Научная статья
Original article

О НЕКОТОРЫХ ВОПРОСАХ ОСУЩЕСТВЛЕНИЯ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

ON SOME BUSINESS ISSUES

Шульга Антонина Константиновна, кандидат юридических наук, доцент кафедры международного частного и предпринимательского права Кубанского государственного аграрного университета Россия, г. Краснодар
Коржов Дмитрий Михайлович, студент Кубанского государственного аграрного университета Россия, г. Краснодар

Shulga Antonina Konstantinovna, Ph.D., Associate Professor of International Private and Business Law, Kuban State Agrarian University, Russia, Krasnodar
Korzhov Dmitry Mikhailovich, student of Kuban State Agrarian University Russia, Krasnodar

Аннотация

В статье авторы рассматривают некоторые пробелы существующие в определении предпринимательской деятельности. Особое внимание уделяется разбору существующих махинаций, которые легальны в силу правовых пробелов. По итогам статьи авторы предлагают внести соответствующие изменения в законодательстве.

Abstract

In the article, the authors consider some gaps in the definition of entrepreneurial activity. Particular attention is paid to the analysis of existing frauds, which are legal

due to legal gaps. According to the results of the article, the authors propose to make appropriate changes in the legislation.

Ключевые слова: предпринимательская деятельность, финансовые пирамиды, правовые пробелы, криптовалюта, недобросовестный доход.

Keywords: entrepreneurial activity, financial pyramids, legal gaps, cryptocurrency, unscrupulous income.

Статья 2 ГК РФ говорит о том, что предпринимательской деятельностью является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение, прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг.

В этой статье установлены требования к предпринимателям: “Лица осуществляющие предпринимательскую деятельность должны быть зарегистрированы в этом в качестве в установленном законом порядке…”[1].

В соответствии с законом субъектом предпринимательской деятельности может быть не каждый, а специальный субъект. Его специальность выражена в императивном требовании закона о том, что лицо должно быть зарегистрировано в качестве субъекта предпринимательской деятельности. Это требования обосновано и спецификой предмета предпринимательской деятельности, и различными видами осуществления этой деятельности.

Тем не менее существуют способы заработка, не подпадающие под требования закона. В истории нашей страны есть такие примеры. Финансовая пирамида МММ. Тем не менее, системы взаимопомощи появляются и существуют сейчас.

Так, например, сообщество «RETEAM»[5] позиционирует себя, как “бизнес-сообщество, которое поможет выйти на совершенно новый уровень дохода…”[5]. Способ взаимодействия аналогичен МММ. Но у сообщества есть отличия. Во-первых, связь осуществляется посредством– интернета. Каждый желающий может стать членом бизнеса. Для этого необходимо будет

установить на пользовательское устройство приложение, зарегистрироваться, путем внесения персональных данных. В итоге пользователь часть бизнес-сообщества.

Во – вторых способ взаимодействия участников между собой. Структура вертикальная. Каждый участник подсоединяет и становится наставником нового участника. При этом новые участники, только что подключившиеся, также могут подключать к себе людей. Получается строго вертикальная система в виде улья. Процент возвращения кэшбека распределяется, в зависимости от того, в какой ячейке произошла покупка. При этом средства распределяется в виде Возвращаемый от магазинов партнеров кэшбек направляется на общий счет, далее средства в процентах от возвращённой суммы на каждого из члена ячейки. В итоге в процентном соотношении они распределяются от старшего партнера к нижестоящим. Для того, чтобы стать участником не нужно заключать специфических нормативных актов. Вы получаете прибыль по принципу взаимораспределения.

Из анализа структуры бизнес сообщества мы видим, что принцип их взаимодействия – партнерский маркетинг. Благодаря чему они обходят требования статьи 3 ФЗ “О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации”. Поскольку они не являются ни хозяйствующим субъектом, а члены участники не имеют статус ИП. Можно ли назвать членов участников бизнес общества само занятыми? Поскольку участники не зарабатывают деньги от своей профессиональной деятельности, потому что они таковой не занимаются. Им возвращается разрешенная банковской системой выплата за покупку товара.

Главная проблема появления таких способов заработка, отсутствие запрета добровольных объедений с целью получения дохода и невозможный контроль таких объединений. Первую проблему можно было бы решить путем введения только безналичного расчета. Тем не менее запретить денежный оборот между гражданами нельзя. Это ставило бы любой электронный перевод под рамки предпринимательской деятельности. Мы предлагаем

запретить на законодательном уровне объединения, в которых реализуется финансовые операции.

На сегодняшний день в практике много дел, фигурантами которых являются подобные организации. Так ВС РФ защитило права одной из вкладчиц. Переведя на счёт банковской карты проекта “Меркурий – взаимный фонд” денежные средства с условием возврата денег с процентами в размере 0.6 % в день, она получила обратно лишь часть средств.

В иске о возврате переведенных средств истец указала, что намерений передавать денежные средства в фонд безвозмездно или в целях благотворительности не имела, а предполагала наличие у ответчика обязательств по возврату денежных средств с процентами.

Суд установил, что принцип работы программы “проект Меркурий — взаимный фонд” заключался в перераспределении денежных средств её участников за счёт роста числа вкладчиков и их денежных взносов.

Разрешая спор и отказывая в удовлетворении исковых требований, суд первой инстанции сослался на то, что стороны являлись участниками этого проекта, истица добровольно перечислила денежные средства, при этом в назначении платежа отсутствует указание на возвратность денежных средств. С выводами суда первой инстанции согласился и суд апелляционной инстанции[4]. Но ВС РФ не согласился с позицией нижестоящих судов. Согласно статье 1102 ГК РФ – неосновательно приобретенное или сбереженное имущество должно быть возвращено владельцу. ВС РФ пояснил, что правила этой статьи применяются независимо от того, явилось ли неосновательное обогащение результатом добровольного поведения потерпевшего или нет.

Тем не менее, поскольку в законе нет жёсткой правовой нормы, ограничивающей иную предпринимательскую деятельность, то недобросовестные люди, желающие наживится любым способом, будут действовать в обход закона.

Другим способом является криптовалюта. Это новое и независимое средство заработка. Многие люди, вложившиеся в нее, преумножили свой капитал. Еще в 2011 году стоимость одного биткоина составляла один доллар и уже к нынешнему времени его стоимость выросла в разы.

Началось все в 2009 году. Единолично, для закрытого круга лиц был создан биткоин. Целью новой платежной системы был независимый безналичный расчет. Тем не менее, как только произошел первый расчет биткоина на товар, все изменилось. С этого момента искусственно созданная валюта перешла из виртуального существования в реальный оборот.

Скажем сразу, что криптовалюта –это искусственно созданная валюта. Создателем которой может быть кто угодно. В связи с чем возникает и много вопросов. Кто её контролирует? Чем обеспечена криптовалюта? Как соотносить её с официальной валютой?

Механизм установления цены на критовалюту очень прост – есть спрос, значит есть предложение. Сами пользователи сети и устанавливают стоимость криптовалюты. Это значит, что она неподконтрольна никому. Поскольку у нее нет подкрепления ничем, то, следовательно, её рост стихиен и зависит только от рынка.

В связи с чем она создает угрозу финансовой сфере страны. Во – первых, она неподконтрольна никому. Ни одно государство не признало её официальной валютой, а значит ни одно государство и не хочет производить расчет с ней или допускать расчет на своем рынке.

Вторая проблема, это то что с нее не уплачиваются налоговые отчисления. Обходя все правовые механизмы воздействия, криптовалюта обходит и налоговое режимы. Более этого, благодаря такому положению, некоторые преступники пытаются отмыть денежные средства, заработанные нечестным путем.

По оценкам Росфинмониторинга, в России ежегодно легализуется 250–300 млрд руб., при этом правоохранительными органами выявляется порядка 30 млрд руб. легализованных криминальных доходов[7]. В этой ситуации ВС

РФ на заседании пленума ВС РФ принял Постановление от 07. 07. 2015 г № 32 «О судебной практике по делам о легализации (отмывании) денежных средств или иного имущества приобретенных преступным путем, и о приобретении или сбыте имущества, заведомо добытого преступным путем». В нем ВС РФ указал, что “ предметом легализации (отмывания) денежных средств или другого имущества, полученных другими лицами преступным путем, или самим лицом в результате совершения им преступления (ст. 174-174.1 Уголовного кодекса), могут выступать денежные средства, преобразованные из виртуальных активов (криптовалюты), приобретенных в результате совершения преступления”[6].

Законодатель с целью защиты официальной валюты[3] запретил оплату криптовалютой. “В Российской Федерации запрещается распространение информации о предложении и (или) приеме цифровой валюты в качестве встречного предоставления за передаваемые ими (им) товары, выполняемые ими (им) работы, оказываемые ими (им) услуги или иного способа, позволяющего предполагать оплату цифровой валютой товаров (работ, услуг)”[2]. Тем не менее ничто не запрещает её собственнику пускать её в оборот на международном рынке. По этой причине, мы предлагаем полностью запретить создание волюты не государством, не только на территории Российской Федерации, но и других странах, а также предлагаем определить признаки той деятельности, которую законодатель относит к иной предпринимательской деятельности.

Список использованной литературы

1. Гражданский кодекс РФ от 30. 11. 1994 № 51 ФЗ (ред. от 28. 06. 2021 с изм. От 08. 07. 2021).
2. Федеральный закон "О цифровых финансовых активах, цифровой валюте и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации" от 31.07.2020 N 259-ФЗ (последняя редакция) - http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_358753/ интернет ресурс/.

3. Федеральный закон от 10.07.2002 N 86-ФЗ (ред. от 02.07.2021) "О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)" (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.09.2021) - http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_37570/ интернет ресурс/.
4. Определение ВС РФ по делу № 66- КГ 18-3 от 20 марта 2018 года - https://www.vsrf.ru/stor_pdf.php?id=1640636/интернет ресурс/.
5. / Официальный сайт ReTeam - https://reteam.pro/ интернет ресурс.
6. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 07.07.2015 N 32 (ред. от 26.02.2019) "О судебной практике по делам о легализации (отмывании) денежных средств или иного имущества, приобретенных преступным путем, и о приобретении или сбыте имущества, заведомо добытого преступным путем" - http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_182365/ интернет ресурс/.
7. Федеральная палата адвокатов Российской Федерации – Легализация доходов как преступление против правосудия и общественной безопасности – 05 мая 2020 г. - https://fparf.ru/news/fpa/legalizatsiya-dokhodov-kak-prestuplenie-protiv-pravosudiya-i-obshchestvennoy-bezopasnosti/ интернет ресурс/

List of literature used

1. Civil Code of the Russian Federation of 30. 11. 1994 No. 51 FZ (ed. 28. 06. 2021 sec. From 08. 07. 2021).
2. http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_358753/ Internet resource/Federal Law "On Digital Financial Assets, Digital Currency and on Amending Certain Legislative Acts of the Russian Federation" dated 31.07.2020 N 259-FZ (latest version).
3. Internet resource/Federal umbrella 10.07.2002 N <unk> (ed. From 02.07.2021) "On the Central Bank of the Russian Federation (Bank of Russia)" (with rev. i dop., vstup. from 01.09.2021).

4. Resource/Definition of VS RF delu No. 66- KG 18-3, 20 times 2018.
5. Internet resource/Official site ReTeam.
6. http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_182365/ Internet resource/Decision of the Plenum of the Supreme Court of the Russian Federation dated 07.07.2015 N 32 (ed. From 26.02.2019) "On judicial practice in cases of legalization (laundering) of money or other property acquired by criminal means, and on the acquisition or sale of property knowingly obtained by criminal means."
7. https://fparf.ru/news/fpa/legalizatsiya-dokhodov-kak-prestuplenie-protiv-pravosudiya-i-obshchestvennoy-bezopasnosti/ Internet resource/Federal Chamber of Lawyers of the Russian Federation - Legalization of proceeds as a crime against justice and public safety - May 05, 2020.

© Шульга А.К., Коржов Д.М., 2021 Научно-образовательный журнал для студентов и преподавателей «StudNet» №10/2021.

Для цитирования: Шульга А.К., Коржов Д.М. О некоторых вопросах осуществления предпринимательской деятельности// Научно-образовательный журнал для студентов и преподавателей «StudNet» №10/2021.