долж-

ностных и служебных лиц органов государственной власти и органов местного самоуправления [11]. Постоянные и временные запреты для определенных категорий физических лиц заниматься предпринимательской деятельностью устанавливались также Законом Украины «О государственной службе» [12], Законом Украины «О прокуратуре» [13] и целым рядом иных законодательных актов – это военнослужащие, должностные лица органов прокуратуры, суда, государственной безопасности, внутренних дел и т.д. Не могут заниматься предпринимательством и иметь статус субъекта предпринимательской деятельности лица, которым суд запретил заниматься соответствующим определенным видом деятельности (до истечения срока, установленного приговором суда). Выявить данные обстоятельства в случае обращения в органы государственной регистрации конкретного физического лица, желающего стать предпринимателем, на практике иногда достаточно сложно.

Презюмируется, что физическое лицо не утаит наличие обстоятельств, препятствующих его легализации в статусе предпринимателя. Однако встречаются случаи, когда физическое лицо не сообщало органу государственной регистрации об отнесении его в категорию лиц, для которой установлен запрет на занятие предпринимательской деятельностью. Следует отметить, что, например, в Российской Федерации в пакет документов, которые должны быть предоставлены физическим лицом для государственной регистрации в качестве частного предпринимателя, относится справка о наличии (отсутствии) судимости и (или) факта уголовного преследования либо о прекращении уголовного преследования по реабилитирующим основаниям, выданная физическому лицу, регистрируемому в качестве индивидуального предпринимателя [14].

В первоначальной редакции ч. 5 ст. 58 Хозяйственного кодекса Украины была закреплена ответственность собственника (учредителя) или уполномоченных им органов за недостоверность документов, подаваемых для государственной регистрации. К сожалению, вместо их конкретизации и развития, с введением дальнейших изменений эти положения были исключены [15].

На настоящий момент ч. 4 ст. 53 Закона о государственной регистрации содержит положение о том, что лица, виновные во внесении в

учредительные документы или другие документы, представляемые государственному регистратору, заведомо ложных сведений, подлежащих внесению в Единый государственный реестр, несут ответственность, установленную законом.

То есть в данном случае законодатель предусмотрел ответственность за:

- а) внесение сведений в документы;
- б) сведения, которые должны быть заведомо ложными;
- в) сведения, которые подлежат внесению в государственный реестр.

Таким образом, законодательство фактически не содержит положений об ответственности за то, что гражданин, подавая документы для регистрации в качестве предпринимателя, не сообщает (утаивает) факты, являющиеся основанием для отказа в регистрации его в качестве предпринимателя, при том, что на данный момент государственный регистратор фактически не располагает полной информацией относительно распространения на конкретного гражданина-заявителя всех запретов на регистрацию в качестве субъекта предпринимательства – гражданина.

В связи с этим целесообразно, во-первых, ч. 4 ст. 53 Закона о государственной регистрации изложить следующим образом: «лица, виновные во внесении в учредительные документы или другие документы, предоставляемые государственному регистратору, заведомо ложных сведений, подлежащих внесению в Единый государственный реестр, либо не предоставившие информации о существовании в отношении них запрета на осуществление предпринимательской деятельности, несут ответственность, установленную законом».

Третья стадия государственной регистрации связана непосредственно с осуществлением внесения сведений о субъекте предпринимательства - гражданине в Единый государственный реестр. Так, при отсутствии оснований для отказа в проведении государственной регистрации государственный регистратор должен внести в Единый государственный реестр запись о проведении государственной регистрации физического лица – предпринимателя на основании сведений регистрационной карточки на проведение государственной регистрации субъекта предпринимательства - гражданина. Дата внесения в Единый государственный реестр записи о проведении государственной ре-

гистрации является датой государственной регистрации субъекта предпринимательства - гражданина. Законодатель устанавливает, что срок государственной регистрации субъекта предпринимательства - гражданина не должен превышать двух рабочих дней с даты поступления документов для проведения государственной регистрации [16].

Наконец, на четвертой стадии, не позднее следующего рабочего дня после получения государственным регистратором от органов статистики, государственной налоговой службы, Пенсионного фонда Украины данных о взятии на учет субъекта предпринимательства - гражданина государственным регистратором выдается, посылается почтовым переводом (с описью вложения) заявителю выписка из Единого государственного реестра.

На основании вышеизложенного можно сделать следующие выводы. Несмотря на отдельные недостатки правового регулирования, отношениям, связанным с государственной регистрацией субъектов предпринимательства – граждан, законодатель уделяет внимание и нормы законодательства в данной сфере в целом соответствуют как потребностям современных экономических реалий, так и интересам самих субъектов предпринимательства – граждан. Сформулированные в статье предложения позволят устранить имеющиеся недостатки и будут способствовать дальнейшему совершенствованию законодательства в сфере государственной регистрации субъектов предпринимательства – граждан.

Список использованных источников

1. Каминка А.И. Очерки торгового права / А.И. Каминка. – М.: Центр ЮрИнфоР, 2002. – 547 с.
2. Вінник О.М. Теоретичні аспекти правового забезпечення реалізації публічних і приватних інтересів в господарських товариствах: автореф. дис. на здобуття наук. ступеня д-ра юрид. наук: 12.00.04 «Господарське право; господарсько-процесуальне право» / О.М. Вінник; Нац. ун-т ім. Т.Шевченка. – К., 2004. – 32 с.
3. Квасніцька О.О. Правове регулювання державної реєстрації суб'єктів підприємницької діяльності: автореф. дис. на здобуття наук. ступеня канд. юрид. наук: 12.00.04 «Господарське право; господарсько-процесуальне право» / О.О. Квасніцька ; Ін-т екон.-прав. дослідж. НАН України. – Донецьк, 2006. – 19 с.
4. Кібенко О.Р. Сучасний стан та перспективи правового регулювання корпоративних відносин: порівняльно-правовий аналіз права ЄС, Великобританії та України: автореф. дис. на здобуття наук. ступеня д-ра юрид. наук: 12.00.04 «Господарське право; господарсько-процесуальне право» / О.Р. Кібенко ; Нац. юрид. акад. України ім. Я.Мудрого. – Харків, 2006. – 40 с.
5. Марков В.І. Створення та реєстрація суб'єктів підприємництва недержавного сектору економіки: автореф. дис. на здобуття наук. ступеня канд. юрид. наук: 12.00.04 «Господарське право; господарсько-процесуальне право» / В.І. Марков; Ін-т екон.-прав. дослідж. НАН України. – Донецьк, 2004. – 20 с.
6. Труш І.В. Господарсько-правове забезпечення державної підтримки малого підприємництва в Україні: автореф. дис. на здобуття наук. ступеня канд. юрид. наук: 12.00.04 «Господарське право; господарсько-процесуальне право» / І.В. Труш; Ін-т екон.-правов. дослідж. НАН України. – Донецьк, 2005. – 19 с.
7. Про надання роз'яснень деяких норм Закону України «Про державну реєстрацію юридичних осіб та фізичних осіб – підприємців»: Лист Державного Комітету України з питань регуляторної політики та підприємництва від 16.08.2004 р. № 5530 [Електронний ресурс]. – Режим доступу: <http://zakon.nau.ua/doc/?uid=1158.1126.0>
8. Про внесення змін до Закону України «Про державну реєстрацію юридичних осіб та фізичних осіб – підприємців»: Закон України від 16.03.2006 р. № 3575-IV // Відомості Верховної Ради України. – 2006. – № 37. – Ст. 310.
9. Про Єдиний державний демографічний реєстр та документи, що підтверджують громадянство України, посвідчують особу чи її спеціальний статус: Закон України від 20.11.2012 р. № 5492-VI // Голос України. – 2012. – № 231.
10. Марков В.И. Совершенствование законодательного обеспечения целей государственной регистрации субъектов предпринимательской деятельности в Украине / В.И. Марков, С.В. Ляшенко // Экономика и право. – 2003. – № 1 (5). – С. 58–63.

11. Конституція України: Закон України від 28 черв. 1996 р. № 254к/96-ВР // Відомості Верховної Ради України. – 1996. – № 30. – Ст. 141.

12. Про державну службу: Закон України від 16 груд. 1993 р. № 3723-ХІІ // Відомості Верховної Ради України. – 1993. – № 52. – Ст. 490.

13. Про прокуратуру: Закон України від 5 листоп. 1991 р. № 1789-ХІІ // Відомості Верховної Ради України. – 1991. – № 53. – Ст. 793.

14. О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей: Закон РФ от 8 августа 2001 г. № 129-ФЗ (с изменениями и дополнениями) [Элект-

ронный ресурс]. – Режим доступа: <http://base.garant.ru/12123875/8/#7001>.

15. Про внесення змін до деяких законодавчих актів України: Закон України від 04.02.2005 р. № 2424-ІV // Відомості Верховної Ради України. – 2005. – № 11. – Ст. 205.

16. Про надання роз'яснень щодо строків державної реєстрації фізичних осіб-підприємців: Лист Державного Комітету України з питань регуляторної політики та підприємництва від 02.03.2009 р. № 1955 [Електронний ресурс]. – Режим доступу: <http://zakon.nau.ua/doc/?uid=1158.2279.0>.

Стаття поступила в редакцію 11.12.2013 г.