На правах рукописи

Махмадшоев Фарход Абдурахмонович

ПРАВОВОЕ ОБЕСПЕЧЕНИЕ ИНДИВИДУАЛЬНОГО ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСТВА В РЕСПУБЛИКЕ ТАДЖИКИСТАН

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

А В Т О Р Е Ф Е Р А Т

диссертации на соискание ученой степени кандидата юридических наук

Душанбе-2012

Диссертация выполнена на кафедре предпринимательского и коммерческого права юридического факультета Таджикского национального университета

Научный руководитель: доктор юридических наук, профессор **Рахимов Махмад Забирович.**

Официальные оппоненты: Заслуженный юрист РФ, доктор юридических наук, профессор **Вилкова Нина Григорьевна,**

кандидат юридических наук, доцент **Бабаджанов Исрофил Хусейнович**

Ведущая организация: Российско - Таджикский (славянский университет).

Защита состоится «___» _____ 2012 г. в ____ час. на заседании объединенного диссертационного совета КМ 737.004.01 по защите диссертации на соискание ученой степени кандидата юридических наук при Таджикском национальном университете по адресу: 734025, г. Душанбе, пр. Рудаки, 17.

С диссертацией можно ознакомиться в научной библиотеке Таджикского национального университета (734025, г. Душанбе, пр. Рудаки, 17).

С электронной версией автореферата можно ознакомиться на официальном сайте Таджикского национального университета www.tgnu.tarena.tj

Автореферат разослан «___» _____ 2012 г.

Ученый секретарь
объединенного диссертационного совета
кандидат юридических наук, доцент **Г.С. Азизкулова**

I. ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА РАБОТЫ

Актуальность темы исследования. Формирование высокоразвитой рыночной экономики во многом определяется ролью индивида в рыночных отношениях. В свою очередь, индивидуальное предпринимательство приобретает конструктивное значение в силу положений ст. 12 Конституции Республики Таджикистан, согласно которому каждому лицу гарантируется свобода экономической и предпринимательской деятельности.

Среди субъектов предпринимательства важная роль принадлежит индивидуальному предпринимательству, как структурному сегменту малого предпринимательства в целом. Деятельность индивидуального предпринимателя отличается самостоятельностью, риском, новаторством, инициативой, творческим подходом к осуществлению экономической и предпринимательской деятельности, не запрещенной законодательством, становится движущей силой развития рыночных отношений в Республике Таджикистан.

В настоящее время индивидуальные предприниматели являются одним из основных источников пополнения государственного бюджета и фонда социальной защиты населения. При этом прослеживаются качественные изменения в структуре их деятельности и их количественный рост. Согласно Программе экономического развития Республики Таджикистан до 2015 г., количество индивидуальных предпринимателей, по сравнению с 2000 г., должно увеличиться на 8,0 %, или, 500,5 тыс. чел.

Развитие и деятельность индивидуального предпринимательства обеспечиваются нормами гражданского, предпринимательского, налогового трудового, аграрного законодательства, а также законодательством о социальном обеспечении. Но, несмотря на принятие различных нормативно-правовых актов, направленных на правовое регулирование деятельности предпринимателей, в республике до сих пор нет единой концепции, в которой бы индивидуальные предприниматели вполне четко отграничивались от иных субъектов предпринимательской деятельности, определялись их место, роль и значение в системе правовых и экономических отношений.

Анализ законодательства Республики Таджикистан свидетельствует о том, что в нем отсутствует единая правовая дефиниция «индивидуального предпринимательства», характеризирующая основные признаки предпринимательства как такового. Также не определены правовые критерии и нормы, в полной мере определяющие деятельность индивидуальных предпринимателей. Все это порождает

противоречия в нормативных актах или говорит о наличии в них значительных пробелов. Также до сих пор в республике не разработано соответствующего правового механизма, который бы способствовал гармоничному сочетанию интересов уполномоченных государственных органов, потребителей и индивидуального предпринимателя и обеспечивал правовое регулирование их деятельности в Республике Таджикистан. Так, в отдельных случаях в сфере индивидуального предпринимательства возникают достаточно сложные проблемы правового характера, это - государственная регистрация деятельности, учет и отчетность, налогообложение, сертификация и стандартизация производимых товаров, социальное обеспечение, участие в трудовых отношениях, уяснение специфичного валютного, инвестиционного, кредитного правового статуса индивидуального предпринимателя, доступ его к информации и информационным ресурсам, занятие внешнеэкономической (внешнеторговой) деятельностью и др.

Имеют место правовые проблемы и в области конкретизации перечня оснований ответственности и порядка прекращения деятельности индивидуальных предпринимателей; недостаточно исследованы вопросы юридической квалификации правонарушений и классификации ответственности индивидуальных предпринимателей.

Исходя из вышеизложенного, можно констатировать, что правовое обеспечение индивидуального предпринимательства продолжает оставаться в Республике Таджикистан важнейшим вопросом экономической и предпринимательской деятельности хозяйствующих субъектов. Следует отметить, и тот факт, что правовое обеспечение индивидуальной предпринимательской деятельности весьма специфично, и его несовершенство может стать преградой на пути развития рыночных отношений в Таджикистане.

В Республике Таджикистан, конечно, создана определенная правовая база, регулирующая индивидуальную предпринимательскую деятельность, но при этом в действующем законодательстве нет её единого определения.

С целью устранения пробелов в текущем законодательстве и усовершенствования правового обеспечения индивидуального предпринимательства в Республике Таджикистан, диссертант и обратился к теме настоящего диссертационного исследования, актуальность которого, с учетом вышеизложенного не вызывает сомнений.

Цели и задачи исследования. Целями работы являются комплексно-правовой анализ норм действующего законодательства Республики Таджикистан в сфере правового обеспечения индивидуального предпринимательства, изучение наиболее значимых

теоретических и практических проблем, выработка конструктивных предложений для их решения.

Для достижения обозначенных целей диссертантом были поставлены следующие задачи:

- дать трактовку термина «индивидуальное предпринимательство», с учетом современных его толкований в юридической науке, и соответствующую законодательству Республики Таджикистан;
- провести сравнительный анализ правовых и экономических форм и видов индивидуального предпринимательства;
- установить правовой статус и конкретизировать субъективные права и обязанности индивидуального предпринимателя;
- исследовать имущественную составляющую деятельности индивидуальных предпринимателей;
- определить роль органов государственной власти в обеспечении правовых гарантий и правового и экономического стимулирования деятельности индивидуальных предпринимателей;
- изучить и решить теоретические и практические вопросы ответственности и прекращения деятельности индивидуальных предпринимателей;
- разработать предложения по совершенствованию законодательства Республики Таджикистан в сфере индивидуального предпринимательства.

Предметом исследования являются нормативно-правовые акты Республики Таджикистан, регламентирующие индивидуальную предпринимательскую деятельность, и практика, связанная с правовым регулированием правоотношений, возникающих при осуществлении этой деятельности.

Объектом исследования стали правоотношения, складывающиеся в процессе возникновения, осуществления и прекращения деятельности индивидуального предпринимателя.

Теоретической базой исследования послужили достижения правовой науки Республики Таджикистан, Российской Федерации, Республики Беларусь, Республики Казахстан и других стран СНГ. В работе использованы труды ученых юристов Е.Б. Абакумовой, С.С. Алексеева, С.В. Алексеева, И.В. Амирхановой, В.С. Белых, И.О. Боткина, А.В. Брызгалина, А.А. Васильева, Н.Г. Вилковой, В.В.Витрянского, И.Р. Войтова, В.В. Волковой, В.П. Грибанова, С.М. Григоренко, Е.П. Губин, А.И. Голубничий, Н.А. Джобава, А.С. Дрогуновой, И.В. Ершовой, С.Э. Жилинского, Е.А. Зверевой, И.А. Зенина, Ш.М. Исмоилова, Н.Н. Костюк, В.В. Лаптева, Е.И. Лебедевой, А.В. Малько, Д.Ю. Мартинсона, Ш.М. Менглиева, Дж.С.

Муртазакулова, В.А. Ойгензихта, С.А. Паращука, А.Ю. Пахолковой, В.Ф. Попондопуло, М.З. Рахимова, В.В. Сичинава, Е.А. Суханова, М.Ю. Тихомирова, К.Ю. Тотьева, С.М. Чаплыгиной, В.И. Червонюк, И.В. Черняков, Шишкина С.Н. и др.

Также в работе использованы труды ученых-экономистов О.Ю.Акимова, Ш.М. Алиева, А.Н. Асаул, А.О. Блинова, В.В. Волгина, В.Е. Гаврилова, Р.В. Ишутина, М.З. Ильчикова, М.Г. Лапусты, В.В. Некрасова, С.В. Мочерного, С.Г. Светунькова, И.Н. Шапкина, В. А. Швандара и др.

Методологическую основу диссертационного исследования представляют общие и частные методы научного познания. При исследовании вопросов правового обеспечения индивидуального предпринимательства были использованы методы материалистической диалектики, сравнительно-правового анализа, формально-логический, исторический, метод системного анализа и др.

Новизна диссертационного исследования и положения, выносимые на защиту. Научная новизна диссертационной работы заключается в том, что это первое комплексное научное исследование вопросов правового обеспечения индивидуального предпринимательства в Республике Таджикистан. Диссертант предпринял попытку определить понятие, формы и виды индивидуального предпринимательства, выявить его признаки путем анализа, обобщения существующих научных положений, действующих законодательных актов, сформулировать научные выводы и разработать предложения по совершенствованию законодательства Республики Таджикистан в области индивидуального предпринимательства.

В соответствии с целями диссертационного исследования, на защиту выносятся следующие положения:

1. Во избежание несоответствий и отрицательных последствий в правотворческом и правоприменительном процессе, индивидуальное предпринимательство в действующем законодательстве необходимо определять, как самостоятельную, инициативную, основанную на личном риске деятельность гражданина (физического лица), зарегистрированного в установленном законом порядке, направленную на получение прибыли (дохода) за счет производства, использования имущества, продажи товаров, оказания услуг и выполнения работ.

2. Необходимо законодательно урегулировать новые виды индивидуального предпринимательства в Республике Таджикистан – частный нотариус, частная деятельность охранников (детективов)

агентство, народно-художественный промысел, кабельное телерадиовещание и средства массовой информации.

3. Правовой статус индивидуального предпринимателя отличается от правового статуса других хозяйствующих субъектов тем, что он неотделим от его носителя. Этот статус может рассматриваться в узком и широком значениях. В узком смысле, понимается как часть правового статуса граждан (физических лиц), а в широком значении – как правовой статус граждан (физических лиц), занимающихся предпринимательской деятельностью.

4. Права индивидуальных предпринимателей классифицируются на: 1) имущественные; 2) финансовые; 3) трудовые; 4) социальные.

5. В действующем законодательстве Республики Таджикистан недостаточно регламентируются права и обязанности индивидуального предпринимателя, выступающего в качестве аффилированного лица. Например, неясно, при каких обстоятельствах и какими правами и обязанностями должен обладать индивидуальный предприниматель, назначенный управляющим акционерного общества, и следует ли разграничивать его права и обязанности, когда он выступает в этих отношениях как владелец пакета акций. В связи с этим предлагается установить круг его прав и обязанностей в договорном порядке и в зависимости от правового статуса аффилированного лица.

6. Целью государственного регулирования предпринимательской деятельности должно быть достижение баланса частных и публичных интересов. Для обеспечения последнего можно было бы использовать методы стимулирования, которые способствовали бы сочетанию интересов государства, общества и индивидуальных предпринимателей. С целью эффективного правового обеспечения индивидуальной предпринимательской деятельности, необходимо применение системы экономико-правовых показателей (налог, кредит, цена, льготы и т.д.), стимулирующих получение прибыли (дохода) и снижение рисков нарушения обязательств. Экономико-правовые стимулы следует отразить в законодательстве Республики Таджикистан, а также по возможности – в содержании договорных обязательств.

7. Обосновывается мнение о том, что в случае безвиновной ответственности индивидуального предпринимателя, при наличии противоправности и причинной связи между действием и наступившим результатом, риск выступает субъективным условием ответственности.

8. Законодательство Республики Таджикистан в области индивидуального предпринимательства нуждается в совершенствовании. В частности, необходимо:

- принять Закон Республики Таджикистан «О содействии развитию индивидуального предпринимательства в Республике Таджикистан», где следует дать четкое определение индивидуального предпринимательства, а также закрепить правовой режим, правовой статус индивидуального предпринимателя, формы и виды осуществления индивидуальной предпринимательской деятельности, его права и обязанности, способы содействия и правовой защиты, а также обозначить особенности банкротства индивидуального предпринимателя;
- дополнить п. 2 ст. 34 Семейного кодекса Республики Таджикистан нормой следующего содержания:

«Индивидуальные предприниматели вправе использовать совместное имущество, нажитое в процессе осуществления ими предпринимательской деятельности на основе брачного контракта».

Теоретическая и практическая значимость диссертационного исследования заключается в обосновании предложений по совершенствованию законодательства Республики Таджикистан в области индивидуальной предпринимательской деятельности.

Результаты, предложения, выводы и рекомендации диссертанта могут быть использованы в правотворческой и правоприменительной деятельности, при толковании действующего законодательства. Материалы диссертации могут послужить базой для дальнейших исследований в данной области, а также могут быть использованы в учебном процессе при преподавании гражданского, предпринимательского и коммерческого права.

Диссертационное исследование восполняет некоторые пробелы в юридической науке Республики Таджикистан, обусловленные недостаточной изученностью правового обеспечения индивидуальной предпринимательской деятельности.

Апробация результатов работы. Диссертация обсуждена и одобрена на заседании кафедры предпринимательского и коммерческого права юридического факультета Таджикского национального университета.

Основные выводы и предложения диссертационной работы были изложены диссертантом в докладах на научных конференциях профессорско-преподавательского состава юридического факультета Таджикского национального университета (2006-2011 гг.), а также на Международной научно-теоретической конференции, посвященной

памяти В.А. Ойгензихта «Коммерческое законодательство Республики Таджикистан: становление и развитие» (Душанбе, октябрь 2004г.); Научно-практической республиканской конференции «Язык и качество закона», (Душанбе, 22 июня 2010 г.); Научно-практической республиканской конференции, посвященной 20-й годовщине приобретения независимости Республики Таджикистан, «Развитие законодательства Республики Таджикистан в период независимости» (Душанбе, 26-29 августа 2011 г.).

По теме исследования диссертантом был опубликован ряд научных статей, раскрывающих содержание рассматриваемой проблемы.

Структура работы отражает цель и задачи исследования. Диссертация состоит из введения, трех глав, содержащих девять параграфов, заключения и списка использованных источников.

II. ОСНОВНОЕ СОДЕРЖАНИЕ РАБОТЫ

Во введении обосновываются актуальность темы исследования, основные цели и задачи, конкретизируются предмет, объект анализа, определяются его теоретическая и методологическая основа, степень научной разработанности, обосновываются практическая значимость исследования, его научная новизна, формулируются основные положения, выносимые на защиту, праводятся сведения об апробации работы.

В первой главе – **«Понятие индивидуального предпринимательства и правовые основы его деятельности»** – дается подробный анализ существующих в научной литературе понятий и значений индивидуального предпринимательства, рассматриваются формы и виды индивидуального предпринимательства, а также процесс развития законодательства об индивидуальном предпринимательстве в Таджикистане.

Первый параграф называется **«Понятие и значение индивидуального предпринимательства».** Анализ норм законодательства, исследование соответствующей юридической и экономической литературы показали, что существуют различные определения понятия предпринимательской деятельности вообще и индивидуальной предпринимательской деятельности в частности. Большинство из них базируется на легальном определении предпринимательства (В.В. Волгин, Л.Ю. Грудцына, Р.В. Климовский, Ю.Д. Полонский, Е.А Соловьев и др.). Именно такое определение содержится в п. 3 ст. 1 ГК

РТ и ч. 1 ст. 2 ГК РФ. Среди множества мнений особый интерес представляют те, согласно которым индивидуальное предпринимательство неразрывно связывается с предпринимательством граждан. Так, индивидуальным предпринимателем, признается дееспособный гражданин, зарегистрированный в качестве индивидуального предпринимателя, самостоятельно на свой риск и под свою имущественную ответственность осуществляющий деятельность, направленную на получение прибыли (И.С. Шиткина). Предпринимательская деятельность граждан определяется, как самостоятельная деятельность, осуществляемая непосредственно самим гражданином, зарегистрированным в качестве индивидуального предпринимателя в установленном законом порядке, на свой риск, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг без образования в этих целях юридического лица (М.Ю. Тихомиров).

При этом в качестве характерных признаков индивидуального предпринимательства авторами признаются самостоятельность, риск, получение прибыли, регистрация в установленном законом порядке (В.В. Сичинава, М. Ю. Тихомиров), имущественная ответственность (А.А. Васильев, И.С. Шиткина, С.М. Чаплыгина), профессионализм (А.С. Дрогунова, И.В. Черняков), получение максимальной и минимальной прибыли (А.А. Соловьев, Г.А. Кузнецова).

По мнению диссертанта, профессионализм не является существенным признаком индивидуального предпринимательства, хотя и учитывается при осуществлении отдельных его видов – при выполнении строительных работ, оказании аудиторских, образовательных, туристских, консалтинговых и т.п. услуг, а необходим только в случае изменения правового режима налогообложения. Что касается имущественной ответственности, то оно не является определяющим признаком предпринимательства, в частности индивидуального, поскольку по мнению диссертанта, имущественную ответственность несут не только предприниматели, но и другие субъекты гражданского правоотношения, а также кроме имущественной ответственности (гражданско-правовой) они несут административную, уголовную и др. виды ответственности.

Анализируя законодательство РТ по вопросу предпринимательской деятельности и индивидуальной предпринимательской деятельности, диссертант отмечает, что в законодательстве наряду с понятием предпринимательской деятельности, которое предусматривается в п. 3 ст. 1 ГК РТ, имеется и понятие индивидуального предпринимательства, которое понимается, как самостоятельная деятельность фи-

зического лица, осуществляемая им без образования юридического лица от своего имени, на свой страх и риск, с ответственностью за использование собственного имущества, направленная на получение прибыли (дохода) (ст. 6 Закона Республики Таджикистан «О государственной защите и поддержке предпринимательства в Республике Таджикистан»). Или: индивидуальным предпринимателем признается физическое лицо, резидент или нерезидент, если оно занимается предпринимательской деятельностью без образования юридического лица от своего имени, на свой риск и под свою имущественную ответственность (ст. 31 Налогового кодекса Республики Таджикистан). Тем самым, в отличие от определения предпринимательской деятельности (п. 3 ст. 1 ГК РТ), законодателем вводится в понятие индивидуальной предпринимательской деятельности такой признак, как осуществление последней на свой страх и под имущественную ответственность. По мнению диссертанта, установление страха в качестве признака индивидуального предпринимательства является не логичным, поскольку страх как опасность является составным компонентом риска, и соответственно, он не может быть самостоятельным признаком.

Сравнивая индивидуальное предпринимательство с такими видами экономической деятельности граждан, как ремесленничество, личное подсобное хозяйство граждан, диссертант приходит к выводу, что деятельность личного подсобного хозяйства, ввиду своего потребительского характера и отсутствия конкретных признаков, присущих предпринимательству, не является индивидуальным предпринимательством.

Изучив многообразие признаков индивидуального предпринимательства, диссертант предлагает в качестве главных его элементов признать инициативу, получению же прибыли (дохода) должны способствовать не только использование имущества, продажа товаров, выполнение работ и оказание услуг, но и производство товаров как таковых. Инициатива, по мнению диссертанта, выступая как неотъемлемая черта полноценного индивида и как социальное проявление личностного качества предпринимателя, направлена на содействие, внедрение модернизированных технологий, она становится фактором развития творческих способностей, конкуренции, совершенствования производства.

Поскольку индивидуальное предпринимательство нацелено на получение прибыли (дохода), то для этого недостаточно только использования и продажи товаров, работ и услуг, ведь производство

в условиях рынка является фактором роста, именно здесь сталкиваются или сходятся интересы субъектов предпринимательства и потребителей.

На основании изучения и анализа существующих научных определений и вышеперечисленных признаков индивидуального предпринимательства диссертант предлагает определять этот вид деятельности, так: «индивидуальное предпринимательство–это самостоятельная, инициативная, основанная на личном риске деятельность гражданина (физического лица), зарегистрированного в установленном законом порядке, направленная на получение прибыли (дохода) за счет производства, использования имущества, продажи товаров, оказания услуг и выполнения работ».

Во втором параграфе первой главы раскрываются **формы и виды индивидуального предпринимательства.** Отмечается, что законодатель четко не разграничивает критерии определения форм и видов индивидуального предпринимательства, а лишь указывает, что предпринимательство граждан (физических лиц) может осуществляться в форме индивидуального предпринимательства и предпринимательства без образования юридического лица (п. 1 ст. 24 ГК РТ, ст. 6 Закона Республики Таджикистан «О государственной защите и поддержке предпринимательства в Республике Таджикистан»). Несмотря на неясность в установлении форм индивидуального предпринимательства, диссертант, на основе анализа аналогичных норм законодательства других стран, приходит к выводу, что индивидуальное предпринимательство может осуществляться в следующих формах: 1) лично, одним лицом (индивидуально); 2) в составе семьи (индивидуальное семейное предпринимательство); 3) совместное предпринимательство.

Виды индивидуального предпринимательства разграничиваются в зависимости от отраслевой принадлежности. В связи с этим, выделяются следующие виды индивидуального предпринимательства:
1) производственное индивидуальное предпринимательство; 2) выполнение работ и оказание услуг. Среди прочих видов услуг выделяются сферы культуры, здравоохранения, социального обеспечения, образования и науки, транспорта, туризма и спорта, киноиндустрия, типографическая и рекламная деятельность, строительство и аграрная отрасль и др. Диссертантом делается вывод о том, что индивидуальные предприниматели непосредственно могут выполнять и быть вовлечены в следующие виды работ: 1) строительные; 2) научно-изыскательские; 3) организационно-управленческие.

Подчеркивается, что в законодательстве Республики Таджикистан отсутствуют нормы, а в некоторых случаях устанавливаются ограничения в отношении отдельных видов индивидуальной предпринимательской деятельности (частная нотариальная деятельность, частная деятельность охранников (детективов), народно-художественные промыслы, кабельное телерадиовещание и средства массовой информации). В связи с этим, диссертант аргументирует предложение о внесении соответствующих изменений в отраслевое законодательство в порядке предоставления прав лицам на осуществление вышеуказанных видов деятельности.

В третьем параграфе первой главы – **«Становление и развитие законодательства об индивидуальном предпринимательстве в Республике Таджикистан»** – отмечается, что процесс становления и развития института индивидуального предпринимательства в Республике Таджикистан имеет свою историю. Здесь можно говорить о трех этапах становления и развития этого института: 1) дореволюционный; 2) советский; 3) современный.

В дореволюционный период (вплоть до 20-х годов XX столетия) прообразом предпринимателя являлись такие самостоятельные институты, как бозаргоны (торговцы), ремесленники, буна, ростовщики, посредники, мардикоры (отходники или вольнонаемники) и мелкие кустари, объединенные единым признаком – владельцы дела.

Среди указанных институтов особо выделялись мардикоры (в основном это были выходцы из горных районов Таджикистана, лишенные имущественной базы и земли для занятия самостоятельной деятельностью). Высказывается мнение, что деятельность мардикора фактически была направлена на получение денежной прибыли (дохода) и материального вознаграждения. Поэтому, несмотря на то, что классический институт «мардикор» часто рассматривается как тождественный рынку труда, однако при анализе отношений найма труда о себе дает знать взаимосвязь мардикоров с предпринимательством, в том числе индивидуальным. Институт «мардикор», таким образом, тесно связан с переходом от хозяйственных отношений раннефеодального типа к отношениям, связанным с капитализацией общества, а точнее, с появлением рынка труда, а следовательно и такой сферы деятельности индивидуального предпринимателя, как выполнение работ.

Касательно советского периода отмечается, что в начале 20-х годов XX столетия с принятием новой экономической политики (НЭП) допускалось занятие предпринимательством в виде ремесленничества и мелкого кустарного производства, начиная же с 30-х

годов вплоть до 80-х годов XX в., занятие предпринимательством запрещалось, как противоречащее советскому типу общества. В конце 80-х годов с принятием нормативных актов, обеспечивающих свободный найм труда, предпринимательство стало возрождаться. Были приняты общесоюзные законы «Об индивидуальной трудовой деятельности» (1986), «Об общих началах предпринимательства граждан в СССР» (1991), Основы гражданского законодательства СССР (1991). Главные положения указанных законодательных актов, по мнению диссертанта, имели в большей степени декларативный характер, но были здесь и позитивные моменты – в них впервые закреплялись отношения в области предпринимательства, в том числе индивидуального предпринимательства. Становление и развитие законодательства об индивидуальном предпринимательстве в независимой Республике Таджикистан можно разделить на следующие этапы: 1) с 1991 по 1994 г.; 2) с 1995 по 2000 г.; 3) с 2000 г. по настоящее время.

Среди нормативных актов, принятых в период с 1991 по 1994 г., особое внимание диссертанта уделяется законам РТ «О предпринимательской деятельности в Республике Таджикистан» (от 23.12.1991 г.), «О дехканском (фермерском) хозяйстве» (от 05.03.1992 г.), «О предприятиях» (от 25.06.1993 г.). По существу, эти нормативные акты стали базой становления предпринимательства в сложнейшей политико-экономической обстановке, они реально заложили основу либерализации и реформирования экономики.

Дальнейший процесс развития и укрепления института индивидуального предпринимательства, был связан с принятием в 1994 г. Конституции Республики Таджикистан, в которой четко гарантировалась свобода экономической и предпринимательской деятельности (ст. 12), а также других нормативных правовых актов. Следует отметить, что, среди законодательных актов о правовом обеспечении индивидуального предпринимательства главное место занимают Гражданский кодекс Республики Таджикистан ч. I, II, III (1999, 2005 гг.), Налоговые кодексы Республики Таджикистан (1998, 2004 гг.), а также Закон Республики Таджикистан «О государственной защите и поддержке предпринимательства в Республике Таджикистан» (2002 г.). В этих нормативных правовых актах предусматривались дефиниции предпринимательства, а в Налоговом кодексе (1998 г.) впервые было сформулировано понятие индивидуального предпринимателя.

Принятие указанных нормативно-правовых актов, конечно, сыграло значительную роль в становлении института индивидуаль-

ного предпринимательства, и все же они не охватывали всех проблем индивидуального предпринимательства. С учетом этого, диссертант предлагает принять Закон Республики Таджикистан «О содействии развитию индивидуальной предпринимательской деятельности», в содержании которого должны быть отражены понятие, признаки, субъект, объект, правовой режим имущества, правовые гарантии и другие аспекты индивидуальной предпринимательской деятельности.

Во второй главе – **«Правовое регулирование деятельности индивидуального предпринимателя»** – рассматриваются вопросы правового статуса, прав и обязанностей индивидуального предпринимателя, имущественная основа деятельности, особенности государственного регулирования, включая правовые гарантии, регистрацию, налогообложение, предоставление льгот и лицензирование индивидуального предпринимательства.

В первом параграфе – **«Правовой статус индивидуального предпринимателя»** – обосновывается вывод о том, что как в теоретическом, так и в практическом аспекте проблема уяснения сути правового статуса индивидуального предпринимателя остается открытой. Так, с одной стороны, правовой статус индивидуального предпринимателя ставится в один ряд с правовым положением, правовым режимом деятельности, а с другой, признается исключительно субъективный характер его деятельности. При этом правовой статус индивидуального предпринимателя, по мнению диссертанта, имея свои черты, производен от комплекса прав и обязанностей граждан, а также связывается с процессом возникновения, осуществления и прекращения совокупности прав и обязанностей в материальном и процессуальном плане, и этот статус сопровождает его на протяжении всей его предпринимательской деятельности. Основываясь на общепринятых теоретических концепциях о субъективных правах лиц, диссертант подчеркивает, что аргументированным элементом правового статуса индивидуального предпринимателя является не всегда совпадающая во времени, пространстве и по отношению к этим лицам их правоспособность и дееспособность. Отмечается, что правовой статус индивидуального предпринимателя отличается от правового статуса других хозяйствующих субъектов тем, что он неотделим от его носителя. При этом этот статус можно рассматривать как в узком, так и широком значении. В узком смысле – это часть правового статуса граждан, а в широком – как правовой статус гражданина (физического лица), занимающегося предпринимательской деятельностью.

Диссертант обращает внимание на то, что индивидуальный предприниматель одновременно является физическим лицом, в связи с чем существует вероятность возникновения вопроса о наследовании его имущества. Однако в гл. 58 ч. III ГК РТ вопросы их наследственного правопреемства остаются нерешенными. Исходя из этого, диссертант предлагает в указанной главе установить не общий порядок наследования имущества, а специальный – именно относительно обеспечения наследственных правоотношений с участием индивидуальных предпринимателей. С целью устранения указанного пробела предлагается гл. 58 ч. III ГК РТ дополнить статьей 1140[1] «Наследование имущества, приобретенного вследствие индивидуальной предпринимательской деятельности».

Во втором параграфе второй главы – **«Права и обязанности индивидуальных предпринимателей»** отмечается, что в действующем законодательстве Республики Таджикистан существует широкий спектр прав индивидуальных предпринимателей. С учетом этого, диссертант предлагает следующую классификацию прав индивидуальных предпринимателей: 1) имущественные; 2) финансовые; 3) трудовые; 4) социальные.

Диссертант отмечает, что отдельные права и обязанности индивидуальных предпринимателей недостаточно полно регулируются Законом РТ «Об акционерных обществах», в том числе права индивидуального предпринимателя, выступающего в качестве аффилированного лица. Согласно п. 1 ст. 69 Закона РТ «Об акционерных обществах», решением общего собрания акционеров акционерного общества полномочия исполнительного органа акционерного общества могут быть переданы по договору не только коммерческой организации (управляющей организации), но и любому индивидуальному предпринимателю (управляющему). Но при каких обстоятельствах и какими правами и обязанностями должен обладать индивидуальный предприниматель, назначенный управляющим акционерного общества, и следует ли разграничивать его права и обязанности, когда он выступает в этих отношениях, как владелец пакета акций? Этот вопрос в законодательстве четко не решен. Поэтому, по мнению диссертанта, следует установить круг его прав и обязанностей в договорном порядке и в зависимости от правового статуса аффилированного лица, поскольку последнее способно оказывать влияние на деятельность хозяйствующих субъектов.

Подчеркивается, что обязанности индивидуальных предпринимателей в конечном итоге являются порождением совокупности их

прав, возникают в силу закона или договора. Указано, что некоторые обязанности предпринимателя четко не установлены в законе, в том числе обязанность предпринимателя об объявлении себя банкротом. Предприниматель объявляется банкротом, согласно ст. 5 Закона Республики Таджикистан «О банкротстве». Исходя из этого, предполагается, что индивидуальный предприниматель в случае неспособности удовлетворения требований кредиторов по денежным обязательствам и неуплаты обязательных платежей в бюджет в установленном законодательстве порядке также по собственной инициативе должен объявить себя банкротом.

В третьем параграфе – **«Имущественная основа деятельности индивидуальных предпринимателей»** – указывается, что индивидуальное предпринимательство практически не осуществимо без определенной имущественной базы. Основу же имущественного положения индивидуального предпринимателя составляет право граждан на частную собственность (ст. 32 Конституции Республики Таджикистан). Поэтому при исследовании этой проблемы диссертант обращает внимание на экономическую и правовую сущность имущества, как составной части права граждан на собственность.

По мнению диссертанта, при осуществлении индивидуального предпринимательства имущество уместно рассматривать как совокупность вещей, материальных благ, которые обладают овеществленными признаками. Отмечается, что индивидуальный предприниматель при осуществлении своей деятельности вправе вовлечь в нее материальные и нематериальные блага, к числу которых следует отнести вещи, ценные бумаги и иное материальное благо, находящиеся в свободном обороте. Имущество принадлежит индивидуальному предпринимателю на праве личной, совместной и долевой собственности.

Дискуссионным, по мнению диссертанта, считается использование совместного имущества супругов в предпринимательских целях. Указывается, что в п. 2 ст. 34 Семейного кодекса Республики Таджикистан определен перечень совместных имущественных прав супругов (доходы от предпринимательской деятельности, результаты интеллектуальной деятельности, ценные бумаги, акции и т.д.). Однако не конкретизируется, вправе ли супруги использовать это имущество в предпринимательских целях совместно или индивидуально, или нет. В связи с этим, обосновывается вывод о том, что вышеуказанный пункт имеет исключительно императивный характер и нуждается в совершенствовании.

Для устранения этого пробела следует дополнить п. 2 ст. 34 Семейного кодекса Республики Таджикистан нормой следующего содержания: «Индивидуальные предприниматели вправе использовать совместное имущество, нажитое в процессе осуществления ими предпринимательской деятельности, на основе брачного контракта».

В четвертом параграфе рассматриваются **особенности государственного регулирования индивидуального предпринимательства: правовые гарантии, регистрация деятельности, налогообложение, льготы и лицензирование.** Проанализировав имеющиеся в юридической литературе точки зрения относительно государственного регулирования предпринимательства (И.О. Боткин, Е.П. Губин, Е.П. Голубничий, С.Н. Шишкин), автор приходит к выводу, что государственное регулирование предпринимательства представляется, как объективно направленное воздействие на социально-экономические процессы, происходящие в обществе, непосредственно осуществляемое в рамках предоставленных органам полномочий, которое реализуется с целью и в интересах всего общества и социальных групп. Поскольку государственное регулирование предпринимательства соприкасается с частными и публичными интересами членов общества, то целью такого регулирования должно быть достижение баланса их интересов.

Диссертант считает, что для эффективного правового обеспечения деятельности индивидуальных предпринимателей, нецелесообразно устанавливать какие-то запреты, а следует, наоборот, использовать методы стимулирования индивидуальной предпринимательской деятельности, благодаря которым интересы государства, общества, и индивидуальных предпринимателей совпадали бы. Последнему должна способствовать система таких экономических стимулов, как: налог, кредит, цена, льготы и т.д. Предлагается с целью повышения экономических интересов и эффективности деятельности предпринимателей, получения прибыли (дохода) и снижения рисков нарушения обязательств установить стимулы не только в нормативно-правовых актах, но и в содержании договоров, заключаемых индивидуальными предпринимателями с партнерами.

По мнению диссертанта, государственное регулирование индивидуального предпринимательства должно осуществляться посредством: обеспечения правовых гарантий предпринимательской деятельности; регистрации индивидуального предпринимателя как налогоплательщика; лицензирования отдельных видов деятельности с целью обеспечения государственной безопасности и интересов

участников товарно-денежного оборота; предоставления различных льгот финансового и экономического характера; стандартизации и сертификации товаров, работ и услуг и т.д.

Отмечается, что при налогообложении индивидуальных предпринимателей, согласно законодательству РТ, имеет значение соотношение предпринимательской и непредпринимательской деятельности и правовых режимов налогообложения. При этом, по мнению диссертанта, режим налогообложения индивидуальных предпринимателей должен обладать специально-правовой характеристикой и одновременно выступать как льгота для индивидуальных предпринимателей.

Диссертант считает, что критерии, которыми руководствуется в настоящее время законодатель при налогообложении индивидуальных предпринимателей на основе патента и свидетельства, недостаточно регламентированы, поскольку в таких случаях не учитываются объемы товаров, продукции и характер предлагаемых услуг. Вполне возможна ситуация, когда индивидуальный предприниматель занимается торговлей достаточно объемных, но недостаточно прибыльных товаров. Фиксированная сумма налога в зависимости от налогооблагаемого оборота или операций предпринимателя не приемлема. Такая ситуация, например, может возникнуть при продаже золота или золотых изделий в стационарном помещении, когда при самом меньшем размере таковых можно зарабатывать намного больше, чем при наличии у того же индивидуального предпринимателя патента. В связи с этим, предлагается осуществлять налогообложение индивидуальных предпринимателей в зависимости не от общего объема оборота, а в зависимости от размеров полученного чистого дохода.

В третьей главе, которая называется **«Ответственность индивидуальных предпринимателей и прекращение их деятельности»,** исследуются основания ответственности за нарушение и ненадлежащее исполнение обязательств, прекращения деятельности индивидуального предпринимателя.

В первом параграфе третьей главы рассматриваются вопросы **ответственности индивидуальных предпринимателей, её понятие и виды.** Ответственность предпринимателя представляется правовой мерой принудительного характера, применяемой по отношению к физическим лицам, и наступает она за нарушение предпринимателем обязательств. Ответственность направлена на стимулирование надлежащего исполнения обязательств субъектами предпринимательства. Диссертант констатирует, что ответственность индивидуального предпринимателя требует повышенного внимания и что

презумпция «вины» постепенно утрачивает смысл в условиях формирования рыночной экономики. Вместо неё уже применяется презумпция «невиновности», которая взаимообусловлена стимулирующим характером имущественной ответственности.

Рассматривая вопросы ответственности с точки зрения общей теории права, представляется, что она выступает как мера принуждения (В.П. Грибанов, С.Н. Братусь), как санкции, влекущие лишение личного и имущественного характера (О.С. Иоффе), а также как регулируемая правом обязанность дать отчет о своих действиях (В.А. Тархов).

Разделяя точку зрения, согласно которой ответственность является мерой принуждения, диссертант приходит к выводу, что ответственность индивидуального предпринимателя представляется в совокупности как правовое средство, своего рода правовой механизм обеспечительного значения и защитных мер, применяемый по отношению к гражданам, обделенным правовым статусом индивидуального предпринимателя, и, как правило, наступает не только за неисполнение и ненадлежащее исполнение договорных обязательств (ст. 422 ГК РТ), но и в силу отсутствия вины. При этом, по мнению диссертанта, в случае безвиновной ответственности индивидуального предпринимателя при наличии противоправности и причинной связи между действием и наступившим результатом, субъективным условием ответственности выступает риск (В.А. Ойгензихт, М.З.Рахимов).

Во втором параграфе третьей главы – **«Прекращение деятельности индивидуальных предпринимателей»** – отмечается, что законодательством Республики Таджикистан предусматривается добровольный и принудительный порядок прекращения деятельности индивидуального предпринимателя. Указывается, что правовые последствия прекращения деятельности предпринимателя отличаются от прекращения гражданско-правовых обязательств. В одном случае, предприниматель обязуется исполнить обязательства, а в другом вовсе или частично освобождается от исполнения своих обязательств.

Анализируя нормы ст. 24 Закона РТ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» и ст. 37 Закона РТ «О дехканском (фермерском) хозяйстве», диссертант отмечает, что, в отличие от общего порядка прекращения деятельности индивидуальных предпринимателей, законодательством для дехканских (фермерских) хозяйств установлены специфические особенности, такие, как прекращение права землепользования и преобразование дехканского (фермерского) хозяйства, которые, в силу своих

особенностей, больше тяготеют к принудительным основаниям прекращения деятельности.

Отмечается, что для прекращения деятельности индивидуального предпринимателя важное значение имеет определение момента прекращения его деятельности, в том числе в случае его банкротства. Однако в законодательстве РТ о моменте объявления индивидуального предпринимателя банкротом нет единого установления. Согласно п. 2 ст. 26 ГК РТ, индивидуальный предприниматель может быть признан банкротом по решению суда, с момента вступления в силу решения суда его регистрация в качестве индивидуального предпринимателя утрачивает силу. В отличие от ГК РТ, в Законе РТ «О банкротстве» предусматривается, что моментом прекращения государственной регистрации деятельности индивидуального предпринимателя считается принятие судом решения о признании индивидуального предпринимателя банкротом и открытии конкурсного производства (ст. 41). В итоге, по мнению диссертанта, правовые основания, предусмотренные относительно прекращения деятельности индивидуального предпринимателя, установленные в Законе РТ «О банкротстве», не совпадают по времени, и такая неточность может стать препятствием для определения момента утраты государственной регистрации индивидуальным предпринимателем. Ввиду этого, считает диссертант, следует внести ясность в ст. 41 Закона РТ «О банкротстве» и установить единый порядок утраты государственной регистрации индивидуальным предпринимателем соответственно по основаниям, предусмотренным п. 1 ст. 26 ГК РТ.

Другой отличительной чертой банкротства индивидуального предпринимателя следует считать то, что стоимость имущества индивидуального предпринимателя определяется экономическим судом, который исключает из конкурсной массы неликвидный баланс и общую стоимость имущества, для определения которого экономический суд может привлекать независимых оценщиков, действующих как индивидуальный предприниматель (ст. 1 Закона РТ «Об оценочной деятельности» от 28.07.2006 г.).

В заключении сформулированы основные выводы, отражающие теоретическую и практическую значимость проведенного диссертационного исследования, предлагаются практические рекомендации по совершенствованию действующего законодательства Республики Таджикистан.

Научные публикации автора по теме диссертации:

Статьи, опубликованные в научных журналах, вошедших в Перечень ВАК Российской Федерации

1. Правовые проблемы определения индивидуальной предпринимательской деятельности: теоретические и практические аспекты //Вестник Таджикского национального университета. – 2011.– №3(67). – С.189-195.
2. О некоторых аспектах правового обеспечения деятельности дехканских (фермерских) хозяйств //Доклады Академии сельскохозяйственных наук Республики Таджикистан. – 2011. – №4. – С.70-74.

Научные публикации в иных изданиях

3. К вопросу о становлении законодательства и предпринимательства в РТ //Материалы международной научно-теоретической конференции, посвященной памяти В.А. Ойгензихта. Душанбе. – 2004. – С.170-172.
4. Индивидуальное предпринимательство: перспективы развития и вопросы правовой регламентации //Материалы ежегодной апрельской научно-теоретической конференции профессорско-преподавательского состава и студентов ТГНУ, посвященной 15-й годовщине независимости Республики Таджикистан, 2700-летию города Куляба и Году арийской цивилизации. – Душанбе. – 2006. – Ч. 2. – С.101-102.
5. Правовое регулирование индивидуальной предпринимательской деятельности: проблема и размышления //Государство и право. – 2007. №2. – С.25-27. – (на тадж. яз.).
6. Правовые проблемы ответственности индивидуального предпринимателя //Материалы ежегодной апрельской научно-теоретической конференции профессорско-преподавательского состава и студентов ТГНУ, посвященной 800-летию выдающегося поэта и мыслителя Мавлоно Джалолуддина Балхи и 16-й годовщине независимости Республики Таджикистан. – Душанбе. – 2007. – Ч. 2. – С.270-271. – (на тадж. яз.).
7. Индивидуальное предпринимательство: некоторые мысли о форме и видах его осуществления //Сборник научных трудов молодых ученых юридического факультета ТГНУ. – Душанбе. – 2007. Вып. 2. – С.73-78. – (на тадж. яз.).
8. Правовые основы прекращения деятельности индивидуального предпринимателя//Государство и право. – 2009. – №2. – С.103-104.

9. Роль и значение законодательства Республики Таджикистан в правовом обеспечении индивидуального предпринимательства //10 лет Гражданскому кодексу Республики Таджикистан. – Душанбе. – 2010. – С.259-279.
10. О некоторых проблемах соответствия законодательства Республики Таджикистан международным правовым нормам, признанным Республикой Таджикистан //Материалы научно-практической республиканской конференции «Язык и качество закона». – Душанбе. – 2010. – С.265-277. – (на тадж. яз.).
11. Некоторые аспекты становления и развития законодательства об индивидуальном предпринимательстве в Республике Таджикистан //Материалы научно-практической конференции, посвященной 20-летию государственной независимости Республики Таджикистан - «Развитие законодательства Республики Таджикистан в период независимости». – Душанбе. – 2011. – С.188-202.

Сдано в набор 10.04.2012 г.
Подписано в печать 14.04.2012 г.
Формат 60x84 $^{1}/_{16}$. Заказ №170. Тираж 100 экз.
Отпечатано в типографии ТНУ,
ул. Лахути 2.