

## ГРАЖДАНИН – ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬ КАК СУБЪЕКТ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВООТНОШЕНИЙ С УЧАСТИЕМ ПОТРЕБИТЕЛЕЙ

<http://edoc.bseu.by>

Т.Г. Кейта – Станкевич

*Аспирант Белорусского института правоведения*

Гражданин-предприниматель является одним из субъектов гражданских правоотношений с участием потребителей, что закреплено в Преамбуле Закона “О защите прав потребителей” (19 ноября 1993 года). Согласно данному Закону, гражданин-предприниматель вправе выступать в правоотношениях с потребителем в качестве изготовителя (производить товары для реализации), исполнителя (выполнять работы, либо оказывать услуги по возмездному договору) и продавца (реализовывать товары по договору купли-продажи).

Право граждан на занятие предпринимательской деятельностью заложено в конституционных нормах. Так, в соответствии с белорусской Конституцией (ст. 41) каждый гражданин имеет право свободно выбирать род занятий в зависимости от призвания и своих способностей, а также (ст. 44) владеть, пользоваться и распоряжаться своим имуществом с целью получения прибыли в личных, общественных и государственных интересах.

Понятие предпринимательской деятельности (предпринимательства) определено статьей 1 Закона “О предпринимательстве в Республике Беларусь” (15.01.92 г. с последующими изменениями и дополнениями на 10.01.2000 г.), как самостоятельная, инициативная деятельность граждан, направленная на получение прибыли или личного дохода и осуществления от своего имени, на свой риск и под свою имущественную ответственность или от имени и под имущественную ответственность юридического лица. Предпринимательская деятельность может осуществляться в виде индивидуально трудовой деятельности и в различных организационно-правовых формах предприятия (юридического лица).

Более расширенное определение предпринимательской деятельности дано в Гражданском кодексе Республики Беларусь (ст. 1). Предпринимательская деятельность – это самостоятельная деятельность юридических и физических лиц, осуществляемая ими в гражданском обороте от своего имени, на свой риск и под свою имущественную ответственность и направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продаж вещей, произведенных, переработанных или приобретенных указанными лицами для продажи, а также от выполнения работ или оказания услуг, если эти работы или услуги предназначаются для реализа-

ции другим лицам и не используются для собственного потребления.

В силу этого можно выделить признаки предпринимательской деятельности:

1. наличие обособленного имущества у лица, осуществляющего данную деятельность;
2. деятельность направлена на извлечение экономической выгоды (получение прибыли, дохода);
3. деятельность творческая и инициативная (не запрещенная законом);
4. деятельность осуществляется от своего имени;
5. деятельность осуществляется на свой риск;
6. деятельность осуществляется под свою имущественную ответственность;
7. выступление лица, осуществляющего данную деятельность в гражданском обороте от своего имени (т.ч. в качестве истца или ответчика в гражданском процессе).

Гражданин вправе заниматься предпринимательской деятельностью без образования юридического лица с момента государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя (ст. 22 ГК). Иными словами гражданин приобретает статус предпринимателя посредством государственной регистрации, а также при наличии лицензии, если данный вид деятельности подлежит лицензированию (ст. 5 Закона “О предпринимательстве в Республике Беларусь”).

Регистрация – это акт, признающий право данного лица заниматься предпринимательской деятельностью и разрешающий такую деятельность. С одной стороны, регистрируя лицо в качестве предпринимателя, государство тем самым берет его под свою защиту, принимая на себя обязанность по созданию нормальных условий для такой деятельности и ее государственной поддержки [1, с. 63]. С другой стороны, это означает, что гражданин, регистрируясь как предприниматель, согласен осуществлять свою деятельность в рамках установленных Законом, а значит не нарушать прав других лиц, в том числе прав потребителей, интересов государства и общества в целом.

Государственная регистрация осуществляется регистрирующими органами в месячный срок со дня подачи необходимых документов (таких как: паспорт, фотография, трудовая книжка, квитанция об оплате за государственную регистрацию и др.) в регистрирующий орган по месту жительства гражданина. При принятии решения об отказе в государственной регистрации об этом сообщается гражданину-заявителю в письменной форме в 5-тидневный срок. Основаниями для отказа в государственной регистрации

может быть, например, задолженность по зарплате, платежам в бюджет и (или) государственные внебюджетные фонды, а также если на момент государственной регистрации не исполнено судебное решение об обращении взыскания на имущество, либо не истек установленный судом срок ограничения предпринимательской деятельности гражданина и др. [2, с. 59].

Последствия несоблюдения индивидуальным предпринимателем требований о государственной регистрации предусмотрены п. 3 ст. 22 Гражданского кодекса Республики Беларусь. Гражданин, осуществляющий предпринимательскую деятельность без государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя, не вправе ссылаться в отношении заключенных им сделок на то, что он не является индивидуальным предпринимателем. К таким сделкам применяются в силу императивного предписания правила, установленные законодательством для предпринимательской деятельности.

Однако, помимо государственной регистрации для занятия предпринимательской деятельностью необходимо еще одно условие – наличие гражданской дееспособности у гражданина-предпринимателя.

Заниматься предпринимательской деятельностью гражданин вправе с наступлением совершеннолетия (с 18 лет), когда наступает в полном объеме гражданская дееспособность, т.е. способность своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права и создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их (ст. 20 ГК). Однако, из содержания ст. 26 ГК следует, что если несовершеннолетний с согласия родителей, усыновителей или попечителей занимается предпринимательской деятельностью, то он по решению органов опеки и попечительства с согласия обоих родителей, а при отсутствии такого согласия – по решению суда, объявляется полностью дееспособным с 16 лет. В силу этого можно утверждать, что предпринимательской деятельностью можно заниматься с 16-летнего возраста. В соответствии со статьей 377 Гражданского процессуального кодекса суд может принять решение об эмансипации (наделение лица, не достигшего 18-летнего возраста, полной дееспособностью) в случаях не только отказа родителей, но и отказа органов опеки и попечительства в вынесении решения об объявлении несовершеннолетнего полностью дееспособным. При этом суд учитывает:

1. характер предпринимательской деятельности;
2. ее устойчивость;
3. ее перспективы;
4. размер заработной платы (доходов) и т.п. [2, с. 57].

При удовлетворении заявленной просьбы несовершеннолетнего, дос-

тигшего 16 летнего возраста, он объявляется эмансипированным с момента вступления в законную силу решения суда.

Однако, в самой гражданско-правовой норме (ст. 26) есть противоречие, если ее понимать в буквальном смысле, то получается, что несовершеннолетнему, достигшему 16-летнего возраста, достаточно для осуществления предпринимательской деятельности согласия родителей. И лишь после того, как он уже занимается предпринимательской деятельностью с согласия родителей (либо других указанных органов), он будет признан дееспособным с 16 лет. В силу этого, считаем данную норму гражданского права стоит проработать более детально, чтобы не было двусмысленного ее толкования.

В п. 1 ст. 21 Гражданского кодекса закреплено общее правило о недопустимости лишения или ограничения правоспособности или дееспособности граждан, исключениями из данного правила являются случаи, прямо указанные в Законе. Например, за занятие запрещенными видами предпринимательской деятельности (ст. 160 Уголовного кодекса) может быть применено наказание в виде лишения права заниматься определенной деятельностью на срок до 5 лет. На основании ст. 31 Гражданского кодекса предпринимательская деятельность может быть ограничена в судебном порядке на срок до 3-х лет (в случаях предусмотренными законодательными актами).

Участие граждан в предпринимательской деятельности подчиняется определенным правилам: она не должна противоречить интересам граждан, в том числе граждан-потребителей, интересам государства и общества в целом. Не могут заниматься предпринимательской деятельностью должностные лица и специалисты, работающие в органах государственной власти и управления, прокуратуры и суда [1, с. 59-60].

Закон налагает на предпринимателя в отношениях с потребителями определенные обязанности (ст. 7 Закона “О предпринимательстве в Республике Беларусь”):

- выполнять все обязательства, вытекающие из действующего законодательства или договоров (контрактов);
- соблюдать права и законные интересы потребителей;
- осуществлять меры по обеспечению экологической безопасности.

Следовательно, предприниматель обязан соблюдать такие права потребителей как: право на надлежащее качество товаров, право на безопасность товаров, право на полную и достоверную информацию о товарах и ее производителях (продавцах), право быть услышанным, право на выбор, право на возмещение в полном объеме ущерба, причиненного товаром ненадле-

жащего качества и др. (Закон “О защите прав потребителей”).

Имущественная ответственность предпринимателя наступает в случаях недобросовестного предпринимательства, основания которых закреплены ст. 8 Закона “О предпринимательстве в Республике Беларусь”, а именно:

- нарушение действующего законодательства;
- невыполнение заключенных договоров;
- нарушение прав собственника и других субъектов права;
- загрязнение окружающей среды;
- обмана потребителя в отношении качества товара, способа его применения, предоставление неполной информации для умышленного введения потребителя в заблуждение;
- сообщения или распространения о конкурентах ложных сведений;
- выпуска товаров с внешним оформлением, применяемым другими производителями;
- использование чужого товарного знака, фирменного наименования или производственной марки без разрешения участника хозяйственного оборота, на имя которого они зарегистрированы;
- получение дополнительного дохода в результате создания искусственного дефицита товаров путем ограничения их поступления на рынок с последующим повышением цен;
- заключение договоров, когда известно о невозможности их выполнения.

Данные основания имущественной ответственности предпринимателя нарушают права и ущемляют законные интересы потребителей на рынке товаров, работ и услуг.

Статья 8 Закона “О предпринимательстве в Республике Беларусь” определяет приоритетные способы защиты нарушенных прав граждан – потребителей, а именно: “суд по иску заинтересованной стороны может обязать предпринимателя, осуществившего указанные действия (их 10):

- прекратить противоправные действия;
- восстановить положение, предшествовавшее правонарушению;
- возместить причиненный ущерб”.

Защиту прав потребителей можно осуществить и иными способами, предусмотренными ст. 11 Гражданского кодекса.

Предприниматель, осуществляющий свою деятельность без образования юридического лица, отвечает по своим обязательствам, связанным с этой деятельностью, имуществом, принадлежащим ему на праве собственности, за исключением имущества, на которое не может быть обращено

взыскание. Перечень такого имущества установлен Гражданским процессуальным кодексом.

К такому имуществу, в частности, относится:

- жилой дом (квартира), если должник и его семья постоянно в нем проживают;
- предметы домашней обстановки, утвари;
- одежда, необходимая для должника и состоящих на его иждивении лиц: обувь, белье, кухонная и столовая утварь, находившиеся в употреблении (за исключением предметов, из драгоценных материалов, а также предметов, имеющих художественную ценность);
- мебель – по одной кровати (тахте) и стулу на каждое лицо, один стол, шкаф для одежды, холодильник - на семью;
- все детские принадлежности;
- продукты питания и деньги на общую сумму в размере месячной зарплаты должника (но не менее четырехкратного размера минимальной зарплаты);
- топливо, необходимое для приготовления пищи и отопления жилого помещения семьи в течение отопительного сезона;
- инвентарь (в т.ч. пособия и книги), необходимые для продолжения профессиональных занятий должника и др.

Прекращение предпринимательской деятельности (предпринимательства) происходит в 2-х случаях:

- по решению самого предпринимателя (собственника имущества);
- по решению суда.

По решению суда предпринимательская деятельность прекращается по таким основаниям как:

- неоднократного или грубого нарушения законодательства;
- признание предпринимателя банкротом;
- осуществление предпринимательской деятельности, занятие которой запрещено;
- осуществление предпринимателем деятельности, требующей получения специального разрешения (лицензии), без наличия такого разрешения;
- нарушение норм экологической безопасности;
- по другим основаниям, предусмотренным законодательными актами Республики Беларусь.

Если предпринимательская деятельность осуществляется на основе контракта (договора), она может быть прекращена:

- по истечении срока контракта (договора);
- по соглашению сторон;



- при досрочном расторжении контракта, в случаях предусмотренных самим контрактом.

В случае смерти гражданина - предпринимателя (осуществляющего свою деятельность на основе частной собственности), его права и обязанности переходят к его наследникам.

Деятельность индивидуального предпринимателя считается прекращенной с даты внесения соответствующей записи в Единый государственный регистр юридических лиц и индивидуальных предпринимателей [2, с. 60].

Теперь рассмотрим некоторые проблемные аспекты правоотношений, складывающихся между предпринимателем и потребителем.

1. Некоторые предприниматели не утруждают себя тем, чтобы показать потребителю товар и дать необходимую и правдивую информацию о товаре и ее производителях, торгуя по принципу “кому надо – и так возьмет”. А между тем, по действующему законодательству РБ, потребителем является не только гражданин, который уже приобрел товар, использует его, но и тот, кто собирается приобрести товар, т.е. находится в стадии выбора. Следовательно, такие действия предпринимателя расцениваются как нарушение Закона “О защите прав потребителей”. В частности, нарушения таких прав как: право на полную и достоверную информацию о товарах, право на компетентный выбор товара, что может повлечь гражданско-правовую ответственность предпринимателя в форме убытков. За предоставление ложной информации о товарах может наступить административно-правовая либо уголовная ответственность.

2. Проблемным является вопрос предъявления претензий предпринимателю по поводу обмена некачественного товара (либо расторжение договора с предпринимателем и взыскания убытков). Здесь следует обратить внимание на два момента: а) срок, в течение которого потребитель может предъявить претензию предпринимателю по поводу некачественного товара и б) наличие или отсутствие при этом у потребителя товарного (кассового) чека, либо отрывного талона предпринимателя.

А) Большинство потребителей считает, что течение срока предъявления претензий предпринимателю начинается с момента покупки товара, однако, это не всегда так. Например, для сезонных товаров, в частности, обуви, такой срок начинает свой отсчет не со дня покупки обуви, а с начала соответствующего сезона. Гарантийные сроки носки исчисляются: зимней – с 15 ноября, весенней – 1 марта, осенней – 15 сентября, летней – 1 мая. Следовательно, если вы купили летние туфли 8 марта, то гарантийный срок носки начинает исчисляться с 1 мая, несмотря на то, что продавец - предприниматель вам говорит, что гарантия на обувь 30 дней со дня продажи. Как прави-

ло, об этом не знают ни продавцы-предприниматели, ни потребители, хотя Закон однозначно определил эти сроки.

И если предприниматель ваше требование о замене товара не удовлетворит, считая, что срок для предъявления претензий истек, то в судебном порядке на законных основаниях вы защитите свои права как потребитель.

Б) Особое внимание Закон уделяет наличию у потребителя товарного (кассового) чека – как документа, удостоверяющего покупку товара (его стоимость, дату приобретения, информацию о продавце). Всегда ли мы берем отрывной талон у предпринимателя, когда покупаем товар? Нет, не всегда (либо просто забываем, либо это сознательно делает предприниматель), в общем, не придаем значения этому документу. Однако, статья 11 Закона “О защите прав потребителей” указывает, что одним из обязательных условий обмена товаров надлежащего качества является наличие товарного (кассового) чека. А также п. 4 ст. 10 рассматриваемого Закона гласит: “требования потребителя рассматриваются при предъявлении потребителем товарного (кассового) чека, а по товарам, на которые установлены гарантийные сроки – надлежащие оформленного технического паспорта или иного заменяющего его документа”.

Напрашивается вопрос: в случае продажи товара ненадлежащего качества потребителю, сможет ли он предъявить претензию к продавцу-предпринимателю и без отрывного талона?

Постараемся ответить на данный вопрос. Закон “О защите прав потребителей” является лишь частью гражданского законодательства в области защиты прав потребителей. Обратимся к Гражданскому кодексу – основному нормативно-правовому акту в области защиты прав потребителей. Купив товар у предпринимателя, мы совершаем договор розничной купли – продажи. Какие требования предъявляет Закон к форме данного договора? По договору розничной купли-продажи продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность по продаже товаров в розницу, обязуется передать покупателю товар, предназначенный для личного, семейного, домашнего или иного использования, не связанного с предпринимательской деятельностью (ст. 462 ГК).

Договор розничной купли-продажи является публичным договором, т.е. договором, который устанавливает обязанность предпринимателя по продаже товаров, выполнению работ, оказанию услуг, которые гражданин - предприниматель по характеру своей деятельности должен осуществлять в отношении каждого, кто к нему обратиться. Отказ предпринимателя от заключения публичного договора при наличии возможности предоставить потребителю соответствующие товары (работы, услуги) не допускается (п. 3 ст. 396 ГК).



Согласно ст. 463 Гражданского кодекса, договор розничной купли-продажи считается заключенным в надлежащей форме с момента выдачи продавцом покупателю кассового или товарного чека, либо иного документа, подтверждающего оплату товара (например, отрывного талона предпринимателя). Однако данная норма Закона дает возможность потребителю защитить свои права и при отсутствии документа, подтверждающего покупку (отрывного талона), а именно: “отсутствие у покупателя указанных документов не лишает его возможности ссылаться на свидетельские показания в подтверждение факта заключения договора и его условий”. Следовательно, у потребителей есть законные основания защитить свои интересы и при отсутствии отрывного талона (кассового, товарного чека).

Все сказанное позволяет утверждать, что предпринимательская деятельность требует знания законодательства в области ее осуществления и знания прав и законных интересов потребителей на рынке товаров, работ и услуг. Некомпетентность в данных вопросах может повлечь за собой убытки, которые понесет предприниматель (собственник имущества), в силу того, что потребитель находится под особой защитой Закона и государства. Закон исходит из того, что “у потребителя отсутствуют специальные знания о свойствах и характеристиках приобретаемых товаров” (ст. 7), а значит он не профессионал на рынке товаров, работ и услуг в отличие от предпринимателя.

### Литература

1. Парашенко В.Н. Хозяйственное право. В 2 ч. Ч. 1. Общие положения. – Минск: Веды, 1998. – 152 с.
2. Комментарий к Гражданскому кодексу Республики Беларусь: В 2 кн. Кн. 1./Отв. ред. В.Ф. Чигир. – 2-е изд. – Минск: Амалфея, 2000. – 544 с.