

## ПРОБЛЕМЫ РЕАЛИЗАЦИИ ПРАВА НА ЗАНЯТИЕ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТЬЮ\*

*В.Б. КОРОЛЕВА, аспирантка, преподаватель «БИП – Институт правоведения»  
Могилевского филиала©*

В статье подвергнуто правовому анализу действующее в Республике Беларусь гражданское законодательство в сфере реализации прав граждан на занятие предпринимательской деятельностью. Проводится сравнение норм, регулирующих эту деятельность по законодательству Республики Беларусь и Российской Федерации. Приводятся точки зрения ученых-правоведов по исследуемой проблеме. Особое внимание уделено вопросу соотношения эмансипации и возможности осуществления предпринимательской деятельности несовершеннолетними. Вносятся предложения по совершенствованию национального законодательства по теме исследования.

Право гражданина на занятие предпринимательской деятельностью содержится в Конституции, Гражданском кодексе и иных актах законодательства. Однако вышеназванные источники являются лишь отправными точками на пути регулирования предпринимательской деятельности гражданина.

Согласно статье 13 Конституции Республики Беларусь государство предоставляет всем равные права для осуществления хозяйственной и иной деятельности, кроме запрещенной законом, и гарантирует равную защиту и равные условия для развития всех форм собственности. Государство также гарантирует всем равные возможности свободного использования способностей и имущества для предпринимательской и иной, не запрещенной законом экономической деятельности. Государство осуществляет регулирование экономической деятельности в интересах человека и общества.

Основным источником правового регулирования предпринимательской деятельности граждан является Гражданский кодекс. В гражданском законодательстве Республики Беларусь и Российской Федерации имеются различия в регулировании вопросов, касающихся предпринимательской деятельности. Например, пункт 2 статьи 22 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) гласит, что несоблюдение установленных условий и порядка ограничения дееспособности граждан или их права заниматься предпринимательской или иной деятельностью влечет недействительность акта

государственного или иного органа, устанавливающего соответствующее ограничение. Эта норма, к сожалению, отсутствует в Гражданском кодексе Республики Беларусь (далее – ГК Беларуси). Есть определенные отличия в статьях, регулирующих предпринимательскую деятельность гражданина в части применения к сделкам, совершенным предпринимателем без образования юридического лица с нарушением требований об обязательной государственной регистрации в качестве предпринимателя правил о предпринимательской деятельности. Согласно пункту 4 статьи 23 ГК РФ при совершении гражданином такого рода сделок суд может применить к ним правила Гражданского кодекса об обязательствах, связанных с осуществлением предпринимательской деятельности. В соответствии с пунктом 3 статьи 22 ГК Беларуси к таким сделкам применяются правила, установленные законодательством для предпринимательской деятельности.

В ГК Беларуси (в отличие от ГК РФ) имеется статья 31 «Ограничение предпринимательской деятельности гражданина». Суть содержащихся в ней предписаний заключается в возможности ограничения предпринимательской деятельности в судебном порядке до трех лет. Случаи такого ограничения предусмотрены законодательными актами. В качестве субъекта, предпринимательская деятельность которого ограничена, выступает индивидуальный предприниматель, так и учредитель, собственник имущества или руководитель юридического лица.

\* Статья поступила в редакцию 4 декабря 2008 года.

В Гражданском кодексе Беларуси содержится много норм, регулирующих предпринимательскую деятельность. Так, гражданин вправе заниматься предпринимательской деятельностью без образования юридического лица с момента государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя (ст. 22).

Немаловажным фактором на пути реализации гражданином права на занятие предпринимательской деятельностью является его правоспособность и дееспособность. Статья 17 ГК Беларуси раскрывает содержание правоспособности граждан: граждане могут иметь имущество на праве собственности; наследовать и завещать имущество; заниматься предпринимательской и любой иной не запрещенной законодательными актами деятельностью; создавать юридические лица самостоятельно или совместно с другими гражданами и юридическими лицами; совершать не противоречащие законодательству сделки и участвовать в обязательствах; избирать место жительства; иметь права авторов произведений науки, литературы или искусства, изобретений или иных охраняемых законодательством результатов интеллектуальной деятельности; иметь иные имущественные и личные неимущественные права.

Физические лица обладают не только гражданской правоспособностью, но и гражданской дееспособностью. Гражданская дееспособность – это способность гражданина своими действиями осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их. Она возникает у гражданина в полном объеме с наступлением совершеннолетия, т.е. по достижении 18-летнего возраста (п. 1 ст. 20 ГК Беларуси). Это объясняется тем, что только лицо, достигшее такого возраста, обладает сложившейся психикой и может правильно оценивать свои действия и руководить ими. Следовательно, не всякое правоспособное лицо является дееспособным, а только достигшее указанного возраста. Однако часть 2 статьи 20 ГК РБ предусматривает исключения из общего правила. В случае, когда законодательством допускается эмансипация (ст. 26 ГК РБ) или вступление в брак до достижения 18 лет, гражданин, не достигший 18-летнего возраста, приобретает дееспособность в полном объеме соответственно с момента принятия решения эмансипации или со времени вступления в брак.

Частью 1 статьи 26 ГК Беларуси установлено, что несовершеннолетний, достигший 16-ти лет, может быть объявлен полностью дееспособным, если он работает по трудовому договору (контракту) или с согласия родителей (усыновителей) либо попечителя занимается предпринимательской деятельностью. Трактовка пункта 1 статьи 26 ГК Беларуси предполагает занятие

предпринимательской деятельностью до 16 лет, вследствие чего несовершеннолетний признается эмансипированным, то есть полностью дееспособным.

Возникает вопрос о том, как соотносится вывод о возможности осуществления несовершеннолетним в возрасте с 14 до 16 лет предпринимательской деятельности с положениями пункта 1 статьи 22 ГК Беларуси и статьи 12.7 КоАП? Иными словами, при применении нормы статьи 26 ГК Беларуси складывается противоречивая ситуация. Осуществление предпринимательской деятельности предполагает обязательную государственную регистрацию лица в качестве индивидуального предпринимателя, а выполнение обязанности по приобретению указанного статуса – наличие полной дееспособности. В то же время процедура эмансипации может быть реализована только в том случае, если несовершеннолетний, достигший 16-ти лет, фактически осуществляет предпринимательскую деятельность. Но осуществление такой деятельности без государственной регистрации влечет юридическую ответственность [1, с.238].

В настоящее время, по данным администрации Ленинского и Октябрьского районов г. Могилева, в качестве индивидуального предпринимателя не зарегистрировано ни одного несовершеннолетнего гражданина. Более того, обязательным условием для регистрации в качестве индивидуального предпринимателя указано достижение 18-летнего возраста. Полагаем, что не занятие предпринимательской деятельностью является условием эмансипации, а признание эмансипированным должно быть условием государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя.

Далее, из нормы статьи 26 ГК Беларуси следует, что несовершеннолетний может осуществлять предпринимательскую деятельность с согласия родителей. В то же время на занятие предпринимательской деятельностью необходимо не согласие родителей, а «разрешение государства». Нельзя не согласиться с позицией С.Э. Жилинского, который считает, что «не надо дискредитировать предпринимательство, превращать его в некую детскую забаву» [2, с.109].

Считаем, что в законодательстве необходимо выработать однозначный подход по вопросу осуществления несовершеннолетним предпринимательской деятельности. Так, индивидуальным предпринимателем может быть гражданин, достигший 18-ти лет, обладающий достаточными профессиональными знаниями и навыками, способный осуществлять в гражданском обороте от своего имени, на свой риск и под свою имущественную ответственность деятельность, направленную на систематическое получение прибыли.

Предлагаем дополнить п. 1 ст. 22 ГК Беларуси, изложив в следующей редакции: «Гражданин, достигший восемнадцати лет, обладающий достаточными профессиональными знаниями и навыками, вправе заниматься предпринимательской деятельностью без образования юридического лица с момента государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя».

Считаем целесообразным исключить из пункта 1 статьи 26 ГК Беларуси слова «с согласия родителей, усыновителей или попечителя занимается предпринимательской деятельностью».

В Конституции и Гражданском кодексе Республики Беларусь не уточнено, кто из граждан имеет право на занятие предпринимательской деятельностью. Следовательно, заниматься вышеуказанной деятельностью имеют право и безработные граждане. Проблема состоит в том, где взять денежные средства, так называемый стартовый капитал, на развитие бизнеса, безработному гражданину – начинающему предпринимателю. Государство в этом плане занимается изданием нормативных правовых актов, регулирующих порядок выдачи ссуд и кредитов для первоначального капиталовложения. Так, постановлением Министерства труда Республики Беларусь от 31 марта 1994 года №41 «О порядке и условиях выдачи ссуды безработным гражданам для занятия предпринимательской деятельностью из средств Государственного фонда содействия занятости» закреплено право безработных граждан на получение ссуды для занятия предпринимательской деятельностью. На примере вышеуказанного документа видно, что государство стимулирует реализацию права гражданина на занятие предпринимательской деятельностью.

Еще одна категория граждан имеющих специфические отличия в плане реализации своих предпринимательских способностей – инвалиды. Согласно статье 22 Закона Республики Беларусь от 11 ноября 1991 года «О социальной защите инвалидов в Республике Беларусь» в целях реализации творческих и производственных способностей инвалидов и с учетом индивидуальных программ реабилитации им обеспечивается право работать у нанимателей с обычными условиями труда, в специализированных организациях, в цехах и на участках, применяющих труд инвалидов, а также заниматься предпринимательской и иной трудовой деятельностью, не запрещенной законом.

Из приведенной нормы Закона вытекает, что инвалид вправе заниматься предпринимательской деятельностью с учетом индивидуальной программы реабилитации. Индивидуальная программа реабилитации удостоверяется заключением медико-реабилитационной экспертной комиссии (далее – МРЭК), которое является официальным документом, удостоверяющим группу и причину инвалидности.

При регистрации гражданином унитарного предприятия или его регистрации в качестве индивидуального предпринимателя гражданин не обязан указывать, что имеет группу инвалидности. Центр занятости располагает сведениями о том, что гражданину присвоена группа инвалидности, об условиях и характере его труда (т.к. МРЭК направляет в центр занятости копию индивидуальной программы реабилитации). М. Новицкая считает, что регистрирующий орган в случае получения информации об инвалидности гражданина не вправе отказать ему в государственной регистрации, поскольку законодательство не содержит прямого запрета на осуществление гражданином, имеющим 2-ю нерабочую группу инвалидности, предпринимательской деятельности [3, с.65].

Таким образом, осуществление инвалидом предпринимательской деятельности законодательными актами не запрещено. Вместе с тем, предпринимательская деятельность предусматривает самостоятельный характер деятельности и выполнения определенных трудовых функций. На наш взгляд, недопустима государственная регистрация в качестве индивидуальных предпринимателей ограниченно и недееспособных инвалидов. В отношении граждан, имеющих нерабочую группу инвалидности, должны быть установлены определенные ограничения по отдельным видам деятельности.

Право на занятие предпринимательской деятельностью имеют иностранные граждане и лица без гражданства. В соответствии со статьей 11 Закона Республики Беларусь от 19 июля 2005 года «О правовом положении иностранных граждан и лиц без гражданства в Республике Беларусь» иностранцы в Республике Беларусь имеют право свободно распоряжаться своими способностями к труду, выбирать род деятельности и профессию, а также право на свободное использование своих способностей и имущества для трудовой, предпринимательской и иной деятельности в соответствии с законодательством Республики Беларусь.

Иностранцы, временно пребывающие и временно проживающие в Республике Беларусь, имеют право заниматься трудовой, предпринимательской и иной деятельностью на основании специальных разрешений, выдаваемых в порядке, устанавливаемом Советом Министров Республики Беларусь. Из приведенной нормы следует, что иностранцы, постоянно проживающие на территории Республики Беларусь, могут обращаться за государственной регистрацией в качестве индивидуального предпринимателя без специального разрешения.

В то же время право на занятие предпринимательской деятельностью в отношении иностранцев, временно пребывающих и временно проживающих в Республике Беларусь, подлежит определенным ограничениям, поскольку обусловлено наличием специального разрешения. Так,

постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 8 ноября 2007 года №1483 внесены изменения в Правила торговли на рынках Республики Беларусь, утвержденные постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 12 декабря 2003 года №1623. Теперь администрации рынков не должны предоставлять на рынке торговые места иностранным гражданам, лицам без гражданства, временно пребывающим или временно проживающим на территории Республики Беларусь, и допускать их к торговле без наличия у таких лиц копий специальных разрешений на занятие предпринимательской деятельностью в Республике Беларусь.

Специальные разрешения выдаются структурными подразделениями по гражданству и миграции органов внутренних дел на основании постановления Совета Министров Республики Беларусь от 16 сентября 2003 года №1258 «Об упорядочении трудовой и предпринимательской деятельности иностранных граждан и лиц без гражданства, временно пребывающих и временно проживающих в Республике Беларусь» на срок, указанный в заявлении, но не более срока действия разрешения на временное пребывание или регистрации в Республике Беларусь.

Из вышеуказанных документов следует, что иностранные граждане, временно пребывающие в Республике Беларусь с целью осуществления торговли на белорусских рынках, должны предварительно заявить в установленной форме уполномоченным органам о желании начать именно предпринимательскую деятельность. Выдав специальное разрешение на занятие предпринимательской деятельностью в Республике Беларусь, уполномоченный государственный орган, безусловно, констатирует наличие у физического лица формального права на осуществление предпринимательской деятельности.

Однако, в соответствии с пунктом 1 статьи 22 ГК Беларуси, любое физическое лицо вправе

заниматься предпринимательской деятельностью без образования юридического лица с момента государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя. Следовательно, временно пребывающий или временно проживающий в Республике Беларусь иностранный гражданин (лицо без гражданства) сможет осуществлять упомянутую деятельность (на которую он уже получил разрешение от органа Министерства внутренних дел Республики Беларусь специальное разрешение), только будучи зарегистрированным в качестве индивидуального предпринимателя.

Согласно статье 1104 ГК при отсутствии страны регистрации применяется право страны основного места осуществления индивидуальной предпринимательской деятельности.

По мнению В. Хлабордова, если гражданский кодекс не указывает, в соответствии с законодательством какой страны гражданин (в данном случае – временно пребывающий в Республике Беларусь) должен быть зарегистрирован, однако при отсутствии у него такой регистрации, то должны действовать нормы Декрета Президента Республики Беларусь от 16 марта 1999 года №11 «Об упорядочении государственной регистрации и ликвидации (прекращения деятельности) субъектов хозяйствования» [4, с.13].

Полностью согласны с мнением И.А. Маньковского в том, что изначально из сферы правового регулирования нормами, закрепленными в Положении о регистрации, исключены иностранные граждане и лица без гражданства [5, с.370].

Считаем целесообразным дополнить пункт 2.2 Положения о регистрации словами «иностранцы граждане и лица без гражданства». Таким образом, государственной регистрации подлежат граждане Республики Беларусь, иностранные граждане и лица без гражданства, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица (индивидуальные предприниматели).

## ЛИТЕРАТУРА

1. Вабищевич, С.С. Предпринимательское право: состояние и перспективы развития предпринимательской деятельности: монография : в 2 т. / С.С. Вабищевич. – Минск : Молодежное, 2008. – Т. 1. – 498 с.
2. Жилинский, С.Э. Правовая основа предпринимательской деятельности : Предпринимательское право / С.Э. Жилинский. – 4-е изд. – М. : Норма, 2002. – С. 509.
3. Новицкая, М. Осуществление предпринимательской деятельности инвалидами / М. Новицкая // Юрист. – 2007. – №8. – С. 65.
4. Хлабордов, В. Иностранец на рынке – предприниматель / В. Хлабордов // Юрист. – 2007. – №12. – С. 13–14.
5. Курс гражданского права. Общая часть : монография. В 3 т. / И.А. Маньковский. – Минск : Молодеж. науч. об-во, 2006. – Т. 1. – 580 с.