

**Вопрос 1. Понятие, содержание и виды предпринимательской деятельности
Принципы рыночной экономики и предпринимательского права.**

Свобода предпринимательской деятельности - основополагающий принцип предпринимательского права. Термин «свобода предпринимательства» или «свобода предпринимательской деятельности» прямо в Конституции РФ не содержится. Однако он все-таки из Конституции выводим. Во-первых, если статья 8 Конституции РФ говорит о свободе экономической деятельности, а предпринимательство в статье 34 Конституции РФ оценивается как вид экономической деятельности, то свобода предпринимательства оказывается вариантом свободы экономической деятельности. Свобода экономической деятельности, по смыслу ст. 8 Конституции РФ, означает и свободу предпринимательства.

Во-вторых, ст. 34 Конституции РФ содержится в главе 2, закрепляющей права и свободы человека и гражданина. Поэтому формулу «каждый имеет право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской деятельности» логично понимать как выражающую именно свободу предпринимательства. Вместе с тем свобода предпринимательства не абсолютна, она может быть ограничена в общественных интересах. Одна из форм такого ограничения - лицензирование отдельных видов предпринимательской деятельности. С другой стороны, без лицензии запрещается осуществлять определенные виды деятельности. Однако при введении чрезвычайного или военного положения на территории РФ или на отдельных ее частях данная деятельность не подлежит ограничению (ст. 56 Конституции РФ).

Свобода предпринимательской деятельности - это универсальный (интегрированный) принцип предпринимательского права. Он объединяет несколько самостоятельных принципов правового регулирования отношений в сфере предпринимательской деятельности (например, принцип свободы договора, дозвольтельный принцип, принцип свободы конкуренции и др.)¹.

Свобода предпринимательской деятельности включает в себя следующие составные элементы:

- свободу выбирать род деятельности или занятий, свободу быть либо наймодателем-предпринимателем, либо нанимателем (ст. 37 Конституции);

- свободу передвигаться, выбирать место пребывания и жительства - свободу рынка труда (ст. 27);

- свободу объединения для совместной экономической деятельности - выбора организационно-правовой формы предпринимательской деятельности и образования в уведомительном порядке различных предпринимательских структур (ст. 34);

- свободу иметь имущество в собственности, владеть, пользоваться и распоряжаться им как единолично, так и совместно с другими лицами, свободу владеть, пользоваться и распоряжаться землей и другими природными ресурсами (ст. 34, 35);

- свободу договора - заключать гражданско-правовые и иные сделки (ч. 2 ст. 35, ст. 74, ч. 4 ст. 75);

- свободу от незаконной конкуренции (ч. 2 ст. 34);

- свободу заниматься любой предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельностью в соответствии с принципом «разрешено все, что не запрещено законом» (ч. 1 ст. 34)².

Комплексный характер принципа свободы предпринимательской деятельности нашел отражение в решениях Европейского суда справедливости в Люксембурге по конкретным делам. Под принципом свободы предпринимательства Европейский суд подразумевает: 1)

¹ Белых С.В. Свобода предпринимательской деятельности как конституционно-правовая категория: Дис. ... канд. юрид. наук. Екатеринбург, 2004. С. 8, 72 и др.

² Гаджиев Г.А. Защита основных экономических прав и свобод предпринимателей за рубежом и в Российской Федерации (опыт сравнительного исследования). М., 1995. С. 137.

свободу выбора занятий или профессии; 2) свободу от незаконной конкуренции; 3) общую свободу совершать все то, что не запрещено законом. В любом случае такой характер принципа свободы предпринимательства нуждается в раскрытии содержания. Иначе можно превратить данный принцип во всепоглощающий институт.

Свобода договора - следующий принцип предпринимательского права <11>. Данный принцип получил «легальную прописку» и в Конституции РФ (ч. 2 ст. 35, ст. 74, ч. 4 ст. 75), и в ГК РФ (ст. 1, 421). Он (принцип) проявляется в следующем. Во-первых, граждане и юридические лица свободны в заключении договора или отказе от его заключения. По общему правилу понуждение к заключению договора не допускается, за исключением случаев, когда такая обязанность предусмотрена Кодексом, законом или добровольно принятым обязательством. Например, в силу п. 3 ст. 426 ГК РФ коммерческая организация не вправе отказываться от заключения публичного договора при наличии возможности предоставить потребителю соответствующие товары, услуги, выполнить для него соответствующие работы. Сторона, заключившая предварительный договор, не вправе уклониться от заключения основного договора (ст. 429 ГК РФ). Кредитные банковские организации не имеют права отказать клиенту без достаточных оснований заключить договор банковского счета (ст. 845, 846 ГК РФ). Предприятие-монополист не вправе отказаться от заключения государственных контрактов в случаях, установленных законом, и при условии, что госзаказчиком будут возмещены все убытки, которые могут быть причинены поставщику в связи с выполнением государственного контракта (п. 2 ст. 527 ГК РФ). Перечень таких случаев можно продолжить.

Во-вторых, свобода выбора типа и/или вида заключаемого договора. Стороны могут заключить договор, как предусмотренный, так и не предусмотренный законом или иными правовыми актами (непоименованные договоры). В ст. 8 ГК РФ такого рода договоры рассматриваются в качестве основания возникновения, изменения и прекращения гражданских правоотношений. Свобода договора дает возможность контрагентам заключить смешанный договор, включающий в силу п. 3 ст. 421 ГК РФ элементы различных договоров, предусмотренных законом или иными правовыми актами. И не только смешанный договор. ст. 8, 421 ГК РФ предоставляют право сторонам заключить так называемый комплексный (межотраслевой) договор.

В-третьих, свобода в определении контрагентов заключаемого договора. В условиях рыночной экономики стороны свободны, самостоятельны в выборе партнеров - участников договорных отношений, за исключением случаев заключения договоров в обязательном порядке (ст. 445 ГК), заключения основного договора на основании предварительного (ст. 429 ГК) и заключения договора на торгах (ст. 447 ГК). Мы согласны с мнением о том, что «...гражданское законодательство связывает выбор партнера не только с действиями по заключению договора, но и с компетентным отказом от таких действий для того или иного претендента»³. Судебная практика также дает возможность сделать такой же вывод в отношении свободы выбора партнера.

В-четвертых, стороны самостоятельно определяют условия заключаемого договора. Такой выбор относится главным образом к несущественным условиям, поскольку существенные условия определены законом или вытекают из вида договора. Правда, существенный характер условий договора могут установить сами контрагенты. Однако в тех случаях, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами, договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам (ст. 422 ГК РФ). Как уже отмечалось, стороны могут заключить договор, в котором содержатся элементы различных договоров (смешанный договор).

³ См.: Тельгарин Р. О свободе заключения гражданско-правовых договоров в сфере предпринимательства // Рос. юстиция. 1997. № 10.

Свобода договора не носит абсолютного характера. Свобода договора (равно как свобода предпринимательской деятельности) может быть ограничена в силу закона, а также иных правовых актов либо по причине экономического (финансового) неравенства хозяйствующих субъектов на определенном сегменте рынка. Поэтому о свободе договора можно говорить с юридической и экономической точек зрения.

Принцип «свободного перемещения» объектов предпринимательской деятельности (товары, услуги и финансовые средства) получил непосредственное закрепление в ст. 8 Конституции РФ и ст. 1 ГК РФ. В силу ст. 8 «в Российской Федерации гарантируется единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, работ и финансовых средств...». Гражданский кодекс (п. 5 ст. 1) предусматривает, что любые ограничения перемещения товаров и услуг могут быть введены только федеральным законом, и лишь тогда, когда это оказывается необходимым в целях обеспечения безопасности, защиты жизни и здоровья людей, охраны природы и культурных ценностей.

Принцип неприкосновенности и юридического равенства всех форм собственности, используемых в предпринимательской деятельности, также прямо вытекает из положений Основного Закона (ст. 8, 9, 34, 35). Так, в соответствии с п. 2 ст. 8 «в Российской Федерации признаются и защищаются равным образом частная, государственная, муниципальная и иные формы собственности». Применительно к земле и другим природным ресурсам данный принцип сформулирован в п. 2 ст. 9 Конституции РФ. В первую очередь отметим, что и в Конституции РФ, и в ГК РФ (п. 1 ст. 212) частная собственность открывает список форм собственности. Однако это не означает, что именно частная форма обладает какими-либо преимуществами перед иными формами собственности.

Свобода конкуренции и ограничение монополистической деятельности - следующий принцип предпринимательского права. Он также нашел отражение в Конституции РФ, в соответствии с п. 2 ст. 34 которой «не допускается экономическая деятельность, направленная на монополизацию и недобросовестную конкуренцию». Аналогичная норма (правовой принцип) содержится в п. 1 ст. 10 ГК РФ, она устанавливает пределы осуществления гражданами и юридическими лицами гражданских прав. И Конституция РФ, и ГК РФ запрещают субъектам предпринимательской деятельности злоупотребление своими правами (например, злоупотребление доминирующим положением на рынке). Пункт 2 ст. 10 ГК РФ предусматривает правовые последствия несоблюдения соответствующих требований: суд, арбитражный суд, третейский суд может отказать лицу в защите принадлежащего ему права полностью или частично, а также применять иные меры, предусмотренные законом⁴.

Принцип государственного регулирования (воздействия) предпринимательской деятельности и недопустимости произвольного вмешательства в частные дела играет важную роль в условиях рыночной экономики. По нашему мнению, он означает, во-первых, что государство в лице компетентных органов использует всевозможные формы и средства государственно-правового воздействия на экономические отношения. Во-вторых, государственное регулирование предпринимательской деятельности не подрывает основных начал гражданского законодательства. Принцип недопустимости произвольного вмешательства в частные дела означает, что законодатель в целом допускает государственное вмешательство в экономику. Допустимое (непроизвольное) вмешательство основано на законе - государственном регулировании предпринимательской деятельности. Произвольное вмешательство - незаконное явление. Итак, вмешательство вмешательству рознь⁵.

В литературе по предпринимательскому праву данный принцип рассматривают без второго элемента (составляющей части) - без указания на недопустимость произвольного

⁴ См.: Координация экономической деятельности в Российском правовом пространстве: Монография / Отв. ред. М.А. Егорова. М., 2015. С. 521 - 634 (глава 5 - авторы М.А. Егорова, О.А. Городов).

⁵ См.: Белых В.С. Правовое регулирование предпринимательской деятельности в России: Монография. М., 2011. С. 270.

вмешательства в частные дела, относя указанный принцип к гражданскому праву. Напротив, при его характеристике выдвигается на первое место публично-правовое начало, а именно государственное регулирование рыночной экономики. Вместе с тем надо не забывать, что предпринимательское право представляет собой комплексное (межотраслевое) образование, где гармонично сочетаются публично-правовые и частноправовые элементы правового регулирования социальных связей.

Принцип законности также называется в системе принципов предпринимательского права. Однако он (наряду с принципами справедливости, уважения прав человека, верховенства Конституции РФ и законов, равноправия и др.) является общеотраслевым и всеобъемлющим правовым принципом. Сущность законности как принципа заключается не только в требованиях строгого и неукоснительного соблюдения всеми субъектами права законов и основанных на них подзаконных актов <19>. В современной литературе по общей теории права справедливо отмечают, что законность надо рассматривать и под углом зрения требования безусловной защиты и реального обеспечения прав, интересов граждан и юридических лиц, а также охраны правопорядка в целом от любого произвола <20>. Такая трактовка законности удовлетворяет потребности современного общества и обеспечивает нормальное его функционирование в условиях демократии и глобализации. В области предпринимательской деятельности принцип законности распространяется и на предпринимателей, и на органы государственной власти и местного самоуправления.

Содержание принципа законности заключено в ст. 15 Конституции РФ: «Конституция Российской Федерации имеет высшую юридическую силу, прямое действие и применяется на всей территории Российской Федерации. Законы и иные правовые акты, применяемые в Российской Федерации, не должны противоречить Конституции Российской Федерации. Органы государственной власти, местного самоуправления, должностные лица, граждане и их объединения обязаны соблюдать Конституцию Российской Федерации».

Принцип законности следует рассматривать в контексте с такой категорией, как «правопорядок». Реализация правовых предписаний в рассматриваемой сфере преследует основную цель - создание организованного (согласованного, гармоничного), устойчивого и стабильного правопорядка. Одним словом, данная тема заслуживает повышенного внимания и всестороннего научного исследования⁶.

Понятие и признаки предпринимательской деятельности.

Под предпринимательской деятельностью в соответствии с абз. 3 п. 1 ст. 2 ГК РФ понимается самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

Рассмотрим выделенные законодателем признаки предпринимательской деятельности.

Первый из них характеризует предпринимательство как самостоятельную деятельность.

Предваряя анализ, отметим, что положения п. 1 ст. 2 ГК РФ закрепляют еще одно существенное обстоятельство, а именно: гражданское законодательство регулирует отношения между лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность, или с их участием. Таким образом, эти лица признаны участниками гражданско-правовых отношений наряду с иными физическими и юридическими лицами, а их действия в сфере гражданского оборота - осуществлением принадлежащих им гражданских прав.

Пункт 2 статьи 1 ГК закрепляет общее положение, что граждане (физические лица) и юридические лица приобретают и осуществляют свои гражданские права своей волей и в

⁶ Белых В.С., Белых С.В. Конституция РФ и правовые основы предпринимательской деятельности // Бизнес, Менеджмент и Право. 2015. № 2. С. 19 - 24.

своим интересе. Они свободны в установлении своих прав и обязанностей на основе договора и в определении любых не противоречащих законодательству условий договора.

Близкий по смыслу тезис провозглашен и в п. 1 ст. 9, как то: граждане и юридические лица по своему усмотрению осуществляют принадлежащие им гражданские права.

То есть, строго говоря, самостоятельность - не отличительная черта предпринимательской деятельности как деятельности по осуществлению гражданских прав.

Характеристика этого признака в литературе по предпринимательскому праву уходит за пределы гражданского права - учитывается возможность воздействия на деятельность предпринимателей субъектов публичного права. Поэтому п. 2 ст. 1 ГК, развивая положения п. 3 ст. 55 Конституции РФ, провозглашает, что гражданские права могут быть ограничены на основании федерального закона и только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства.

Второй признак предпринимательской деятельности характеризует ее как деятельность, осуществляемую на свой риск.

Понятие риска известно гражданскому законодательству. О риске говорится в целом ряде норм Гражданского кодекса РФ, в числе которых:

- ст. 19 (гражданин обязан принимать необходимые меры для уведомления своих должников и кредиторов о перемене своего имени и несет риск последствий, вызванных отсутствием у этих лиц сведений о перемене его имени);

- ст. 82, 87, 96 (о риске убытков, связанных с деятельностью товарищества, общества);

- ст. 211 (риск случайной гибели или случайного повреждения имущества несет его собственник, если иное не предусмотрено законом или договором);

- ст. 312 (должник вправе при исполнении обязательства потребовать доказательств того, что исполнение принимается самим кредитором или уполномоченным им на это лицом, и несет риск последствий непредъявления такого требования);

- ст. 344 (залогодатель несет риск случайной гибели или случайного повреждения заложенного имущества, если иное не предусмотрено договором о залоге);

- ст. 459 (о переходе риска случайной гибели товара) - и другие.

Понятие предпринимательского риска в общих положениях Кодекса не раскрывается. При этом оно используется в разделе об отдельных видах обязательств применительно к договору страхования.

Статья 929 ГК понимает под предпринимательским риском имущественный интерес, возможный к страхованию, под которым понимается риск убытков от предпринимательской деятельности из-за нарушения своих обязательств контрагентами предпринимателя или изменения условий этой деятельности по не зависящим от предпринимателя обстоятельствам, в том числе риск неполучения ожидаемых доходов - предпринимательский риск.

Понятие риска в определении предпринимательской деятельности (ст. 2 ГК) указывает на какую-то иную особенность, нежели возможность неполучения ожидаемых доходов и убытков из-за нарушения обязательств контрагентами. При наличии юридической ответственности за нарушение обязательств странно называть ситуации несения убытков риском. Обозначенное в ст. 929 ГК ожидание дохода - не юридический признак. Предпринимательская деятельность изначально определяется как направленная на получение прибыли, неполучение которой не дискредитирует ее как предпринимательскую. Наиболее логично в понятие риска включена вероятность убытков вследствие изменения условий деятельности.

Из анализа положений ГК можно выделить несколько причин риска. Так, понятие риска зачастую связывается со случайными событиями - риск случайной гибели товара, имущества,

материалов. Во-вторых, понятие риска законодатель связывает с небрежностью лица - обязан уведомить, иначе несет риск; вправе потребовать, иначе несет риск. Еще одна причина риска - деятельность юридического лица, участники которого могут понести убытки в размере принадлежащих им вкладов (акций). Такие убытки происходят по не зависящим от воли вкладчиков обстоятельствам только в товариществе на вере, поскольку они не принимают участия в осуществлении товариществом предпринимательской деятельности.

С другой стороны, при упоминании риска в законодательстве указываются возможные последствия риска - утрата, повреждение имущества, иные убытки, дополнительные обременения.

Применительно к понятию риска предпринимательской деятельности в ст. 2 Кодекса последствия риска не называются, но их можно увидеть в ст. 929 - это убытки от предпринимательской деятельности, неполучение ожидаемых доходов.

Какие же убытки предпринимателя следует признавать риском его деятельности? Вероятно такие, которые угрожают утратой бизнеса либо его сокращением. Причинами может быть вышеназванное изменение условий деятельности - условий правовых, экономических, организационных, кадровых, субъективных, иных. Они могут быть случайными или предвиденными, прогнозируемыми, обусловленными личностью предпринимателя (непрофессиональное управление, небрежность руководства деятельностью) или нет. Ключевым моментом является угроза функционированию предприятия (бизнеса) в значительной степени. Такое понимание убытков отлично от традиционного, уходит за пределы ст. 15 ГК.

Неполучение прибыли (ожидаемых доходов) не является предпринимательским риском еще и по той причине, что значительное количество субъектов предпринимательской деятельности, особенно это касается субъектов малого предпринимательства, по данным налоговой отчетности, не имеют прибыли по итогам года и при этом продолжают функционировать, оплачивать налоговые и прочие платежи.

Третий признак предпринимательской деятельности, закрепленный в законодательстве, фиксирует ее направленность на систематическое получение прибыли. Здесь следует отметить, что категория прибыли - не гражданско-правовая. Понятие прибыли установлено в ст. 247 Налогового кодекса и используется как результат функционирования предприятия субъекта в отчетном (налоговом) периоде. По ГК лицо получает от совершенной сделки встречное предоставление - плату, цену (деньги). Полученная плата является основой формирования прибыли, но как таковая ею не является. Более того, получение платы не гарантирует наличие прибыли в отчетном периоде, поскольку при формировании прибыли учитываются затраты, произведенные предпринимателем при осуществлении его деятельности.

Получение прибыли предполагается от осуществления определенных видов деятельности - пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг. Полагаем, этот признак раскрывает содержание предпринимательской деятельности в гражданско-правовом аспекте, учитывающем только акты реализации предпринимателем своей продукции.

Еще один признак предпринимательской деятельности - это осуществление ее лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

Данный признак называют формальным, однако такой подход оправдан только в том случае, если он не положен в основу определения предпринимательской деятельности. Если же деятельность субъекта квалифицируется как предпринимательская только в случае, когда он обладает специальным статусом предпринимателя, то такой признак является конститутивным, а не формальным.

Многие авторы пишут, что ст. 23 ГК позволяет определять деятельность

незарегистрированного субъекта как предпринимательскую. Полагаем, это не так. Суд в этом случае вправе применить правила об обязательствах, связанных с предпринимательской деятельностью, к договорам такого лица. Решение суда о применении таких правил не подменяет регистрацию, лишь устраняет дисбаланс в регулировании сложившихся отношений. Гражданин впоследствии обязан пройти процедуру государственной регистрации или прекратить осуществление незаконной деятельности.

Такую деятельность правильно следовало бы называть незаконной деятельностью в сфере экономики, а не незаконной предпринимательской деятельностью. Понятие предпринимательской деятельности охватывает только признаваемую государством деятельность в сфере предпринимательства. Иное понимание приводит к выводу о регулировании не только законной, но и незаконной предпринимательской деятельности. А это в принципе неверно. Незаконная деятельность государством запрещается. Наличие запрета является своеобразным водоразделом между действиями законными и незаконными, т.е. правонарушениями. Назначение запрета заключается именно в определении правонарушения, за совершение которого лицо привлекается к ответственности⁷.

Виды предпринимательской деятельности.

Форма предпринимательства представляет собой способ существования и выражения его содержания, позволяющий наглядно судить об особенностях организации предпринимательской деятельности и формирования в процессе ее осуществления прибыли.

С учетом этого представляется возможным выделять три формы предпринимательства: 1) производительное; 2) посредническое; 3) торговое (коммерческое).

- Производительное предпринимательство характеризуется тем, что предприниматель организует общественное производство посредством соединения им факторов производства (земли, иных природных ресурсов, капитала и рабочей силы), в процессе осуществления которого создаются новые материальные блага в качестве товара (ранее овеществленный товар, продукция, результаты работ и услуги), стоимость которого складывается из себестоимости (издержек производства) и прибавочной стоимости, составляющей прибыль предпринимателя, вследствие отчуждения товара на рынке потребителю согласно экономическим законам стоимости, спроса и предложения. Непрерывный кругооборот капитала, инвестированного предпринимателем в осуществление общественного производства, последовательный его переход из одной функциональной формы в другую и возвращение к исходной форме свидетельствуют о направленности этой деятельности на создание и фактически обуславливают формирование прибыли даже тогда, когда на личном уровне мотивации предпринимательства предприниматель не ставит перед собой такой цели.

- Посредническое предпринимательство заключается в том, что предприниматель создает условия формирования отношений по отчуждению и приобретению товара между производителем и потребителем или представляет интересы того или иного либо обеих сторон в таких отношениях, прибыль которого формируется за счет вознаграждения, получаемого от участников этих связей либо одного из них, как правило, в процентном отношении к цене сделки.

- Торговая (коммерческая) предпринимательская деятельность состоит в том, что предприниматель осуществляет закупку товара у производителя, а при необходимости и его доработку и последующую перепродажу потребителю с установлением торговой надбавки, которая за вычетом издержек оборота и составляет предпринимательскую прибыль.

Предпринимательская деятельность может быть классифицирована на те или иные

⁷ Ермолова О.Н. К вопросу о признаках предпринимательской деятельности // Предпринимательское право. Приложение «Право и Бизнес». 2014. № 3. С. 32 - 35.

виды и разновидности по любому из указанных выше способов. Следует, однако, отметить, что применительно к предпринимательству дихотомия не дает того многообразия данного явления, которое имеет место в действительности. К тому же такое подразделение предпринимательской деятельности не всегда устойчиво и однозначно. Так, например, классификация предпринимательства по способу дихотомии, основанной на одном из трех оснований, а именно методе осуществления, режиме осуществления и включении в его осуществление рабочей силы, позволяет выделить соответственно три пары предпринимательской деятельности:

- 1) традиционное и инновационное;
- 2) в обычных условиях и в свободных экономических (офшорных) зонах;
- 3) с использованием и без использования наемного труда.

Подразделение предпринимательской деятельности может быть проведено на основании такого юридического критерия, как персонификация субъекта предпринимательства.

Сообразно этому можно выделить пять видов предпринимательства:

- 1) индивидуальное;
- 2) социальных образований - юридических лиц;
- 3) Российской Федерации;
- 4) субъектов Российской Федерации;
- 5) муниципальных образований (городских, сельских и иных поселений).

В качестве признака подразделения предпринимательства на отдельные виды можно избрать характер рынка, на котором осуществляется реализация результата предпринимательской деятельности.

В соответствии с этим можно вычленять предпринимательство, осуществляемое на:

- рынке товаров;
- рынке ценных бумаг;
- рынке финансов;
- рынке инвестиций и т.д.

В соответствии с этой чертой можно выделить четыре вида предпринимательства:

- 1) по использованию имущества;
- 2) по продаже товаров (продукции);
- 3) по выполнению работ;
- 4) по оказанию услуг.

Примером подразделения предпринимательской деятельности на отдельные группы по многоступенчатой системе может быть избран характер (вид) вещного права на имущество, составляющее материальную основу осуществления предпринимательства.

Исходя из этого рассматриваемая деятельность подразделяется на два вида:

- 1) предпринимательство, осуществляемое индивидом на основе имущества, принадлежащего ему на праве собственности;
- 2) предпринимательство, осуществляемое индивидом на основе имущества, закрепленного за ним на ограниченном вещном праве.

В свою очередь, указанные виды дифференцируются на отдельные разновидности.

Так, первый вид подразделяется на предпринимательство, осуществляемое индивидом на базе имущества, принадлежащего ему на основе права:

- 1) частной собственности;
- 2) государственной федеральной собственности;
- 3) государственной собственности субъектов Российской Федерации;
- 4) муниципальной собственности.

А второй вид подразделяется на предпринимательство, осуществляемое индивидом на

основе имущества, закрепленного за ним на основе:

- 1) хозяйственного ведения;
- 2) оперативного управления;
- 3) аренды;
- 4) ссуды.

Помимо приведенной классификации, предпринимательство может подразделяться на отдельные виды и по другим признакам. Но при этом должны избираться лишь такие основания, которые являются наиболее значимыми и стабильными для него. Поскольку только при таком подходе к классификации предпринимательства, с одной стороны, достигается охват всего без исключения многообразия предпринимательской деятельности, а с другой стороны, выявляются особенности бытия отдельных ее видов и разновидностей.

В заключение следует обратить внимание на соотношение форм и видов предпринимательства. Дифференциация предпринимательской деятельности на отдельные виды может осуществляться по любым основаниям, но применительно к той или иной из названных выше форм. И наоборот, в пределах той или иной формы можно избирать любое основание классификации предпринимательства на виды. Это будет способствовать формированию взаимосогласованной системы форм и видов предпринимательской деятельности, имеющей не только теоретическое, но и практическое значение. Вместе с тем практические аспекты такой системы, как следует из вышеизложенного, уже сегодня требуют правового закрепления ее основных моментов, которое можно осуществить в ст. 2 ГК РФ с учетом положений ОК 029-2014 (КДЕС Ред. 2)⁸.

Понятие и виды юридических лиц.

Организационно-правовая форма юридического лица - это совокупность конкретных признаков, объективно выделяющихся в системе общих признаков юридического лица и существенно отличающих данную группу юридических лиц от всех остальных.

Организация, существующая в форме юридического лица, имеет следующие признаки:

1) у нее имеется обособленное имущество на праве собственности или на праве хозяйственного ведения, или на праве оперативного управления, учитываемое в самостоятельном бухгалтерском балансе;

2) она несет обособленную от имущества учредителей (собственников) юридического лица имущественную ответственность всем имеющимся у нее на балансе имуществом; первые не отвечают по обязательствам образованного ими юридического лица (кроме случаев, когда это предусмотрено законом), а оно в свою очередь не отвечает по обязательствам своих учредителей (собственников);

3) она самостоятельно участвует в гражданско-правовых отношениях от своего имени, а не от имени своих учредителей (собственников), включающих приобретение и реализацию имущественных и личных неимущественных прав и несение обязанностей, разрешенных действующим законодательством;

4) она обладает правом защищать свои интересы законным путем, т.е. выступать истцом и ответчиком в суде;

5) у нее наличествует свидетельство о государственной регистрации в качестве юридического лица.

Признаки юридического лица приведены на рис. 1.

⁸ Чорновол Е.П., Головизнин А.В. Классификация предпринимательской деятельности на формы и виды // Вестник арбитражной практики. 2015. № 6. С. 20 - 29.

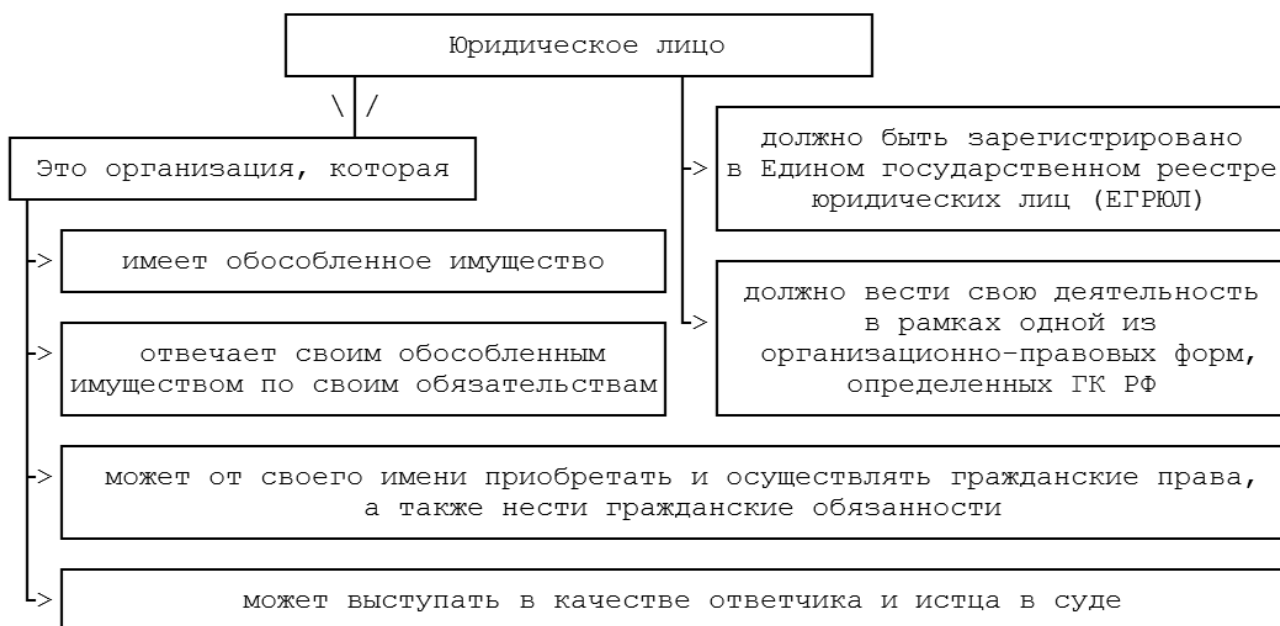
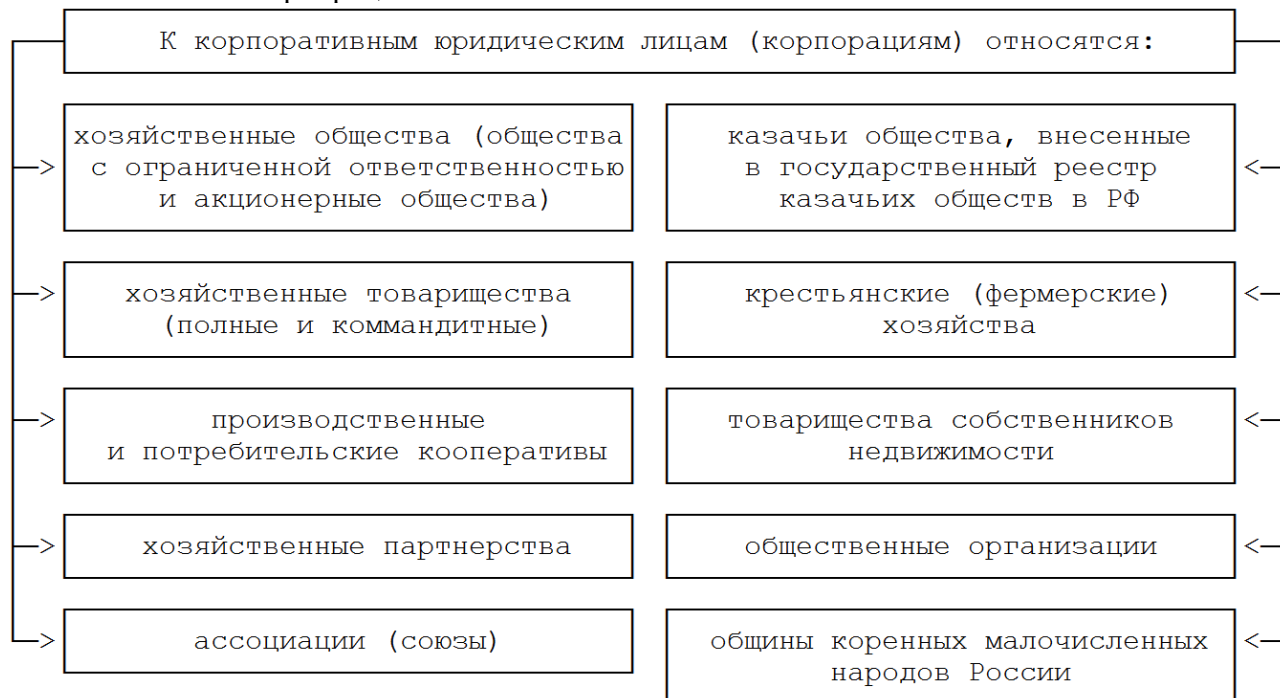


Рис. 1. Признаки юридического лица⁹

По цели деятельности юридические лица подразделяются на два больших класса: коммерческие и некоммерческие организации.

Коммерческая организация - это организация, занимающаяся коммерческой деятельностью, или это организация - участник рынка, основной целью деятельности которой является получение прибыли.

На рис. 2 представлен перечень организационно-правовых форм, которые с 1 сентября 2014 г. считаются корпорациями.



⁹ Сорокина М.С. Изменения в гражданском законодательстве, вступившие в силу с 1 сентября 2014 года // Бухгалтерский учет и налоги в торговле и общественном питании. 2014. № 5. С. 15 - 25.

Рис. 2. Перечень организационно-правовых форм корпораций¹⁰

Некоммерческая организация - это организация, занимающаяся некоммерческой деятельностью, или это организация, основной целью деятельности которой является та или иная цель, не связанная с получением прибыли, которая в свою очередь не подлежит распределению между участниками данной организации. Некоммерческую организацию можно будет создать только в одной из тех организационно-правовых форм, которые прямо названы в ГК РФ. На сегодняшний день для некоммерческих организаций существует 11 организационно-правовых форм, предусмотренных гл. 4 ГК РФ (рис. 3).

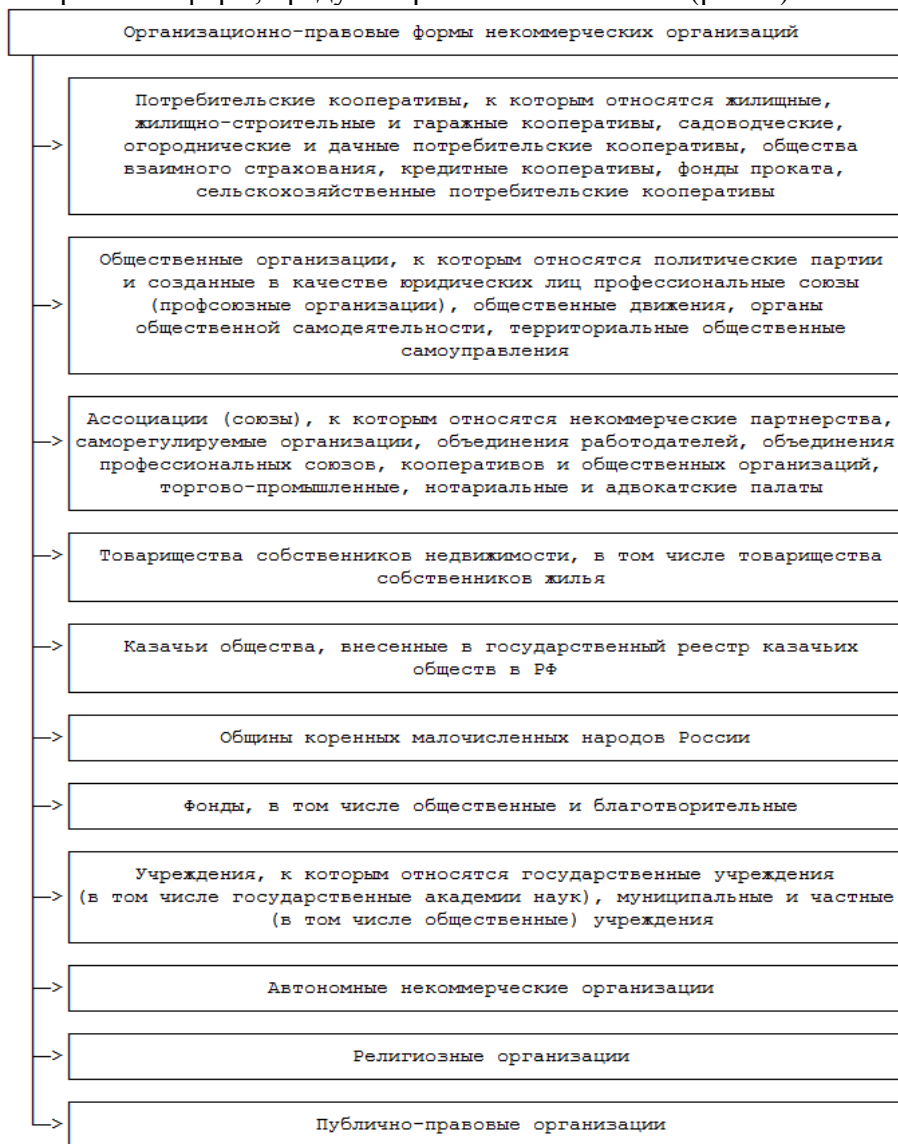


Рис. 3. Перечень организационно-правовых форм для некоммерческих организаций¹¹

На рис. 4 представлен перечень юридических лиц, которые считаются унитарными предприятиями.

¹⁰ Сорокина М.С. Изменения в гражданском законодательстве, вступившие в силу с 1 сентября 2014 года // Бухгалтерский учет и налоги в торговле и общественном питании. 2014. № 5. С. 15 - 25.

¹¹ Сорокина М.С. Изменения в гражданском законодательстве, вступившие в силу с 1 сентября 2014 года // Бухгалтерский учет и налоги в торговле и общественном питании. 2014. № 5. С. 15 - 25.

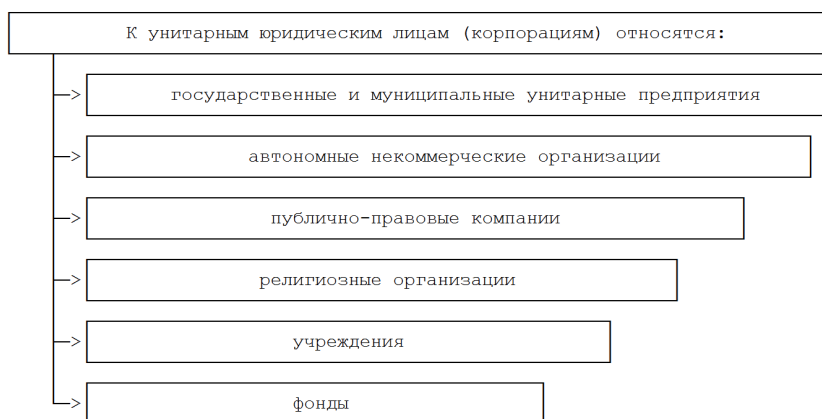
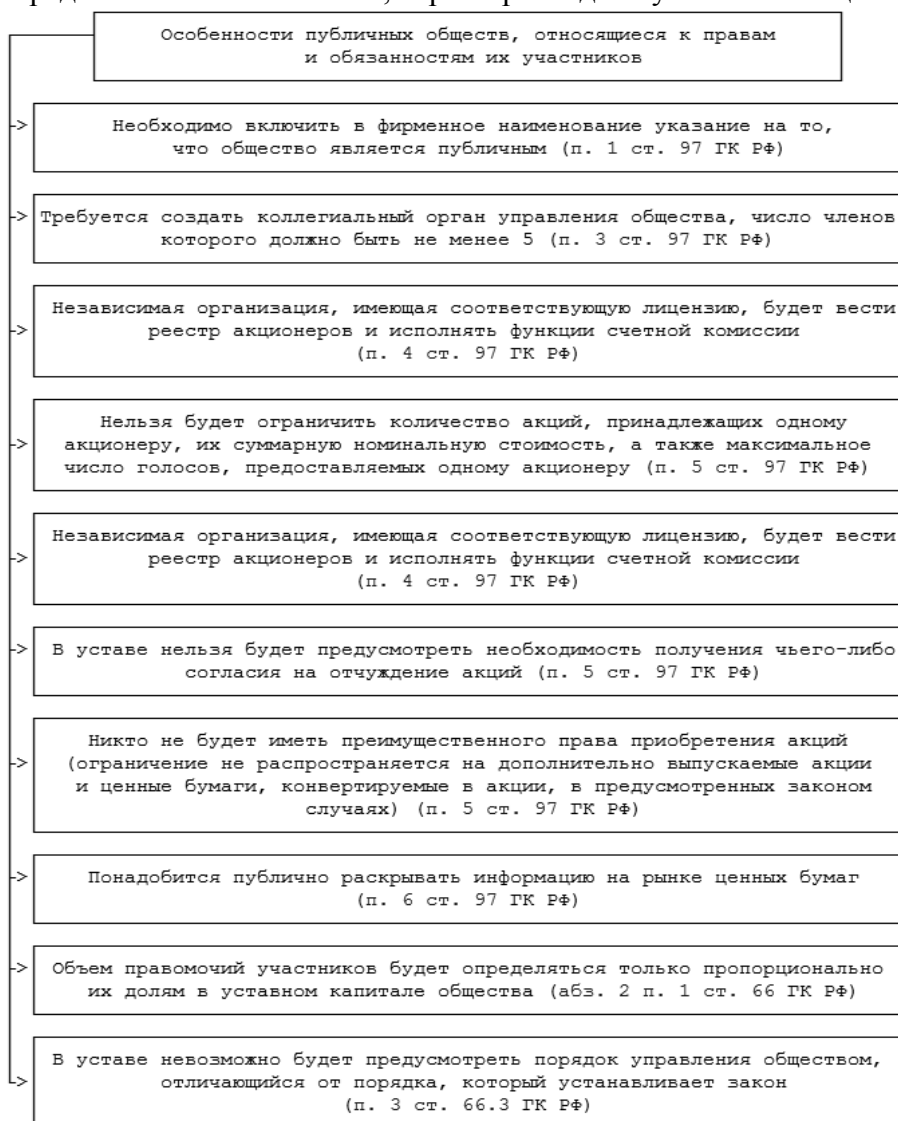


Рис. 4. Перечень организационно-правовых форм унитарных предприятий¹²

На рис. 5 представлены особенности, характерные для публичных обществ.



¹² Сорокина М.С. Изменения в гражданском законодательстве, вступившие в силу с 1 сентября 2014 года // Бухгалтерский учет и налоги в торговле и общественном питании. 2014. № 5. С. 15 - 25.

Рис. 5. Особенности, характерные для публичных обществ, относящиеся к правам и обязанностям их участников¹³

Понятие и признаки малого и среднего предпринимательства.

В современной российской правовой системе понятие «малого и среднего предпринимательства» («малого и среднего бизнеса») используется для обозначения вида предпринимательства, основанного на деятельности индивидуальных предпринимателей, а также небольших и средних организаций (малых и средних предприятий). В то же время в формально-юридическом смысле в законодательстве используются термины «субъекты малого и среднего предпринимательства», «малое предприятие», «среднее предприятие», под которыми обобщенно понимаются различные субъекты предпринимательской деятельности (индивидуальные предприниматели, крестьянские (фермерские) хозяйства, потребительские кооперативы, коммерческие организации), соответствующие предусмотренным в Законе критериям их отнесения к категории малых и средних предприятий. Поэтому малое и среднее предприятие не является самостоятельной организационно-правовой формой предпринимательской деятельности. Индивидуальные предприниматели также могут быть отнесены к числу малых предприятий, но лишь при условии соответствия установленным критериям.

В Федеральном законе о развитии МСП содержится определение субъектов малого и среднего предпринимательства: это хозяйствующие субъекты (юридические лица и индивидуальные предприниматели), отнесенные в соответствии с условиями, установленными данным Законом, к малым предприятиям, в том числе к микропредприятиям, и средним предприятиям. Из этого определения следует, что законодательство выделяет три категории субъектов МСП: микропредприятия, малые и средние предприятия. При этом такой субъект предпринимательства, как микропредприятие, отнесен к разновидности малого предприятия.

Федеральный закон о развитии МСП раскрывает содержание понятия субъектов МСП. К ним относятся внесенные в ЕГРЮЛ потребительские кооперативы и коммерческие организации (за исключением государственных и муниципальных унитарных предприятий), а также физические лица, внесенные в ЕГРИП и осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица (индивидуальные предприниматели), и крестьянские (фермерские) хозяйства¹⁴.

В ГК РФ понятие предприятия трактуется двояко. В широком смысле, как объект прав - имущественный комплекс, используемый для осуществления предпринимательской деятельности. И в узком смысле, в качестве отдельной организационно-правовой формы как государственное или муниципальное унитарное предприятие. Считается, что предприятие - это основной вид коммерческой организации, а малое предприятие относится к специальным видам предприятий¹⁵.

Хозяйствующие субъекты для получения статуса субъекта МСП должны соответствовать условиям (критериям, ограничениям), определенным в статье 4 Федерального закона о МСП: (1) иметь определенную структуру уставного капитала (соответствовать ограничениям при формировании имущества); (2) не превышать предельного значения средней численности работников; (3) иметь определенные финансовые показатели. В отношении индивидуальных предпринимателей применяются только второй и третий критерии.

¹³ Сорокина М.С. Изменения в гражданском законодательстве, вступившие в силу с 1 сентября 2014 года // Бухгалтерский учет и налоги в торговле и общественном питании. 2014. № 5. С. 15 - 25.

¹⁴ Вайпан В.А. Основы правового регулирования деятельности субъектов малого и среднего предпринимательства // Право и экономика. 2015. № 12. С. 4 - 19.

¹⁵ Предпринимательское (хозяйственное) право: Учебник / Под ред. В.В. Лаптева, С.С. Занковского. М., 2006. С. 75

1. Содержание первого критерия заключается в том, что для отнесения юридического лица к числу субъектов МСП необходимо, чтобы

а) суммарная доля участия РФ, субъектов РФ, муниципальных образований, общественных и религиозных организаций (объединений), фондов в его уставном (складочном) капитале (паевом фонде) не превышала 25% (это ограничение не касается инвестиционных фондов и инвестиционных товариществ),

б) суммарная доля участия иностранных юридических лиц либо принадлежащая одному или нескольким юридическим лицам, не являющимся субъектами МСП, не превышала 49% каждая.

Последнее ограничение не распространяется:

а) на хозяйственные общества и партнерства, деятельность которых заключается в практическом применении (внедрении) результатов интеллектуальной деятельности (программ для электронных вычислительных машин, баз данных, изобретений, полезных моделей, промышленных образцов, селекционных достижений, топологий интегральных микросхем, секретов производства (ноу-хау)), исключительные права на которые принадлежат учредителям (участникам) - бюджетным, автономным научным учреждениям либо являющимся бюджетными учреждениями, автономными учреждениями образовательным организациям высшего образования,

б) на юридические лица, получившие статус участника проекта «Сколково», (в) на юридические лица, учредителями (участниками) которых являются юридические лица, включенные в утвержденный Постановлением Правительства РФ от 8 декабря 2014 г. № 1335 перечень юридических лиц, предоставляющих государственную поддержку инновационной деятельности в формах, установленных Федеральным законом от 23 августа 1996 года № 127-ФЗ «О науке и государственной научно-технической политике».

Рассмотренный критерий в литературе называется критерием независимости и основан на необходимости обеспечения экономической и иной независимости субъекта МСП от влияния крупного бизнеса.

2. Второй критерий учитывает количество работников субъекта МСП. Средняя численность таких работников за предшествующий календарный год не должна превышать следующие предельные значения средней численности работников для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства:

- от 101 до 250 человек включительно для средних предприятий;
- до 100 человек включительно для малых предприятий;
- до 15 человек для микропредприятий.

Средняя численность работников субъекта МСП определяется с учетом всех его работников, в том числе работающих по гражданско-правовым договорам или по совместительству с учетом реально отработанного времени, работников представительств, филиалов и других обособленных подразделений.

3. Третий критерий связан с финансовыми показателями деятельности хозяйствующего субъекта. У субъекта МСП выручка от реализации товаров (работ, услуг) без учета НДС или балансовая стоимость активов (остаточная стоимость основных средств и нематериальных активов) за предшествующий календарный год не должна превышать предельные значения, установленные Постановлением Правительства РФ от 13 июля 2015 г. № 702 для каждой категории субъектов МСП: микропредприятия - 120 млн. рублей; малые предприятия - 800 млн. рублей; средние предприятия - 2 млрд. рублей.

Выручка от реализации товаров (работ, услуг) определяется в порядке, установленном НК РФ, исходя из всех поступлений, связанных с расчетами за реализованные товары (работы, услуги) или имущественные права, выраженные в денежной и (или) натуральной формах. А балансовая стоимость активов, под которой понимается остаточная стоимость

основных средств и нематериальных активов, определяется по данным бухгалтерского учета. Поскольку предельные значения балансовой стоимости активов в настоящий момент не установлены, то по данному критерию используются пока только предельные значения выручки.

Сочетание различных показателей из предусмотренных Законом критериев применительно к хозяйствующему субъекту позволяет отнести его к одной из категорий субъектов МСП - микропредприятию, малому или среднему предприятию. При этом данная категория определяется в соответствии с наибольшим по значению условием, установленным вторым и третьим критериями. Категория субъекта МСП изменяется только в том случае, если предельные значения выше или ниже установленных Законом предельных значений в течение трех календарных лет, следующих один за другим.

Порядок приобретения и подтверждения статуса субъекта малого и среднего предпринимательства.

Законодательство не предусматривает особой процедуры регистрации хозяйствующих субъектов в качестве субъектов МСП. В то же время органы исполнительной власти и местного самоуправления, оказывающие поддержку субъектам МСП, обязаны вести специальные реестры субъектов малого и среднего предпринимательства - получателей такой поддержки. Положение о ведении реестров субъектов малого и среднего предпринимательства - получателей поддержки и о требованиях к технологическим, программным, лингвистическим, правовым и организационным средствам обеспечения пользования указанными реестрами утверждено Постановлением Правительства РФ от 6 мая 2008 г. № 358.

В статье 8 Федерального закона о развитии МСП имеется подробный перечень сведений, которые должны отражаться в указанных реестрах. Информация, содержащаяся в реестрах, является открытой для ознакомления с ней любых лиц.

Включение юридического лица или индивидуального предпринимателя в реестр не означает его государственной регистрации в качестве субъекта МСП, а лишь подтверждает юридический факт предоставления государственной или муниципальной поддержки субъекту МСП (вид, форму, размер и срок предоставленной поддержки). Сведения должны исключаться из реестров по истечении трех лет с даты окончания срока оказания такой поддержки.

На практике нередко возникает вопрос о возможности отказа субъекту МСП в предоставлении мер государственной поддержки, если он не включен в соответствующий реестр. По данному вопросу имеется разъяснение Минэкономразвития РФ от 23 мая 2008 г. № Д05-2022, в котором подчеркнуто, что Федеральным законом о развитии МСП установлен закрытый перечень оснований для отказа в предоставлении поддержки (любого вида и формы) субъектам МСП. Поэтому требование о предварительном включении хозяйствующего субъекта в реестр субъектов МСП как одном из оснований оказания поддержки неправомерно¹⁶.

Внешнеэкономическая деятельность субъектов предпринимательской деятельности.

1. Сущность внешнеэкономической деятельности

Согласно федеральному закону РФ №183 от 18.07.99 «О внешнеэкономической деятельности»¹⁷ внешнеэкономическая деятельность - это внешняя торговля, инвестиционная и иная деятельность, включая производственную кооперацию в области международного

¹⁶ Вайпан В.А. Основы правового регулирования деятельности субъектов малого и среднего предпринимательства // Право и экономика. 2015. № 12. С. 4 - 19.

© Академия подготовки
главных специалистов

Курс профессиональной переподготовки «Мастер делового
администрирования»

Вопрос 1

Автор-составитель В.М. Алексеев, реценз. к.п.н. А.Ю. Фирсова

обмена товарами, информацией, работами, услугами, результатами интеллектуальной деятельности, в том числе исключительными правами на них (интеллектуальная собственность).

В данном определении выделяются основные направления внешнеэкономической деятельности: внешняя торговля, инвестиционная деятельность и производственная кооперация. Кроме того выделена область международного обмена, связанная с внешнеэкономической деятельностью. С юридических позиций наибольший интерес представляет именно область международного обмена, тогда как с общефилософской точки зрения применительно к внешнеэкономической деятельности эта область представляется недостаточно широкой. В законе четко прописаны виды объектов международного обмена: товары, информация, работы, услуги, результаты интеллектуальной деятельности. Однако с экономических позиций такое разделение не является столь однозначным и четким. В частности под товаром понимается специфическое экономическое благо, произведенное для обмена¹⁸. Следовательно, под категорию товара могут попадать и информация, и работы, и услуги, и результаты интеллектуальной деятельности. Отмеченные нюансы говорят о том, что правильное с юридических позиций определение не может полностью удовлетворять требованиям полноценного исследования в силу своей некорректности с экономических позиций.

Имеются и другие определения. Внешнеэкономическая деятельность представляет собой процесс реализации внешнеэкономических связей, включающих торговлю, совместное предпринимательство, оказание услуг, сотрудничество.¹⁹

Понятие внешнеэкономической деятельности целесообразнее расширить от понимания ее как процесса до представления ее как сферы деятельности. Например, без субъектов, непосредственно выходящих на внешний рынок, невозможно существование внешнеэкономической деятельности как таковой. Поэтому такие субъекты являются частью внешнеэкономической деятельности и, следовательно, образуют уже некую сферу, а не какой-либо процесс. Кроме того, не совсем понятно разделение внешнеэкономической деятельности на торговлю, совместное предпринимательство, оказание услуг и сотрудничество. Торговля может включать в себя торговлю товарами и услугами, а совместное предпринимательство может включаться в понятие сотрудничество. То есть данное определение также не дает четкого представления понятия внешнеэкономическая деятельность.

Еще одно определение дается в Большом энциклопедическом Словаре. Внешнеэкономическая деятельность предприятий - сфера хозяйственной деятельности предприятий, связанная с международной производственной и научно-технической кооперацией, экспортом и импортом продукции, выходом предприятия на внешний рынок²⁰.

Однако остается не ясным в чем, в таком случае, состоит принципиальное отличие внешнеэкономической деятельности, например, от тех же внешнеэкономических связей. Для уточнения этой разницы обратимся к понятию экономической деятельности как таковой. Экономическая деятельность определяется как деятельность по производству (или) реализации товаров (работ, услуг), а также любая иная деятельность, направленная на получение прибыли (доходов), независимо от результатов такой деятельности. То есть в качестве главного критерия отнесения деятельности к экономической выступает ее

¹⁷ Федеральный закон Российской Федерации «Об экспортном контроле» от 18.07.1999 № 183-ФЗ (ред. от 18.07.2011) // Собрание законодательства РФ. - 1999. - № 30. - Ст. 3774.

¹⁸ Видяпин В.И., Добрынин А.И., Журавлёва Г.П., Тарасевич Л.С. Экономическая теория / Под ред. В.И. Видяпина. - М.: ИНФРА-М, 2011. - С. 74.

¹⁹ Тур А.Н., Плотницкий М.И., Лобкович Э.И. Курс экономической теории / Под ред. М.И.Плотницкого. - М.: Мисанта, 2010. - С. 43.

²⁰ Международные экономические отношения / Под ред. В.И. Рыбалкина. - М.: Интел-синтез, 2008. - С. 68.

направленность на получение прибыли или дохода. Такой же критерий правомерно отнести, по нашему мнению, и к внешнеэкономической деятельности.

Помимо предприятий внешнеэкономической деятельностью могут заниматься предприниматели, государства, учреждения, различные фонды и т.д. Поэтому целесообразным видится объединение в определении всех субъектов внешнеэкономической деятельности в группы предпринимателей и организаций. К предпринимателям в этом случае мы относим всех частных лиц, а к организациям все предприятия, учреждения, фонды и т.д., включая государства, занимающихся внешнеэкономической деятельностью.

Итак, обобщая все вышесказанное, можно привести следующее определение: внешнеэкономическая деятельность - сфера деятельности предпринимателей и организаций, связанная с их выходом на внешний рынок с целью получения прибыли.

2. Виды внешнеэкономической деятельности. Отличие ВЭД от внешнеэкономических связей

В зависимости от объекта выделяют виды внешнеэкономической деятельности. Виды внешнеэкономической деятельности российских граждан и юридических лиц определяются международными договорами и законами РФ. К их числу можно отнести внешнеторговую деятельность, международное производственное сотрудничество и кооперацию, международную инвестиционную, лизинговую деятельность, а также некоторые другие.

Виды внешнеэкономической деятельности, осуществляемые в России, определены Федеральным законом Российской Федерации «Об основах государственного регулирования внешнеторговой деятельности» от 08.12.2003 № 16-ФЗ. К ним относятся²¹:

- экспорт и импорт товаров (продукции, услуг, работ, прав интеллектуальной собственности, капиталов, рабочей силы);

- оказание субъектами внешнеэкономической деятельности России услуг иностранным субъектам хозяйственной деятельности, в том числе производственных, транспортно-экспедиционных, страховых, консультационных, маркетинговых, экспортных, посреднических, брокерских, аудиторских, юридических и других не запрещенных законами России;

- оказание вышеуказанных услуг иностранными субъектами хозяйственной деятельности субъектам внешнеэкономической деятельности России;

- научная, научно-техническая, научно-производственная, производственная, учебная и иная кооперация с иностранными субъектами хозяйственной деятельности, обучение и подготовка специалистов на коммерческой основе;

- международные финансовые операции и операции с ценными бумагами в случаях, предусмотренных законами России;

- кредитные и расчетные операции между субъектами внешнеэкономической деятельности и иностранными субъектами хозяйственной деятельности, создание субъектами внешнеэкономической деятельности банковских, кредитных и страховых учреждений за пределами России;

- совместная предпринимательская деятельность между субъектами хозяйственной деятельности, включающая создание совместных предприятий различных видов и форм, проведение совместных хозяйственных операций и совместное владение имуществом на территории России и за ее пределами;

- предпринимательская деятельность на территории России, связанная с предоставлением лицензий, патентов, ноу-хау, торговых марок и других нематериальных объектов собственности со стороны иностранных субъектов хозяйственной деятельности,

²¹ Федеральный закон Российской Федерации «Об основах государственного регулирования внешнеторговой деятельности» от 08.12.2003 № 164-ФЗ (ред. от 11.07.2011) // Собрание законодательства РФ. - 2003. - № 50. - Ст. 4850.

аналогичная деятельность субъектов внешнеэкономической деятельности за пределами России;

- организация и осуществление деятельности в области проведения выставок, симпозиумов, аукционов, торгов, конференций, семинаров и других подобных мероприятий с участием субъектов внешнеэкономической деятельности;

- организация и осуществление оптовой, консигнационной и розничной торговли на территории России за иностранную валюту;

- товарообменные (бартерные) операции и иная деятельность, построенная на формах встречной торговли;

- арендные, в том числе лизинговые операции;

- операции по приобретению, продаже и обмену валюты на валютных аукционах, биржах и на межбанковском валютном рынке;

- работы на контрактной основе физических лиц России с иностранными субъектами хозяйственной деятельности;

- другие виды внешнеэкономической деятельности не запрещенные законами России.

Приведенный в Законе «О внешнеэкономической деятельности» перечень видов и форм внешнеэкономической деятельности является весьма полным и охватывает практически все известные в мировой практике виды. Однако следует отметить, что ведущую роль среди них играет такая форма внешнеэкономических связей как международная торговля, с помощью которой страны могут развивать специализацию, повышать производительность своих ресурсов, увеличивать общий объем производства, а также обеспечивать удовлетворение потребности в тех продуктах, производство которых внутри страны крайне не эффективно или невозможно вообще.

По своей форме действия субъектов внешнеэкономической деятельности могут быть фактическими или юридическими. Фактические действия не порождают правовых последствий: проверка платежеспособности контрагента, проведение переговоров, мониторинг рынка товаров (работ, услуг) и т.п. Юридические действия, напротив, порождают правовые последствия. В частности, вследствие аккредитации филиала субъект получает право осуществлять деятельность на территории государства аккредитации, вследствие получения лицензии - на занятие видом лицензируемой деятельности. Однако основным видом юридических действий субъектов внешнеэкономической деятельности являются внешнеэкономические сделки.

Внешнеэкономическая деятельность в отличие от внешнеэкономических связей государства, осуществляется на уровне производственных структур - фирм, организаций, предприятий, объединений, которые обладают полной самостоятельностью при выборе стратегии внешнеэкономического развития. В условиях трансформации системы государственного управления и усиления роли приграничных регионов внешнеэкономическая деятельность, являясь частью рыночной сферы и основываясь на традиционных критериях предпринимательской деятельности, имеет структурные особенности взаимодействия с производственной сферой, отличается правовой автономностью и экономической независимостью от отраслевой ведомственной подчиненности.²²

Внешнеторговая деятельность сопровождается значительным числом сопутствующих операций по обеспечению продвижения товара от продавца к покупателю; по своевременному предоставлению различного рода внешнеторговых услуг (транспортных, экспедиторских, страховых, банковских); по осуществлению платежно-расчетных операций; по прохождению таможенных процедур, а также изучением коммерческой информации о конъюнктуре внешних товарных и валютно-финансовых рынков.

²² Габричидзе Б.Н. Таможенное право. - М.: БЕК, 2011. - С. 155.

В состав первой группы внешнеэкономических функций входят выбор экспортной стратегии предприятия, установление связей с внутренними партнерами, обеспечение производства экспортной продукции. Это достигается в процессе комплексного изучения внешних рынков, результаты которого экспортеры закладывают в основу текущих и долгосрочных программ своей деятельности.

Прогнозируются динамика внутрипроизводственных ресурсов, переменные составные в источниках их пополнения, внешние условия деятельности предприятий экспортеров, намечается степень их деловой активности. Прогноз будущего состояния внешних условий хозяйствования строится на оценке предстоящих изменений конъюнктуры рынков сбыта, а также смежных рынков материалов, комплектующих изделий, транспортных, страховых, финансовых и подобных услуг.

Далее происходит выбор товарных позиций и определяется ассортиментная структура в соответствии с кодом товарной номенклатуры ВЭД. Производится оценка конкурентоспособности товара, т.е. расчет комплексного показателя, предусматривающего многоступенчатость оценок критериев характеристики товара в зависимости от возможностей экспортера адаптироваться к условиям рынка.

Наиболее значительными моментами в этом процессе являются формирование требований к экспортному товару, выбор параметров товара, расчет единичных и групповых показателей цены предложения, технико-экономических нормативов и требований.

Проведение подобного анализа и расчетов позволяет выработать решения по обеспечению конкурентоспособности товара и произвести оценку затрат. Базой для анализа служит работа по сбору информации о зарубежных товарных рынках, потенциальных покупателях и конкурентах.

Базовой основой ВЭД предприятий, объединений и организаций является производство экспортной продукции. Дальнейшее продвижение экспортной продукции на внешний рынок обеспечивается в рамках осуществления внешнеторговой деятельности как самим предприятием-экспортером, так и посредником.

Вторая группа внешнеэкономических функций предприятия-экспортера - организационно-экономические - нацелена на поиск и выбор форм и методов работы на внешнем рынке, изучение процедур в составе технологического процесса выхода на внешний рынок и обстоятельств присутствия на рынке в стране своего зарубежного партнера, на планирование внешнеторговой операции и организацию рекламы.

Выбор форм и методов работы на внешних рынках осуществляется в рамках избранной экспортной стратегии предприятия, существующих возможных видов ВЭД, организационных форм международной торговли в зависимости от специфического характера товаров и утвердившихся традиций в мировой практике.

Технологический процесс выхода на внешний рынок, входящий в состав организационно-экономических функций, - это вся совокупность действий, совершаемых участниками ВЭД по собственной инициативе с целью реализации экспортной продукции иностранному партнеру, но в рамках установленной государством регламентации.

Он включает определенную последовательность прохождения процедур внутри страны до момента непосредственной реализации внешнеторговой сделки:

- ознакомление с механизмом государственного регулирования внешнеторговой деятельности в России через нормативно-техническую документацию и законодательные акты;

- открытие валютного счета в уполномоченном банке;

- изучение системы федеральных органов и организаций, занимающихся рассмотрением и оформлением документов, необходимых для прохождения процедур нетарифных ограничений вывоза и ввоза продукции;

- маркетинговую оценку конъюнктуры внешнего рынка и под-готовку конкурентного листа;
- расчет экспортной цены и поиск необходимой для этого информации;
- поиск иностранного партнера и проведение переговоров;
- подготовку проекта контракта и согласование его коммерческих и валютно-финансовых условий.

Планирование внешнеторговой операции также базируется на результатах маркетинговых оценок внешнего рынка, изучения цен, сторон деятельности своего будущего партнера, оценки его финансовой платежеспособности и репутации на рынке. Кроме того, данный процесс требует знания всех этапов подготовки и совершения типовой международной коммерческой сделки, сопровождающихся подготовкой и оформлением стандартных проформ и документов: товарных, транспортных, страховых, финансовых и т.п.

Третья группа функций в составе ВЭД - это оперативно-коммерческие функции предприятия: подготовка, а затем исполнение внешнеторговой сделки и всех сопутствующих ей процессов.²³

Основными формами внешнеэкономической деятельности предприятий является внешнеторговая деятельность и международная кооперация производства.

В международной торговле выделяют четыре основных вида внешнеторговых операций:

1. Экспортная операция - это продажа товара иностранному контрагенту с вывозом его за пределы страны.

2. Импортная операция - это приобретение товара у иностранного контрагента с ввозом его в страну.

3. Резэкспортная операция - продажа с вывозом за пределы страны ранее импортированного, но не подвергшегося переработке товара.

4. Реимпортная операция - приобретение с ввозом из-за границы ранее экспортированного и не подвергшегося там переработке товара.

Предприятия стремятся к внешнеторговой деятельности по разным причинам. Так, в частности, может потребоваться закупка сырья или каких-либо товаров за рубежом по той причине, что нет возможности приобрести данную продукцию у отечественных производителей. Такая ситуация приводит к необходимости импорта. Возможна и обратная ситуация - когда фирма имеет товары, продажа которых за рубежом может оказаться более выгодной, чем в своей стране. Так проявляется потребность в экспорте.

Необходимой предпосылкой и обязательным условием внешнеторговой деятельности предприятия является выполнение целого ряда операций, связанных с обеспечением продвижения товара от продавца к покупателю. В ряду этих операций выделяют такие, как транспортные, транспортно-экспедиторские, страховые, а также операции, связанные с введением международных расчетов. Таким образом, внешнеторговые операции охватывают широкий комплекс экономического, валютно-финансового и правового характера.

Внешнеторговые операции осуществляются на основе заключаемых сделок. Под международной торговой сделкой понимают договор между двумя или несколькими фирмами, находящимися в разных странах, по поставке товара и/или оказанию услуг в соответствии с согласованными условиями.

Договор купли-продажи не считается международным, если он заключен между сторонами разной государственной принадлежности, организации которых находятся на территории одного государства. И в то же время договор признается международным, если он заключен между сторонами одной государственной принадлежности, коммерческие организации которых находятся на территории разных государств.

²³ Тимошенко И.В. Таможенное право России. - М.: Юрайт, 2010. - С. 59.

Таким образом, основным признаком международной торговли является пересечение границы страны-продавца товаром, если это материальный объект. Также международной торговую сделку характеризует и то, что она сопровождается платежом в иностранной валюте по отношению к одной или обеим сторонам. Однако этот принцип может не соблюдаться, например, при товарообменных сделках.

К понятию «торговая сделка» относятся все сделки, связанные с обменом товаров и предоставлением услуг.

Среди прочих форм внешнеэкономической деятельности российских предприятий наиболее. Среди прочих форм внешнеэкономической деятельности российских предприятий наиболее значительная роль принадлежит экспорту. Но, выходя на внешний рынок, руководство предприятия должно понимать, что в современном мировом хозяйстве обычная торговля все быстрее уступает место более сложным отношениям между продавцами и покупателями. Значительная часть сбыта промышленной продукции связана с различными формами промышленного сотрудничества. Речь идет о международной кооперации производства (МКП). Российские предприятия уже имели некоторый опыт развития таких отношений с бывшими странами СЭВ, но эта кооперация была, как правило, для них невыгодна в связи с устаревшим механизмом хозяйствования и навязывалась им «сверху».

В современном мире МКП занимает ведущее место среди остальных форм внешнеэкономических связей, в силу присущих ей объективных преимуществ. Суть МКП состоит в:

1) объединении иностранных партнеров на основе общности экономических, технологических, научно-технических и иных интересов;

2) организации производства промежуточной продукции (применительно к машиностроению - комплектующих деталей) на предприятиях - участниках МКП с последующей сборкой из нее готовых изделий;

3) увязке технических параметров готовых изделий и их частей, обеспечивающей взаимозаменяемость и унификацию кооперированных изделий с учетом стандартов международных организаций и стран-кооперантов.

Международная кооперация производства имеет ряд особо важных преимуществ для предприятий России в современных условиях. Она позволяет:

посредством небольшого увеличения объема взаимных поставок комплектующих между российскими и зарубежными партнерами добиться значительного и быстрого увеличения выпуска предприятиями конечной продукции с последующей ее реализацией. Это достигается благодаря тому, что к небольшой части импортных комплектующих, которые в России не производятся, наши предприятия могут присоединить значительно больше компонентов своего производства и живого труда;

в наибольшей степени экономить валюту, что является первостепенным для российских предприятий в современных экономических условиях, когда обнаруживается отсутствие СКВ у многих наших производителей;

быстрее повышать технический уровень производства благодаря совершенствованию организации производства и управления им, внедрению достижений мировой практики менеджмента и маркетинга, эффективному обмену технологиями с иностранными фирмами.

Российские предприятия, вступая в МКП, ставят своей первоочередной целью повышение качества и конкурентоспособности производимой продукции, которая пользовалась бы успехом, как на внутреннем, так и на мировом рынке, а также применение высокоэффективной и экологически чистой техники и технологий.

МКП имеет множество форм и разновидностей, предопределяемых особенностями кооперационных проектов.

Одним из важнейших критериев при выборе предприятием наиболее подходящей для

него формы МКП, являются отношения собственности. Здесь можно выделить такие варианты, как:

полное обособление собственности предприятий-партнеров из России и других стран на средства производства, ресурсы и имущество;

объединение собственности российских и зарубежных партнеров в различных формах совместного предпринимательства;

различные сочетания двух перечисленных выше видов отношений собственности.

В применяемой Европейской Экономической Комиссией ООН укрупненной группировке форм МКП, выделены следующие модели договорной МКП.

1. Кооперация на лицензионной основе. Здесь осуществляется передача лицензии ее владельцем (лицензиаром) партнеру (лицензиату) на использование последним промышленной или интеллектуальной собственности первого. В ряде случаев передача лицензий дополняется продажей лицензиаром лицензиату некоторых видов оборудования или технологических линий, относящихся к переданным лицензиям и предмету кооперации. В оплату всего полученного лицензиат поставляет лицензиару кооперированную продукцию, а также может выполнять работы и услуги.

2. Кооперация по модели 1, дополняемая постоянной поставкой лицензиаром лицензиату комплектующих в определенной доле стоимости компонентов или конечной продукции.

3. Кооперация по модели 1 с одновременной передачей оборудования в порядке лизинга.

4. Совместное производство, предусматривающее:
использование технологий, переданных друг другу сторонами кооперационного проекта;

производство на их основе кооперированной продукции и взаимные ее поставки;
специализацию каждой стороны договора о МКП на производстве какой либо конечной или промежуточной продукции в соответствии с договором о МКП;
распределение сбыта продукции между участниками МКП.

5. Совместное производство, включающее помимо перечисленных выше пунктов еще и совместное проведение НИОКР.

6. МКП по комплексу работ, охватываемых всеми перечисленными выше моделями.

7. Подрядная МКП, при которой заказчику предоставляется согласованное количество продукции, произведенной подрядчиком с использованием «ноу-хау» и документации заказчика. Эта форма МКП наиболее проста и распространена. Но она чаще бывает недолговременной для российских предприятий, так как иностранный заказчик при определенном повороте событий может приостановить и не возобновлять заказ, что ставит российского подрядчика в затруднительное положение.

На начальной стадии привлечения иностранных инвестиций в российскую экономику получила распространение такая форма внешнеэкономической деятельности, как создание совместных предприятий. Она на начальной стадии привлечения иностранных инвестиций в российскую экономику получила распространение такая форма внешнеэкономической деятельности, как создание совместных предприятий. Они создавались на основе договора между отечественным государственным предприятием, которое выделяло определенную часть имущества, имевшегося в его распоряжении (здания, оборудование, научно-технические знания), в качестве вклада в уставный фонд СП. Доля иностранного инвестора в уставном фонде определялась стоимостью поставляемых им машин, оборудования, современных технологий и наличных денег в СКВ. С самого начала в процессе создания СП наиболее остро встала проблема определения реального соотношения вкладов российского и иностранного партнеров. Уже на первых этапах выявились определенные недостатки этой

формы предпринимательства для нашей страны, поскольку занижалась реальная доля отечественных участников при формировании уставных фондов СП.

В настоящее время серьезных зарубежных инвесторов интересует не столько партнерство с российскими предприятиями, сколько приобретение надежных элементов контроля над производством. Поэтому все большую роль в привлечении иностранных инвестиций играет создание предприятий со 100%-ным иностранным участием. Когда предприятие создается полностью за счет иностранного инвестора, то не возникает вопрос о правильной оценке российского вклада. И в этом смысле такие предприятия даже предпочтительнее СП.²⁴

²⁴ Попович О.М. Таможенное право. - М.: Приор, 2010. - С. 90.