ДНІПРОПЕТРОВСЬКИЙ УНІВЕРСИТЕТ ЕКОНОМІКИ ТА ПРАВА імені АЛЬФРЕДА НОБЕЛЯ

ГОСПОДАРСЬКЕ ПРАВО УКРАЇНИ



НАВЧАЛЬНИЙ ПОСІБНИК

За загальною редакцією С. В. Несинової

Рекомендовано Міністерством освіти і науки України для студентів вищих навчальних закладів

Київ

«Центр учбової літератури» 2012

УДК 346.1(075.8)

ББК 67.404я73 Н 55

Гриф надано Міністерством освіти і науки України (Лист № 1/11-9503 від 14 жовтня 2010 р.)

Рецензенти:

Гусарее С. Д. - професор кафедри теорії держави та права Київського націона­льного університету внутрішніх справ, доктор юридичних наук, професор; Алєксєєнко І Г. - завідувач кафедри цивільного, трудового та господарського права юридичного факультету Дніпропетровського національного університе­ту імені Олеся Гончара, кандидат юридичних наук, доцент;

Заїка Ю. О. - заступник начальника кафедри цивільного права і процесу Київ­ського національного університету внутрішніх справ, доктор юридичних наук, професор.

Авторський колектив:

Несинова Світлана Василівна - доцент кафедри права Дніпропетровського університету економіки та права імені Альфреда Нобеля, кандидат юридичних наук;

Воронко Владислав Станіславович - старший викладач кафедри права Дніп­ропетровського університету економіки та права імені Альфреда Нобеля; Чебикіна Тетяна Сергіївна - викладач кафедри права Дніпропетровського університету економіки та права імені Альфреда Нобеля.

Несинова С. В., Воронко В. С., Чебикіна Т. С.

Н 55 Господарське право України. Навч. посіб. / за заг. ред. С. В. Несинової. - К.: Центр учбової літератури, 2012. - 564 с.

І8БК 978-611-01-0274-2

У навчальному посібнику розглянуто теоретико-правові засади та умови здій­снення господарської діяльності в Україні, роль держави та місцевого самовряду­вання щодо правової регламентації господарської діяльності, правове становище суб’єктів господарювання, розкрито характерні риси окремих видів господарюван­ня та спеціальних режимів господарювання, особливості відповідальності та захис­ту прав суб’єктів господарювання. Наведено питання для самостійного опрацюван­ня матеріалу і тестові завдання для перевірки засвоєних знань студента.

Посібник може бути використаний як базовий навчальний посібник для студе­нтів юридичних та економічних ВНЗ, що вивчають дисципліну «Господарське пра­во», а також буде корисним керівникам підприємств, бухгалтерам, юристам- практикам у сфері господарської діяльності.

УДК 346.1(075.8)

ББК 67.404я73

І8БМ 978-611-01-0274-2

© Несинова С. В., Воронко В. С., Чебикіна Т. С., 2012.

© Центр учбової літератури, 2012.

зміст

[ПЕРЕДМОВА 6](#bookmark4)

РОЗДІЛ 1. ЗАГАЛЬНІ ПІДСТАВИ ЗДІЙСНЕННЯ

ГОСПОДАРСЬКОЇ діяльності 8

[Тема 1. Поняття, предмет, метод і система господарського права 8](#bookmark6)

[Тема 2. Джерела господарського права 18](#bookmark14)

Тема 3. Держава, місцеве самоврядування і правова

регламентація господарської діяльності 33

[Тема 4. Законодавче визначення суб'єктів господарювання 46](#bookmark30)

[Тема 5. Правове становище підприємств 70](#bookmark38)

[Тема 6. Правовий статус господарських товариств в Україні 86](#bookmark46)

[Тема 7. Державна реєстрація суб'єктів господарювання 102](#bookmark52)

[Тема 8. Ліцензування окремих видів господарської діяльності 114](#bookmark59)

Тема 9. Патентування окремих видів підприємницької

діяльності 121

розділ 2. особливості формування та використання

майна суб'єкта господарювання 134

Тема 10. Правове регулювання відносин власності

у сфері господарювання 134

[Тема 11. Майнова основа господарювання 149](#bookmark84)

[Тема 12. Звітність суб'єктів господарювання 169](#bookmark93)

[Тема 13. Корпоративні права та їх правове закріплення 182](#bookmark99)

[Тема 14. Антимонопольне законодавство 201](#bookmark108)

Тема 15. Законодавство про захист від недобросовісної

конкуренції 212

Тема 16. Контроль за здійсненням підприємницької

діяльності 218

Тема 17. Банківські рахунки: види, умови їх відкриття

та використання 241

[Тема 18. Розрахунки між суб'єктами господарювання 269](#bookmark140)

розділ 3. ОСОБЛИВОСТІ ПРАВОВОГО РЕГУЛЮВАННЯ

В окремих галузях господарювання 298

[Тема 19. Господарські зобов'язання 298](#bookmark147)

[Тема 20. Господарський договір 308](#bookmark155)

Тема 21. Правове регулювання господарсько-договірних

відносин 319

Тема 22. Особливості правового регулювання в окремих галузях

господарювання 331

Тема 23. Особливості правового регулювання

[господарсько-торговельної діяльності 343](#bookmark180)

Тема 24. Комерційне посередництво (агентські відносини)

у сфері господарювання 357

[Тема 25. Правове регулювання перевезення вантажів 367](#bookmark191)

Тема 26. Правове регулювання відносин

у капітальному будівництві 379

[Тема 27. Банківська діяльність та страхування 390](#bookmark209)

Тема 28. Посередництво у здійсненні операцій з цінними

паперами. Аудиторська діяльність як засіб контролю фінансової діяльності суб'єктів господарювання 407

Тема 29. Використання у підприємницькій діяльності прав інших суб'єктів господарювання

(комерційна концесія) 431

розділ 4. спеціальні режими господарювання.

відповідальність у сфері господарської діяльності 441

[Тема 30. Правове регулювання інноваційної діяльності 441](#bookmark227)

Тема 31. Правове регулювання зовнішньоекономічної

діяльності 461

Тема 32. Правове регулювання концесійної діяльності

та інших спеціальних режимів господарювання 476

Тема 33. Відповідальність за правопорушення у сфері

господарювання 490

[Тема 34. Захист прав суб'єктів господарювання 506](#bookmark264)

[Тема 35. Припинення суб'єктів господарювання 520](#bookmark270)

[Тема 36. Правове регулювання банкрутства 543](#bookmark276)

[література 559](#bookmark3)

**передмова**

Особливістю господарської діяльності є її безперервний розвиток, поява нових форм здійснення господарської діяльності тощо. Постій­на зміна та прийняття нових нормативно-правових актів, що регулюють господарську діяльність та визначають порядок й необхідні умови для здійснення окремих видів господарської діяльності, обумовлюють не­обхідність вивчення загальних вимог до господарювання, а також дета­лізації особливостей здійснення певних видів господарської діяльності.

В умовах реформування економіки України регуляторна роль дер­жави знаходить свій прояв у різних сферах господарської діяльності. При цьому державне регулювання економіки, напрямки, форми та об­сяги якого визначаються характером та гостротою економічних, соці­альних та господарських проблем, покликане забезпечити економіч­ну рівновагу та стійкий розвиток. Однак широке коло питань держава залишає для вирішення самим суб'єктам господарювання та суб'єктам організаційно-господарських повноважень з метою дотримання прин­ципу саморегуляції ринкових відносин.

Господарська діяльність базується на різноманітності суб'єктів гос­подарювання різних форм власності. Засади ринкової економіки пе­редбачають повну господарську самостійність підприємств та фізичних осіб - підприємців, що вступають в різноманітні виробничі, господарські та інші зв'язки. Ці суспільні відносини (між суб'єктами господарювання, а також між ними і державними та іншими органами) потребують пра­вового регулювання.

Загальні засади здійснення господарської діяльності закріплені у Конституції України, Господарському та Цивільному кодексах України. Однак видів господарської діяльності досить багато, тому неможливо всі правові вимоги щодо господарювання об'єднати в один кодифікова­ний акт. У зв'язку з цим для вивчення дисципліни «Господарське право України» необхідне опанування великої кількості нормативно-правових актів, що регулюють господарську діяльність.

У пропонованому посібнику висвітлено основні правові інститути загальної частини господарського права, а також питання правового ре­

гулювання окремих сфер господарського життя на основі чинного гос­подарського та господарського процесуального законодавства України. Докладно розглядаються загальні положення щодо суб'єктів господар­ської діяльності, їх видів та організаційно-правових форм, аналізується процедура реєстрації в усіх державних органах, порядок отримання лі­цензій, патентів та інших дозволів, висвітлюються питання укладання, зміни та розірвання господарських договорів. Особлива увага звертаєть­ся на специфіку господарських договорів різних видів, підстави та поря­док визнання їх недійсними. Головну увагу зосереджено на правових питаннях здійснення господарської діяльності та управління нею.

Слід зауважити, що за формою викладення матеріалу навчальний посібник розрахований на осіб, що вже мають певний обсяг знань із фундаментальних галузей права - цивільного, сімейного, адміністратив­ного, податкового права та інших, а також загальної теорії права. Тому в посібнику розглядається не сутність певних правових категорій, а те, як вони спрацьовують у господарській діяльності, впливають на кінцевий результат діяльності, позначаються на майновому стані суб'єктів госпо­дарювання.

За останні роки в Україні прийнято нові кодифіковані та спеціаль­ні правові акти, що регулюють господарську діяльність, зокрема Цивіль­ний кодекс України, Господарський кодекс України, Цивільний проце­суальний кодекс України, Закон України «Про акціонерні товариства» тощо. Крім того, прийняті раніше нормативні акти господарського зако­нодавства постійно зазнають змін. Також узагальнення судової практи­ки та рекомендації Вищого господарського суду України та Верховно­го суду України відіграють важливу роль для вирішення господарських спорів та захисту прав суб'єктів господарювання. Поступово змінюєть­ся програма й обсяг викладання господарського права у вищих навчаль­них закладах, що пов'язано з реорганізацією освіти в країні та узгоджен­ням її з Болонським процесом. Запропонований посібник «Господар­ське право України» підготовлений на кафедрі права Дніпропетровсько­го університету економіки та права імені Альфреда Нобеля і, за задумом авторів, призначений для позааудиторної підготовки студентів.

У розглянутих темах навчального посібника органічно поєднуєть­ся теорія і практика правового супроводу господарської діяльності, заго­стрюється увага на недоліках законодавчого регулювання окремих гос­подарських відносин.

Навчальний посібник відповідає навчальному плану підготовки юристів спеціальності «Правознавство» за освітньо-кваліфікаційним рів­нем «бакалавр», також може використовуватись як навчальний посіб­ник для студентів економічних спеціальностей вищих навчальних за­кладів та буде корисним керівникам підприємств, бухгалтерам, іншим практикам у сфері господарської діяльності.

тема **1**. поняття, предмет, метод і система господарського права

розділ



***ЗАГАЛЬНІ ПІДСТАВИ ЗДІЙСНЕННЯ ГОСПОДАРСЬКОЇ ДІЯЛЬНОСТІ***

1. Господарське право як галузь права.
2. Принципи господарського права.
3. Господарська діяльність: поняття і види.
4. Особливості здійснення підприємницької діяльності.
5. Господарські відносини та їх правове регулювання. Ознаки та види господарських правовідносин.
6. Методи господарського права.
7. Система господарського права.
8. Господарське право як галузь права

Господарське право можна розглядати як:

а) галузь права, що базується на нормах господарського права для регулювання господарських відносин у процесі здійснення господар­ської діяльності;

б) сукупність правових норм, які регулюють суспільні відносини у сфері управління економікою;

в) юридичну дисципліну, основним змістом викладення якої є основні засади господарської діяльності, процесів приватизації, підпри­ємництва, кредитно-банківських відносин, майнових основ господарю­вання та податкової політики суб'єктів, особливостей правового регулю­вання в окремих галузях діяльності тощо.

Доктринальними підходами до визначення господарського пра­ва є три основних концепції: позиція таких науковців, як С.М. Братусь, Р.О. Хафліна, Г.К. Матвєєв, Л.М. Шевченко, А.С. Довгерт, що господар­ське право - це не самостійна галузь права, а поєднання цивільно- правових норм, що діють у сфері господарювання; думка вчених-юристів

В.В. Лаптєва, В.К. Малецтова, Г.Г. Побірченко, В.К. Мамутова, Г.Л. Зна- менського, згідно з якою господарське право - самостійна галузь права, яка не має нічого спільного з іншими галузями права; проте найбільш слушною є позиція О.А. Беляневича, О.М. Вінника, Н.Г. Саніахметової, В.С. Щербіни, згідно з якою господарське право - комплексна галузь права, в якій зібрано правові норми основних галузей права, приурочені до одного предмета правового регулювання - господарської діяльності.

Господарське право є самостійною галуззю права, оскільки:

* визначає порядок ведення господарської діяльності та регулює відносини, пов'язані з її здійсненням;
* характеризується своїми принципами, предметом, суб'єктами та методами регулювання;
* регулює господарські відносини як по горизонталі, так і по вер­тикалі;
* має значення як галузь права, галузь законодавства, наукова та навчальна дисципліна.

Отже, господарське право - це самостійна галузь права, що скла­дається з правових норм, які регулюють суспільні відносини у сфері організації та здійснення господарської діяльності з метою отри­мання прибутків чи без такої мети.

1. принципи господарського права

Господарська діяльність здійснюється на певних економіко-право- вих засадах (принципах), закріплених у Господарському кодексі Украї­ни (рис. 1).

|  |  |
| --- | --- |
| Загальні принципи господарювання (ст. 6 ГК україни) | |
| — | Забезпечення економічної багатоманітності та рівний захист державою усіх суб'єктів господарювання |
| Свобода підприємницької діяльності у межах, визначених законом |
| Вільний рух капіталів, товарів та послуг на території України |
| Обмеження державного регулювання економічних процесів у зв'язку з необхідністю забезпечення соціальної спрямованості економіки, добросовісної конкуренції у підприємництві, екологічного захисту населення, захисту прав споживачів та безпеки суспільства і держави |
| Захист національного товаровиробника |
| Заборона незаконного втручання органів державної влади та органів місцевого самоврядування, їх посадових осіб у господарські відносини |

рис. 1. Загальні принципи господарювання

Різноманітний характер господарської діяльності дозволяє її кла­сифікувати за різними критеріями. Залежно від мети і способу органі­зації та здійснення господарської діяльності ч. 2 ст. 3 ГК виділяє два її види - господарську комерційну діяльність і господарську некомерцій- ну діяльність.

1. Господарська діяльність: поняття і види

Під господарською діяльністю у Господарському кодексі України розуміється діяльність суб'єктів господарювання у сфері суспільного ви­робництва, спрямована на виготовлення та реалізацію продукції, вико­нання робіт чи надання послуг вартісного характеру, що мають цінову визначеність.

Відповідно до ч. 2 ст. 3 ГК України господарюючі суб'єкти можуть займатися такими видами господарської діяльності:

* підприємництво - це самостійна, ініціативна, систематична, на власний ризик господарська діяльність, що здійснюється суб'єктами гос­подарювання (підприємцями) з метою досягнення економічних і соці­альних результатів та одержання прибутку (ст. 42 ГК України);
* некомерційне господарювання - це самостійна систематична господарська діяльність, що здійснюється суб'єктами господарювання, спрямована на досягнення економічних, соціальних та інших результа­тів без мети одержання прибутку (ч. 1 ст. 52 ГК України). Некомерційна господарська діяльність здійснюється суб'єктами господарювання дер­жавного або комунального секторів економіки у галузях (видах діяль­ності), в яких відповідно до ст. 12 ГК України забороняється підприємни­цтво, на основі рішення відповідного органу державної влади чи органу місцевого самоврядування. Некомерційна господарська діяльність здійс­нюється казенними підприємствами (ч. 3 ст. 76, ст. 77, 78 ГК України) та некомерційними комунальними підприємствами (ч. 3 ст. 78 ГК України).

Некомерційна господарська діяльність може здійснюватися також іншими суб'єктами господарювання, яким здійснення господарської ді­яльності у формі підприємництва забороняється законом (наприклад, біржова діяльність).

Не можуть здійснювати некомерційну господарську діяльність ор­гани державної влади, органи місцевого самоврядування, їх посадові особи (ч. 3 ст. 52 ГК України).

Розмежування підприємницької діяльності за видами має здебіль­шого теоретичний, неофіційний характер, тому допускається застосу­вання різних ознак і, відповідно, критеріїв та видів підприємницької ді­яльності.

За ознакою предмета діяльності учасників відповідних правовід­носин підприємницьку діяльність можна класифікувати на: виробничу підприємницьку діяльність, тобто діяльність, у процесі якої виробляєть­ся певна продукція, та невиробничу підприємницьку діяльність, у межах якої виділяють:

* діяльність із виконання робіт, надання послуг (виконання ремонт­них робіт, надання інформаційних послуг, здійснення транспортних пе­ревезень);
* діяльність із зайняття торгівлею;
* інша невиробнича діяльність, зокрема діяльність на фінансово­му ринку.

Класифікувати підприємницьку діяльність можна також за ознакою законності її здійснення на легальну та тіньову, а також за іншими озна­ками.

1. Особливості здійснення підприємницької діяльності

Підприємницька діяльність може здійснюватись як просте підпри­ємництво, тобто підприємництво без створення юридичної особи (воно здійснюється фізичними особами, що набули в установленому порядку статусу суб'єкта підприємницької діяльності), складне підприємництво, тобто за умови створення юридичної особи. Здійснення підприємниць­кої діяльності згідно з ч. 4 ст. 43 ГК України забороняється органам дер­жавної влади та органам місцевого самоврядування.

Підприємницька діяльність, для провадження якої не потрібна зго­да (дозвіл) держави в особі уповноважених нею органів, провадиться за принципом «дозволено все, що не заборонено законом», тобто віль­но, без обмежень. Таку підприємницьку діяльність можна назвати віль­ною. При цьому, наприклад, державна реєстрація суб'єкта підприєм­ницької діяльності не є дозволом на зайняття підприємницькою діяль­ністю, оскільки здійснюється за заявочним принципом. У той же час ви­готовлення печатки суб'єктом підприємницької діяльності потребує до­зволу відповідного органу внутрішніх справ, що є своєрідним обмежен­ням у провадженні підприємницької діяльності).

Тому дозвільною називається така підприємницька діяльність, провадження якої потребує певної згоди державних органів. Дозвіль­ною є також діяльність, що провадиться з обмеженнями, встановлени­ми законодавством, які, у свою чергу, можна поділити на:

* обмеження, пов'язані з організаційно-правовою формою під­приємців (наприклад, згідно зі ст. 4 Закону України від 7 лютого 1991 р. № 698-ХІІ «Про підприємництво» проведення ломбардних операцій може здійснюватися повними товариствами);
* обмеження, пов'язані з формою власності суб'єкта підприємни­цтва (наприклад, діяльність, пов'язана з виготовленням і реалізацією військової зброї та боєприпасів до неї, видобуванням бурштину, охо­роною окремих особливо важливих об'єктів права державної власнос­ті, може здійснюватися тільки державними підприємствами та організа­ціями);
* обмеження, пов'язані з необхідністю придбання ліцензії. Пере­лік видів діяльності, що підлягають ліцензуванню, міститься у ст. 9 Зако­ну України від 1 червня 2000 р. № 1775-ІІІ «Про ліцензування певних ви­дів господарської діяльності»;
* обмеження діяльності, пов'язані із необхідністю придбання па­тенту (види діяльності, що підлягають патентуванню, а також порядок патентування визначається Законом України від 23 березня 1996 р. № 98/96-ВР «Про патентування деяких видів підприємницької діяльнос­ті»).

Крім того, підприємницька діяльність посадових і службових осіб органів державної влади та органів місцевого самоврядування обмежу­ється законом у випадках, передбачених ч. 2 ст. 64 Конституції України.

Підприємництво відповідно до ст. 44 ГК України здійснюється на основі:

* вільного вибору підприємцем видів підприємницької діяльності;
* самостійного формування підприємцем програми діяльності, ви­бору постачальників і споживачів продукції, що виробляється, залучен­ня матеріально-технічних, фінансових та інших видів ресурсів, викорис­тання яких не обмежено законом, встановлення цін на продукцію та по­слуги відповідно до закону;
* вільного найму підприємцем працівників;
* комерційного розрахунку та власного комерційного ризику;
* вільного розпорядження прибутком, що залишається у підпри­ємця після сплати податків, зборів та інших платежів, передбачених за­коном;
* самостійного здійснення підприємцем зовнішньоекономічної ді­яльності, використання підприємцем належної йому частки валютної виручки на свій розсуд.

Ст. 49 ГК України встановлено загальні засади відповідальності суб'єктів підприємництва: підприємці зобов'язані не завдавати шко­ди довкіллю, не порушувати права та законні інтереси громадян і їх об'єднань, інших суб'єктів господарювання, установ, організацій, права місцевого самоврядування і держави. За завдані шкоду і збит­ки підприємець несе майнову та іншу встановлену законом відпові­дальність.

1. Господарські відносини та їх правове регулювання. Ознаки та види господарських правовідносин

Ст. 3 ГК України окреслює коло відносин, які за своєю природою можуть вважатися господарськими. До них належать господарсько- виробничі, організаційно-господарські та внутрішньогосподарські від­носини.

Господарсько-виробничими є майнові та інші відносини, що вини­кають між суб'єктами господарювання при безпосередньому здійсненні господарської діяльності. До них, зокрема, належать договірні відноси­ни між суб'єктами підприємницької діяльності і, відповідно, відносини, що виникають між ними у разі порушення таких зобов'язань.

Під організаційно-господарськими відносинами розуміються від­носини, що складаються між суб'єктами господарювання та суб'єктами організаційно-господарських повноважень у процесі управління гос­подарською діяльністю. Відносини між суб'єктом підприємницької ді­яльності та органом державної податкової служби з приводу спла­ти податків, придбання торговельного патенту тощо належать саме до організаційно-господарських. До них також належать відносини між суб'єктом підприємницької діяльності - юридичною особою та його за­сновниками. Більш докладно ці відносини ми розглянемо далі.

Внутрішньогосподарськими, у свою чергу, є відносини, що склада­ються між структурними підрозділами суб'єкта господарювання, та від­носини суб'єкта господарювання з його структурними підрозділами. Зо­крема у процесі затвердження положення про структурний підрозділ (філію, представництво) та виділення йому майна суб'єктом підприєм­ницької діяльності - власником між власником та філією складаються такі відносини.

Господарські правовідносини поділяють на види за різними кри­теріями.

За галузями економіки і сферами управління, в яких вони виника­ють, виділяють господарські відносини в промисловості, в агропромис­ловому комплексі, у сфері економічної конкуренції та антимонопольно- го регулювання, в галузі транспорту, в капітальному будівництві, у сфері приватизації державного та комунального майна тощо.

За характером правовідносин розрізняють: відносини з безпосе­реднього здійснення господарської діяльності; відносини з організації господарської діяльності.

За взаємним становищем сторін розрізняють: горизонтальні (учасники правовідносин рівноправні); вертикальні (одним із учасників правовідносин є орган господарського керівництва, в тому числі влас­ник майна іншого учасника).

У сфері господарювання виникають й інші відносини, які за своїми ознаками відрізняються від господарських відносин, а отже, не підпада­ють під дію ГК.

Згідно з ч. 1 ст. 4 ГК України не є предметом регулювання Господар­ського кодексу:

а) майнові та особисті немайнові відносини, що регулюються Ци­вільним кодексом України;

б) земельні, гірничі, лісові та водні відносини, відносини щодо використання й охорони рослинного і тваринного світу, територій та об'єктів природно-заповідного фонду, атмосферного повітря;

в) трудові відносини;

г) фінансові відносини за участі суб'єктів господарювання, що вини­кають у процесі формування та контролю виконання бюджетів усіх рів­нів;

д) адміністративні та інші відносини управління за участі суб'єктів господарювання, в яких орган державної влади або місцевого само­врядування не є суб'єктом, наділеним господарською компетенцією, і безпосередньо не здійснює організаційно-господарських повноважень щодо суб'єкта господарювання.

Як бачимо, усі відносини, що за визначенням ГК України належать до господарських, безпосередньо або опосередковано пов'язані зі здій­сненням господарської діяльності, зокрема підприємницької, їх учасни­ками.

Згідно зі ст. 2 ГК України учасниками відносин у сфері господарю­вання є суб'єкти господарювання, в тому числі підприємці, споживачі, органи державної влади та органи місцевого самоврядування, наділе­ні господарською компетенцією, а також громадяни, громадські та інші організації, які виступають засновниками суб'єктів господарювання чи здійснюють щодо них організаційно-господарські повноваження на основі відносин власності.

Зважаючи на все вищенаведене, слід відрізняти поняття «госпо­дарські відносини» від поняття «відносини у сфері господарювання», які співвідносяться як частка й ціле. Адже відносинами у сфері госпо­дарювання є і трудові відносини між найманим працівником і робото­давцем - суб'єктом господарювання (підприємцем), і відносини між суб'єктами господарювання і споживачами, і відносини, що складають­ся з приводу звернення до судів та інших державних органів суб'єкта господарювання (споживача, працівника тощо) за захистом своїх пору­шених прав.

Відповідно, коло учасників «відносин у сфері господарювання» ширше за коло учасників господарських відносин.

До відносин у сфері господарювання також належать відноси­ни, що складаються під час матеріального забезпечення діяльнос­ті суб'єктів - юридичних осіб, які в силу діяльності не можуть отрима­ти статус суб'єкта господарської діяльності. Йдеться, зокрема, про уста­нови (органи влади, органи місцевого самоврядування тощо) та інших юридичних осіб, які ГК України (ст. 3, 175 та ін.) спеціально визначе­ні як «негосподарюючі». Згідно з ч. 3 ст. 3 ГК України діяльність негос- подарюючих суб'єктів, спрямована на створення і підтримку необхід­них матеріально-технічних умов їх функціонування, що здійснюється за участі або без участі суб'єктів господарювання, є не господарською ді­яльністю, а господарським забезпеченням діяльності цих суб'єктів.

Господарюючі суб'єкти мають право укладати з громадянами до­говори щодо використання їх праці. При укладенні трудового догово­ру (контракту, угоди) вони зобов'язані забезпечити належні і безпечні умови праці, оплату праці не нижчу від визначеної законом та її своєчас­не одержання працівниками, а також інші соціальні гарантії, включаючи соціальне й медичне страхування та соціальне забезпечення відповідно до законодавства України (ст. 43, 54 ГК України).

1. Методи господарського права

Під методами господарського права слід розуміти сукупність прийомів та способів впливу на господарські правовідносини. Комплек­сний характер господарських правовідносин, які поєднують у собі ор­ганізаційні та майнові відносини, зумовлює складний характер методів правового регулювання.

У літературі метод рівного підпорядкування усіх суб'єктів господа­рювання суспільному господарському порядку розглядається як ключо­вий метод господарського права, здатний інтегрувати усі інші методи. При цьому суспільно-господарський порядок визначається як панівний у суспільстві уклад матеріального виробництва, заснований на поло­женнях Конституції України, нормах права, моральних принципах, діло­вих правилах і звичаях, схвалених вищою законодавчою владою у стра­тегічних економічних рішеннях, що забезпечує гармонізацію приватних і публічних інтересів, створює партнерські і добропорядні взаємовідно­сини у господарюванні.

Організаційні відносини, які базуються на підпорядкуванні одні­єї сторони іншій, здебільшого регулюються нормами публічного пра­ва, тому щодо цих відносин застосовується метод владних приписів. Він ґрунтується на тому, що суб'єкти господарювання зобов'язані підпоряд­ковувати свою діяльність моделям правовідносин, визначеним законо­давством. Цей метод застосовується під час регулювання порядку ліцен­зування, патентування окремих видів підприємницької діяльності, кво­тування, стандартизації та сертифікації тощо. При цьому органи держав­ного управління економікою мають діяти за принципом «дозволено те, що встановлено законом».

Майнові відносини, які базуються на юридичній рівності сторін, регулюються нормами цивільного права, тому щодо цих відносин за­стосовується метод автономних рішень. Згідно з ним суб'єкти підпри­ємництва, вступаючи у майнові правовідносини, мають право відпо­відно до ст. 44 ГК України з власної ініціативи приймати будь-які рішен­ня, що не суперечать законодавству України, тобто суб'єкти підприєм­ництва діють за принципом «дозволено все, що не заборонено зако­ном».

У господарському праві застосовується також метод рекоменда­цій, згідно з яким держава в особі уповноважених органів виконавчої влади регулює діяльність суб'єктів господарювання, пропонуючи зраз­кові форми договорів (наприклад, договору оренди майна), статутних документів (типовий статут акціонерного товариства тощо).

1. Система господарського права

Як навчальну та наукову дисципліну «Господарське право» за змістом основних питань, що становлять предмет вивчення, переваж­на більшість юристів-науковців умовно поділяє на загальну та особли­ву частини.

Загальна частина включає загальні положення про господарське право (поняття господарського права, господарські правовідносини, господарське законодавство, суб'єкти господарських правовідносин, майнову основу господарювання тощо).

Особлива частина розкриває зміст та особливості правового ре­гулювання окремих видів господарських відносин (правове регулюван­ня зовнішньоекономічної діяльності, спеціальні режими господарюван­ня, правове регулювання цін та ціноутворення, правове регулювання господарсько-торговельної діяльності, правове регулювання біржової торгівлі, правове регулювання комерційного посередництва, правове регулювання діяльності транспорту, правове регулювання капітального будівництва, правове регулювання інвестиційної та інноваційної діяль­ності, правове регулювання банківської діяльності, правове регулюван­ня страхової діяльності, правове регулювання аудиторської діяльності, правове регулювання комерційної концесії тощо).

^ Питання для самостійного вивчення

1. Свобода підприємницької діяльності.
2. Право найму працівників і соціальні гарантії щодо використан­ня їх праці.
3. Загальні гарантії прав підприємців.
4. Державна підтримка підприємництва.
5. Організаційні форми здійснення некомерційної господарської діяльності.
6. Тести для поточного контролю
7. Господарське право - це:

* складний інститут цивільного права;
* поєднання цивільно-правових норм, що діють у сфері господа­рювання;
* самостійна галузь права.

1. До принципів господарської діяльності належить:

* пріоритетний захист державою суб'єктів господарювання дер­жавної форми власності;
* захист національного товаровиробника;
* мета - отримання прибутку.

1. Не можуть здійснювати некомерційну господарську діяль­ність:

* органи державної влади, органи місцевого самоврядування;
* казенні підприємства;
* споживчі кооперативи.

1. Підприємницька діяльність провадиться за принципом:

* «дозволено все, що не заборонено законом»;
* «дозволено те, що прямо передбачено законом».

1. Як співвідносяться поняття «господарські відносини» та «відносини у сфері господарювання»:

* як частка й ціле;
* вони не пов'язані між собою;
* вони тотожні.

**тема 2. джерела господарського права**

1. Система джерел господарського права України. Господарсько- правові акти та їх види.
2. Конституційне регулювання відносин у сфері господарювання.
3. Міжнародно-правове регулювання господарських правовідносин.
4. Регулювання відповідних відносин на основі кодифікованих нормативно-правових актів (кодексів), законів та інших актів, що мають силу закону.
5. Регулювання господарських відносин підзаконними нормативними актами.
6. Роль судової практики для вдосконалення господарського законо­давства.
7. Система джерел господарського права України. Господарсько-правові акти та їх види

Комплексний характер господарського права обумовлює і комп­лексний характер його джерел. До системи відносин, що складають предмет господарського права, разом із цивільно-правовими відносина­ми входять адміністративно-правові, кримінально-правові, фінансово- правові, земельно-правові та інші відносини, що, у свою чергу, обумов­лює включення до джерел господарського права відповідних норматив­них актів. Так, наприклад, відносини оренди земельної ділянки для про­вадження господарської діяльності регулюються Земельним кодексом України, Законом України від 6 жовтня 1998 р. № 161-ХМ «Про оренду землі» (в редакції Закону від 05.11.2009 р.), що дозволяє віднести від­повідні положення цих актів до джерел господарського права. Гл. 12 Кодексу України про адміністративні правопорушення містить норми щодо правопорушень у галузі підприємницької діяльності, отже, і цей нормативно-правовий акт належить до джерел господарського права.

У системі джерел господарського права виокремлюються норма­тивні акти, що спеціально регулюють порядок зайняття підприємниць­кою діяльністю. До таких, зокрема, належать ГК України, Закон України від 19 вересня 1991 р. № 1576-ХІІ «Про господарські товариства» та інші.

Багато нормативно-правових актів не містять положень, що регу­люють відносини в галузі саме господарського права. Наприклад, кни­га IV ЦК України містить норми спадкового права, що є класичним інсти­тутом цивільного права. Проте спадкування частки засновника (учасни­ка) господарського товариства здійснюється в порядку і за процедурою, що встановлюється, зокрема, означеною книгою ЦК України, що, у свою чергу, дозволяє у цьому разі відносити інститут спадкування до джерел господарського права. Виділення і поділ частки подружжя, що є спіль­ною сумісною власністю, в господарському товаристві здійснюється за правилами, встановленими Цивільним кодексом та Сімейним кодексом України, отже, вони також є джерелами господарського права.

Сукупність джерел господарського права формує їх систему із чіт­ко визначеною організаційною структурою, взаємозумовленістю і взає­мозалежністю нормативно-правових актів, упорядкованих за певною іє­рархією.

Під нормативно-правовим актом слід розуміти офіційний пись­мовий документ, прийнятий чи виданий уповноваженим на це суб'єктом у визначеній законом формі та за встановленою законом процедурою, який спрямований на регулювання суспільних відносин, встановлення загальнообов'язкових прав і обов'язків для неозначеного кола суб'єктів та розрахований на тривале, багаторазове застосування (норм права).

Класифікувати нормативно-правові акти можна за різними ознака­ми. Найбільш поширеною є класифікація джерел права за їх юридичною силою. За цією ознакою в літературі джерела господарського права по­діляються на 4 рівні:

1. конституційне регулювання відносин у сфері господарювання;
2. міжнародно-правове регулювання;
3. регулювання відповідних відносин на основі кодифікованих нор­мативно-правових актів (кодексів), законів та інших актів, що мають силу закону;
4. регулювання господарських відносин підзаконними норматив­ними актами.

За обсягом правовідносин, що регулюються нормативними акта­ми, а також за колом осіб, для яких такі акти призначені, джерела госпо­дарського права поділяються на:

1. загальні;
2. спеціальні.

Загальні нормативно-правові акти встановлюють основні положен­ня (принципи) правового регулювання тієї чи іншої сфери діяльності. На­приклад, гл. 5 ЦК України встановлює загальні положення щодо права фізичної особи на здійснення підприємницької діяльності - положен­ня щодо необхідності мати повну цивільну дієздатність, обов'язковості державної реєстрації, можливості застосування до підприємницької ді­яльності фізичних осіб нормативно-правових актів, що регулюють під­приємницьку діяльність юридичних осіб, якщо інше не встановлено за­коном, та інші положення. Водночас гл. 13 спеціального нормативного акта - ГК України - встановлює положення щодо умов здійснення фізич­ною особою підприємницької діяльності.

У разі якщо загальний нормативний акт суперечить положенням спеціального нормативного акта рівної юридичної сили, повинні засто­совуватися положення спеціального нормативного акта. Так, наприклад, ст. 58 ГК України встановлює порядок державної реєстрації суб'єктів під­приємницької діяльності. Відповідні статті Закону України «Про держав­ну реєстрацію юридичних осіб та фізичних осіб - підприємців» також встановлюють порядок проведення такої реєстрації. Зважаючи на су­перечності між положеннями нормативних актів рівної юридичної сили в частині порядку проведення державної реєстрації суб'єкта підприєм­ницької діяльності, застосовуються положення нормативного акта, спе­ціально присвяченого питанням державної реєстрації - Закону України «Про державну реєстрацію юридичних осіб та фізичних осіб - підпри­ємців».

Для визначення пріоритету між двома нормативними актами рів­ної юридичної сили також має значення дата набрання ними чиннос­ті. Так, наприклад, ст. 5 Закону України від 16 квітня 1991 р. № 959-ХІІ «Про зовнішньоекономічну діяльність» встановлює необхідність реє­страції представництв іноземних суб'єктів господарської діяльності, що здійснюють зовнішньоекономічну діяльність на території України, в Мі­ністерстві економіки та з питань європейської інтеграції України (право останнього на реєстрацію представництв іноземних суб'єктів господар­ської діяльності підтверджено п. 27 Положення про Міністерство еко­номіки України, затв. Указом Президента України від 23 жовтня 2000 р. № 1159/2000). Водночас згідно з п. 22.20 ст. 22 Закону України «Про опо­даткування прибутку підприємств» у зв'язку з введенням обов'язкової реєстрації постійних представництв нерезидентів як платників податку державна реєстрація таких постійних представництв нерезидентів з мо­менту набрання чинності цим Законом не застосовується, у тому числі в Міністерстві зовнішніх економічних зв'язків і торгівлі України (нині - Мі­ністерство економіки та з питань європейської інтеграції України) або в інших органах державної влади.

У цьому разі, незважаючи на те, що Закон України «Про зовнішньо­економічну діяльність» є спеціальним актом щодо Закону України «Про оподаткування прибутку підприємств», застосовуватимуться положен­ня саме Закону України «Про оподаткування прибутку підприємств», оскільки останній набрав чинності пізніше.

Отже, у разі якщо загальний нормативний акт суперечить положен­ням спеціального нормативного акта рівної юридичної сили, то пови­нні застосовуватися положення спеціального нормативного акта, якщо вони не відміняються загальним нормативним актом, який набрав чин­ності пізніше.

До джерел господарського права належать не тільки нормативно- правові акти. Господарські відносини регулюються і на індивідуальному (локальному) рівні за допомогою актів їх учасників. До таких документів належать статути суб'єктів підприємницької діяльності, засновницькі договори та інші види угод, правила внутрішнього трудового розпо­рядку та інші документи. При цьому локальні акти можуть включати як положення чинного законодавства (містити посилання на них), так і об­межуватися правотворчістю відповідних осіб.

* 1. Конституційне регулювання відносин у сфері господарювання

Конституційне регулювання відносин у сфері господарювання здій­снюється на основі єдиного нормативно-правового акта - Конституції України - акта, що має найвищу юридичну силу.

Конституція України встановлює загальні принципи здійснення під­приємницької діяльності. Так, згідно зі ст. 42 Конституції України кожен має право на підприємницьку діяльність, яка не заборонена законом. У той же час підприємницька діяльність депутатів, посадових і службових осіб органів державної влади та органів місцевого самоврядування об­межується законом.

Норми Конституції України є нормами прямої дії. Це означає, що конституційні права та свободи підприємців є такими, що діють безпосе­редньо. Саме вони визначають цілі і зміст законів та інших нормативно- правових актів, зміст і спрямованість діяльності органів законодавчої та виконавчої влади, органів місцевого самоврядування і забезпечуються захистом правосуддя. Тому суди при розгляді конкретних справ мають оцінювати зміст будь-якого закону чи іншого нормативно-правового акта з точки зору його відповідності Конституції і в усіх необхідних ви­падках застосовувати Конституцію як акт прямої дії (див. п. 2 постанови Пленуму Верховного Суду України від 1 листопада 1996 р. № 9 «Про за­стосування Конституції України при здійсненні правосуддя»).

Ст. 55 Конституції України гарантує право на оскарження до суду дій будь-яких посадових і службових осіб без обмежень. Зважаючи на положення ст. 124 Конституції України про те, що юрисдикція судів по­ширюється на всі правовідносини, які виникають у державі, суб'єкт під­приємницької діяльності має право оскаржувати дії таких осіб як в ад­міністративному (якщо такий порядок передбачений у відповідних нормативно-правових актах), так і в судовому порядку (див., зокрема,

Положення про порядок подання та розгляду скарг платників податків органами державної податкової служби, затв. наказом Державної по­даткової адміністрації України від 11 грудня 1996 р. № 29 (в редакції на­казу від 2 березня 2001 р. № 82).

* 1. Міжнародно-правове регулювання господарських правовідносин

Норми, за допомогою яких здійснюється міжнародно-правове ре­гулювання господарської діяльності, містяться в міжнародних договорах України, згода на обов'язковість яких надана Верховною Радою України.

При цьому під міжнародним договором України розуміється до­говір, укладений у письмовій формі з іноземною державою або іншим суб'єктом міжнародного права, який регулюється міжнародним правом, незалежно від того, міститься договір в одному чи декількох пов'язаних між собою документах, і незалежно від його конкретного найменуван­ня (договір, угода, конвенція, пакт, протокол тощо).

Чинні міжнародні договори після надання Верховною Радою Укра­їни згоди в належній формі стають частиною національного законодав­ства України (ст. 9 Конституції України). Таке положення міститься і в ч. 1 ст. 19 Закону України від 29 червня 2004 р. № 1906-М «Про міжнарод­ні договори України». Ч. 2 цієї статті також встановлює положення про те, що якщо міжнародним договором України, який набрав чинності в установленому порядку, встановлено інші правила, ніж ті, що передба­чені у відповідному акті законодавства України, то застосовуються пра­вила міжнародного договору. Проте це не стосується випадків, коли по­ложення міжнародного договору суперечить Конституції України - за ч. 2 ст. 9 Конституції України укладання міжнародних договорів, які су­перечать Конституції України, можливе лише після внесення відповід­них змін до Конституції України.

Законодавством також передбачені випадки, коли певні суспіль­ні відносини можуть регулюватися виключно нормами національних (тобто, прийнятими органами влади і управління України) докумен­тів і, відповідно, не можуть регулюватися нормами міжнародних до­говорів. Наприклад, згідно з п. 11.4 ст. 11 Закону України від 3 квітня 1997 р. № 168/97-ВР «Про податок на додану вартість» податок на до­дану вартість є внутрішнім податком і не може регулюватися норма­ми міжнародних договорів, крім договорів, ратифікованих Верховною Радою України до набрання чинності цим Законом (тобто, до 1 жовт­ня 1997 р.).

* 1. регулювання відповідних відносин на основі кодифікованих нормативно-правових актів (кодексів), законів та інших актів, що мають силу закону

Основним джерелом права у правовій державі виступають зако­ни. Саме вони, як вища форма прояву державної волі народу, є основою для усіх інших правових актів.

Законом вважається державний нормативно-правовий акт вищої юридичної сили, що регулює найбільш важливі суспіль­ні відносини шляхом визначення юридичного статусу і встановлення загальнообов'язкових правил поведінки суб'єктів цих відносин та юри­дичної відповідальності за їх порушення. Законами відповідно до п. 8 ч. 1 ст. 92 Конституції України визначаються, зокрема, правові засади й гарантії підприємництва.

Базовим нормативним актом у сфері господарювання, що має силу закону, є Господарський кодекс України. Саме цей нормативний акт ви­значає основні засади господарювання в Україні, містить загальні поло­ження щодо господарських зобов'язань, відповідальності за порушен­ня у сфері господарювання, особливості правового регулювання в окре­мих галузях господарювання тощо, тобто регулює господарські відноси­ни, що виникають у процесі організації та здійснення господарської ді­яльності між суб'єктами господарювання, а також між цими суб'єктами та іншими учасниками відносин у сфері господарювання.

Кодекс містить і положення щодо суб'єктів господарювання - фі­зичних та юридичних осіб, організаційно-правові форми останніх, пра­вила їх створення, реєстрації, реорганізації і ліквідації, організаційний механізм здійснення ними господарської (в тому числі підприємниць­кої) діяльності. Хоча ГК України нормативна база щодо організаційно- правових форм суб'єктів господарської діяльності не вичерпується. До неї належить один із основних законів у сфері господарювання - Закон України «Про господарські товариства», а також закони України від 14 лютого 1992 р. № 2114-ХІІ «Про колективне сільськогосподарське під­приємство», від 19 червня 2003 р. № 973-М «Про фермерське господар­ство»; відносини кооперації додатково врегульовані законами України від 10 квітня 1992 р. № 2265-ХІІ «Про споживчу кооперацію», від 17 лип­ня 1997 р. № 469/97-ВР «Про сільськогосподарську кооперацію», від 10 липня 2003 р. № 1087-М «Про кооперацію».

Специфічну групу складають закони, що регулюють порядок легалі­зації (легітимації) суб'єктів господарської діяльності. До них, насампе­ред, належить Закон України від 15 травня 2003 р. № 755-М «Про дер­жавну реєстрацію юридичних осіб та фізичних осіб - підприємців» - спе­ціальний нормативний акт, що регулює відносини, які виникають у сфері державної реєстрації юридичних осіб, а також фізичних осіб - підприєм­ців. Окрім цього документа, цим питанням присвячено окремі положен­ня законів України від 19 грудня 1995 р. № 481/95-ВР «Про державне регулювання виробництва і обігу спирту етилового, коньячного і плодо­вого, алкогольних напоїв та тютюнових виробів», від 23 березня 1996 р. № 98/96-ВР «Про патентування деяких видів підприємницької діяльнос­ті», від 1 червня 2000 р. № 1775-ІІІ «Про ліцензування певних видів гос­подарської діяльності» та інші.

Крім того, Конституцією України визначено, що виключно закона­ми України встановлюються система оподаткування (див. Закон України від 25 червня 1991 р. № 1251-ХІІ «Про систему оподаткування» (в редак­ції Закону від 18 лютого 1997 р.); податки і збори (див., зокрема, Закон України від 28 грудня 1994 р. № 334/94-ВР «Про оподаткування прибут­ку підприємств» (в редакції Закону від 22 травня 1997 р.), Закон України «Про податок на додану вартість») та інші найважливіші економічні від­носини, що безпосередньо стосуються порядку зайняття підприємниць­кою діяльністю, в тому числі засади цивільно-правової відповідальності; діяння, які є злочинами, адміністративними або дисциплінарними пра­вопорушеннями, та відповідальність за них (п. 22 ч. 1 ст. 92 Конституції України).

Серед кодифікованих нормативних актів (кодексів) найважливіша, після ГК України, роль у сфері правового регулювання господарської ді­яльності належить Цивільному кодексу України. Регулюючи особисті не- майнові та майнові відносини (цивільні відносини) відповідних учасни­ків, він встановлює загальні положення щодо фізичних осіб, в тому чис­лі тих, що мають статус суб'єктів підприємницької діяльності, щодо юри­дичних осіб та їх організаційно-правових форм, щодо угод (правочинів) та інституту представництва, норми зобов'язального права та щодо не- договірних зобов'язань. Окрема книга IV ЦК України присвячена питан­ням інтелектуальної власності, чітко встановлюються правила про захист ділової репутації суб'єкта підприємницької діяльності та інші питання.

Порівняно з ГК України, який є спеціальним нормативним актом у сфері господарської діяльності, ЦК України є основоположним актом за­гального значення. Останнє є вельми важливим, оскільки за загальним принципом теорії права, який буде нами в подальшому застосовувати­ся, у разі колізії між положеннями загального та спеціального норматив­них актів перевага віддаватиметься нормам акта спеціального - у нашо­му разі нормам ГК України.

Інші кодекси також мають велике значення в урегулюванні відно­син між суб'єктами господарської діяльності або за їх участю. Так, на під­ставі Господарського процесуального кодексу України вирішуються гос­подарські спори між підприємствами, установами, організаціями, інши­ми юридичними особами (в тому числі іноземними) і громадянами, які набули статусу суб'єкта підприємницької діяльності. Податковий кодекс України ухвалений Верховною Радою 02.12.2010 р., регулює питання оподаткування юридичних та фізичних осіб, в т. ч. підприємців, а також визначає повноваження органів Державної податкової служби України щодо прийняття звітності від суб'єктів підприємницької діяльності, про­ведення перевірок їх діяльності тощо. Митний кодекс України встанов­лює порядок переміщення через митний кордон України товарів та ін­ших предметів, що поставляються за підприємницькими договорами, сплати мита та митних зборів, а також процедуру митного контролю; Повітряний кодекс України, Кодекс торговельного мореплавства Укра­їни, Водний кодекс України визначають специфіку провадження госпо­дарської діяльності на відповідних видах транспорту тощо.

Особливим видом нормативних актів, що мають силу закону, є де­крети Кабінету Міністрів України. Згідно із Законом України від 18 листо­пада 1992 р. № 2796-ХІІ «Про тимчасове делегування Кабінету Міністрів України повноважень видавати декрети у сфері законодавчого регулю­вання» (в редакції Закону від 19 грудня 1992 р.) Верховна Рада України делегувала Кабінету Міністрів України тимчасово, строком до 21 трав­ня 1993 р., повноваження видавати декрети в сфері законодавчого ре­гулювання з питань щодо відносин власності, підприємницької діяль­ності, соціального і культурного розвитку, державної митної, науково- технічної політики, кредитно-фінансової системи, оподаткування, дер­жавної політики оплати праці і ціноутворення.

Кабінет Міністрів для реалізації делегованих повноважень міг ухва­лювати декрети, які мали силу закону. Декрети могли зупиняти дію кон­кретних законодавчих актів або вносити до них зміни і доповнення. Ба­гато з цих декретів із відповідними змінами і доповненнями діють і досі, тобто входять до складу чинного законодавства України (див., напри­клад, декрети Кабінету Міністрів України від 15 грудня 1992 р. № 8-92 «Про управління майном, що є у загальнодержавній власності», від 26 грудня 1992 р. № 15-92 «Про приватизацію земельних ділянок», від 21 січня 1993 р. № 7-93 «Про державне мито» та ін.).

* 1. регулювання господарських відносин підзаконними нормативними актами

Систему підзаконних нормативних актів очолюють укази Прези­дента України - нормативні акти, що видаються на основі Конституції і законів України.

З метою ефективного використання можливостей підприємництва для розвитку національної економіки, прискорення економічних ре­форм, вирішення соціальних проблем та забезпечення реалізації кон­ституційного права громадян на підприємницьку діяльність Президен­том України було прийнято ряд указів, що безпосередньо встановлюють положення у сфері провадження господарської діяльності. До таких ука­зів, зокрема, належать укази Президента України від 3 лютого 1998 р. № 79/98 «Про усунення обмежень, що стримують розвиток підприєм­ницької діяльності», від 12 травня 1998 р. № 456/ 98 «Про державну під­тримку малого підприємництва», від 23 липня 1998 р. № 817/98 «Про деякі заходи з дерегулювання підприємницької діяльності», від 15 лип­ня 2000 р. № 906/2000 «Про заходи щодо забезпечення підтримки та дальшого розвитку підприємницької діяльності» та ін.

Указами Президента України також встановлюється компетенція окремих державних органів, у тому числі і таких, що здійснюють захист прав суб'єктів господарської діяльності (див. Положення про Держав­ний комітет України з питань регуляторної політики та підприємництва, затв. Указом Президента України від 25 травня 2000 р. № 721/2000).

Особливий блок складають так звані «економічні» укази Президен­та України, прийняті відповідно до п. 4 розділу XV «Перехідні положен­ня» Конституції України. За положеннями цього пункту Президент Укра­їни протягом 3 років після набуття чинності Конституцією України мав право видавати схвалені Кабінетом Міністрів України і скріплені підпи­сом Прем'єр-міністра України укази з економічних питань, не врегульо­ваних законами, з одночасним поданням відповідного законопроекту до Верховної Ради України.

Такий указ Президента України вступав у дію, якщо протягом 30 ка­лендарних днів з дня подання законопроекту (за винятком днів міжсе­сійного періоду) Верховна Рада України не приймала закон або не від­хиляла поданий законопроект більшістю від її конституційного складу, і діяв до набрання чинності законом, прийнятим Верховною Радою Укра­їни з цих питань. До таких указів належить, зокрема, Указ Президента України від 3 липня 1998 р. № 727/98 «Про спрощену систему оподатку­вання, обліку та звітності суб'єктів малого підприємництва» (в редакції Указу від 28 червня 1999 р. № 746/99) та ін.

Нормативні акти Кабінету Міністрів України (постанови та роз­порядження) займають наступну сходинку в ієрархії підзаконних нор­мативних актів. Це означає, що їх положення повинні відповідати по­ложенням Конституції, міжнародних договорів України, законів і актів Президента України. Зазвичай нормативні акти Кабінету Міністрів Укра­їни конкретизують, уточнюють положення вищенаведених актів, якщо про це є відповідне застереження в документах вищої юридичної сили.

Так, наприклад, згідно з ч. 5 ст. 10 Закону України «Про ліцензу­вання певних видів господарської діяльності» для окремих видів госпо­дарської діяльності, що підлягають ліцензуванню, до заяви про видачу ліцензії також додаються документи, вичерпний перелік яких встанов­люється Кабінетом Міністрів України. На виконання цієї вимоги Зако­ну 4 липня 2001 р. Кабінет Міністрів України постановою № 756 затвер­див Перелік документів, які додаються до заяви про видачу ліцензії для окремого виду господарської діяльності.

Кабінетом Міністрів України у сфері підприємницької діяльності приймаються і документи концептуального характеру. Наприклад, по­становою Кабінету Міністрів України від 3 квітня 1996 р. № 404 було за­тверджено Концепцію державної політики розвитку малого підприєм­ництва, яка має на меті спрямування дій центральних, регіональних і місцевих органів державної виконавчої влади на створення режиму найбільшого сприяння розвиткові малого підприємництва; постановою Кабінету Міністрів України від 12 квітня 2002 р. № 536 - Державну про­граму підтримки молодіжного підприємництва на 2002-2005 роки, мета якої - створення сприятливих умов для розвитку підприємництва серед молоді, реалізації її підприємницького потенціалу.

Нормативні акти органів виконавчої влади - постанови, накази і розпорядження органів виконавчої влади, їх посадових осіб - прийма­ються на основі і на виконання Конституції України, законів України, ука­зів Президента України та нормативних актів Кабінету Міністрів Украї­ни, а отже, повинні відповідати їм. Вони мають велике значення як га­лузеві нормативні акти. Так, з метою використання єдиної методики об­ліку платників податків і зборів (обов'язкових платежів) в органах дер­жавної податкової служби наказом Державної податкової адміністрації України від 19 лютого 1998 р. № 80 було затверджено Інструкцію про порядок обліку платників податків; для посилення митного контролю за здійсненням зовнішньоекономічної діяльності суб'єктів господарюван­ня наказом Державного митного комітету України від 31 травня 1996 р. № 237 було затверджено Порядок ведення обліку суб'єктів зовнішньо­економічної діяльності в митних органах та ін.

Відповідно до вимог Указу Президента України від 3 жовтня 1992 р. № 493/92 «Про державну реєстрацію нормативно-правових актів мініс­терств та інших органів виконавчої влади» та Положення про державну реєстрацію нормативно-правових актів міністерств, інших органів вико­навчої влади, органів господарського управління та контролю, що зачі­пають права, свободи й законні інтереси громадян або мають міжвідом­чий характер, затв. постановою Кабінету Міністрів України від 28 грудня 1992 р. № 731, нормативно-правові акти, які видаються міністерствами, іншими органами виконавчої влади, органами господарського управ­ління та контролю і які зачіпають права, свободи й законні інтереси гро­мадян або мають міжвідомчий характер, підлягають державній реєстра­ції. Означені нормативно-правові акти набувають чинності через 10 днів після їх реєстрації, якщо в них не встановлено пізнішого строку надан­ня їм чинності. Державну реєстрацію здійснюють Міністерство юстиції України та його органи на місцях. Хоча відповідно до п. 3 роз'яснення Президії Вищого арбітражного суду України від 26 січня 2000 р. № 02­5/35 «Про деякі питання практики вирішення спорів, пов'язаних з ви­знанням недійсними актів державних чи інших органів» реєстрація не є незаперечним доказом відповідності цього акта чинному законодав­ству України.

На практиці виникає питання про юридичну силу листів (листів- роз'яснень та ін.), що видаються державними органами. Відповідно до листа Міністерства юстиції України від 12 вересня 2000 р. № 20-9-3873 «Про об'єкт обкладання єдиним податком» листи органів виконавчої влади не підлягають державній реєстрації і не є нормативно-правовими актами, вони мають лише роз'яснювальний та інформативний харак­тер і не повинні містити нових правових норм. Якщо лист містить нові правові норми, що зачіпають права, свободи й законні інтереси грома­дян або мають міжвідомчий характер, то вони є нечинними і підляга­ють відкликанню з місць та скасуванню. Проте існує й інша точка зору з цього приводу. Вона обґрунтовується запровадженням в українське за­конодавство терміна «регуляторний акт» (див. ст. 2 Указу Президента України від 22 січня 2000 р. № 89/2000 «Про запровадження єдиної дер­жавної регуляторної політики у сфері підприємництва»), яким є, зокре­ма, директивний лист, що встановлює або роз'яснює правила діяльності суб'єктів підприємництва (див. Методичні рекомендації щодо підготов­ки обґрунтування проектів регуляторних актів, затверджені постановою Кабінету Міністрів України від 6 травня 2000 р. № 767). Таким чином, листи державних органів, що підпадають під наведене визначення ди­рективних, стають нормативно-правовими актами і є обов'язковими до виконання. Водночас листи органів виконавчої влади, що не встановлю­ють чи роз'яснюють правила діяльності підприємців, не є нормативно- правовими, а виконання їх приписів залежить від волі суб'єкта, що за­стосовує відповідне положення.

Згідно зі ст. 143 Конституції України органи місцевого самовря­дування, зокрема, управляють майном, що є в комунальній власності, встановлюють місцеві податки і збори відповідно до закону, утворю­ють, реорганізовують та ліквідують комунальні підприємства, організа­ції і установи, а також здійснюють контроль за їх діяльністю та вирішу­ють інші питання місцевого значення, віднесені законом до їх компе­тенції. За змістом ст. 59 Закону України від 21 травня 1997 р. № 280/97-

ВР «Про місцеве самоврядування в Україні» в межах своїх повнова­жень вони приймають підзаконні нормативні та інші акти у фор­мі рішень (див., наприклад, рішення Київської міської ради від 5 лип­ня 2001 р. № 366/1342 «Про Методику розрахунку і порядок викорис­тання орендної плати за користування майном територіальної громади м. Києва»). Що стосується місцевих органів виконавчої влади (місцевих державних адміністрацій), відповідно до ст. 6 Закону України від 9 квіт­ня 1999 р. № 586-ХМ «Про місцеві державні адміністрації» голова місце­вої державної адміністрації в межах своїх повноважень видає розпоря­дження (див., наприклад, розпорядження Київської міської державної адміністрації від 12 січня 2004 р. № 18 «Про заходи щодо впорядкуван­ня торгівлі алкогольними напоями в місті Києві»), а керівники управлінь, відділів та інших структурних підрозділів - накази (див., наприклад, Ін­струкцію надання харчування та комунально-побутових послуг за раху­нок коштів, виділених в рамках виконання комплексної програми «Тур­бота», затверджену наказом Головного управління соціального захисту населення Київської міської державної адміністрації від 1 червня 2000 р. № 80).

Ці нормативно-правові акти є обов'язковими для виконання орга­нами місцевого самоврядування, всіма розташованими на відповідній території підприємствами, організаціями і установами, громадськими об'єднаннями, а також посадовими особами і громадянами.

* 1. роль судової практики для вдосконалення господарського законодавства

Нормативні акти правотворчості відрізняються від актів роз'яснення чи тлумачення правових норм. Це повною мірою стосується і актів су­дових органів, що мають подібний характер.

Згідно з п. 2 ч. 2 ст. 47 Закону України від 7 лютого 2002 р. № 3018-ІІІ «Про судоустрій України» Верховний Суд України як найвищий судовий орган у системі судів загальної юрисдикції, узагальнюючи судову прак­тику та аналізуючи судову статистику, дає судам роз'яснення з питань застосування законодавства (див., наприклад, постанову Пленуму Вер­ховного Суду України від 24 грудня 1999 р. № 12 «Про практику розгля­ду судами клопотань про визнання й виконання рішень іноземних судів та арбітражів і про скасування рішень, постановлених у порядку міжна­родного комерційного арбітражу на території України»).

Подібні повноваження передбачені і п. З ч. 1 ст. 39 цього Закону щодо вищих спеціалізованих судів (на сьогодні існує тільки Вищий гос­подарський суд України), які дають «спеціалізованим судам нижчого рівня рекомендаційні роз'яснення з питань застосування законодавства щодо вирішення справ відповідної судової юрисдикції» (див., напри­клад, роз'яснення Президії Вищого господарського суду України від 31 травня 2002 р. № 04-5/608 «Про деякі питання практики розгляду справ за участю іноземних підприємств і організацій»). Ці акти не є джерелами нових самостійних норм права і мають на меті однакове розуміння зако­нодавства всіма судами.

Специфічне місце в ієрархії актів судової влади належить рішенням Конституційного Суду України. Відповідно до ст. 13 Закону України від 16 жовтня 1996 р. № 422/96-ВР «Про Конституційний Суд України» Консти­туційний Суд України приймає рішення та дає висновки у справах щодо:

* конституційної законів та інших правових актів Верховної Ради України, актів Президента України, актів Кабінету Міністрів України, пра­вових актів Верховної Ради Автономної Республіки Крим;
* відповідності Конституції України чинних міжнародних догово­рів України або тих міжнародних договорів, що вносяться до Верховної Ради України для надання згоди на їх обов'язковість;
* додержання конституційної процедури розслідування і розгляду справи про усунення Президента України з поста в порядку імпічменту в межах, визначених ст. 111 та 151 Конституції України;
* офіційного тлумачення Конституції та законів України. Специфі­ка актів, що приймаються Конституційним Судом України, полягає, зо­крема, у тому, що, не будучи органом, уповноваженим створювати нор­ми права, він може змінювати або скасовувати їх, визнаючи відповід­ний правовий акт неконституційним повністю або в окремій його час­тині (див., наприклад, Рішення Конституційного Суду України від 6 груд­ня 2001 р. № 17-рп/2001 у справі за конституційним поданням народ­них депутатів України щодо відповідності Конституції України (конститу- ційності) ч. 1 ст. 5, ч. 3 ст. 6, ст. 32 Закону України «Про угоди про розпо­діл продукції» (справа про угоди про розподіл продукції), який, зокре­ма, було визнано таким, що не відповідає Конституції України (є некон­ституційним), положення ст. 32 Закону України від 14 вересня 1999 р. № 1039-ХМ «Про угоди про розподіл продукції» в частині встановлен­ня обов'язкової відмови держави від судового імунітету, імунітету щодо попереднього забезпечення позову та виконання судового рішення в угодах про розподіл продукції, що укладаються за участю іноземного ін­вестора).

Крім того, специфіка полягає у наявності у Конституційного Суду України права офіційного тлумачення Конституції та законів України, а відтак - у загальній обов'язковості застосування відповідних тлумачень (див., наприклад, Рішення Конституційного Суду України від 30 травня 2001 р. № 7-рп/2001 у справі за конституційним зверненням відкритого акціонерного товариства «Всеукраїнський Акціонерний Банк» щодо офі­ційного тлумачення положень п. 22 ч. 1 ст. 92 Конституції України, ч. 1, 3 ст. 2, ч. 1 ст. 38 Кодексу України про адміністративні правопорушення (справа про відповідальність юридичних осіб), яким, зокрема, встанов­люється, що положення ч. 1 ст. 38 Кодексу України про адміністратив­ні правопорушення, згідно з яким адміністративне стягнення може бути накладено не пізніше 2 місяців з дня вчинення правопорушення, а при триваючому правопорушенні - 2 місяців з дня його виявлення, слід ро­зуміти так, що передбачені цією статтею строки не застосовуються у ви­падках притягнення юридичних осіб до відповідальності за порушення валютного чи податкового законодавства).

^ Питання для самостійного вивчення

1. Господарська компетенція органів державної влади.
2. Господарська компетенція органів місцевого самоврядування.
3. Міжнародні договори України, згода на обов'язковість яких на­дана Верховною Радою України.
4. Узагальнення судової практики у сфері господарювання.

(2) Тести для поточного контролю

1. За юридичною силою джерела господарського права поділя­ються на:

* галузеві та міжгалузеві правові акти;
* міжнародні та національні правові акти;
* загальні та спеціальні.

1. У разі якщо загальний нормативний акт суперечить поло­женням спеціального нормативного акта рівної юридичної сили, то повинні застосовуватися:

* положення спеціального нормативного акта;
* положення загального нормативного акта;
* положення спеціального нормативного акта, якщо вони не відмі­няються загальним нормативним актом, який набрав чинності пізніше.

1. Господарські відносини регулюються на індивідуальному (ло­кальному) рівні за допомогою:

* статутів суб'єктів підприємницької діяльності, засновницьких договорів та інших видів угод, правил внутрішнього трудового розпо­рядку;
* указів Президента, підзаконних нормативно-правових актів Цен­тральних органів виконавчої влади;
* Конституції України, законів, міжнародних договорів.

1. У випадках, коли положення міжнародного договору супере­чить Конституції України, застосовуються:

* правила міжнародного договору;
* норми Конституції;
* це вирішує суб'єкт владних повноважень, який повинен їх засто­сувати.

1. У разі колізії між положеннями ЦК України та ГК України пере­вага віддаватиметься нормам:

* спеціального акту - ГК України;
* основоположного акту загального значення - ЦК України;
* це вирішує суб'єкт владних повноважень, який повинен прийня­ти рішення.

1. Знайдіть хибне твердження. Акти судових органів - це:

* нормативні акти правотворчості;
* акти роз'яснення чи тлумачення правових норм;
* правозастосовчі акти.

1. Верховна Рада приймає такі акти для регулювання господар­ської діяльності:

* постанови;
* накази;
* положення;
* інструкції.

**тема 3. держава, місцеве самоврядування** і **правова регламентація господарської** діяльності

1. Державна регуляторна політика у сфері господарювання, її цілі та завдання.
2. Прогнозування та планування економічного і соціального розвитку.
3. Засоби державного регулювання господарських відносин.
4. Податки в механізмі державного впливу на господарські відносини.
5. Державний контроль та нагляд за господарською діяльністю.
6. Особливості управління господарською діяльністю у державному секторі економіки.
7. Державна регуляторна політика у сфері господарювання, її цілі та завдання

Суб'єкти господарювання та інші учасники відносин у сфері госпо­дарювання здійснюють свою діяльність у межах встановленого право­вого господарського порядку, додержуючись вимог законодавства.

Правовий господарський порядок в Україні формується на основі оптимального поєднання ринкового саморегулювання економічних від­носин суб'єктів господарювання та державного регулювання макроеко- номічних процесів, виходячи з конституційної вимоги відповідальнос­ті держави перед людиною за свою діяльність та визначення України як суверенної і незалежної, демократичної, соціальної, правової держави.

Конституційні основи правопорядку у сфері господарювання згідно зі ст. 5 Господарського кодексу України становлять:

* право власності українського народу на землю, її надра, атмос­ферне повітря, водні та інші природні ресурси, які знаходяться в межах те­риторії України, природні ресурси її континентального шельфу, виключ­ної (морської) економічної зони, що здійснюється від імені Українського народу органами державної влади і органами місцевого самоврядуван­ня в межах, визначених Конституцією України;
* право кожного громадянина користуватися природними об'єктами права власності народу відповідно до закону;
* забезпечення державою захисту прав усіх суб'єктів права влас­ності і господарювання, соціальної спрямованості економіки, недопу­щення використання власності на шкоду людині і суспільству; право кожного володіти, користуватися і розпоряджатися своєю власністю, ре­зультатами своєї інтелектуальної, творчої діяльності;
* визнання усіх суб'єктів права власності рівними перед законом, непорушності права приватної власності, недопущення протиправного позбавлення власності;
* економічна багатоманітність, право кожного на підприємницьку діяльність, не заборонену законом, визначення виключно законом пра­вових засад і гарантій підприємництва;
* забезпечення державою захисту конкуренції у підприємницькій діяльності, недопущення зловживання монопольним становищем на ринку, неправомірного обмеження конкуренції та недобросовісної кон­куренції, визначення правил конкуренції та норм антимонопольного ре­гулювання виключно законом;
* забезпечення державою екологічної безпеки та підтримання еко­логічної рівноваги на території України;
* забезпечення державою належних, безпечних і здорових умов праці, захист прав споживачів;
* взаємовигідне співробітництво з іншими країнами; визнання і дія в Україні принципу верховенства права.

Державна підтримка підприємництва закріплена у ст. 48 ГК Украї­ни. З метою створення сприятливих організаційних та економічних умов для розвитку підприємництва органи влади на умовах і в порядку, пе­редбачених законом:

* надають підприємцям земельні ділянки, передають державне майно, необхідне для здійснення підприємницької діяльності;
* сприяють підприємцям в організації матеріально-технічного за­безпечення та інформаційного обслуговування їх діяльності, підготовці кадрів;
* здійснюють первісне облаштування неосвоєних територій об'єктами виробничої і соціальної інфраструктури з продажем або пе­редачею їх підприємцям у визначеному законом порядку;
* стимулюють модернізацію технології, інноваційну діяльність, освоєння підприємцями нових видів продукції та послуг;
* подають підприємцям інші види допомоги.

Держава сприяє розвитку малого підприємництва, створює необ­хідні умови для цього. Наприклад, Закон України «Про державну під­тримку малого підприємництва» встановлює коло осіб, що належать до суб'єктів малого підприємництва, зазначає основні напрямки державної підтримки для них, зокрема спрощену систему оподаткування.

Держава забезпечує захист прав і законних інтересів суб'єктів гос­подарювання та споживачів. Права та законні інтереси зазначених суб'єктів відповідно до ч. 2 ст. 20 ГК України захищаються шляхом:

* визнання наявності або відсутності прав;
* визнання повністю або частково недійсними актів органів дер­жавної влади та органів місцевого самоврядування, актів інших суб'єктів, що суперечать законодавству, ущемлюють права та законні інтереси суб'єкта господарювання або споживачів; визнання недійсними госпо­дарських угод з підстав, передбачених законом;
* відновлення становища, яке існувало до порушення прав та за­конних інтересів суб'єктів господарювання;
* припинення дій, що порушують право або створюють загрозу його порушення;
* присудження до виконання обов'язку в натурі;
* відшкодування збитків;
* застосування штрафних санкцій;
* застосування оперативно-господарських санкцій;
* застосування адміністративно-господарських санкцій;
* установлення, зміни і припинення господарських правовідносин;
* іншими способами, передбаченими законом.

Порядок захисту прав суб'єктів господарювання та споживачів ви­значається Господарським кодексом, іншими законами України.

Загальними гарантіями прав підприємців ст. 47 ГК України визначає такі: держава гарантує усім підприємцям, незалежно від обраних ними організаційних форм підприємницької діяльності, рівні права та рівні можливості для залучення і використання матеріально-технічних, фінан­сових, трудових, інформаційних, природних та інших ресурсів; забезпе­чення підприємця матеріально-технічними та іншими ресурсами, що централізовано розподіляються державою, здійснюється з метою вико­нання підприємцем поставок, робіт чи послуг для пріоритетних держав­них потреб; держава гарантує недоторканість майна і забезпечує захист майнових прав підприємця. Вилучення державою або органами місце­вого самоврядування у підприємця основних і оборотних фондів, іншо­го майна допускається відповідно до ст. 41 Конституції України на під­ставах і в порядку, передбачених законом; збитки, завдані підприємцю внаслідок порушення громадянами чи юридичними особами, органами державної влади чи органами місцевого самоврядування його майно­вих прав, відшкодовуються підприємцю відповідно до цього Кодексу та інших законів; підприємець або громадянин, який працює у підприєм­ця по найму, у передбачених законом випадках може бути залучений до виконання в робочий час державних або громадських обов'язків, з від­шкодуванням підприємцю відповідних збитків органом, який приймає таке рішення. Спори про відшкодування збитків вирішуються судом.

1. прогнозування та планування економічного і соціального розвитку

У сфері господарювання держава здійснює довгострокову (страте­гічну) і поточну (тактичну) економічну і соціальну політику, спрямовану на реалізацію та оптимальне узгодження інтересів суб'єктів господарю­вання і споживачів, різних суспільних верств і населення в цілому.

Згідно зі ст. 9 ГК України формами реалізації державної економіч­ної політики є:

1. Економічна стратегія - обраний державою курс економічної політики, розрахований на тривалу перспективу і спрямований на вирі­шення великомасштабних економічних та соціальних завдань, завдань культурного розвитку, забезпечення економічної безпеки держави, збе­реження і примноження її економічного потенціалу і національного ба­гатства, підвищення народного добробуту. Економічна стратегія вклю­чає визначення пріоритетних цілей народного господарства, засобів та способів їх реалізації, виходячи зі змісту об'єктивних процесів і тенден­цій, що мають місце в національному та світовому господарстві, та вра­ховуючи законні інтереси суб'єктів господарювання;
2. Економічна тактика - сукупність найближчих цілей, завдань, засобів і способів їх досягнення для реалізації стратегічного курсу еконо­мічної політики в конкретних умовах, що складаються в поточному пері­оді розвитку народного господарства.

Правове закріплення економічної політики здійснюється шляхом визначення засад внутрішньої і зовнішньої політики, у прогнозах і про­грамах економічного і соціального розвитку України та окремих її регі­онів, програмах діяльності Кабінету Міністрів України, цільових програ­мах економічного, науково-технічного і соціального розвитку, а також відповідних законодавчих актах.

Ст. 11 ГК України визначає умови та основні форми прогнозуван­ня та планування економічного і соціального розвитку. Здійснення дер­жавою економічної стратегії і тактики у сфері господарювання спрямо­вується на створення економічних, організаційних та правових умов, за яких суб'єкти господарювання враховують у своїй діяльності показни­ки прогнозних і програмних документів економічного і соціального роз­витку. Законом визначаються принципи державного прогнозування та розроблення програм економічного і соціального розвитку України, сис­тема прогнозних і програмних документів, вимоги до їх змісту, а також загальний порядок розроблення, затвердження та виконання прогноз­них і програмних документів економічного і соціального розвитку, пов­новаження та відповідальність органів державної влади і органів місце­вого самоврядування у цих питаннях.

Основними формами державного планування господарської ді­яльності є:

* Державна програма економічного та соціального розвитку Укра­їни;
* Державний бюджет України;
* інші державні програми з питань економічного і соціального роз­витку, порядок розробки, завдання та реалізація яких визначаються За­коном про державні програми.

Органи влади Автономної Республіки Крим, місцеві органи вико­навчої влади та органи місцевого самоврядування відповідно до Кон­ституції України розробляють і затверджують програми соціально- економічного та культурного розвитку відповідних адміністративно- територіальних одиниць та здійснюють планування економічного і соці­ального розвитку цих одиниць.

1. Засоби державного регулювання господарських відносин

Відповідно до ч. 1 ст. 8 ГК України держава, органи державної влади та органи місцевого самоврядування не є суб'єктами господарювання. Рішення органів державної влади та органів місцевого самоврядування з фінансових питань, що виникають у процесі формування та контролю виконання бюджетів усіх рівнів, а також з адміністративних та інших від­носин управління, крім організаційно-господарських, в яких орган дер­жавної влади або орган місцевого самоврядування є суб'єктом, наділе­ним господарською компетенцією, приймаються від імені цього органу

і в межах його владних повноважень.

Держава для реалізації економічної політики, виконання цільо­вих економічних та інших програм і програм економічного і соціального розвитку застосовує різноманітні засоби і механізми регулювання гос­подарської діяльності.

Основними засобами регулюючого впливу держави на діяльність суб'єктів господарювання (ч. 2 ст. 12 ГК України) є:

1. державне замовлення (ст. 13 ГК України) - засіб державного ре­гулювання економіки шляхом формування на договірній (контрактній) основі складу та обсягів продукції (робіт, послуг), необхідної для пріо­ритетних державних потреб, розміщення державних контрактів на по­ставку (закупівлю) цієї продукції (виконання робіт, надання послуг) се­ред суб'єктів господарювання незалежно від їх форми власності.

Державний контракт - це договір, укладений державним замов­ником від імені держави із суб'єктом господарювання - виконавцем державного замовлення, в якому визначаються економічні та правові зобов'язання сторін і регулюються їх господарські відносини.

Поставки продукції для пріоритетних державних потреб забезпечу­ються за рахунок коштів Державного бюджету України та інших джерел фінансування, що залучаються для цього.

Засади та загальний порядок формування державного замовлення на поставку (закупівлю) продукції, виконання робіт, надання послуг для задоволення пріоритетних державних потреб визначаються законом.

Особливості відносин, що виникають у зв'язку з поставками (заку­півлею) для пріоритетних державних потреб сільськогосподарської про­дукції, продовольства, озброєння та військової техніки, а також інших спеціально визначених (специфічних) товарів, регулюються відповідно до закону;

1. ліцензування, патентування і квотування у господарській ді­яльності (ст. 14 ГК України) є засобами державного регулювання у сфері господарювання, спрямованими на забезпечення єдиної державної по­літики у цій сфері та захист економічних і соціальних інтересів держави, суспільства та окремих споживачів.

Правові засади ліцензування, патентування певних видів господар­ської діяльності та квотування визначаються виходячи з конституційно­го права кожного на здійснення підприємницької діяльності, не заборо­неної законом, а також принципів господарювання, встановлених у ст. 6 Господарського кодексу України.

Ліцензія - документ державного зразка, який засвідчує право суб'єкта господарювання - ліцензіата на провадження зазначеного в ньому виду господарської діяльності протягом визначеного строку за умови виконання ліцензійних умов. Відносини, пов'язані з ліцензуван­ням певних видів господарської діяльності, регулюються ЗУ «Про ліцен­зування певних видів господарської діяльності».

У сферах, пов'язаних із торгівлею за грошові кошти (готівку, чеки, а рівно з використанням інших форм розрахунків та платіжних карток на території України), обміном готівкових валютних цінностей (у тому чис­лі операції з готівковими платіжними засобами, вираженими в інозем­ній валюті, та з платіжними картками), у сфері грального бізнесу та по­бутових послуг, інших сферах, визначених законом, може здійснюватися патентування підприємницької діяльності суб'єктів господарювання.

Торговий патент - це державне свідоцтво, яке засвідчує право суб'єкта господарювання займатися певними видами підприємницької діяльності впродовж встановленого строку. Порядок патентування пев­них видів підприємницької діяльності встановлюється ЗУ «Про патенту­вання деяких видів підприємницької діяльності».

Згідно з ч. 5 ст. 14 ГК України у необхідних випадках держава за­стосовує квотування, встановлюючи граничний обсяг (квоти) виробни­цтва чи обігу певних товарів і послуг. Порядок квотування виробництва та/або обігу (включаючи експорт та імпорт), а також розподілу квот вста­новлюється Кабінетом Міністрів України відповідно до закону.

1. Сертифікація та стандартизація - відповідно до ч. 2 ст. 15 ГК України застосування стандартів чи їх окремих положень є обов'язковим для: а) суб'єктів господарювання, якщо на стандарти є посилання в тех­нічних регламентах; б) учасників угоди (контракту) щодо розроблення, виготовлення чи постачання продукції, якщо в ній (ньому) є посилання на певні стандарти; в) виробника чи постачальника продукції, якщо він склав декларацію про відповідність продукції певним стандартам чи за­стосував позначення цих стандартів у її маркуванні.
2. Застосування нормативів та лімітів - у сфері господарюван­ня застосовуються: технічні регламенти; стандарти; кодекси усталеної практики; класифікатори; технічні умови.

Згідно з ч. 3 ст. 15 ГК України у разі виготовлення продукції на екс­порт, якщо угодою (контрактом) визначено інші вимоги, ніж ті, що вста­новлено технічними регламентами, дозволяється застосування поло­жень угоди (контракту), якщо вони не суперечать законодавству Укра­їни в частині вимог до процесу виготовлення продукції, її зберігання та транспортування на території України;

1. Регулювання цін і тарифів.
2. Надання інвестиційних, податкових та інших пільг - встанов­лення та скасування пільг і переваг у господарській діяльності окремих категорій суб'єктів господарювання здійснюються відповідно до Госпо­дарського кодексу України та інших законів. Так, наприклад, згідно з ч. 5 ст. 11 ГК України суб'єктам господарювання, які не враховують суспільні інтереси, відображені в програмних документах економічного і соціаль­ного розвитку, не можуть надаватися передбачені законом пільги та пе­реваги у здійсненні господарської діяльності.
3. Надання дотацій, компенсацій, цільових інновацій та субси­дій - відповідно до ст. 16 ГК України держава може надавати дотації суб'єктам господарювання: на підтримку виробництва життєво важли­вих продуктів харчування; на виробництво життєво важливих лікарських препаратів та засобів реабілітації інвалідів; на імпортні закупівлі окре­мих товарів, послуги транспорту, що забезпечують соціально важливі перевезення, а також суб'єктам господарювання, що опинилися у кри­тичній соціально-економічній або екологічній ситуації, з метою фінан­сування капітальних вкладень на рівні, необхідному для підтримання їх діяльності; на цілі технічного розвитку, що дають значний економічний ефект, а також в інших випадках, передбачених законом.

Держава може здійснювати компенсації або доплати сільськогос­подарським товаровиробникам за сільськогосподарську продукцію, що реалізується ними державі.

Підстави та порядок застосування засобів державної підтрим­ки суб'єктів господарювання визначаються, зокрема, Законом України «Про державну підтримку малого підприємництва».

Умови, обсяги, сфери та порядок застосування окремих видів за­собів державного регулювання господарської діяльності визначаються Господарським кодексом України, іншими законодавчими актами, а та­кож програмами економічного і соціального розвитку.

Обмеження щодо здійснення підприємницької діяльності, а також перелік видів діяльності, в яких забороняється підприємництво, вста­новлюються Конституцією України та іншими нормативними актами чинного законодавства.

1. податки в механізмі державного впливу на господарські відносини

Система оподаткування в Україні, податки і збори встановлюються виключно законами України. Система оподаткування будується за прин­ципами економічної доцільності, соціальної справедливості, поєднання інтересів суспільства, держави, територіальних громад, суб'єктів госпо­дарювання та громадян.

Згідно з ч. 2 ст. 17 ГК України з метою вирішення найважливіших економічних і соціальних завдань держави закони, якими регулюється оподаткування суб'єктів господарювання, повинні передбачати:

* оптимальне поєднання фіскальної та стимулюючої функцій опо­даткування;
* стабільність (незмінність) протягом кількох років загальних пра­вил оподаткування;
* усунення подвійного оподаткування;
* узгодженість з податковими системами інших країн.

Ставки податків мають нормативний характер і не можуть встанов­люватись індивідуально для окремого суб'єкта господарювання.

Система оподаткування в Україні повинна передбачати граничні розміри податків і зборів, які можуть справлятись із суб'єктів господа­рювання. При цьому податки та інші обов'язкові платежі, що відповід­но до закону включаються до ціни товарів (робіт, послуг) або відносять­ся на їх собівартість, сплачуються суб'єктами господарювання незалеж­но від результатів їх господарської діяльності.

Основними Законами України, що регулюють питання оподатку­вання є: «Про оподаткування прибутку підприємств», «Про податок на додану вартість», «Про оподаткування прибутку фізичних осіб - платни­ків податків та інших обов'язкових платежів» «Про державну підтримку малого підприємництва», а також Указ Президента «Про спрощену сис­тему оподаткування».

1. державний контроль та нагляд за господарською діяльністю

Суб'єкти господарювання підлягають державній реєстрації відпо­відно до цього Кодексу та Закону України «Про державну реєстрацію юридичних осіб та фізичних осіб - підприємців» та мають право без об­межень самостійно здійснювати господарську діяльність, що не супере­чить законодавству.

Ч. 3 ст. 19 ГК України передбачено, що держава здійснює контр­оль і нагляд за господарською діяльністю суб'єктів господарювання у таких сферах:

* збереження та витрачання коштів і матеріальних цінностей суб'єктами господарських відносин - за станом і достовірністю бухгал­терського обліку та звітності;
* фінансових, кредитних відносин, валютного регулювання та по­даткових відносин - за додержанням суб'єктами господарювання кре­дитних зобов'язань перед державою і розрахункової дисципліни, до­держанням вимог валютного законодавства, податкової дисципліни;
* цін і ціноутворення - з питань додержання суб'єктами господа­рювання державних цін на продукцію і послуги;
* монополізму та конкуренції - з питань додержання антимонопольно-конкурентного законодавства;
* земельних відносин - за використанням і охороною земель; вод­них відносин і лісового господарства - за використанням та охороною вод і лісів, відтворенням водних ресурсів і лісів;
* виробництва і праці - за безпекою виробництва і праці, до­держанням законодавства про працю; за пожежною, екологічною, санітарно-гігієнічною безпекою; за дотриманням стандартів, норм і пра­вил, якими встановлено обов'язкові вимоги щодо умов здійснення гос­подарської діяльності;
* споживання - за якістю і безпечністю продукції та послуг;
* зовнішньоекономічної діяльності - з питань технологічної, еконо­мічної, екологічної та соціальної безпеки.

Органи державної влади і посадові особи, уповноважені здійсню­вати державний контроль і державний нагляд за господарською діяль­ністю, їх статус та загальні умови і порядок здійснення контролю і нагля­ду визначаються відповідними законами.

Ст. 18 ГК України визначає засади обмеження монополізму та сприяння змагальності у сфері господарювання. Держава здійснює антимонопольно-конкурентну політику та сприяє розвиткові змагаль­ності у сфері господарювання на основі загальнодержавних програм, що затверджуються Верховною Радою України за поданням Кабінету Міністрів України.

Правила конкуренції та норми антимонопольного регулювання ви­значаються цим Кодексом та іншими законами, зокрема Законами Укра­їни «Про Антимонопольний Комітет України», «Про захист економічної конкуренції», «Про захист від недобросовісної конкуренції» тощо.

Державна політика у сфері економічної конкуренції, обмеження монополізму в господарській діяльності та захисту суб'єктів господарю­вання і споживачів від недобросовісної конкуренції здійснюється упов­новаженими органами державної влади (зокрема Антимонопольним комітетом України) та органами місцевого самоврядування.

Органам державної влади та органам місцевого самоврядування, їх посадовим особам забороняється приймати акти та вчиняти дії, які усувають конкуренцію або необґрунтовано сприяють окремим конку­рентам у підприємницькій діяльності, чи запроваджують обмеження на ринку, не передбачене законодавством. Законом можуть бути встанов­лені винятки з цього правила з метою забезпечення національної безпе­ки, оборони чи інших загальносуспільних інтересів.

Органи державної влади і посадові особи зобов'язані здійснюва­ти інспектування та перевірки діяльності суб'єктів господарювання не- упереджено, об'єктивно і оперативно, дотримуючись вимог законодав­ства, поважаючи права і законні інтереси суб'єктів господарювання за принципом «для державних службовців - можна робити те, що прямо передбачено законом». Незаконне втручання та перешкоджання госпо­дарській діяльності суб'єктів господарювання з боку органів державної влади, їх посадових осіб при здійсненні ними державного контролю та нагляду забороняються.

Згідно з ч. 7 ст. 19 ГК України суб'єкт господарювання має право на одержання інформації про результати інспектування і перевірок його ді­яльності не пізніше як через тридцять днів після їх закінчення, якщо інше не передбачено законом. Дії та рішення державних органів контролю та нагляду, а також їх посадових осіб, які проводили інспектування і пере­вірку, можуть бути оскаржені суб'єктом господарювання у встановлено­му законодавством порядку.

Усі суб'єкти господарювання зобов'язані здійснювати первинний (оперативний) та бухгалтерський облік результатів своєї роботи, склада­ти статистичну інформацію, а також надавати відповідно до вимог зако­ну фінансову звітність та статистичну інформацію щодо своєї господар­ської діяльності, інші дані, визначені законом.

Забороняється вимагати від суб'єктів господарювання надання ста­тистичної інформації та інших даних, не передбачених законом або з по­рушенням порядку, встановленого законом.

1. Особливості управління господарською діяльністю у державному секторі економіки

Держава здійснює управління державним сектором економіки від­повідно до засад внутрішньої і зовнішньої політики.

Ч. 2 ст. 22 ГК України визначає, що суб'єктами господарюван­ня державного сектора економіки є суб'єкти, що діють на основі лише державної власності, а також суб'єкти, державна частка у статут­ному фонді яких перевищує 50% чи становить величину, яка забезпе­чує державі право вирішального впливу на господарську діяльність цих суб'єктів.

Повноваження суб'єктів управління у державному секторі економі­ки - Кабінету Міністрів України, міністерств, інших органів влади та ор­ганізацій щодо суб'єктів господарювання визначаються Законом Украї­ни «Про природні монополії». Законом можуть бути визначені види гос­подарської діяльності, яку дозволяється здійснювати виключно держав­ним підприємствам, установам і організаціям.

Держава реалізує право державної власності у державному секто­рі економіки через систему організаційно-господарських повноважень відповідних органів управління щодо суб'єктів господарювання, що на­лежать до цього сектора і здійснюють свою діяльність на основі права господарського відання або права оперативного управління.

Правовий статус окремого суб'єкта господарювання у державно­му секторі економіки визначається уповноваженими органами управ­ління відповідно до вимог чинних законів. Держава застосовує до суб'єктів господарювання у державному секторі економіки усі засоби державного регулювання господарської діяльності, передбачені Госпо­дарським кодексом України, враховуючи особливості правового стату­су цих суб'єктів, встановлює особливості здійснення антимонопольно- конкурентної політики та розвитку змагальності у державному секторі економіки, які повинні враховуватися при формуванні відповідних дер­жавних програм.

Процедура визнання банкрутом застосовується щодо державних підприємств з урахуванням вимог, зазначених у гл. 23 ГК України.

Органам управління, які здійснюють організаційно-господарські повноваження стосовно суб'єктів господарювання державного секто­ра економіки, забороняється делегувати іншим суб'єктам повноважен­ня щодо розпорядження державною власністю і повноваження щодо управління діяльністю суб'єктів господарювання, за винятком делегу­вання названих повноважень відповідно до закону органам місцевого самоврядування та інших випадків, передбачених цим Кодексом та ін­шими законами.

Особливості відносин суб'єктів господарювання з органами місце­вого самоврядування встановлює ст. 23 ГК України. Так, органи місцево­го самоврядування здійснюють свої повноваження щодо суб'єктів гос­подарювання виключно в межах, визначених Конституцією України, за­конами про місцеве самоврядування та іншими законами, що передба­чають особливості здійснення місцевого самоврядування в містах Киє­ві та Севастополі, іншими законами. Органи місцевого самоврядування можуть здійснювати щодо суб'єктів господарювання також окремі по­вноваження органів виконавчої влади, надані їм законом.

правові акти органів та посадових осіб місцевого самовряду­вання, прийняті в межах їх повноважень, є обов'язковими для виконан­ня усіма учасниками господарських відносин, які розташовані або здій­снюють свою діяльність на відповідній території.

Однак ч. 4 ст. 23 ГК України забороняється незаконне втручання ор­ганів та посадових осіб місцевого самоврядування у господарську діяль­ність суб'єктів господарювання. Не допускається видання правових актів органів місцевого самоврядування, якими встановлюються не передба­чені законом обмеження щодо обігу окремих видів товарів (послуг) на території відповідних адміністративно-територіальних одиниць.

Органи, посадові та службові особи місцевого самоврядування не­суть відповідальність за свою діяльність перед суб'єктами господарю­вання, підстави, види і порядок якої визначаються Конституцією Украї­ни та законом. Спори про поновлення порушених прав суб'єктів госпо­дарювання та відшкодування завданої їм шкоди внаслідок рішень, дій чи бездіяльності органів, посадових або службових осіб місцевого само­врядування при здійсненні ними своїх повноважень вирішуються в су­довому порядку.

Щ питання для самостійного вивчення

1. Особливості управління господарською діяльністю у комуналь­ному секторі економіки.
2. Правове регулювання цін та тарифів.
3. Спрощена система оподаткування.
4. Поняття суб'єкта малого підприємництва.
5. Правові засади державної регуляторної політики України.
6. тести для поточного контролю
7. Знайдіть хибне твердження. Конституційні основи правово­го господарського порядку в Україні становлять:

* право кожного громадянина користуватися природними об'єк­тами права власності народу на власний розсуд;
* забезпечення державою екологічної безпеки та підтримання еко­логічної рівноваги на території України;
* забезпечення державою належних, безпечних і здорових умов праці, захист прав споживачів;
* взаємовигідне співробітництво з іншими країнами;
* визнання і дія в Україні принципу верховенства права.

1. Держава та органи місцевого самоврядування:

* не є суб'єктами господарювання;
* не є суб'єктами підприємництва, але є суб'єктами господарюван­ня;
* органи місцевого самоврядування можуть виступати суб'єктами господарювання.

1. У сфері господарювання держава здійснює економічну і соці­альну політику:

* довгострокову і специфічну;
* загальну і спеціальну;
* стратегічну і тактичну.

1. Система оподаткування, яку вправі обрати суб'єкт господа­рювання для сплати податків в Україні, може бути:

* або загальна, або спрощена;
* загальна та спеціальна;
* загальна та спрощена.

1. За якими критеріями встановлюється система оподатку­вання господарюючого суб'єкта:

* за річною середньообліковою чисельністю працюючих і обсягом виручки від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за рік;
* за обсягом виручки від реалізації продукції (товарів, робіт, по­слуг) за рік;
* за чисельністю працюючих на час обрання системи оподаткуван­ня;
* за кількістю видів господарської діяльності.

**тема 4. законодавче визначення суб'єктів господарювання**

1. Загальна характеристика суб'єкта господарювання.
2. Установчі документи суб'єктів господарювання - юридичних осіб.
3. Класифікація суб'єктів господарської діяльності.
4. Правовий статус юридичних осіб та їх відокремлених підрозділів.
5. Характеристика правового статусу громадянина-підприємця.
6. Загальна характеристика суб'єкта господарювання

Суб'єктами господарювання (в тому числі підприємцями) визна­ються учасники господарських відносин, які здійснюють господарську (підприємницьку) діяльність.

Загальні положення щодо осіб, які можуть займатися підприєм­ницькою діяльністю, містяться у ГК та ЦК України.

Співвідношення поняття «суб'єкт підприємницької діяльності»

із поняттям «суб'єкт господарської діяльності». Для характеристи­ки цих осіб означені нормативні акти допускають паралельне існуван­ня декількох термінів: «суб'єкт підприємницької діяльності» (див., на­приклад, ст. 74, 130, 209 ГК України), «суб'єкт підприємництва» (див., наприклад, ст. 3, 45, гл. 23 ГК України), а також «підприємець» (див., наприклад, ст. 21, 46 ГК України). Натомість ЦК України відмовляється від єдиного узагальнюючого поняття і запроваджує термін «підприє­мець» стосовно фізичних осіб (див., наприклад, ст. 35, гл. 5 ЦК України), а також прикметник «підприємницькі» стосовно юридичних осіб - то­вариств (див., наприклад, ст. 83 ЦК України). Отже, розуміючи очевид­ну їх тотожність, враховуючи ст. 9 ЦК України про те, що окремим зако­ном можуть бути передбачені особливості регулювання майнових від­носин у сфері господарювання, вважаємо за необхідне використовува­ти термінологію, яку вживає ГК України, звертаючись, звичайно, і до ЦК України як до акту загального у частині, що не суперечить акту спеціаль­ному, тобто ГК України.

Поняття «суб'єкт підприємницької діяльності» співвідноситься із поняттям «суб'єкт господарської діяльності» так само, як співвідносяться поняття «підприємницька діяльність» і «господарська діяльність», тобто як частка і ціле. Тому під час характеристики суб'єктів підприємницької діяльності ми будемо, звичайно, звертатися і до загальних ознак, прита­манних суб'єктам господарської діяльності.

ГК України не містить чіткого визначення поняття «суб'єкт підпри­ємницької діяльності», формулюючи його опосередковано через понят­тя «господарська діяльність» і «суб'єкт господарювання». Так, за зміс­том ч. 2 ст. 3 ГК України суб'єктами підприємництва вважаються особи, які займаються підприємницькою діяльністю «для досягнення еконо­мічних і соціальних результатів та з метою одержання прибутку». Стаття 42 ГК України, визначаючи підприємництво як вид господарської діяль­ності, прирівнює суб'єктів господарювання, що здійснюють господар­ську діяльність з ознаками підприємницької, до підприємців.

Тому, виходячи з цього, поняття суб'єкта підприємницької діяль­ності слід розглядати крізь призму визначення поняття «суб'єкт госпо­дарської діяльності» з урахуванням специфіки, обумовленої зайнят­тям саме підприємницькою діяльністю. За змістом ч. 1 ст. 55 ГК Укра­їни суб'єктами господарювання (підприємцями) визнаються учасники господарських відносин, які здійснюють господарську (підприємниць­ку) діяльність, реалізуючи господарську компетенцію (сукупність госпо­дарських прав та обов'язків), мають відокремлене майно і несуть відпо­відальність за своїми зобов'язаннями в межах цього майна, крім випад­ків, передбачених законодавством.

ознаки суб'єкта господарської (підприємницької) діяльності:

1. У господарських відносинах суб'єкти господарської (підприєм­ницької) діяльності реалізують їх господарську компетенцію, якою є сукупність господарських прав та обов'язків таких суб'єктів. Це озна­чає, що в межах загального права фізичних та юридичних осіб на здій­снення господарської, в тому числі і підприємницької, діяльності (ст. 42 Конституції України, ст. 50, 84 ЦК України, ст. 55 ГК України) особа, ви­знана в установленому законом порядку суб'єктом господарської діяль­ності, безпосередньо здійснює права і несе обов'язки, обумовлені кон­кретними господарськими відносинами. Наприклад, у межах зазначе­ного загального права на здійснення господарської діяльності особа, ке­руючись принципами свободи вибору постачальників і споживачів про­дукції (ст. 44 ГК України) та предмета договору (ст. 67 ГК України, ст. 3 ЦК України), уклала договір поставки, за яким вона як постачальник зобов'язується передати в обумовлені строки другій стороні - покупцеві товар і, відповідно, має право вимагати від покупця прийняти вказаний товар і сплатити за нього певну грошову суму (ст. 265 ГК України, ст. 712 ЦК України). Покупець, у свою чергу, має право вимагати від постачаль­ника поставки товару обумовлених асортименту, якості та в обумовле­ні договором строки, зобов'язуючись його оплатити. Сукупність взаєм­них прав та обов'язків постачальника і покупця становить їх господар­ську компетенцію.
2. Суб'єкти господарювання мають відокремлене майно, крім фі­зичних осіб - підприємців. Стосовно юридичних осіб це, зокрема, озна­чає, що на час реєстрації їх як суб'єктів господарської діяльності необ­хідна наявність майна, склад та порядок внесення якого визначаєть­ся їх засновниками. Для юридичних осіб визначених законодавством організаційно-правових форм вартість майна, що вноситься засновни­ками, не повинна бути меншою за величину, встановлену відповідним законом. ЦК України (ст. 80), визначаючи поняття юридичної особи, не зазначає наявність відокремленого майна як обов'язкову її ознаку. Про­те, зважаючи на те, що спеціальним актом (ГК України) його наявність для юридичних осіб - суб'єктів господарювання вимагається, слід ви­знати, що на момент реєстрації саме юридичної особи - суб'єкта госпо­дарювання наявність майна є обов'язковою.

Щодо фізичної особи-підприємця законодавство (ані ЦК, ані ГК України, а також інші нормативні акти) не передбачає положень, що безпосередньо регулюють відокремлення майна, яке використовуєть­ся нею для зайняття підприємницькою діяльністю, від її особистого май­на. Єдиним винятком з цього є положення ст. 54 ЦК України, яка перед­бачає, що якщо фізична особа-підприємець визнана безвісти зниклою, недієздатною чи її цивільна дієздатність обмежена або якщо власником майна, яке використовувалося у підприємницькій діяльності, стала не­повнолітня чи малолітня особа, орган опіки та піклування може призна­чити управителя цього майна. Тому положення щодо обов'язкової наяв­ності відокремленого майна у фізичної особи має декларативний харак­тер і означає лише проголошення того, що їй слід мати майно як матері­альну базу для здійснення своєї господарської діяльності. Склад такого майна, його кількість, звісно, не можуть бути заздалегідь регламентова­ні, а набуття фізичною особою статусу суб'єкта господарської (підприєм­ницької) діяльності ставитися у залежність від його наявності.

Звичайно, законодавство, що регулює порядок здійснення госпо­дарської діяльності, містить вимоги щодо наявності у суб'єкта господар­ської діяльності, в тому числі і у фізичної особи, визначеного майна. Так, наприклад, п. 64 Переліку документів, які додаються до заяви про ви­дачу ліцензії для окремого виду господарської діяльності, затв. поста­новою Кабінету Міністрів України від 4 липня 2001 р. № 756, передба­чає, що для отримання ліцензії на провадження господарської діяльнос­ті з посередництва у працевлаштуванні на роботу за кордоном заявни­ком, зокрема, подається засвідчена в установленому порядку копія до­кумента, що підтверджує право власності суб'єкта господарської діяль­ності або оренди ним приміщення для провадження діяльності з посе­редництва у працевлаштуванні за кордоном.

П. 4 Ліцензійних умов провадження господарської діяльності з по­середництва у працевлаштуванні на роботу за кордоном, затв. наказом Державного комітету України з питань регуляторної політики та підпри­ємництва, Міністерства праці та соціальної політики України від 19 груд­ня 2001 р. № 155/534, передбачає конкретизовані вимоги щодо службо­вого приміщення для провадження означеного виду діяльності. Проте, повторимось, ці вимоги не ставлять у залежність набуття суб'єктом гос­подарської діяльності, в тому числі фізичною особою, яка в нашому разі також має право надавати послуги із працевлаштування за кордоном, статусу суб'єкта господарської діяльності від наявності чи відсутності у неї відповідного приміщення. Така наявність майна має значення лише для провадження певного виду діяльності і перевіряється (документаль­но) під час видачі ліцензії на її ведення. Філії (представництва), інші від­окремлені підрозділи юридичних осіб (структурні одиниці), які ГК Украї­ни відносить до суб'єктів господарської діяльності, також за змістом ч. 1 ст. 55 ГК України повинні мати відокремлене майно. Проте, зважаючи на відсутність у них статусу юридичної особи, майно, що «відокремлюєть­ся» господарською організацією-власником, знаходиться у них на осно­ві права оперативно-господарського використання майна (ч. 5 ст. 55, ст. 138 ГК України) без права розпорядження ним.

1. Відповідальність за своїми зобов'язаннями суб'єкти господа­рювання несуть в межах відокремленого майна, крім випадків, перед­бачених законодавством.

Щодо юридичних осіб це положення ГК України конкретизоване у ст. 96 ЦК України, відповідно до якої юридична особа самостійно відпо­відає за своїми зобов'язаннями усім належним їй майном. При цьому учасник (засновник) юридичної особи не відповідає за зобов'язаннями юридичної особи, а юридична особа не відповідає за зобов'язаннями її учасника (засновника), крім випадків, встановлених установчими доку­ментами та законом. Законом деякі винятки передбачені щодо госпо­дарських товариств певних видів, а також щодо казенних підприємств, про що йдеться нижче.

Щодо фізичної особи-підприємця ГК (ст. 128) і ЦК України (ст. 52) міс­тять ідентичні положення про те, що вона відповідає за зобов'язаннями, пов'язаними з господарською (підприємницькою) діяльністю, усім сво­їм майном, крім майна, на яке згідно із законом не може бути звернено стягнення. Додатково ч. 2 ст. 52 ЦК України містить положення, відповід­но до якого фізична особа-підприємець, яка перебуває у шлюбі, відпо­відає за зобов'язаннями, пов'язаними з підприємницькою діяльністю, усім своїм особистим майном і часткою у праві спільної сумісної влас­ності подружжя, яка належатиме їй при поділі цього майна.

Обсяг відповідальності фізичної особи - суб'єкта господарювання, порівняно з обсягом відповідальності юридичної особи, ще раз дово­дить положення щодо неможливості (і недоцільності) реального відо­кремлення майна, що використовується фізичною особою для здійснен­ня нею господарської діяльності, із загальної маси належного їй майна.

Щодо філій (представництв), інших відокремлених підрозділів юри­дичних осіб (структурних одиниць) положення ГК України про їх відпові­дальність у межах відокремленого майна суперечать правовій природі

і правовому режиму такого майна. Адже відповідно до ч. 3 ст. 95 ЦК та

ч. 2 ст. 132 ГК України вони «наділяються майном юридичної особи, що їх створила», яке знаходиться у них на праві оперативно-господарського використання. Тому відповідальність майном структурних підрозділів несуть не самі підрозділи, а юридичні особи, які їх створили.

1. Установчі документи суб'єктів господарювання - юридичних осіб

Згідно зі ст. 57 ГК України установчими документами суб'єкта гос­подарювання є рішення про його утворення або засновницький договір, а у випадках, передбачених законом, статут (положення) суб'єкта госпо­дарювання.

Стосовно змісту установчих документів, вимоги до нього зазнача­ються у різних законах, зокрема ГК України, ЦК України, ЗУ «Про держав­ну реєстрацію юридичних осіб та фізичних осіб - підприємців», ЗУ «Про господарські товариства», ЗУ «Про акціонерні товариства» тощо.

За загальними правилами в установчих документах повинні бути зазначені найменування суб'єкта господарювання, мета і предмет гос­подарської діяльності, склад і компетенція його органів управління, по­рядок прийняття ними рішень, порядок формування майна, розподілу прибутків та збитків, умови його реорганізації та ліквідації, якщо інше не передбачено законом.

Згідно із ЗУ «Про господарські товариства» обов'язковим установ­чим документом для акціонерного товариства, товариства з обмеженою відповідальністю, товариства з додатковою відповідальністю є статут, для повного товариства та командитного товариства - установчий договір.

У засновницькому договорі засновники зобов'язуються утворити суб'єкт господарювання, визначають порядок спільної діяльності щодо його утворення, умови передачі йому свого майна, порядок розподілу прибутків і збитків, управління діяльністю суб'єкта господарювання та участі в ньому засновників, порядок вибуття та входження нових заснов­ників, інші умови діяльності суб'єкта господарювання, які передбачені законом, а також порядок його реорганізації та ліквідації відповідно до закону.

Статут суб'єкта господарювання повинен містити відомості про його найменування, мету і предмет діяльності, розмір і порядок утво­рення статутного та інших фондів, порядок розподілу прибутків і збит­ків, про органи управління і контролю, їх компетенцію, про умови ре­організації та ліквідації суб'єкта господарювання, а також інші відомос­ті, пов'язані з особливостями організаційної форми суб'єкта господарю­вання, передбачені законодавством. Статут може містити й інші відо­мості, що не суперечать законодавству.

Положенням визначається господарська компетенція органів дер­жавної влади, органів місцевого самоврядування чи інших суб'єктів у ви­падках, визначених законом.

Статут (положення) затверджується власником майна (засновни­ком) суб'єкта господарювання чи його представниками, органами або іншими суб'єктами відповідно до закону.

На підставі засновницьких документів проводиться державна ре­єстрація суб'єктів господарювання, які набувають правосуб'єктності з моменту внесення про них відомостей до Державного реєстру підпри­ємств та організацій України (ЄДРПОУ).

Згідно з ч. 2 ст. 58 ГК України відкриття суб'єктом господарювання філій (відділень), представництв без створення юридичної особи не по­требує їх державної реєстрації. Вони діють на підставі Положення про філію (відділення), яке затверджується власником (загальними зборами учасників товариства).

Відомості про відокремлені підрозділи суб'єктів господарювання залучаються до її реєстраційної справи та включаються до Єдиного дер­жавного реєстру в порядку, визначеному ЗУ «Про державну реєстрацію юридичних осіб та фізичних осіб - підприємців».

1. Класифікація суб'єктів господарської діяльності

Ч. 2 ст. 55 ГК України містить загальний перелік суб'єктів господа­рювання. Ними вважаються:

1. фізичні особи - громадяни України, іноземці та особи без грома­дянства (п. 2 ч. 2 ст. 55 ГК України), які здійснюють господарську діяль­ність та зареєстровані відповідно до закону як підприємці.

Означені положення ГК України дозволяють займатися господар­ською діяльністю як громадянам України, так і іноземним громадянам та особам без громадянства, зареєстрованим відповідно до закону як підприємці. Згідно зі ст. 129 ГК України іноземці та особи без громадян­ства при здійсненні господарської діяльності в Україні користуються та­кими самими правами і мають такі самі обов'язки, як і громадяни Украї­ни, якщо інше не передбачено цим Кодексом, іншими законами. До за­конів, які обмежують права іноземних громадян та осіб без громадян­ства, належать, зокрема, положення Земельного кодексу України, які, наприклад, забороняють таким особам передавати землі сільськогос­подарського призначення у власність (ч. 4. ст. 22 Земельного кодексу України). Водночас Кодекс не забороняє передачу таким особам у влас­ність земельних ділянок несільськогосподарського призначення в ме­жах населених пунктів, а також земельних ділянок несільськогосподар­ського призначення за межами населених пунктів, на яких розташовані об'єкти нерухомого майна, що належать їм на праві приватної власності (ч. 2 ст. 81 ЗК України). Особливості правового статусу фізичної особи як суб'єкта господарської діяльності визначені гл. 13 ГК та гл. 5 ЦК України та будуть розглянуті далі.

1. господарські організації - юридичні особи, створені відповід­но до ЦК України, державні, комунальні та інші підприємства, створе­ні відповідно до ГК України, а також інші юридичні особи, які здійсню­ють господарську діяльність та зареєстровані в установленому законом порядку.

Згідно зі ст. 83 ЦК України юридичні особи можуть створюватися у формі товариств, установ та в інших формах, встановлених законом. Товариством вважається організація, створена шляхом об'єднання осіб (учасників), які мають право участі у цьому товаристві. Товариство може бути створено однією особою, якщо інше не встановлено законом. Установою, у свою чергу, є організація, створена однією або кількома особами (засновниками), які не беруть участі в управлінні нею, шляхом об'єднання (виділення) їхнього майна для досягнення мети, визначеної засновниками, за рахунок цього майна.

Цей поділ має загальний характер і має на меті лише відокремлен­ня юридичних осіб, які займатимуться діяльністю, метою якої є отриман­ня прибутку або досягнення соціального ефекту та засновники яких ма­тимуть право брати участь в їх управлінні (товариства), від юридичних осіб, які виконуватимуть визначені відповідними документами функції за рахунок виділеного їм майна, а засновники не матимуть права брати участь в управлінні ними (установи).

Ці поняття фактично не є організаційно-правовими формами, а збірними поняттями, що включають в себе конкретні організаційно- правові форми, передбачені як ЦК України (господарські товариства, ви­робничі кооперативи тощо), так і ГК України (підприємства різних видів, їх об'єднання тощо) та іншими законодавчими актами України (порядок створення, діяльності, реорганізації та ліквідації окремих організаційних форм юридичних осіб буде розглянуто далі).

Зважаючи на це, положення п. 1 ч. 2 ст. 55 ГК України, що передба­чає існування юридичних осіб, створених «відповідно до ЦК України», фактично є декларативним і підкреслює термінологічні розбіжності у ви­значенні двома актами рівної юридичної сили організаційно-правових форм юридичних осіб. Нових організаційно-правових форм, яких немає у ГК України, ЦК України не містить і містити не повинен, адже за зміс­том положень ч. 2 ст. 9 ЦК та ст. 1 ГК України господарські відносини, що виникають у процесі організації та здійснення господарської діяльності, регулюються спеціальними актами, зокрема ГК України.

ЦК України поділяє усі товариства на підприємницькі та непідпри- ємницькі, що відповідає зазначеним положенням ГК України щодо іс­нування суб'єктів підприємницької діяльності та суб'єктів господарської некомерційної діяльності. Але вже ст. 84 ЦК України встановлює поло­ження, відповідно до якого товариства, які здійснюють підприємниць­ку діяльність з метою одержання прибутку та наступного його розпо­ділу між учасниками (підприємницькі товариства), можуть бути ство­рені лише як господарські товариства (повне товариство, командитне товариство, товариство з обмеженою або додатковою відповідальніс­тю, акціонерне товариство) або виробничі кооперативи. Це положення суперечить положенням ГК України (зокрема, гл. 7, 8, 11, які дозволя­ють з метою провадження підприємницької діяльності створювати під­приємства різних видів, та гл. 12, яка дозволяє об'єднанням підприємств провадити господарську, в тому числі підприємницьку, діяльність та ін.). Оскільки положення акта загального (ЦК України) суперечать положен­ням акта спеціального (ГК України), застосуванню підлягають відповідні положення ГК України.

Згідно зі ст. 85 ЦК України непідприємницькими товариствами є то­вариства, які не мають на меті одержання прибутку для його наступного розподілу між учасниками. Особливості правового статусу окремих ви­дів непідприємницьких товариств встановлюються законом. Ці загаль­ні положення ЦК України в цілому відповідають ГК України, а тому під­лягають застосуванню без жодних застережень. Відповідають ГК Украї­ни (ч. 3 ст. 53) і положення ст. 86 ЦК України, згідно з якими непідприєм- ницькі товариства (споживчі кооперативи, об'єднання громадян тощо) та установи можуть разом зі своєю основною діяльністю здійснювати підприємницьку діяльність, якщо інше не встановлено законом і якщо ця діяльність відповідає меті, для якої вони були створені, та сприяє її досягненню.

П. 1 ч. 2 ст. 55 ГК України передбачає право «інших юридич­них осіб», зареєстрованих в установленому законом порядку, бути суб'єктами господарської діяльності. До таких осіб можна віднести, зо­крема, юридичних осіб, правовий статус, порядок організації та здій­снення господарської діяльності яких визначається, окрім ГК України, спеціальним законодавством. Наприклад, особливості створення та ді­яльності кредитних спілок визначаються ст. 130 ГК України, а також За­коном України від 20 грудня 2001 р. № 2908-ІІІ «Про кредитні спілки»;

підприємств об'єднань громадян, релігійних організацій - ст. 112 ГК, а також законами України від 23 квітня 1991 р. № 987-ХІІ «Про свобо­ду совісті та релігійні організації» та від 16 червня 1992 р. № 2460-ХІІ «Про об'єднання громадян»; благодійних та інших неприбуткових ор­ганізацій - ст. 131 ГК України та Законом України від 16 вересня 1997 р. № 531/97-ВР «Про благодійництво та благодійні організації»; коопера­тивів - Законом України від 10 липня 2003 р. № 1087-М «Про коопера­цію» та ін.

1. Крім того, юридичними особами, що можуть здійснювати госпо­дарську діяльність, а відтак - бути суб'єктами господарської діяльнос­ті, є об'єднання підприємств. Правовий статус та організаційно-правові форми об'єднань підприємств передбачені гл. 12 ГК України та інши­ми актами законодавства, зокрема законами України від 21 листопада 1995 р. № 437/ 95-ВР «Про промислово-фінансові групи в Україні», від
2. вересня 1999 р. № 1039-ХМ «Про угоди про розподіл продукції» та ін.

Згідно зі ст. 118 ГК України об'єднанням підприємств є господар­ська організація, утворена у складі двох або більше підприємств з метою координації їх виробничої, наукової та іншої діяльності для вирішення спільних економічних та соціальних завдань. Вони утворюються підпри­ємствами на добровільних засадах або за рішенням органів, які мають право утворювати об'єднання підприємств. В об'єднання підприємств можуть входити підприємства, утворені за законодавством інших дер­жав, а підприємства України можуть входити в об'єднання підприємств, утворені на території інших держав.

Об'єднання підприємств є юридичною особою, що утворюються на невизначений строк або як тимчасові об'єднання.

Підприємства-учасники об'єднання підприємств зберігають ста­тус юридичної особи незалежно від організаційно-правової форми об'єднання, і на них поширюються положення цього Кодексу та інших законів щодо регулювання діяльності підприємств.

Правовий статус підприємства - учасника об'єднання підприємств регламентований у ст. 121 ГК України.

Підприємство - учасник господарського об'єднання має право:

* добровільно вийти з об'єднання на умовах і в порядку, визначе­них установчим договором про його утворення чи статутом господар­ського об'єднання;
* бути членом інших об'єднань підприємств, якщо законом, заснов­ницьким договором чи статутом господарського об'єднання не встанов­лено інше;
* одержувати від господарського об'єднання в установленому по­рядку інформацію, пов'язану з інтересами підприємства;
* одержувати частину прибутку від діяльності господарського об'єднання відповідно до його статуту. Підприємство може мати також інші права, передбачені засновницьким договором чи статутом госпо­дарського об'єднання відповідно до законодавства.

Рішення про утворення об'єднання підприємств (установчий дого­вір) та статут об'єднання погоджуються з Антимонопольним комітетом України в порядку, встановленому законодавством.

Залежно від порядку заснування об'єднання підприємств можуть утворюватися як господарські об'єднання або як державні чи комуналь­ні господарські об'єднання.

Господарське об'єднання - об'єднання підприємств, утворене за ініціативою підприємств, незалежно від їх виду, які на добровільних за­садах об'єднали свою господарську діяльність. Господарські об'єднання діють на основі установчого договору та/або статуту, який затверджуєть­ся їх засновниками.

Організаційно-правові форми господарських об'єднань зазначені у ст. 120 ГК України. До них належать:

* асоціація - договірне об'єднання, створене з метою постійної ко­ординації господарської діяльності підприємств, що об'єдналися, шля­хом централізації однієї або кількох виробничих та управлінських функ­цій, розвитку спеціалізації і кооперації виробництва, організації спільних виробництв на основі об'єднання учасниками фінансових та матеріаль­них ресурсів для задоволення переважно господарських потреб учасни­ків асоціації. У статуті асоціації повинно бути зазначено, що вона є госпо­дарською асоціацією. Асоціація не має права втручатися у господарську діяльність підприємств - учасників асоціації. За рішенням учасників асо­ціація може бути уповноважена представляти їх інтереси у відносинах з органами влади, іншими підприємствами та організаціями.
* корпорація - договірне об'єднання, створене на основі поєд­нання виробничих, наукових і комерційних інтересів підприємств, що об'єдналися, з делегуванням ними окремих повноважень централізо­ваного регулювання діяльності кожного з учасників органам управлін­ня корпорації.
* концерн - статутне об'єднання підприємств, а також інших орга­нізацій на основі їх фінансової залежності від одного або групи учасни­ків об'єднання з централізацією функцій науково-технічного і виробни­чого розвитку, інвестиційної, фінансової, зовнішньоекономічної та іншої діяльності. Учасники концерну наділяють його частиною своїх повнова­жень, у тому числі правом представляти їх інтереси у відносинах з ор­ганами влади, іншими підприємствами та організаціями. Учасники кон­церну не можуть бути одночасно учасниками іншого концерну.
* консорціум - тимчасове статутне об'єднання підприємств для до­сягнення його учасниками певної спільної господарської мети (реаліза­ції цільових програм, науково-технічних, будівельних проектів тощо).

Консорціум використовує кошти, якими його наділяють учасники, цен­тралізовані ресурси, виділені на фінансування відповідної програми, а також кошти, що надходять з інших джерел, в порядку, визначеному його статутом. У разі досягнення мети його створення консорціум при­пиняє свою діяльність.

Державне (комунальне) господарське об'єднання - об'єднання підприємств, утворене державними (комунальними) підприємствами за рішенням Кабінету Міністрів України або, у визначених законом ви­падках, рішенням міністерств (інших органів, до сфери управління яких входять підприємства, що утворюють об'єднання), або рішенням ком­петентних органів місцевого самоврядування. Державне (комунальне) господарське об'єднання діє на основі рішення про його утворення та статуту, який затверджується органом, що прийняв рішення про утво­рення об'єднання.

Відповідно до ч. 6 ст. 120 ГК України державні і комунальні госпо­дарські об'єднання утворюються переважно у формі корпорації або кон­церну, незалежно від найменування об'єднання (комбінат, трест тощо).

Підприємство, яке входить до складу державного або комунально­го господарського об'єднання, не має права без згоди об'єднання вихо­дити з його складу, а також об'єднувати на добровільних засадах свою діяльність з іншими суб'єктами господарювання та приймати рішення про припинення своєї діяльності.

1. Правовий статус юридичних осіб та їх відокремлених підрозділів

Поняття юридичної особи міститься у ст. 80 ЦК України, ч. 1 якої під юридичною особою розуміє організацію, створену і зареєстровану в установленому законом порядку. Вона наділяється цивільною право­здатністю і дієздатністю, може бути позивачем та відповідачем у суді.

Правовий статус юридичної особи характеризується специфікою, що відрізняє юридичну особу від інших суб'єктів господарської діяль­ності.

По-перше, юридичною особою є організація, тобто колективне утворення, що характеризується наявністю організаційної єдності. Орга­нізаційна єдність дістає вияв насамперед у визначеній установчими ці­лями юридичної особи внутрішній структурі, ієрархії, підлеглості орга­нів управління, що складають цю структуру, а також чіткій регламентації відносин між усіма її складовими.

По-друге, як вже зазначалось вище, юридична особа має відокрем­лене майно, базою для формування якого є майно, що передається за­сновником під час її створення. Відповідно, юридична особа несе са­мостійну майнову відповідальність за своїми зобов'язаннями, крім ви­падків, встановлених законом та установчими документами юридич­ної особи.

По-третє, для набуття статусу юридичної особи організація повин­на пройти процедуру державної реєстрації, що випливає з визначен­ня юридичної особи та підтверджено ч. 4 ст. 87 ЦК України. Саме після державної реєстрації організація набуває права виступати в цивільному обороті (укладати угоди та ін.) та інші права, а отже - цивільну право- та дієздатність.

ГК України у ст. 3 передбачає можливість провадження в Україні господарської комерційної діяльності (підприємництва) (гл. 4) і госпо­дарської некомерційної діяльності (гл. 5). Відповідно до цього поділу ГК України, характеризуючи суб'єктів господарювання, виділяє загальні по­ложення щодо організаційно-правових форм юридичних осіб-підпри- ємців (ст. 45) та юридичних осіб - суб'єктів некомерційної господарської діяльності (ст. 53).

Стосовно юридичних осіб - суб'єктів підприємницької діяльності ст. 45 ГК України визначає, що підприємництво в Україні здійснюється в будь-яких організаційних формах, передбачених законом, на вибір під­приємця. В цьому разі, як бачимо, вибір підприємця щодо конкретної організаційно-правової форми юридичної особи - суб'єкта підприємни­цтва обмежений існуванням відповідного положення щодо неї у зако­ні. Іншими словами, засновник вправі обрати будь-яку організаційно- правову форму для майбутньої юридичної особи з тих, що передбаче­ні законом.

Схоже, проте не тотожне положення містить ГК України і щодо суб'єктів некомерційної господарської діяльності, зазначаючи в ст. 53, зокрема, що така діяльність може здійснюватися суб'єктами господа­рювання в організаційних формах, які визначаються власником або від­повідним органом управління чи органом місцевого самоврядуван­ня з урахуванням вимог, передбачених цим Кодексом та іншими зако­нами. Більш гнучка категорія «урахування вимог», порівняно з імпера­тивною категорією «передбачений законом», дає засновникам шир­ший простір для вибору з числа існуючих, передбачених законодав­ством (або до створення нових, ще не передбачених правовими актами) організаційно-правових форм юридичних осіб - суб'єктів некомерційної господарської діяльності. Особливості їх статусу розглядаються у ст. 131 ГК України та в інших законах. Подібний поділ юридичних осіб залежно від характеру та цілей їх діяльності є і у ЦК України.

Правовий статус відокремлених підрозділів юридичних осіб (філій, представництв, інших відокремлених підрозділів господарських органі­

зацій (структурних одиниць), утворених ними для здійснення господар­ської діяльності, визначений ст. 132 ГК України, а також ст. 95 ЦК Украї­ни. Остання визначає філію як відокремлений підрозділ юридичної осо­би, що розташований поза її місцезнаходженням та здійснює всі або частину її функцій; представництвом, у свою чергу, є відокремлений під­розділ юридичної особи, що розташований поза її місцезнаходженням та здійснює представництво і захист інтересів юридичної особи. Згідно зі ст. 132 ГК України відокремлені підрозділи (структурні одиниці) гос­подарських організацій здійснюють свою діяльність від імені цих гос­подарських організацій без статусу юридичної особи. Вони наділяють­ся частиною майна господарських організацій, здійснюючи щодо цього майна право оперативного використання чи інше речове право, перед­бачене законом, можуть мати рахунок (рахунки) в установах банку. За змістом ч. 3 ст. 132 ГК та ч. 3 ст. 95 ЦК України структурні підрозділи ді­ють на підставі затвердженого юридичною особою, що їх створила, по­ложення, а керівник структурного підрозділу - на підставі виданої нею довіреності.

Філії, представництва та інші структурні підрозділи юридичних осіб за своєю правовою природою не є суб'єктами господарської діяль­ності. З визначень підприємництва (ст. 42) та некомерційного господа­рювання (ст. 52), що їх містить ГК України, випливає, що жодна з ознак цих правових категорій не може бути застосована до структурного під­розділу юридичної особи. Діяльність структурного підрозділу не є само­стійною та ініціативною, оскільки здійснюється від імені юридичної осо­би та на визначених нею напрямах; ознака діяльності на власний ри­зик, що характерна для підприємництва, також не застосовується до від­окремлених підрозділів, оскільки усі ризики як майнового, так і немай- нового характеру покладаються на юридичну особу, що «наділяє» під­розділ майном.

Те ж саме можна зазначити і щодо ознак «мети досягнення еконо­мічних і соціальних результатів» та «одержання прибутку», оскільки це все є притаманним не відокремленому підрозділу, а юридичній особі. Тому діяльність філії, представництва та інших підрозділів в юридично­му значенні нагадує діяльність найманого працівника, який виконує до­ручену йому роботу, проте не є самостійним суб'єктом господарювання. З огляду на це структурний підрозділ юридичних осіб не можна розгля­дати як суб'єкт господарювання (підприємництва).

1. Характеристика правового статусу громадянина-підприємця

Найпростішою формою здійснення підприємницької діяльності є форма приватного підприємництва фізичними особами, тобто без ство­рення підприємств чи інших юридичних осіб. Ринкова економіка надає можливості людині, яка має бажання, знання, кошти або майно і на яку не поширюються законодавчі заборони, розпочати справу і втілити у життя своє уявлення про ефективну, прибуткову діяльність та, як наслі­док, досягти матеріального добробуту.

Щодо фізичних осіб - підприємців слід враховувати норми діючо­го законодавства України, яким врегульовано питання здійснення під­приємницької діяльності. Спеціального нормативного акта, який вста­новлював би правовий статус громадянина-підприємця, на сьогодні не існує. Відповідні положення щодо права фізичної особи на зайняття під­приємницькою діяльністю містяться у гл. 13 ГК України, гл. 5 ЦК Украї­ни та у відповідних галузевих документах, що регулюють відповідний вид діяльності. 19 жовтня 2000 р. Верховна Рада України прийняла За­кон № 2063-ІІІ «Про державну підтримку малого підприємництва», ст. 1 якого віднесла фізичних осіб - приватних підприємців до суб'єктів мало­го підприємництва.

Закон пов'язує виникнення статусу підприємця не з фактичним за­няттям підприємництвом, а з державною реєстрацією як суб'єкта під­приємництва.

Так, відповідно до ст. 42 Конституції України кожен має право на підприємницьку діяльність, яка не заборонена законом. Ч. 1 ст. 50 Ци­вільного кодексу України передбачено, що право на здійснення підпри­ємницької діяльності, яку не заборонено законом, має фізична особа з повною цивільною дієздатністю.

Обмеження права фізичної особи на здійснення підприємницької діяльності встановлюються Конституцією України та законом.

Згідно з ч. 1 ст. 128 Господарського кодексу України громадянин визнається суб'єктом господарювання у разі здійснення ним підприєм­ницької діяльності за умови державної реєстрації його як підприємця без статусу юридичної особи відповідно до ст. 58 цього Кодексу.

Право на заняття підприємницькою діяльністю на території Украї­ни не залежить від громадянства, фінансового або майнового стану гро­мадянина.

Займатися підприємницькою діяльністю на території України ма­ють право громадяни України, іноземні громадяни та особи без грома­дянства. Іноземці і особи без громадянства при здійсненні господар­ської діяльності в Україні користуються такими ж правами і мають такі ж обов'язки, як і громадяни України.

Громадянин-підприємець відповідає всім майном, що належить йому на праві приватної власності за своїми зобов'язаннями у сфері під­приємництва (за винятком майна, на яке відповідно до закону не може бути звернено стягнення, перелік якого встановлюється Цивільним про­цесуальним кодексом України).

Громадянин може здійснювати підприємницьку діяльність:

* безпосередньо як підприємець або через приватне підприєм­ство, що ним створюється;
* із залученням або без залучення найманої праці;
* самостійно або спільно з іншими особами.

Однією з форм спільного здійснення громадянином підприємниць­кої діяльності з іншими суб'єктами є договір про спільну діяльність. Згід­но з ч. 1 ст. 1130 ГК України за цим договором сторони зобов'язуються спільно діяти без створення юридичної особи для досягнення певної мети, що не суперечить закону. Спільна діяльність може здійснювати­ся на основі об'єднання внесків учасників (просте товариство) або без об'єднання внесків учасників.

Підприємницька діяльність здійснюється громадянином- підприємцем від свого імені, на свій риск. Він є рівноправним учасни­ком господарського обороту, має право наймати і звільняти працівни­ків, розпоряджатися на свій розсуд прибутком, що залишається після сплати податків тощо.

Слід зазначити, що закони України встановлюють ряд обмежень на здійснення підприємницької діяльності народними депутатами України, посадовими і службовими особами органів державної вла­ди та органів місцевого самоврядування, посадовими особами органів прокуратури, суду, органів державної безпеки, внутрішніх справ, орга­нів державної влади та управління, які контролюють діяльність підпри­ємств, нотаріусів.

Крім того, фізичні особи за вчинені правопорушення можуть бути позбавлені права на підприємництво за вироком суду.

Фізичні особи - підприємці не вправі здійснювати страхову діяль­ність (ст. 2 Закону України «Про страхування»), банківську діяльність (ст. 6 Закону України «Про банки і банківську діяльність»), діяльність у сфері організації телебачення і радіомовлення (ст. 1 Закону України «Про телебачення і радіомовлення»), космічну діяльність (ст. 1 Закону України «Про космічну діяльність») тощо.

Таким чином, виходячи з наведеного, статус фізичної особи - під­приємця - це юридичний статус, який засвідчує право особи на занят­тя підприємницькою діяльністю, тобто самостійною, ініціативною, сис­тематичною, на власний ризик господарською діяльністю, що здійсню­ється суб'єктами господарювання (підприємцями) з метою досягнення економічних і соціальних результатів та одержання прибутку.

При цьому юридичний статус «фізична особа - підприємець» сам по собі не впливає і ніяким чином не обмежує будь-які правомочності особи, які випливають з її цивільної право- та дієздатності.

Таким чином, правовий статус громадянина-підприємця харак­теризується таким:

1. Громадянином-підприємцем є фізична особа. Згідно зі ст. 24 ЦК України фізичною особою вважається людина як учасник цивільних від­носин (особистих немайнових та майнових відносин - див. ст. 1 ЦК Укра­їни). Громадянин, який бажає займатися підприємницькою діяльністю, після проходження відповідних реєстраційних та інших передбачених законодавством процедур до свого статусу фізичної особи, якого він на­був з моменту народження, набуває додаткової ознаки - «суб'єкт під­приємницької діяльності».

Громадянин за жодних умов не може змінити свого статусу фізич­ної особи. Цей статус втрачається лише з його смертю і не пов'язаний, зокрема, з обсягом його правоздатності та дієздатності та іншими чин­никами. Він може бути позбавлений статусу суб'єкта підприємницької діяльності (добровільно або примусово), проте його статус як фізичної особи від цього не змінюється. Громадянин-підприємець в жодному разі не може набути статусу юридичної особи. Згідно зі ст. 80 ЦК України юридичною особою є організація, створена і зареєстрована у встанов­леному законом порядку. Відповідно, громадянин не може стати орга­нізацією. Він може стати засновником організації, її акціонером, уклас­ти з нею господарський договір тощо. Проте, як йшлося вище, від цього його статус фізичної особи не втрачається.

1. Статус громадянина-підприємця має фізична особа з повною цивільною дієздатністю

Згідно зі ст. 50 ЦК України фізична особа набуває право на здій­снення підприємницької діяльності, яку не заборонено законом, за умови її повної цивільної дієздатності. Відповідно до ст. 34 ЦК Украї­ни повну цивільну дієздатність має фізична особа, яка досягла 18 ро­ків (повноліття). У разі реєстрації шлюбу фізичної особи, яка не досягла повноліття, вона набуває повної цивільної дієздатності з моменту ре­єстрації шлюбу. Крім того, повна цивільна дієздатність може бути на­дана фізичній особі, яка досягла 16 років і працює за трудовим догово­ром, а також неповнолітній особі, яка записана матір'ю або батьком ди­тини. У цьому разі надання повної цивільної дієздатності провадиться за рішенням органу опіки та піклування за заявою заінтересованої осо­би за письмовою згодою батьків (усиновлювачів) або піклувальника, а у разі відсутності такої згоди повна цивільна дієздатність може бути нада­на за рішенням суду.

Також повна цивільна дієздатність може бути надана фізичній осо­бі, яка досягла 16 років і бажає займатися підприємницькою діяльністю. За наявності письмової згоди на це батьків (усиновлювачів), піклуваль­ника або органу опіки та піклування така особа може бути зареєстрова­на як підприємець. У цьому разі фізична особа набуває повної цивільної дієздатності з моменту державної реєстрації її як підприємця.

Таким чином, фізична особа може набути статусу суб'єкта підпри­ємницької діяльності з 16 років або раніше - з моменту реєстрації шлю­бу або у разі запису її як батька або матері дитини. Проте досягнення певного віку (реєстрація шлюбу, народження дитини тощо) не є безу­мовним свідченням наявності в особи повної цивільної дієздатності.

Крім випадків обмеження цивільної дієздатності фізичної особи, яка страждає на психічний розлад, який істотно впливає на її здатність усвідомлювати значення своїх дій та (або) керувати ними, особа, яка зловживає спиртними напоями, наркотичними засобами, токсичними речовинами тощо і тим самим ставить себе чи свою сім'ю, а також ін­ших осіб, яких вона за Законом зобов'язана утримувати, у скрутне мате­ріальне становище (ст. 36) або визнання її недієздатною, якщо вона вна­слідок хронічного, стійкого психічного розладу не здатна усвідомлюва­ти значення своїх дій та (або) керувати ними (ст. 39 ЦК України), на об­сяг дієздатності і, відповідно, на можливість набути статусу суб'єкта під­приємницької діяльності впливають й інші чинники, зокрема вид трудо­вої діяльності фізичної особи.

Так, не допускається зайняття підприємницькою діяльністю, зо­крема, посадовими особами органів державної податкової служби (ч. 4 ст. 15 Закону України від 4 грудня 1990 р. № 509-ХІІ «Про державну по­даткову службу в Україні» (в редакції Закону від 24 грудня 1993 р.), про­курорами і слідчими прокуратури (ч. 5 ст. 46 Закону України від 5 лис­топада 1991 р. № 1789-ХІІ «Про прокуратуру»), військовослужбовцями (абз. 4 ч. 1 ст. 8 Закону України від 20 грудня 1991 р. № 2011-ХІІ «Про со­ціальний і правовий захист військовослужбовців та членів їх сімей»), но­таріусами (ч. 2 ст. З Закону України від 2 вересня 1993 р. № 3425-ХІІ «Про нотаріат»), державними службовцями (п. «б» ч. 1 ст. 5 Закону України від 5 жовтня 1995 р. № 356/95-ВР «Про боротьбу з корупцією»), відпо­відними посадовими особами органів місцевого самоврядування (див., зокрема, ч. 4 ст. 12, ч. 2 ст. 50, ч. З ст. 55 Закону України від 21 травня 1997 р. № 280/97-ВР «Про місцеве самоврядування в Україні») тощо. На­решті, відповідно до ст. 5 Декрету Кабінету Міністрів України від 31 груд­ня 1992 р. № 24-92 «Про впорядкування діяльності суб'єктів підприєм­ницької діяльності, створених за участю державних підприємств» керів­никам, заступникам керівників державних підприємств, установ і орга­нізацій, їх структурних підрозділів, а також посадовим особам держав­них органів, органів місцевого і регіонального самоврядування заборо­няється безпосередньо займатися підприємницькою діяльністю.

1. Громадянин-підприємець діє самостійно і не потребує для здійснення діяльності додаткових організаційно-правових форм. На­віть якщо безпосереднє управління його бізнесом здійснює інша осо­ба (наприклад, у магазині, що належить приватному підприємцю, є ди­ректор), стороною відповідних відносин юридично є саме громадянин- підприємець (угоди укладаються від його імені, на його ім'я отримують­ся ліцензії та інші дозволи, він несе майнову та іншу відповідальність за результати підприємницької діяльності). Він є повноцінним самостій­ним суб'єктом ринку - суб'єктом господарювання (п. 2 ч. 2 ст. 55 ГК Укра­їни).

Останнє є досить важливим для правильного розуміння положен­ня абз. 2 ч. 3 ст. 128 ГК України, відповідно до якого громадянин може здійснювати підприємницьку діяльність, зокрема, через приватне під­приємство, що ним створюється. Тут йдеться не про здійснення грома­дянином підприємницької діяльності у вузькому (безпосередньому) значенні, адже у разі створення приватного підприємства саме останнє, а не його засновник, буде її здійснювати. Громадянин-підприємець є са­модостатнім суб'єктом і не потребує для здійснення діяльності додатко­вих організаційно-правових форм.

1. Громадянин-підприємець здійснює діяльність в межах універ­сальної правоздатності - права займатися підприємницькою діяль­ністю, передбаченого ст. 42 Конституції України. Це означає мож­ливість особи займатися будь-яким видом підприємницької діяльнос­ті, здійснення якого не суперечить законодавству. Він діє без установ­чих документів на відміну від юридичної особи, яка діє в межах спеці­альної правоздатності та обмежена видами діяльності, встановленими засновниками в установчих документах. 5. Згідно з ч. 5 ст. 128 ГК Украї­ни громадянин-підприємець здійснює свою діяльність на засадах свобо­ди підприємництва та відповідно до принципів, передбачених у ст. 44 ГК України, зокрема, він може здійснювати самостійно будь-яку діяльність відповідно до потреб ринку, на власний розсуд приймаючи відповідні рішення, що не суперечать закону.

Проте законодавство містить обмеження щодо можливості прова­дження приватними підприємцями певних видів діяльності. Разом із за­гальними обмеженнями у здійсненні підприємницької діяльності, вста­новленими ст. 4 Закону України від 7 лютого 1991 р. № 698-ХІІ «Про під­приємництво», фізичні особи - суб'єкти підприємницької діяльності не можуть, зокрема:

1. надавати фінансові послуги, якщо інше прямо не передбачене законом. Згідно із Законом України від 12 липня 2001 р. № 2664-ІІІ «Про фінансові послуги та державне регулювання ринків фінансових послуг» фінансовими вважаються, зокрема, такі послуги: випуск платіжних доку­ментів, платіжних карток, дорожніх чеків та/або їх обслуговування, клі­ринг, інші форми забезпечення розрахунків; довірче управління фінан­совими активами; діяльність з обміну валют; залучення фінансових ак­тивів із зобов'язанням щодо наступного їх повернення; фінансовий лі­зинг; надання коштів у позику, в тому числі і на умовах фінансового кре­диту; надання гарантій та поручительств; переказ грошей; послуги у сфе­рі страхування та накопичувального пенсійного забезпечення; торгівля цінними паперами; факторинг;
2. займатися діяльністю у сфері організації телебачення і радіомов­лення (див. Закон України від 21 грудня 1993 р. № 3759-ХІІ «Про телеба­чення і радіомовлення»);
3. займатися космічною діяльністю (див. Закон України від 15 лис­топада 1996 р. № 502/96-ВР «Про космічну діяльність»);
4. займатися діяльністю у сфері здійснення операцій з металобрух­том (згідно зі ст. 4 Закону України від 5 травня 1999 р. № 619-ХМ «Про металобрухт» операції з металобрухтом здійснюються лише спеціалізо­ваними або спеціалізованими металургійними переробними підприєм­ствами, а також їх приймальними пунктами);
5. займатися діяльністю у сфері загальної середньої та вищої освіти (див. закони України від 13 травня 1999 р. № 651-ХМ «Про загальну се­редню освіту», від 17 січня 2002 р. № 2984-ІІІ «Про вищу освіту»);
6. займатися концесійною діяльністю щодо будівництва та експлу­атації автомобільних доріг (згідно зі ст. 1 Закону України від 14 грудня 1999 р. № 1286-ХМ «Про концесії на будівництво та експлуатацію авто­мобільних доріг» концесіонером може бути юридична особа).
7. Громадянин-підприємець уособлює і власника відповідного біз­несу, і орган управління ним. Це відрізняє його від деяких юридичних осіб зі складним порядком керівництва, обумовленим наявністю декіль­кох органів управління із розподілом між ними відповідних функцій. На­приклад, ЦК України та Законом України від 19 вересня 1991 р. № 1576- ХІІ «Про господарські товариства» для товариства з обмеженою відпові­дальністю передбачена наявність загальних зборів товариства, виконав­чого органу - директора, а також ревізійної комісії товариства.
8. Для здійснення підприємницької діяльності підприємець не ви­окремлює майно, яке використовується ним, із загальної маси на­лежного цьому громадянинові майна. Так, ч. 2 ст. 128 ГК України та ч. 1 ст. 52 ЦК України прямо встановлюють правило про те, що громадянин- підприємець відповідає за зобов'язаннями, пов'язаними з підприєм­ницькою діяльністю, усім своїм майном, на яке відповідно до закону може бути звернено стягнення.

Фізична особа-підприємець, яка перебуває у шлюбі, відповідає за зобов'язаннями, пов'язаними з підприємницькою діяльністю, усім своїм особистим майном і часткою у праві спільної сумісної власності подруж­жя, яка належатиме їй при поділі цього майна (ч. 2 ст. 52 ЦК України).

За рішенням суду за відповідними зобов'язаннями може бути звернено стягнення на все належне приватному підприємцеві майно, в тому числі і те, яке він не використовував для зайняття підприємницькою діяльніс­тю (приватна квартира, дача, меблі, автомашина тощо). Зважаючи на на­явність повної відповідальності за своїми зобов'язаннями, пов'язаними з підприємницькою діяльністю, всім своїм майном, громадянин- підприємець провадить підприємницьку діяльність без формування ста­тутного, резервного та інших фондів.

На відміну від цього згідно зі ст. 96 ЦК України юридична особа са­мостійно відповідає за своїми зобов'язаннями усім належним їй май­ном. За загальним правилом учасник (засновник) юридичної особи не відповідає за зобов'язаннями юридичної особи, а юридична особа не відповідає за зобов'язаннями її учасника (засновника), крім випад­ків, встановлених установчими документами та законом (ч. 2 ст. 219 ГК України). Такі випадки встановлені, наприклад, ЦК (ГК) України і Зако­ном України від 19 вересня 1991 р. № 1576-ХІІ «Про господарські това­риства» - щодо додаткової відповідальності учасників товариства з до­датковою відповідальністю, повної відповідальності - щодо учасників повного та командитного товариств) або можуть встановлюватись уста­новчими документами юридичної особи.

1. Громадянин-підприємець має можливість не відкривати бан­ківський рахунок, працювати виключно за готівкові кошти і викорис­товувати готівкову виручку на свій розсуд. Такий висновок випливає з факту відсутності у законодавстві положень щодо обов'язкової наяв­ності у суб'єкта підприємницької діяльності - фізичної особи відповід­них рахунків, на відміну від підприємств, для яких така наявність є одні­єю з основних ознак (ч. 4 ст. 62 ГК України).
2. Фізична особа набуває статусу суб'єкта підприємницької ді­яльності за умови її державної реєстрації в порядку, встановленому законом. Значення державної реєстрації і порядок її здійснення будуть розкриті у наступних темах.
3. Громадянин-підприємець має можливість обрати спосіб опо­даткування доходів за спрощеною системою. Застосування єдиного податку при оподаткуванні доходу приватного підприємця регулюється Указом Президента України від 3 липня 1998 р. № 727/98 «Про спроще­ну систему оподаткування, обліку та звітності суб'єктів малого підприєм­ництва» (в редакції Указу від 28 червня 1999 р. № 746/99).

Працювати за спрощеною системою підприємець може за додер­жання таких вимог:

* обсяг виручки від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за рік не повинен перевищувати 500 тис. грн;
* у трудових відносинах упродовж року не може перебувати біль­ше 10 осіб;
* діяльність не може бути пов'язаною з торгівлею лікеро- горілчаними і тютюновими виробами, а також пально-мастильними ма­теріалами.

Ставка єдиного податку встановлюється місцевими радами за міс­цем державної реєстрації підприємця у розмірі від 20 до 200 грн на мі­сяць. Ця ставка підвищується на 50% за кожного працівника, що залу­чатиметься фізичною особою-підприємцем для здійснення діяльності.

Сплата єдиного податку за підсумками діяльності у звітному пері­оді дає законні підстави приватному підприємцеві не тільки не сплачу­вати прибутковий податок, а й не складати відповідну декларацію. Під­твердження цього можна знайти в п. 5 постанови Кабінету Міністрів України від 16 березня 2000 р. № 507 «Про роз'яснення Указу Президен­та України від 3 липня 1998 р. № 727». Тому приватні підприємці, які є платниками єдиного податку, звільняються від щоквартальних авансо­вих платежів.

Єдиний податок значно полегшує ведення бухгалтерського облі­ку, який стає більш зрозумілим. Особливо для тих громадян, які тільки розпочинають самостійний бізнес і у той же час повинні в стислі строки оволодіти методами господарських підрахунків і ведення діловодства. Привертає увагу і можливість заощадження коштів через дозвіл неза- стосування цією категорією підприємців касових апаратів при проведен­ні операцій з готівкою.

Проте, як свідчить практика, ця система не є досконалою. Так, да­леко не кожний підприємець має регулярні грошові надходження. Од­нак сплата єдиного податку відбувається незалежно від результатів ді­яльності. Видаються недостатньо обміркованими і вимоги щодо обме­ження кількості найманих працівників. Адже якщо підприємець вдало розпочав бізнес і має можливості для його подальшого розвитку, таке обмеження заважатиме і інвестиціям, і створенню додаткових робочих місць в Україні.

^ Питання для самостійного вивчення

1. Види діяльності, які заборонені в Україні.
2. Особливості філій та представництв господарюючого суб'єкта.
3. Поняття промислово-фінансової групи.
4. Установчі документи відокремлених структурних підрозділів.
5. Юридична відповідальність фізичної особи - підприємця.
6. Тести для поточного контролю
7. Співвідношення понять «суб'єкт підприємницької діяльнос­ті» та «суб'єкт господарської діяльності»:

* ці поняття тотожні;
* співвідносяться як частина та ціле;
* не пов'язані між собою.

1. Суб'єкти господарської діяльності - це:

* громадяни, підприємницькі товариства та об'єднання підпри­ємств;
* фізичні особи та юридичні особи;
* господарські організації та фізичні особи, які здійснюють госпо­дарську діяльність та зареєстровані відповідно до закону як підприємці;
* фізичні особи, товариства та установи.

1. Установчі документи суб'єктів господарювання - юридичних

осіб:

* рішення про його утворення або засновницький договір, а у ви­падках, передбачених законом, статут (положення) суб'єкта господарю­вання;
* засновницький договір та статут;
* статут та положення (для філій).

1. Ознаки суб'єкта господарської (підприємницької) діяльності:

* суб'єкти господарювання мають відокремлене майно;
* відповідальність за своїми зобов'язаннями суб'єкти господарю­вання несуть в межах відокремленого майна, крім випадків, передбаче­них законодавством;
* необхідною умовою здійснення господарської діяльності є від­криття рахунків у банку.

1. Знайдіть хибне твердження. Підприємство - учасник госпо­дарського об'єднання має право:

* вийти з об'єднання у разі згоди інших учасників;
* бути членом інших об'єднань підприємств, якщо законом, заснов­ницьким договором чи статутом господарського об'єднання не встанов­лено інше;
* одержувати від господарського об'єднання в установленому по­рядку інформацію, пов'язану з інтересами підприємства;
* одержувати частину прибутку від діяльності господарського об'єднання відповідно до його статуту.

1. Підприємство може створити в іншому регіоні філію з пра­вами юридичної особи?

* підприємство має право створювати відособлені підрозділи без прав юридичної особи з правом відкриття банківських рахунків;
* правами юридичної особи може бути наділене тільки представ­ництво підприємства;
* філія підприємства може бути юридичною особою, якщо про це прийняте відповідне положення самим підприємством;
* право надавати статус юридичної особи відособленим підрозді­лам належить державним органам управління.

1. Про створення асоціації приймає рішення:

* підприємства - учасники асоціації;
* Кабінет Міністрів України;
* органи державної реєстрації;
* засновники підприємств - учасників асоціації.

1. В якому з об'єднань підприємств воно не має права втруча­тися у господарську діяльність своїх учасників:

* асоціація;
* холдинг;
* промислово-фінансова група;
* консорціум.

1. Що з наведених тверджень є хибним, характеризуючи госпо­дарське об'єднання:

* об'єднання не визнається новою юридичною особою;
* учасники об'єднання зберігають свою самостійність як суб'єкти права;
* об'єднання визнається новою юридичною особою;
* засновниками об'єднання можуть бути лише комерційні юридич­ні особи.

1. Засновники (учасники) товариства з обмеженою відпові­дальністю несуть відповідальність:

* всім своїм майном;
* не несуть відповідальності, оскільки відповідальність у товаристві з обмеженою відповідальністю несуть члени його виконавчого органу;
* несуть відповідальність у межах своїх внесків, а також у межах сум, які вони отримали у вигляді дивідендів за останні три роки;
* несуть відповідальність у межах своїх внесків.

1. Спільне підприємство в Україні - це підприємство, заснова­не на:

* базі об'єднання майна різних власників;
* загальнодержавній (республіканській) власності;
* власності та праці громадян - членів однієї сім'ї.

1. Тимчасові статутні об'єднання промислового та банків­ського капіталу - це:

* корпорації;
* концерни;
* консорціуми;
* асоціації.

**тема 5. правове СТАНОВИЩЕ підприємств**

1. Поняття та характерні риси підприємств. Види підприємств.
2. Особливості правового становища державних і комунальних підприємств.
3. Підприємства колективної власності.
4. Приватні підприємства.
5. Правове становище орендних підприємств в Україні.
   1. Поняття та характерні риси підприємств. Види підприємств

Підприємство - самостійний суб'єкт господарювання, створений компетентним органом державної влади чи органом місцевого само­врядування, або іншими суб'єктами для задоволення суспільних та осо­бистих потреб шляхом систематичного здійснення виробничої, науково- дослідної, торговельної, іншої господарської діяльності.

Згідно з ч. 1 ст. 63 ГК України залежно від форм власності, перед­бачених законом, в Україні можуть діяти підприємства таких видів:

* приватне підприємство, що діє на основі приватної власності громадян чи суб'єкта господарювання (юридичної особи);
* підприємство, що діє на основі колективної власності (підпри­ємство колективної власності);
* комунальне підприємство, що діє на основі комунальної влас­ності територіальної громади;
* державне підприємство, що діє на основі державної власності;
* підприємство, засноване на змішаній формі власності (на базі об'єднання майна різних форм власності).

В Україні можуть діяти також інші види підприємств, передбачені законом.

Підприємства можуть створюватись як для здійснення підприєм­ництва, так і для некомерційної господарської діяльності.

Підприємство не має у своєму складі інших юридичних осіб.

Майно підприємства складають виробничі і невиробничі фонди, а також інші цінності, вартість яких відображається в самостійному ба­лансі підприємства.

до основних засобів підприємства належить сукупність мате­ріально-речовинних цінностей, що діють в натуральній формі впро­довж тривалого часу як у сфері матеріального виробництва, так і в невиробничій сфері. До основних засобів належать також капітальні вкладення в багаторічні насадження, на поліпшення земель і в орендо­

вані будівлі, споруди, устаткування і інші об'єкти, що належать до осно­вних засобів.

до основних засобів, як правило, не належать:

* предмети з терміном служби менше 1 року, незалежно від вар­тості
* предмети вартістю до 15 неоподатковуваних податком мінімумів доходів громадян за одиницю за ціною придбання незалежно від тер­міну служби.

Виняток становлять сільськогосподарські машини і знаряддя, будівельний механізований інструмент, робоча і продуктивна худоба, які є основними засобами незалежно від їх вартості.

джерелами формування майна підприємства є:

* грошові і матеріальні внески засновників;
* доходи, отримані від реалізації продукції, послуг, інших видів гос­подарської діяльності;
* доходи від цінних паперів;
* кредити банків і інших кредиторів;
* капітальні вкладення і дотації з бюджетів;
* майно, придбане у інших суб'єктів господарювання організацій і громадян у встановленому законодавством порядку;
* інші джерела, не заборонені законодавством України.

Підприємства можна класифікувати на види за різними ознаками.

Залежно від способу утворення (заснування) та формування ста­тутного фонду в Україні діють підприємства: унітарні, корпоративні.

Унітарне підприємство створюється одним засновником, який виділяє необхідне для цього майно, формує відповідно до закону ста­тутний фонд, не поділений на частки (паї), затверджує статут, розподі­ляє доходи, безпосередньо або через призначеного ним керівника ке­рує підприємством і формує його трудовий колектив на основі трудово­го найму, вирішує питання реорганізації та ліквідації підприємства.

Унітарними підприємствами є: державні, комунальні, приватні.

корпоративне підприємство утворюється, як правило, двома або більше засновниками за їх спільним рішенням (договором), діє на осно­ві об'єднання майна та/або підприємницької чи трудової діяльності за­сновників, їх спільного управління справами, участі засновників у розпо­ділі доходів та ризиків підприємства.

Корпоративними є: кооперативні підприємства, підприємства, що створюються у формі господарського товариства, інші підприєм­ства, в тому числі засновані на приватній власності двох або більше осіб.

Підприємства залежно від кількості працюючих та обсягу валово­го доходу від реалізації продукції за рік можуть бути віднесені до малих, середніх та великих підприємств.

Малими (незалежно від форми власності) визнаються підприєм­ства, в яких середньооблікова чисельність працюючих за звітний (фінан­совий) рік не перевищує 50 осіб, а обсяг валового доходу від реалізації продукції (робіт, послуг) за цей період не перевищує 70 млн грн.

Великими підприємствами визнаються підприємства, в яких серед­ньооблікова чисельність працюючих за звітний (фінансовий) рік переви­щує 250 осіб, а обсяг валового доходу від реалізації продукції (робіт, по­слуг) за рік перевищує 100 млн грн.

Усі інші підприємства визнаються середніми.

Згідно з п. 3 ст. 1 ЗУ «Про режим іноземного інвестування» № 93/96- ВР від 19.03.96 р. підприємство з іноземними інвестиціями - підпри­ємство (організація) будь-якої організаційно-правової форми, створене відповідно до законодавства України, іноземна інвестиція в статутному фонді якого, за його наявності, складає не менше 10%. Підприємство на­буває статусу підприємства з іноземними інвестиціями з дня зарахуван­ня іноземної інвестиції на його баланс.

Іноземною інвестицією є цінності, що вкладаються іноземними ін­весторами в об'єкти інвестиційної діяльності відповідно до законодав­ства України з метою здобуття прибутку або досягнення соціального ефекту.

Майно, що ввозиться до України як внесок іноземного інвестора до статутного фонду підприємств з іноземними інвестиціями, звільня­ється від митного оподаткування. Якщо протягом 3 років з часу зараху­вання іноземної інвестиції на баланс підприємства з іноземними інвес­тиціями майно, яке було ввезено до України як внесок іноземного інвес­тора до статутного фонду вказаного підприємства, відчужується, у тому числі у зв'язку із припиненням діяльності цього підприємства (окрім ви­возу іноземної інвестиції за кордон), підприємство з іноземними інвес­тиціями сплачує ввізне мито.

Підприємства з іноземними інвестиціями мають право бути заснов­никами дочірніх підприємств, створювати філії і представництва на те­риторії України і за її межами з дотриманням вимог законодавства Укра­їни і законодавства відповідних держав.

Законом можуть бути визначені галузі господарювання і території, на яких діяльність підприємств з іноземними інвестиціями обмежуєть­ся або забороняється, виходячи з вимог забезпечення національної без­пеки.

іноземне підприємство є одним з видів підприємств, розташова­них на території України, майно якого є власністю іноземних громадян або іноземних юридичних осіб на 100%. На іноземні підприємства по­ширюється національний правовий режим господарської діяльності.

Проте створюється таке підприємство відповідно до законодавства тієї держави, до якої воно належить.

З метою забезпечення національної безпеки держави в Україні мо­жуть бути встановлені заборони на створення іноземних підприємств у визначених законом галузях.

Однією з форм здійснення іноземних інвестицій є створення на те­риторії України представництв іноземних суб'єктів господарської діяль­ності. Відповідно до ст. 5 ЗУ «Про зовнішньоекономічну діяльність» іно­земні суб'єкти господарської діяльності, які здійснюють зовнішньоеко­номічну діяльність на територій України, мають право на відкриття своїх представництв на території України.

Реєстрацію вказаних представництв здійснює Міністерство еконо­міки України протягом 60 робочих днів з дня подачі іноземним суб'єктом господарської діяльності документів на реєстрацію. У разі зміни назви, юридичного статусу, юридичної адреси або оголошення іноземного суб'єкта господарської діяльності неплатоспроможним або банкрутом його представництво на території України зобов'язане повідомити про це Міністерство економіки України в 7-денний термін.

* 1. Особливості правового становища державних і комунальних підприємств

Державне унітарне підприємство утворюється компетентним органом державної влади в розпорядчому порядку на базі відокремле­ної частини державної власності, як правило, без поділу її на частки і входить до сфери його управління. Найменування державного унітарно­го підприємства повинно містити слова «державне підприємство».

Орган державної влади, до сфери управління якого входить під­приємство, є представником власника і виконує його функції у межах, визначених цим Кодексом та іншими законодавчими актами.

Майно державного унітарного підприємства перебуває у держав­ній власності і закріплюється за таким підприємством на праві господар­ського відання чи праві оперативного управління. Державне унітарне підприємство не несе відповідальності за зобов'язаннями власника і ор­гану влади, до сфери управління якого воно входить.

Органом управління державного унітарного підприємства є ке­рівник підприємства, який призначається органом, до сфери управлін­ня якого входить підприємство, і є підзвітним цьому органові. Законом можуть бути визначені особливості статусу керівника державного уні­тарного підприємства, в тому числі встановлено підвищену відповідаль­ність керівника за результати роботи підприємства.

Державні унітарні підприємства діють як державні комерційні під­приємства та казенні підприємства.

Ознаками державного комерційного підприємства є:

* суб'єкт підприємницької діяльності, діє на основі статуту і несе відповідальність за наслідки своєї діяльності усім належним йому на праві господарського відання майном;
* майно закріплюється на праві господарського відання;
* статутний фонд утворюється уповноваженим органом, до сфери управління якого входить підприємство, мінімальний розмір статутного фонду встановлюється законом;
* держава та орган, до сфери управління якого входить дер­жавне комерційне підприємство, не несуть відповідальності за його зобов'язаннями, крім випадків, передбачених Господарським кодексом та іншими законами;
* збитки, завдані підприємству внаслідок виконання рішень орга­нів державної влади чи органів місцевого самоврядування, які було ви­знано судом неконституційними або недійсними, підлягають відшкоду­ванню зазначеними органами добровільно або за рішенням суду.
* підприємство може бути перетворено у корпоратизоване підпри­ємство (державне акціонерне товариство).

Державне комерційне підприємство зобов'язане приймати і ви­конувати доведені до нього у встановленому законодавством порядку державні замовлення і державні завдання, а також враховувати їх при формуванні виробничої програми, визначенні перспектив свого еконо­мічного і соціального розвитку і виборі контрагентів.

Державні комерційні підприємства утворюють за рахунок прибут­ку спеціальні цільові фонди, призначені для покриття витрат, пов'язаних з їх діяльністю:

* амортизаційний фонд;
* фонд розвитку виробництва;
* фонд вжитку (оплати праці);
* резервний фонд;
* інші фонди, передбачені статутом підприємства.

При зміні керівника державного комерційного підприємства обов'язковим є проведення ревізії фінансово-господарської діяльності підприємства в порядку, передбаченому законом.

казенні підприємства створюються в галузях народного госпо­дарства, в яких:

* законом дозволено здійснення господарської діяльності лише державним підприємствам;
* основним (понад 50%) споживачем продукції (робіт, послуг) є держава;
* переважаючим (понад 50%) є виробництво суспільно необхідної продукції (робіт, послуг), яке за своїми умовами і характером потреб, що задовольняються ним, як правило, не може бути рентабельним;
* приватизація майнових комплексів державних підприємств забо­ронена законом.

Казенне підприємство створюється за рішенням КМУ. Статус юри­дичної особи, якою володіє казенне підприємство, дає йому можливість самостійно брати участь в господарському звороті від свого імені, нести самостійну майнову відповідальність, мати поточні і інші рахунки в бан­ку і печатку.

Орган, у сферу управління якого входить казенне підприємство, за­тверджує статут підприємства, призначає його керівника, дає дозвіл на здійснення казенним підприємством господарської діяльності, визначає види продукції (робіт, послуг).

Найменування казенного підприємства повинне містити слова «ка­зенне підприємство».

Згідно з Типовим статутом казенного підприємства, затвердженим постановою КМУ від 16.06.98 р. № 914, казенне підприємство має пра­во самостійно:

* визначати стратегію і основні напрямки свого розвитку відповід­но до державних програм і замовлень, плану розвитку підприємства;
* реалізовувати продукцію (виконувати роботи, надавати послуги), вироблену за межами державного контракту, за цінами, що встановлю­ються ним самостійно або на договірній основі, а у випадках, передба­чених законодавством України, - за фіксованими державними цінами.

За погодженням з органом управління казенне підприємство має право:

* самостійно здійснювати господарську діяльність за наявності не- завантажених для виконання державного контракту виробничих потуж­ностей;
* отримувати кредити під виконання державного контракту;
* випускати цінні папери і реалізовувати їх юридичним особам і громадянам України і інших держав відповідно до законодавства;
* створювати філії, представництва, відділення і інші відокремле­ні підрозділи з правом відкриття поточних рахунків і затверджувати по­ложення про них.

Казенне підприємство зобов'язано:

* забезпечувати виробництво і постачання продукції відповідно до державного контракту і укладених договорів;
* забезпечувати своєчасну сплату податків і зборів (обов'язкових платежів) до бюджету і до державних цільових фондів згідно із законо­давством України;
* забезпечувати цільове використання закріпленого за ним майна і виділених грошових коштів і ін.

Орган, у сферу управління якого входить казенне підприємство, здійснює контроль за використанням і збереженням майна, що нале­жить підприємству, і має право вилучити в казенного підприємства май­но, що не використовується або використовується не за призначенням, і розпорядитися ним у межах своїх повноважень.

Джерелами формування майна казенного підприємства є:

* державне майно, передане підприємству відповідно до рішення про його створення;
* грошові кошти і інше майно, отримані від реалізації продукції (ро­біт, послуг) підприємства;
* цільові кошти, виділені з Державного бюджету України;
* кредити банків;
* частина доходів підприємства, отриманих ним за результатами господарської діяльності, передбачена статутом;
* інші джерела, не заборонені законом.

Казенне підприємство отримує кредити для виконання статутних завдань під гарантію органу, у сферу управління якого входить підпри­ємство.

Казенне підприємство відповідає за своїми зобов'язаннями лише засобами, які знаходяться в його розпорядженні. При недостатнос­ті вказаних засобів держава в особі органу, у сферу управління яко­го входить підприємство, несе повну субсидіарну відповідальність за зобов'язаннями казенного підприємства.

Ст. 78 Господарського кодексу України передбачає особливості створення та функціонування комунальних підприємств.

Комунальне унітарне підприємство утворюється компетентним органом місцевого самоврядування в розпорядчому порядку на базі ві­дособленої частини комунальної власності і входить у сферу його управ­ління.

Орган, у сферу управління якого входить комунальне унітарне під­приємство, є представником власника - відповідної територіальної гро­мади і виконує його функції.

Майно комунального унітарного підприємства знаходиться в комунальній власності і закріплюється за таким підприємством на пра­ві господарського відання (комунальне комерційне підприємство) або на праві оперативного управління (комунальне некомерційне підпри­ємство).

Статутний фонд комунального унітарного підприємства утво­рюється органом, у сферу управління якого воно входить, до реєстрації його як суб'єкта господарювання. Мінімальний розмір статутного фон­ду комунального унітарного підприємства встановлюється відповідною місцевою радою.

Дві спеціальні вимоги пред'являються до найменування комуналь­ного унітарного підприємства: по-перше, воно повинне вказувати, що таке підприємство є комунальним, по-друге, містити вказівку на орган місцевого самоврядування, у сферу управління якого входить це підпри­ємство.

Комунальне унітарне підприємство не несе відповідальності за зобов'язаннями власника і органу місцевого самоврядування, до сфери управління якого воно входить.

* 1. підприємства колективної власності

підприємством колективної власності визнається корпоратив­не або унітарне підприємство, що діє на основі колективної власності засновника.

Підприємства колективної власності засновані на власності їх тру­дових колективів. Такі підприємства можуть створюватися лише фізич­ними особами в результаті добровільного об'єднання їх майна і трудо­вої участі в господарській діяльності підприємства на основах членства або викупу державного або комунального майна в результаті привати­зації.

підприємствами колективної власності є:

* виробничі і споживчі кооперативи;
* підприємства громадських і релігійних організацій;
* інші підприємства, передбачені законом.

Діяльність кооперативів регулюється ЗУ «Про кооперацію» від 10.07.2003 р., де кооператив визначений як юридична особа, утворе­на фізичними і юридичними особами, які добровільно об'єдналися на основі членства для ведення спільної господарської або іншої діяльнос­ті в цілях задоволення своїх економічних, соціальних і інших потреб на принципах самоврядування.

Держава не відповідає за зобов'язаннями кооперативних організа­цій, а кооперативні організації не відповідають за зобов'язаннями дер­жави. Забороняється втручання органів державної влади і органів міс­цевого самоврядування у фінансово-господарську та іншу діяльність ко­оперативних організацій, окрім випадків, прямо передбачених законом.

Виробничим кооперативом визнається добровільне об'єднання громадян на основі членства з метою спільної виробничої та іншої гос­подарської діяльності, яка базується на їх особистій трудовій участі і об'єднанні майнових пайових внесків, участі в управлінні підприєм­ством та розподілу доходу між членами кооперативу відповідно до їх участі в його діяльності.

Виробничий кооператив є юридичною особою та діє на основі ста­туту.

Найменування виробничого кооперативу повинно містити слова «виробничий кооператив» або «кооперативне підприємство».

Виробничі кооперативи створюються та здійснюють свою діяль­ність на таких засадах:

* добровільність членства громадян в кооперативі і вільний вихід з нього;
* особиста трудова участь членів кооперативу в діяльності підпри­ємства;
* відвертість і доступність членства для тих, хто визнає статут ко­оперативу, бажає брати участь в його діяльності на умовах, встановле­них статутом кооперативу;
* демократичний характер управління кооперативом, рівні права членів кооперативу при ухваленні рішень;
* розподіл доходу між членами кооперативу відповідно до їх тру­дової і майнової участі в діяльності кооперативу;
* контроль членів кооперативу за його роботою в порядку, визна­ченому статутом.

Засновниками (членами) виробничого кооперативу можуть бути громадяни, іноземці і особи без громадянства. Чисельність членів ви­робничого кооперативу не може бути менше 3 осіб.

Членами виробничого кооперативу можуть бути громадяни, що досягли 16-річного віку, визнають статут кооперативу і дотримуються його вимог, беруть майнову і трудову участь в діяльності кооперативу. Громадяни можуть бути одночасно членами виробничих кооперативів, а також членами кооперативів інших типів (споживчих, житлових тощо).

Вступ до виробничого кооперативу здійснюється на підставі пись­мової заяви громадянина. Член кооперативу робить вступний і пайовий внесок в порядку, визначеному статутом виробничого кооперативу.

Вступний внесок - це грошовий або інший майновий внесок, що не повертається, який зобов'язана сплатити особа при вступі до коопе­ративу.

Пайовий внесок (пай) - це майновий поворотний внесок члена ко­оперативу в створення і розвиток кооперативу, здійснюваний шляхом передачі кооперативу майна у тому числі грошей, майнових прав, а та­кож земельної ділянки.

Членство у виробничому кооперативі припиняється при:

* добровільному виході з кооперативу;
* припиненні трудової участі в діяльності кооперативу;
* виключенні з кооперативу у випадках і в порядку, визначеному статутом;
* незатвердженні загальними зборами членів кооперативу рішен­ня правління про прийняття в кооператив;
* смерті члена кооперативу.

Виробничий кооператив є власником будівель, споруд, майнових внесків його членів, виготовленої ним продукції, доходів, отриманих від її реалізації в іншій діяльності, передбаченій статутом кооперативу, ін­шого майна, придбаного на підставах, не заборонених законом.

Майно виробничого кооперативу відповідно до його статуту поді­ляється на пайовий і неподільний фонди. Пайовий фонд - фонд коопе­ративу, що формується з пайових внесків членів кооперативу при ство­ренні кооперативу, та є одним з джерел формування майна коопера­тиву. Неподільний фонд - обов'язковий фонд, що формується за раху­нок вступних внесків і відрахувань від доходу кооперативу та не підля­гає розподілу між пайовиками.

Розмір паю члена кооперативу залежить від фактичного його вне­ску до пайового фонду. Паї є персоніфікованими і в сумі визначають за­гальну частку кожного члена кооперативу в майні кооперативу.

При виході або виключенні з кооперативу фізична особа має пра­во на здобуття своєї загальної частки натурою, грошима або (за бажан­ням) цінними паперами відповідно до їх вартості на момент виходу, а земельної ділянки - у натурі. Термін і інші умови отримання членом ко­оперативу своєї загальної частки встановлюються статутом кооперати­ву, при цьому термін отримання вказаної частки не може перевищува­ти 2 років, а відлік його починається з 1 січня року, наступного за момен­том виходу або виключення з кооперативу (ст. 21 ЗУ «Про кооперацію»).

Член виробничого кооперативу має право передати свій пай або його частину іншому члену кооперативу, якщо інше не встановлене ста­тутом кооперативу і законом. Передача паю (його, частини) особі, що не є членом виробничого кооперативу, допускається лише з відома коопе­ративу. В цьому випадку інші члени кооперативу користуються переваж­ним правом купівлі такого паю (його частини).

джерелами формування майна кооперативу є:

* вступні і пайові внески (паї) його членів;
* майно, добровільно передане кооперативу його членами;
* грошові кошти, що поступають від здійснення господарської ді­яльності;
* грошові кошти, що поступають від створених кооперативом під­приємств, установ, організацій;
* грошові і майнові пожертвування, добродійні внески, гранти, без­коштовна технічна допомога юридичних і фізичних осіб, у тому числі іно­земних;
* інші внески, не заборонені законодавством.

Виробничий кооператив відповідає за своїми зобов'язаннями всім майном, що належить йому. Члени виробничого кооперативу несуть за зобов'язаннями кооперативу субсидіарну (додаткову) відповідальність своїм майном у розмірі не менше їх пайового внеску, якщо більший роз­мір відповідальності не передбачений законом або статутом кооперати­ву. Виробничий кооператив не несе відповідальності за зобов'язаннями членів кооперативу.

Виробничий кооператив може застрахувати своє майно і майнові права за рішенням загальних зборів членів кооперативу, якщо інший по­рядок не встановлений законом.

Виробничий кооператив за рішенням загальних зборів членів ко­оперативу може бути реорганізований в підприємства інших форм гос­подарювання.

Згідно зі ст. 112 ГК України підприємством об'єднання громадян, релігійної організації є унітарне підприємство, засноване на власнос­ті об'єднання громадян (громадської організації, політичної партії) або власності релігійної організації для здійснення господарської діяльності з метою виконання їх статутних завдань.

Підприємство об'єднання громадян, релігійної організації діє на основі статуту і є юридичною особою, здійснюючи свою діяльність на праві оперативного управління або господарського відання відповідно до вимог ГК України.

Право власності об'єднань громадян реалізують їх вищі статутні ор­гани управління в порядку, передбаченому законом та статутними до­кументами.

Засновником підприємства об'єднання громадян є відповід­не об'єднання громадян, що має статус юридичної особи, а також об'єднання (спілка) громадських організацій у разі, якщо його стату­том передбачено право заснування підприємств. Політичним парті­ям та юридичним особам, що ними створюються, забороняється за­сновувати підприємства, за винятком засобів масової інформації, під­приємств, що здійснюють продаж суспільно-політичної літератури, ін­ших пропагандистсько-агітаційних матеріалів, виробів з власною сим­волікою, проведення виставок, лекцій, фестивалів та інших суспільно- політичних заходів.

Право власності релігійних організацій реалізується їх органами управління відповідно до закону.

Релігійні організації мають право засновувати видавничі, полігра­фічні, виробничі, реставраційно-будівельні, сільськогосподарські та інші підприємства, необхідні для забезпечення діяльності цих організацій.

Обмеження щодо створення та діяльності окремих видів підпри­ємств об'єднання громадян, релігійної організації встановлюються зако­нами.

* 1. Приватні підприємства

Приватним підприємством визнається підприємство, що діє на основі приватної власності одного або декількох громадян, іноземців, осіб без громадянства і його (їх) праці або з використанням найманої праці. Приватним є також підприємство що діє на основі приватної влас­ності суб'єкта господарювання - юридичної особи.

Приватне підприємство не має спеціального закону, який би пе­редбачав всі особливості діяльності приватних підприємств. Тому Держ- компідприємництва було рекомендовано використовувати правові нор­ми, що регулюють діяльність товариств з обмеженою відповідальністю, оскільки вони найбільш схожі за головними ознаками. Головною озна­кою, що відокремлює приватні підприємства є те, що законом не ви­значено мінімального розміру статутного капіталу приватного підпри­ємства, на відміну від товариства з обмеженою відповідальністю, де з 30 грудня 2009 р. мінімальний розмір становить 1 мінімальну заробітну плату, що встановлюється на момент реєстрації ТОВ.

Однак існують і окремі види діяльності, які передбачають особли­ві умови створення і функціонування, та одночасно належать до приват­них підприємств. Зокрема до них належать фермерські господарства.

Згідно зі ст. 1 ЗУ «Про фермерське господарство» від 19.06.2003 р. № 973-М фермерське господарство є формою підприємницької діяль­ності громадян із створенням юридичної особи, що виявили бажання проводити товарну сільськогосподарську продукцію, займатися її пере­робкою і реалізацією з метою здобуття прибутку на земельних ділянках, наданих їм для ведення фермерського господарства, відповідно до за­кону.

Фермерське господарство може бути створене одним громадяни­ном України або декількома громадянами України, родичами або чле­нами сім'ї, відповідно до закону. Воно має своє найменування, друк і штамп.

Згідно з ч. 3 ст. 3 цього Закону (зміни внесено Законом від 21.10.2009 р.) до членів сім'ї та родичів голови фермерського госпо­дарства належать дружина (чоловік), батьки, діти, баба, дід, прабаба, прадід, внуки, правнуки, мачуха, вітчим, падчерка, пасинок, рідні та дво­юрідні брати та сестри, дядько, тітка, племінники як голови фермерсько­го господарства, так і його дружини (її чоловіка), а також особи, які пере­бувають у родинних стосунках першого ступеня споріднення з усіма ви­щезазначеними членами сім'ї та родичами (батьки такої особи та батьки чоловіка або дружини, її чоловік або дружина, діти як такої особи, так і її чоловіка або дружини, у тому числі усиновлені ними діти).

Фермерське господарство діє на основі статуту. Главою фермер­ського господарства є його засновник або інша визначена в статуті осо­ба. Глава фермерського господарства представляє фермерське госпо­дарство перед органами державної влади, підприємствами, установа­ми організаціями і окремими громадянами або їх об'єднаннями відпо­відно до закону. Він укладає від імені господарства операції і здійснює інші юридично значимі дії відповідно до законодавства України. Глава фермерського господарства може письмово доручати виконання своїх обов'язків одному з членів господарства або особі, що працює за конт­рактом.

Згідно з ч. 1 ст. 3 ЗУ «Про фермерське господарство» членами фер­мерського господарства можуть бути подружжя, їх батьки, діти, що до- сягли 14-річного віку, інші члени сім'ї, родичі, які об'єдналися для спіль­ного ведення фермерського господарства, визнають і дотримуються по­ложень статуту фермерського господарства. Членами фермерського господарства не можуть бути особи, що працюють в ньому за трудовим договором (контрактом).

Після здобуття державного акту на право власності на земельну ді­лянку або укладення договору оренди земельної ділянки і його держав­ної реєстрації фермерське господарство підлягає державній реєстра­ції. Вона здійснюється у виконавчому комітеті міського районної в міс­ті ради або районною, районних міст Києва і Севастополя державних адміністраціях за місцем проживання особи чи місцезнаходженням зе­мельної ділянки.

Згідно з ч. 1 ст. 13 ЗУ «Про фермерське господарство» члени фер­мерського господарства мають право на одержання безоплатно у влас­ність із земель державної і комунальної власності земельних ділянок у розмірі земельної частки (паю).

діяльність фермерського господарства припиняється у випадку:

* реорганізації фермерського господарства;
* ліквідації фермерського господарства;
* визнання фермерського господарства неплатоспроможним (бан­крутом);
* якщо не залишається жодного члена фермерського господарства або спадкоємця, що бажає продовжити діяльність господарства.
  1. Правове становище орендних підприємств в Україні

Орендним підприємством визнається підприємство, створене орендарем на основі оренди цілісного майнового комплексу існуючого державного або комунального підприємства або майнового комплексу виробничого структурного підрозділу (структурної одиниці) цього під­приємства з метою здійснення підприємницької діяльності.

Під цілісним майновим комплексом мається на увазі господар­ський об'єкт із завершеним циклом виробництва продукції (робіт, по­слуг) з наданою йому земельною ділянкою, на якій він розміщений ав­тономними інженерними комунікаціями, системою енергопостачання.

Орендарем є юридична особа, утворена членами трудового ко­лективу підприємства або його підрозділу, майновий комплекс якого є об'єктом оренди.

Орендодавцями щодо майнових комплексів, що належать до дер­жавної або комунальної власності, є Фонд державного майна України і його регіональні відділення.

Існують два спеціальних правила щодо цілісних майнових комп­лексів:

1. право власності на цілісні майнові комплекси, що передаються в оренду, не припиняється;
2. міститься заборона передачі в суборенду цілісних майнових комплексів.

Орендар несе відповідальність за забезпечення цілісності і збере­ження майна, отриманого в оренду, і на вимогу орендодавця повинен відшкодувати заподіяні йому збитки.

На даний час орендні підприємства існують згідно з Класифікато­ром організаційно-правових форм підприємств. Однак орендні підпри­ємства більше не реєструються. Вони створювались та під час переходу України до ринкової економіки та втрати рентабельності окремими під­приємствами чи їх окремими структурними підрозділами, що мають за­кінчений цикл виробництва. Метою виникнення орендних підприємств було надання можливості трудовому колективу цих підприємств знайти економічно вигідні шляхи використання основних фондів та працювати, отримуючи прибуток.

^ Питання для самостійного вивчення

1. Правовий статус та порядок управління казенного підприємства.
2. Сімейні підприємства.
3. Комунальні підприємства: їх правовий статус.
4. Невиробничі кооперативи.
5. Реєстрація представництв іноземних підприємств на території України.
6. тести для поточного контролю
7. Залежно від способу утворення (заснування) та формування статутного фонду в Україні діють підприємства:

* унітарні, корпоративні;
* державні, приватні, комунальні, змішані;
* фізичні особи - підприємці та господарюючі організації.

1. Малими (незалежно від форми власності) визнаються під­приємства, в яких:

* середньооблікова чисельність працюючих за звітний (фінансо­вий) рік не перевищує 10 осіб, а обсяг валового доходу від реалізації продукції (робіт, послуг) за цей період не перевищує 1 млн грн;
* середньооблікова чисельність працюючих за звітний (фінансо­вий) рік не перевищує 50 осіб, а обсяг валового доходу від реалізації продукції (робіт, послуг) за цей період не перевищує 1 млн грн;
* середньооблікова чисельність працюючих за звітний (фінансо­вий) рік не перевищує 50 осіб, а обсяг валового доходу від реалізації продукції (робіт, послуг) за цей період не перевищує 70 млн грн.

1. Яким чином засновник приватного підприємства відповідає за зобов'язаннями підприємства?

* тільки майном, закріпленим за підприємством;
* всім належним засновнику майном;
* у разі недостатності майна підприємства відповідає також май­ном, належним особисто засновнику;
* майном, що належить не тільки засновнику, але й усій його сім'ї.

1. Правовий режим майна державного підприємства:

* право господарського відання;
* право власності;
* право оперативного користування.

1. До основних засобів, як правило, не належать:

* предмети з терміном служби менше 1 року, незалежно від вар­тості;
* капітальні вкладення в багаторічні насадження, на поліпшення земель і в орендовані будівлі;
* споруди;
* устаткування.

1. Великими підприємствами визнаються підприємства, в яких:

* середньооблікова чисельність працюючих за звітний (фінансо­вий) рік перевищує 250 осіб, а обсяг валового доходу від реалізації про­дукції (робіт, послуг) за рік перевищує 100 млн грн;
* середньооблікова чисельність працюючих за звітний (фінансо­вий) рік перевищує 500 осіб, а обсяг валового доходу від реалізації про­дукції (робіт, послуг) за рік перевищує 1 млн грн;
* середньооблікова чисельність працюючих за звітний (фінансо­вий) рік перевищує 250 осіб, а обсяг валового доходу від реалізації про­дукції (робіт, послуг) за рік перевищує 100 млн євро;

1. До корпоративних підприємств не належать:

* кооперативні підприємства;
* державні підприємства;
* підприємства, що створюються у формі господарського товари­ства;
* підприємства, засновані на приватній власності двох або більше

осіб.

1. Підприємство з іноземними інвестиціями - це:

* підприємство, іноземна інвестиція в статутному фонді якого скла­дає не менше 10%;
* підприємство будь-якої організаційно-правової форми, інвести­ція в статутному фонді якого складає не менше 50%;
* підприємство, розташоване на території України, майно якого є власністю іноземних громадян або іноземних юридичних осіб на 90%.

1. На іноземні підприємства поширюється:

* національний правовий режим господарської діяльності;
* спеціальний правовий режим господарської діяльності;
* режим додаткових пільг.

1. Якщо протягом 3 років з часу зарахування іноземної інвести­ції на баланс підприємства з іноземними інвестиціями майно, яке було ввезено до України як внесок іноземного інвестора до статутного ка­піталу вказаного підприємства, відчужується, у тому числі у зв'язку з припиненням діяльності цього підприємства (окрім вивозу іноземної інвестиції за кордон), підприємство з іноземними інвестиціями:

* сплачує ввізне мито;
* втрачає свій статус підприємства з іноземними інвестиціями;
* підприємство з іноземними інвестиціями притягається до адміні­стративної відповідальності.

**ТЕМА 6. правовий СТАТУС ГОСПОДАРСьКИх ТОВАРИСТВ В УКРАЇНІ**

1. Поняття, види та основи функціонування господарських товариств.
2. Установчі документи господарських товариств.
3. Особливості правового статусу акціонерного товариства - публічного та приватного.
4. Правове становище товариства з обмеженою відповідальністю і товариства з додатковою відповідальністю.
5. Поняття і сутність повного і командитного господарських товариств.
6. поняття, види та основи функціонування господарських товариств

Господарські товариства займають важливе місце серед суб'єктів господарювання, які діють на території України. їх діяльність регулюєть­ся Господарським кодексом України, Цивільним кодексом України, ЗУ «Про господарські товариства» від 19.11.1991 р. та ЗУ «Про акціонерні товариства» від 17.09.2008 р., іншими нормативними актами, що регу­люють діяльність господарських товариств.

Господарськими товариствами визнаються підприємства, ство­рені юридичними особами та / або громадянами шляхом об'єднання їх майна і участі в підприємницькій діяльності товариства з метою одер­жання прибутку.

Засновниками і учасниками господарського товариства можуть бути фізичні та юридичні особи, включаючи іноземних суб'єктів права, крім випадків, встановлених законодавством. Обмеження щодо засну­вання та участі в господарських товариствах окремих категорій суб'єктів встановлені спеціальними законами. Так, пп. 1-3 ч. 1 ст. 2 Закону Укра­їни «Про засади запобігання та протидії корупції» від 11 червня 2009 р. (вводиться в дію з 1 квітня 2010 року) суб'єктами, до яких застосову­ються обмеження, визнані:

а) особи, уповноважені на виконання функцій держави або орга­нів місцевого самоврядування (Президент, Прем'єр-міністр, Голова ВРУ, Голова НБУ, народні депутати, державні службовці, військові посадові особи Збройних Сил України, судді, народні засідателі, присяжні, пра­цівники органів внутрішніх справ, прокуратури, дипломатичної служби, митної служби інших органів державної влади);

б) посадові особи юридичних осіб публічного права, які одержують заробітну плату за рахунок державного та місцевого бюджету;

в) особи, які надають публічні послуги (аудитори, нотаріуси, екс­перти, оцінювачі, арбітражні керуючі, третейські судді);

г) посадові особи, які постійно чи тимчасово обіймають посади, пов'язані з виконанням організаційно-розпорядчих чи адміністративно- господарських обов'язків, а також фізичні особи - підприємці.

Відповідно до п. 2 ч. 1 ст. 4 Закону України «Про засади запобіган­ня та протидії корупції» цим особам забороняється:

* займатись іншою оплачуваною або підприємницькою діяльністю (крім викладацької, наукової, творчої діяльності, медичної практики, ін­структорської та суддівської практики зі спорту, що здійснюється в поза- робочий час);
* входити, в тому числі через інших осіб, до складу органу управ­ління чи наглядової ради підприємства або організації, що має на меті одержання прибутку (крім випадків, коли особи здійснюють управління акціями, частками держави).

Відповідно до ст. 6 Декрету КМУ «Про впорядкування діяльності суб'єктів підприємницької діяльності, створених за участю державних підприємств» від 31.12.1992 р. № 24-92 державні підприємства також не можуть бути засновниками або учасниками господарських товариств. Також у ст. 5 цього Декрету «керівникам, заступникам керівників дер­жавних підприємств, установ і організацій, їх структурних підрозділів, а також посадовим особам державних органів, органів місцевого і ре­гіонального самоврядування забороняється безпосередньо займатися підприємницькою діяльністю. Це не виключає їхнього права отримува­ти дивіденди від акцій, а також доходи від інших корпоративних прав».

Господарські товариства є юридичними особами. Суб'єкти госпо­дарювання - юридичні особи, які стали засновниками або учасниками господарського товариства, також зберігають статус юридичної особи.

До господарських товариств належать:

* акціонерні товариства (АТ);
* товариства з обмеженою відповідальністю (ТОВ);
* товариства з додатковою відповідальністю (ТДВ);
* повні товариства;
* командитні товариства.

Цей перелік є вичерпним.

Найменування господарського товариства повинно містити за­значення виду товариства, для повних товариств і командитних това­риств - прізвища (найменування) учасників товариства, які несуть до­даткову відповідальність за зобов'язаннями товариства всім своїм май­ном, а також інші необхідні відомості. Найменування господарського то­вариства не може вказувати на належність товариства до органів дер­жавної влади чи органів місцевого самоврядування.

Якщо в установчих документах не вказано строк діяльності гос­подарського товариства, воно вважається створеним на невизначений термін.

Господарське товариство може відкривати рахунки в банках, а та­кож укладати договори та інші угоди лише після його державної реє­страції. Угоди, укладені засновниками товариства до дня його реєстра­ції, визнаються укладеними з товариством тільки за умови їх подальшо­го схвалення товариством в порядку, визначеному законом та установ­чими документами.

Угоди, укладені засновниками до дня реєстрації товариства і нада­лі не схвалені товариством, тягнуть за собою правові наслідки лише для осіб, які уклали ці угоди.

Оскільки господарське товариство є юридичною особою, однією з необхідних його ознак є наявність у нього відособленого майна, що фор­мує матеріальну базу його діяльності.

Майно, що належить господарському товариству на праві власнос­ті, відбивається на самостійному балансі. Бухгалтерський баланс - це звіт про фінансовий стан підприємства, який відображає на певну дату його активи, зобов'язання і власний капітал.

Господарське товариство є власником:

* майна, переданого йому у власність засновниками і учасниками як внески;
* продукції, виробленої в результаті господарської діяльності това­риства;
* доходів, отриманих від господарської діяльності товариства;
* іншого майна, набутого товариством на підставах, не забороне­них законом.

Формування статутного фонду господарського товариства здійсню­ється за рахунок внесків його учасників та засновників. Внеском учасни­ка товариства є сукупність грошових коштів, майна та майнових прав, оцінених за згодою учасників і переданих господарському товариству в порядку, розмірах і в строки, визначені установчими документами.

Внесками учасників можуть бути:

* рухоме та нерухоме майно, не заборонене до обігу на території України;
* цінні папери, передача яких не заборонена законодавством Укра­їни;
* грошові кошти в національній валюті або в іноземній валюті;
* майнові права, у тому числі права користування майном, природ­ними ресурсами, право на здійснення господарської діяльності, права інтелектуальної власності.

Стосовно деяких суб'єктів господарювання (банки, страхові компа­нії та ін.) спеціальними законами встановлені обмеження щодо складу внеску учасників. Наприклад, ЗУ «Про страхування» від 07.03.96 р. в ре­дакції Закону від 04.10.2001 р. встановлено, що страховиками вважають­ся фінансові установи, створені у формі акціонерних, повних, командит- них товариств або товариств з додатковою відповідальністю. При ство­ренні страховика або збільшенні зареєстрованого статутного фонду ста­тутний фонд повинен бути сплачений виключно в грошовій формі. До­зволяється формування статутного фонду страховика цінними папера­ми, що випускаються державою, за їх номінальною вартістю в порядку, визначеному спеціальним уповноваженим центральним органом вико­навчої влади у справах нагляду за страховою діяльністю, але не більше 25% загального розміру статутного фонду.

Частку засновника та учасника в статутному фонді господарського товариства становить його внесок, оцінений у національній валюті Укра­їни відповідно до порядку, який визначається в установчих документах товариства (якщо інше не встановлено законом).

Існує заборона використання для формування статутного фонду певних видів майна, як правило, це: кошти, отримані в кредит, позику та під заставу, банківські метали, бюджетні асигнування і т. д.

особливостями статутного фонду господарського товариства є те, що:

* він формується частково до державної реєстрації товариства і на­буття ним статусу юридичної особи;
* він утворюється за рахунок майна учасників товариства, а не за рахунок відрахувань від чистого прибутку, як інші фонди.

Розмір статутного фонду, визначений установчими документами, може бути змінений з дотриманням вимог, встановлених законом, за рі­шенням товариства, вступає в силу з дня внесення цих змін до держав­ного реєстру.

резервний фонд створюється у розмірі, встановленому установчи­ми документами, але не менше 25% від розміру статутного фонду. Роз­мір щорічних відрахувань до резервного фонду не може бути менше 5% суми чистого прибутку. При повному або частковому використанні кош­тів резервного фонду він повинен бути поповнений шляхом наступних щорічних відрахувань, до досягнення ним розміру, визначеного уста­новчими документами.

Кошти резервного фонду використовуються на:

* покриття непередбачених збитків;
* виплату дивідендів за привілейованими акціями і відсотків за об­лігаціями при відсутності або недостатності у товариства чистого при­бутку;
* покриття балансового збитку за звітний період.

Крім статутного та резервного фондів, у господарському това­ристві можуть створюватися:

1. фонд розподілу прибутку або фонд дивідендів (його кошти спря­мовуються на виплату дивідендів учасникам товариства);
2. фонд розвитку виробництва (направляється на технічне пере­оснащення, реконструкцію та розширення діючого виробництва і осво­єння нових напрямків, підготовку й освоєння випуску нової або модерні­зованої продукції, освоєння прогресивних технологічних процесів, про­ведення науково-дослідних, конструкторських і проектних робіт тощо);
3. фонд соціального забезпечення (використовується для додатко­вих виплат працівникам товариства при їх тимчасовій непрацездатності, оплату путівок працівникам до оздоровчих закладів, страхування життя

і здоров'я працівників товариства та ін.);

1. фонд нерозподіленого прибутку (залишок чистого прибутку, що не включений в інші фонди) та ін.

Прибуток господарського товариства становить всі надходжен­ня від його господарської діяльності за вирахуванням матеріальних ви­трат і витрат на оплату праці.

Припинення діяльності господарського товариства відбувається шляхом його ліквідації або реорганізації відповідно до ст. 59 ГК.

Ліквідація господарського товариства провадиться ліквідаційною комісією, призначеною його вищим органом, а у разі припинення діяль­ності товариства за рішенням суду - ліквідаційною комісією, сформова­ною відповідно до рішення суду.

З дня утворення ліквідаційної комісії до неї переходять повнова­ження з управління справами господарського товариства. Ліквідаційна комісія в 3-місячний термін з моменту її утворення публікує інформацію про ліквідацію господарського товариства і здійснює інші дії відповідно до вимог ГК та інших законів.

Ліквідація господарського товариства вважається завершеною, а товариство таким, що припинило свою діяльність, з дня внесення запи­су про його ліквідацію до державного реєстру.

1. Установчі документи господарських товариств

Ст. 4 Закону України «Про господарські товариства» визначено, що установчі документи повинні містити відомості про вид товариства, предмет і цілі його діяльності, склад засновників та учасників, найме­нування та місцезнаходження, розмір та порядок утворення статутно­го (складеного) капіталу, порядок розподілу прибутків та збитків, склад та компетенцію органів товариства та порядок прийняття ними рішень, включаючи перелік питань, з яких необхідна кваліфікована більшість го­лосів, порядок внесення змін до установчих документів та порядок лік­відації і реорганізації товариства.

Установчі документи всіх господарських товариств повинні міс­тити:

* відомості про вид товариства;
* предмет і цілі його діяльності;
* склад засновників та учасників;
* склад та компетенцію органів товариства та порядок прийняття ними рішень.

Таким чином, законодавством передбачено наявність відомостей про склад засновників та учасників, кількість акцій, що купуються заснов­никами, у статуті господарського товариства.

Одночасно слід зауважити, що 17.09.2008 р. прийнято Закон Укра­їни «Про акціонерні товариства», що набрав чинності 30 квітня 2009 р. Ст. 13 цього Закону визначено, які відомості має містити статут акціонер­ного товариства, а саме відомості про:

1. повне та скорочене найменування товариства українською мо­вою;
2. тип товариства;
3. розмір статутного капіталу;
4. розмір резервного капіталу;
5. номінальну вартість і загальну кількість акцій, кількість кожного типу розміщених товариством акцій, у тому числі кількість кожного кла­су привілейованих акцій, а також наслідки невиконання зобов'язань з викупу акцій;
6. умови та порядок конвертації привілейованих акцій певного кла­су у прості акції товариства чи у привілейовані акції іншого класу у ви­падках, якщо товариством передбачений випуск привілейованих акцій;
7. права акціонерів - власників привілейованих акцій кожного кла­су;
8. наявність переважного права акціонерів приватного товариства на придбання акцій цього товариства, які пропонуються їх власником до продажу третій особі, та порядок його реалізації;
9. порядок повідомлення акціонерів про виплату дивідендів;
10. порядок скликання та проведення загальних зборів;
11. компетенцію загальних зборів;
12. спосіб повідомлення акціонерів про зміни у порядку денному загальних зборів;
13. склад органів товариства та їх компетенцію, порядок утворен­ня, обрання і відкликання їх членів та прийняття ними рішень, а також порядок зміни складу органів товариства та їх компетенції;
14. порядок внесення змін до статуту;
15. порядок припинення товариства.

Статутом акціонерного товариства не може бути передбачено на­дання засновникам товариства додаткових прав чи повноважень. Статут акціонерного товариства може містити й інші положення, що не супер­ечать законодавству.

А отже, Закон України «Про акціонерні товариства» не вимагає за­значати у статуті товариства відомості про засновників та учасників то­вариства.

П. 2 розділу XVII «Прикінцеві та перехідні положення» Закону Укра­їни «Про акціонерні товариства» передбачено, що через два роки з дня набрання чинності цим Законом (тобто з 30 квітня 2011 р.) втрачають чинність ст. 1-49 Закону України «Про господарські товариства» у части­ні, що стосується акціонерних товариств.

Абз. 1 п. 5 розділу XVII «Прикінцеві та перехідні положення» Зако­ну України «Про акціонерні товариства» передбачено, що статути та інші внутрішні положення акціонерних товариств, створених до набрання чинності цим Законом, підлягають приведенню у відповідність до норм цього Закону не пізніше ніж протягом двох років з дня набрання чиннос­ті цим Законом (тобто в термін до 30.04.2011 р.). При цьому акціонер­ні товариства звільняються від сплати реєстраційного збору під час реє­страції змін до статуту товариства або статуту в новій редакції у зв'язку з приведенням його у відповідність із цим Законом.

Згідно із роз'ясненнями Державної комісії з цінних паперів та фон­дового ринку від 14.07.2009 року № 8 «Щодо порядку застосування окремих положень розділу XVII «Прикінцеві та перехідні положення» Закону України «Про акціонерні товариства» у зв'язку з набранням ним чинності» акціонерні товариства до приведення у відповідність до норм Закону України «Про акціонерні товариства» статуту та інших внутрішніх положень акціонерного товариства мають керуватись у своїй діяльності з 30.04.2009 р. по 30.04.2011 р. Законом України «Про господарські то­вариства» та відповідними підзаконними нормативно-правовими акта­ми. Цими ж актами законодавства регулюються взаємовідносини това­риства з акціонерами, інвесторами, органами державної влади та інши­ми особами.

Акціонерні товариства, які, починаючи з 30 квітня 2009 р., приве­ли свою діяльність у відповідність до Закону України «Про акціонерні то­вариства», мають керуватись у своїй діяльності Законом України «Про акціонерні товариства» та відповідними підзаконними нормативно- правовими актами. Цими ж актами законодавства регулюються взаємо­відносини товариства з акціонерами, інвесторами, органами державної влади та іншими особами.

Установчі документи ТОВ, ТДВ, повного і командитного това­риств, крім зазначених відомостей, повинні містити відомості про:

* розмір часток кожного з учасників;
* розмір, склад і порядок здійснення ними внесків.

Установчий договір повного товариства і командитного товари­ства, крім зазначених відомостей, повинен визначати форму їх участі у справах товариства.

1. Особливості правового статусу акціонерного товариства - публічного та приватного

Акціонерним товариством є господарське товариство, яке має статутний фонд, розділений на певну кількість акцій рівної номінальної вартості, і несе відповідальність за зобов'язаннями тільки майном това­риства, а акціонери несуть ризик збитків, пов'язаних з діяльністю това­риства, в межах вартості належних їм акцій.

Акціонерне товариство є формою об'єднання підприємців та їх ка­піталів для отримання прибутку.

Акціонерне товариство не може мати єдиним учасником інше під­приємницьке товариство, учасником якого є одна особа. Акціонерне то­вариство не може мати у своєму складі лише акціонерів - юридичних осіб, єдиним учасником яких є одна й та ж особа.

Характерні риси акціонерного товариства (АТ):

* діє на підставі статуту. Засновницький договір не є установчим документом товариства і діє до дати реєстрації Державною комісією з цінних паперів та фондового ринку звіту про результати закритого (при­ватного) розміщення акцій;
* відповідальність акціонерного товариства за своїми обов'язками тільки майном, що належить йому на праві власності;
* відсутність у акціонерів додаткової майнової відповідальності за зобов'язаннями товариства, якщо вони (акціонери) повністю сплатили свої частки;
* обов'язковість майнової участі акціонерів в АТ та необов'язковість для них персональної участі в діяльності АТ;
* статутний капітал не менше суми, еквівалентної 1250 мінімаль­ним заробітним платам; резервний капітал не менше 15% від статутно­го і поповнюється за рахунок щорічних відрахувань, які не можуть бути менше 5% суми чистого прибутку);
* корпоративний характер управління і відповідна система орга­нів: вищий орган - загальні збори акціонерів; виконавчий - правління, контрольні - ревізійна комісія (за фінансово-господарською діяльністю АТ), наглядова рада (за діяльністю правління);
* участь акціонерів в управлінні, яке залежить від кількості акцій, що належать їм на праві власності;
* збори акціонерів вважаються повноважними (кворум) за умови реєстрації для участі у них акціонерів, які сукупно є власниками не мен­ше як 60% голосуючих акцій;
* можливість залучення значних інвесторів на правах власників привілейованих акцій;
* визначення обсягу прав акціонерів залежно від типу акцій (прості або привілейовані), що належать їм на праві власності;
* кількість привілейованих акцій у статутному фонді не може пере­вищувати 25%;
* вихід акціонера з АТ шляхом відчуження акцій.

Статутний капітал акціонерного товариства утворюється з вартості вкладів акціонерів, внесених внаслідок придбання ними акцій.

Статутний капітал товариства визначає мінімальний розмір майна товариства, який гарантує інтереси його кредиторів. Він не може бути меншим розміру, встановленого законом. У процесі створення акціо­нерного товариства його акції підлягають розміщенню виключно серед засновників шляхом приватного розміщення. Публічне розміщення ак­цій здійснюється після отримання свідоцтва про реєстрацію першого ви­пуску акцій.

Засновники несуть солідарну відповідальність за зобов'язаннями, що виникли відповідно до установчого договору.

Акціонерні товариства можуть бути 2 типів: публічними (ПАТ) і при­ватними (ПрАТ) (табл. 1).

Згідно зі ст. 6 ЗУ «Про акціонерні товариства» створення акціонер­ного товариства здійснюється за такими етапами:

1. прийняття зборами засновників рішення про створення акціо­нерного товариства та про закрите (приватне) розміщення акцій;
2. подання заяви та всіх необхідних документів на реєстрацію ви­пуску акцій до Державної комісії з цінних паперів та фондового ринку;
3. реєстрація Державною комісією з цінних паперів та фондового ринку випуску акцій та видача тимчасового свідоцтва про реєстрацію ви­пуску акцій;
4. присвоєння акціям міжнародного ідентифікаційного номера цін­них паперів;
5. укладення з депозитарієм цінних паперів договору про обслуго­вування емісії акцій або з реєстратором іменних цінних паперів догово­ру про ведення реєстру власників іменних цінних паперів;
6. закрите (приватне) розміщення акцій серед засновників товари­ства;
7. оплата засновниками повної номінальної вартості акцій;

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| Критерій  відмінностей | ПАТ | ПрАТ |
| Кількість учасників | не обмежена | 1-100 осіб |
| Процедура лістингу | обов'язкова | - |
| Розміщення акцій | публічне та приватне | приватне |
| Порядок руху учасників | вільний | обмежений |
| Види акцій, що випускаються цими товариствами | іменні акції та акції на пред'явника | тільки іменні |
| Річна фінансова звітність | обов'язкова перевірка незалежним аудитором | - |
| Повідомлення про виплату дивідендів | фондову біржу, де перебуває в біржовому реєстрі | лише осіб, які мають право на отримання дивідендів |
| Повідомлення про загальні збори акціонерів | акціонерів та фондову біржу, де пройдено лістинг | лише акціонерів персонально |
| Порядок голосування на загальних зборах | тільки з використанням бюлетенів | не встановлено; якщо кількість учасників не більше 25 осіб, допускається прийняття рішення методом опитування |
| Власна веб-сторінка в мережі Інтернет | обов'язкова | - |
| Обрання членів наглядової ради | кумулятивно | кумулятивно або пропор­ційним представництвом за кількістю акцій (згідно зі статутом) |
| Розкриття інформації про діяльність | на основі міжнародних стандартів бухобліку | - |

Таблиця 1

1. затвердження установчими зборами товариства результатів за­критого (приватного) розміщення акцій серед засновників товариства, затвердження статуту товариства, а також прийняття інших рішень, пе­редбачених законом;

відмінності між публічними Ат **(пат)** і приватними Ат (прАт)

1. реєстрація товариства та його статуту в органах державної реє­страції;
2. подання Державній комісії з цінних паперів та фондового ринку звіту про результати закритого (приватного) розміщення акцій;
3. реєстрація Державною комісією з цінних паперів та фондово­го ринку звіту про результати закритого (приватного) розміщення акцій;
4. отримання свідоцтва про державну реєстрацію випуску акцій;
5. видача засновникам товариства документів, що підтверджують право власності на акції.

Дії, що порушують процедуру створення акціонерного товариства, встановлену цим Законом, є підставою для прийняття Державною ко­місією з цінних паперів та фондового ринку рішення про відмову в ре­єстрації звіту про результати закритого (приватного) розміщення акцій. У разі прийняття такого рішення Державна комісія з цінних паперів та фондового ринку звертається до суду з позовом про ліквідацію акціо­нерного товариства. Закрите акціонерне товариство може бути реорга­нізовано у відкрите в порядку, передбаченому законом.

Згідно з ч. 2 ст. 159 ЦК України до виключної компетенції загальних зборів акціонерів належить:

1. внесення змін до статуту товариства, у тому числі зміна розміру його статутного капіталу;
2. утворення та ліквідація наглядової ради та інших органів товари­ства, обрання та відкликання членів наглядової ради;
3. затвердження річного звіту товариства;
4. рішення про ліквідацію товариства.

До виключної компетенції загальних зборів статутом товариства і законом може бути також віднесене вирішення інших питань.

Питання, віднесені законом до виключної компетенції загальних зборів акціонерів, не можуть бути передані ними для вирішення іншим органам товариства.

Акціонер має право призначити свого представника для участі у зборах. Представник може бути постійним чи призначеним на певний строк. Акціонер має право у будь-який момент замінити свого представ­ника у вищому органі товариства, повідомивши про це виконавчий ор­ган акціонерного товариства.

Рішення загальних зборів акціонерів приймаються більшістю не менше як у 3/4 голосів акціонерів, які беруть участь у зборах, щодо:

1. внесення змін до статуту товариства;
2. ліквідації товариства, крім випадків, встановлених законом;
3. питань, передбачених законом, що регулюють питання створен­ня, діяльності та припинення акціонерних товариств.

З інших питань рішення приймаються простою більшістю голосів акціонерів, які беруть участь у зборах.

1. Правове становище товариства з обмеженою відповідальністю і товариства з додатковою відповідальністю

Товариством з обмеженою відповідальністю є господарське то­вариство, яке має статутний фонд, поділений на частки, розмір яких ви­значається установчими документами, і несе відповідальність за своїми зобов'язаннями тільки своїм майном. Учасники товариства, які повністю сплатили свої внески, несуть ризик збитків, пов'язаних з діяльністю това­риства, у межах своїх внесків.

Характерні риси товариства з обмеженою відповідальністю (ТОВ):

* діє на підставі статуту;
* статутний капітал не менше суми, еквівалентної 1 мінімальній за­робітній платі (з 30.12.2009 р.), виходячи зі ставки мінімальної заро­бітної плати, що діє на момент створення товариства;
* до моменту державної реєстрації статутний капітал повинен бути сформований на 50%, інша частина формується протягом 1 року;
* резервний фонд не менше 25% від статутного і поповнюється за рахунок щорічних відрахувань, які не можуть бути менше 5% суми чи­стого прибутку;
* розподіл статутного фонду на частки, розмір яких визначається установчими документами і може бути будь-яким (рівним або нерівним);
* відповідальність товариства за власними зобов'язаннями всім своїм майном;
* відсутність в учасників товариства субсидіарної майнової відпові­дальності за боргами товариства, якщо вони повністю сплатили свої част­ки;
* наявність органів товариства, за допомогою яких здійснюється управління справами товариства: вищий орган - збори учасників, вико­навчий орган - дирекція або одноосібний директор, контрольний - ре­візійна комісія;
* можливість формування виконавчого органу з найманих праців­ників, які не є учасниками товариства;
* обов'язковість для учасників майнової участі в товаристві: сплата основного і додаткових внесків (якщо останні передбачені установчими документами або рішенням зборів учасників);
* обмеження обов'язкової персональної участі лише випадками прийняття зборами учасників рішень з питань, щодо яких закон вима­гає одностайності (визначення основних напрямів діяльності товариства

і затвердження його планів та звітів про їх виконання; внесення змін до статуту товариства; виключення учасника з товариства);

* можливість відступлення учасником своєї частки (її частини) ін­шому учаснику (учасникам) за згодою решти учасників чи третім осо­бам (якщо інше не передбачено установчими документами товариства).
* учасники товариства мають переважне право на купівлю такої частки, проте вони можуть його реалізувати протягом 1 місяця, якщо інше не встановлено статутом;
* обмежений рух учасників;
* учасник ТОВ зобов'язаний повідомити інших учасників про свій вихід зі складу товариства за 3 місяці до фактичного виходу;
* можливість перетворення ТОВ у АТ або виробничий кооператив; у разі перевищення кількості учасників у ТОВ понад 10, то ТОВ має про­тягом 6 місяців бути перетворено в АТ.
* зміна складу учасників здійснюється шляхом:

а) виключення учасника з товариства;

б) відступлення частки іншому учаснику (учасникам) за згодою або третій особі, якщо інше не передбачено установчими документами то­вариства;

в) спадкування частки учасника - фізичної особи або правонаступ- ництва учасника - юридичної особи;

г) смерті учасника - фізичної особи чи реорганізації або ліквідації учасника - юридичної особи;

д) добровільного виходу учасника з товариства з викупом його частки самим товариством.

товариством з додатковою відповідальністю є господарське товариство, статутний фонд якого поділений на частки визначених уста­новчими документами розмірів і яке несе відповідальність за своїми зобов'язаннями власним майном, а в разі його недостатності учасники цього товариства несуть додаткову обмежену майнову солідарну відпо­відальність у визначеному установчими документами однаково кратно­му розмірі до вкладу кожного з учасників.

1. поняття і сутність повного і командитного господарських товариств

Повним товариством (Пт) є товариство, учасники якого відповід­но до укладеного між ними договору здійснюють підприємницьку ді­яльність від імені товариства і солідарно несуть додаткову відповідаль­ність за його зобов'язаннями всім майном, що їм належить.

Характерними рисами повного товариства є:

* відсутність законодавчих вимог щодо розміру та порядку форму­вання майна, вирішення цих питань є прерогативою учасників і фіксуєть­ся в установчому договорі;
* установчим документом є тільки установчий договір, підписаний усіма учасниками;
* особа може бути учасником тільки одного повного товариства;
* відсутність органів управління товариства, оскільки управління справами товариства здійснюється його учасниками;
* кожен учасник повного товариства має 1 голос, якщо засновниць­ким договором не передбачений інший порядок;
* учасник повного товариства зобов'язаний повідомити інших учас­ників про свій вихід зі складу товариства за 3 місяці до фактичного ви­ходу;
* повне товариство підлягає ліквідації або реорганізації в 6-місяч- ний термін з моменту, коли в його складі залишився 1 учасник;
* учасники товариства несуть додаткову необмежену солідарну відповідальність за зобов'язаннями товариства всім своїм майном, на яке може бути звернено стягнення.
* кожен учасник повного товариства відповідає за зобов'язаннями товариства всім своїм майном незалежно від його частки в повному то­варистві і від частки участі інших учасників. При неможливості стягнен­ня за зобов'язаннями товариства з одного з учасників (наприклад, через його банкрутство), його відповідальність за зобов'язаннями товариства повинні нести інші учасники товариства пропорційно їх внескам.

Крім того, учасник повного товариства відповідає за боргами това­риства незалежно від того, виникли ці борги до чи після його вступу до товариства.

Учасник повного товариства, який сплатив повністю борги товари­ства, має право регресу до інших учасників пропорційно до їхніх часток.

Командитним товариством (КТ) є господарське товариство, в якому один або декілька учасників здійснюють від імені товариства підприємницьку діяльність, управляють його справами і несуть за його зобов'язаннями додаткову солідарну відповідальність всім своїм май­ном, на яке за законом може бути звернено стягнення (повні учасни­ки), а інші учасники, присутні в діяльності товариства лише своїми вне­сками (вкладники), не беруть участі в управлінні його справами, не не­суть додаткової відповідальності і мають право вимагати першочергово­го (перед повними учасниками) повернення вкладу в разі ліквідації то­вариства.

Характерними рисами командитного товариства є:

* установчим документом є тільки установчий договір, підписаний усіма повними учасниками, у випадку якщо КТ створюється лише 1 пов­ним учасником, установчим документом є - одноосібна заява (мемо­рандум);
* особа може бути повним учасником тільки одного КТ;
* повний учасник КТ не може бути учасником ПТ;
* сукупний розмір внесків вкладників не може перевищувати 50% статутного капіталу;
* КТ ліквідується або реорганізується в ПТ при вибутті всіх вклад­ників;
* КТ не зобов'язане ліквідуватися, якщо в ньому є хоча б 1 повний учасник і 1 вкладник.

^ Питання для самостійного вивчення

1. Що таке лістинг?
2. Співвідношення понять «статутний фонд» та «статутний капітал».
3. Особливості контролю за діяльністю акціонерного товариства.
4. «Кворум» у акціонерному товаристві та товаристві з обмеженою відповідальністю.
5. Способи участі в управлінні товариством через інших осіб.
6. Роль Державної комісії з цінних паперів та фондового ринку для регулювання діяльності акціонерних товариств.

0 Тести для поточного контролю

* 1. До статутних господарських товариств належить:
* командитне товариство; - консорціум;
* закрите акціонерне товариство; - фермерське господарство.
  1. Якщо учасники товариства відповідають за його борги свої­ми внесками в статутний фонд, а в разі недостатності цих сум - до­датково майном, що їм належить, в однакових для всіх учасників від­сотках, то це:
* товариство з додатковою відповідальністю;
* товариство з обмеженою відповідальністю;
* повне товариство;
* акціонерне товариство.
  1. Розмір статутного капіталу для товариства з обмеженою відповідальністю не може бути меншим ніж:
* 100 мінімальних заробітних плат;
* 1 мінімальна заробітна плата;
* 100 неоподатковуваних мінімумів доходів громадян;
* 1250 неоподатковуваних мінімумів доходів громадян;
  1. За загальним правилом не належить до виключної компетен­ції загальних зборів акціонерів:
* внесення змін до статуту товариства, у тому числі зміна розміру його статутного капіталу;
* утворення та ліквідація наглядової ради та інших органів товари­ства, обрання та відкликання членів наглядової ради;
* затвердження річного звіту товариства;
* рішення про затвердження штатного розпису товариства.
  1. Рішення загальних зборів учасників товариства приймають­ся більшістю не менш як у 3/4 голосів учасників, які беруть участь у зборах, щодо:
* внесення змін до статуту товариства;
* ліквідації товариства, крім випадків, встановлених законом;
* питань, передбачених законом, що регулює питання створення, діяльності та припинення товариств;
* виключення учасника з товариства.
  1. Мінімальний розмір статутного капіталу повного товари­ства:
* 1 мінімальна заробітна плата;
* 100 неоподатковуваних мінімумів доходів громадян;
* 1250 неоподатковуваних мінімумів доходів громадян;
* законом не визначено.
  1. Мінімальна кількість учасників командитного товариства:
* 1 повний учасник;
* 2 повних учасники та 1 вкладник;
* 1 повний учасник та 1 вкладник.
  1. До контролюючих органів акціонерного товариства нале­жать:
* дирекція, загальні збори, ревізійна комісія;
* загальні збори, ревізійна комісія;
* загальні збори, ревізійна комісія, спостережна рада;
* ревізійна комісія, спостережна рада.
  1. До контролюючих органів товариства з обмеженою відпові­дальністю належать:
* директор, загальні збори, ревізійна комісія;
* загальні збори, ревізійна комісія;
* ревізійна комісія, спостережна рада;
* ревізійна комісія.
  1. Чим відрізняються господарські товариства різних видів?
* спрямуванням і змістом діяльності;
* порядком державної реєстрації;
* обсягом юридичної відповідальності.
  1. За чиїм рішенням структурний підрозділ може вийти зі складу господарського товариства?
* учасників (засновників) господарського товариства;
* Фонду державного майна України;
* трудового колективу;
* суду (господарського суду).

**тема 7. державна реєстрація суб'єктів господарювання**

1. Поняття державної реєстрації юридичних осіб та фізичних осіб - підприємців.
2. Суб'єкти процесу державної реєстрації.
3. Вимоги до оформлення документів, які подаються державному реєстратору (ст. 8 Закону).
4. Заміна свідоцтва про державну реєстрацію.
5. Надання відомостей з Єдиного державного реєстру.
6. Поняття державної реєстрації юридичних осіб та фізичних осіб - підприємців

Суб'єкт господарювання підлягає державній реєстрації як юридич­на особа чи фізична особа - підприємець у порядку, визначеному За­коном України «Про державну реєстрацію юридичних осіб та фізичних осіб-підприємців» (2003 р.).

Ч. 2 ст. 58 ГК України зазначає, що відкриття суб'єктом господарю­вання філій (відділень), представництв без створення юридичної особи не потребує їх державної реєстрації.

Відомості про відокремлені підрозділи суб'єктів господарювання залучаються до її реєстраційної справи та включаються до Єдиного дер­жавного реєстру в порядку, визначеному законом.

Єдиний державний реєстр юридичних осіб та фізичних осіб - під­приємців (далі - Єдиний державний реєстр) - автоматизована система збирання, накопичення, захисту, обліку та надання інформації про юри­дичних осіб та фізичних осіб - підприємців;

Поняття державної реєстрації юридичних осіб та фізичних осіб - підприємців визначено у ст. 4 Закону України «Про державну реєстра­цію юридичних осіб та фізичних осіб-підприємців»: державна реєстра­ція юридичних осіб та фізичних осіб - підприємців - засвідчення факту створення або припинення юридичної особи, засвідчення факту набуття або позбавлення статусу підприємця фізичною особою, а також вчинен­ня інших реєстраційних дій, які передбачені цим Законом, шляхом вне­сення відповідних записів до Єдиного державного реєстру.

Порядок проведення державної реєстрації юридичних осіб та фі­зичних осіб - підприємців включає, зокрема:

* перевірку комплектності документів, які подаються державному реєстратору, та повноти відомостей, що вказані в реєстраційній картці;
* перевірку документів, які подаються державному реєстратору, на відсутність підстав для відмови у проведенні державної реєстрації;
* внесення відомостей про юридичну особу або фізичну особу - підприємця до Єдиного державного реєстру;
* оформлення і видачу свідоцтва про державну реєстрацію та ви­писки з Єдиного державного реєстру.

Зміни до установчих документів юридичної особи, а також зміна прізвища та/або імені, та/або по батькові (далі - імені) або місця прожи­вання фізичної особи - підприємця підлягають обов'язковій державній реєстрації шляхом внесення відповідних змін до записів Єдиного дер­жавного реєстру в порядку, встановленому цим Законом.

Слід зауважити також, що ч. 5 ст. 4 Закону «Про державну реєстра­цію...» встановлює, що «представництва, філії іноземних компаній в Україні підлягають акредитації на території України в порядку, вста­новленому законом ».

Державна реєстрація юридичних осіб та фізичних осіб - підприєм­ців проводиться державним реєстратором виключно у виконавчому ко­мітеті міської ради міста обласного значення або у районній, районній у містах Києві та Севастополі державній адміністрації за місцезнаходжен­ням юридичної особи або за місцем проживання фізичної особи - під­приємця.

За проведення державної реєстрації справляється реєстраційний збір (ст. 10 Закону) у такому розмірі:

* за проведення державної реєстрації юридичної особи - 10 нео­податковуваних мінімумів доходів громадян;
* за проведення державної реєстрації фізичної особи - підприєм­ця - 2 неоподатковуваних мінімумів доходів громадян;
* за проведення державної реєстрації змін до установчих до­кументів юридичної особи, державної реєстрації зміни імені або міс­ця проживання фізичної особи - підприємця справляється реєстрацій­ний збір у розмірі 30% реєстраційного збору, встановленого реєстрацій­ного збору.
* за заміну свідоцтва про державну реєстрацію у зв'язку з його втратою або пошкодженням та за видачу дубліката оригіналу уста­новчих документів, та змін до них, засвідчених державним реєстрато­ром, справляється реєстраційний збір у розмірі 1 неоподатковуваного мінімуму доходів громадян.

Документом, що підтверджує внесення реєстраційного збору, є ко­пія квитанції, виданої банком, або копія платіжного доручення з відміт­кою банку.

Державний реєстратор після внесення до Єдиного державного ре­єстру запису про проведення державної реєстрації юридичної особи або фізичної особи - підприємця зобов'язаний сформувати реєстра­ційну справу. Реєстраційна справа має реєстраційний номер, який при­своюється при внесенні запису про проведення державної реєстрації до Єдиного державного реєстру.

Державні реєстратори використовують бланки свідоцтв про дер­жавну реєстрацію юридичних осіб та бланки свідоцтв про державну ре­єстрацію фізичних осіб - підприємців єдиних зразків. Ці бланки є доку­ментами суворої звітності, мають облікову серію і номер.

Згідно зі ст. 9 Закону «Про реєстрацію...» у бланку свідоцтва про державну реєстрацію юридичної особи зазначаються: найменування юридичної особи; ідентифікаційний код Єдиного державного реєстру підприємств і організацій України; місцезнаходження юридичної особи; місце проведення державної реєстрації; дата проведення державної ре­єстрації та номер запису в Єдиному державному реєстрі; прізвище та іні­ціали державного реєстратора; підстава, дата та номер запису в Єдино­му державному реєстрі про заміну свідоцтва про державну реєстрацію (у разі проведення заміни свідоцтва).

У бланку свідоцтва про державну реєстрацію фізичної особи - підприємця зазначаються: ім'я фізичної особи - підприємця; ідентифіка­ційний номер фізичної особи - платника податків та інших обов'язкових платежів з Державного реєстру фізичних осіб - платників податків та ін­ших обов'язкових платежів (далі - ідентифікаційний номер фізичної осо­би - платника податків) або номер та серія паспорта (для фізичних осіб, які через свої релігійні або інші переконання відмовляються від прийнят­тя ідентифікаційного номера, офіційно повідомили про це відповідні ор­гани державної влади та мають відмітку у паспорті); місце проживання фізичної особи - підприємця; дата проведення державної реєстрації та номер запису в Єдиному державному реєстрі; місце проведення дер­жавної реєстрації; прізвище та ініціали державного реєстратора; підста­ва, дата та номер запису в Єдиному державному реєстрі про заміну сві­доцтва про державну реєстрацію (у разі проведення заміни свідоцтва).

Свідоцтво про державну реєстрацію підписується державним реє­стратором та засвідчується його печаткою.

1. Суб'єкти процесу державної реєстрації

Суб'єктами процесу державної реєстрації є:

1. Державний реєстратор на території відповідної адміністра­тивно-територіальної одиниці, який: проводить державну реєстрацію юридичних осіб та фізичних осіб - підприємців; проводить резервуван­ня найменувань юридичних осіб; передає органам державної статисти­ки (далі - органи статистики), державної податкової служби, Пенсійно­го фонду України та фондів соціального страхування повідомлення та відомості з реєстраційних карток про вчинення реєстраційних дій, які передбачені цим Законом, у тому числі щодо створення або ліквідації відокремлених підрозділів юридичних осіб; формує, веде та забезпе­чує зберігання реєстраційних справ (крім реєстраційних справ юридич­них осіб, зареєстрованих відповідно до ч. 4 ст. 3 цього Закону); здійснює оформлення та видачу свідоцтв про державну реєстрацію (крім вида­чі свідоцтв юридичним особам, зареєстрованим відповідно до ч. 4 ст. 3 цього Закону), а також їх заміну; оформлює та видає виписки, довідки з Єдиного державного реєстру тощо.

Ч. 4 ст. 6 Закону про реєстрацію визначає вимоги до кандидата на посаду державного реєстратора: це повинна бути особа з вищою осві­тою за освітньо-кваліфікаційним рівнем магістра або спеціаліста та ста­жем роботи за фахом на державній службі не менше одного року, або стажем роботи в інших сферах управління не менше трьох років. Дер­жавний реєстратор має посвідчення державного реєстратора та влас­ну печатку.

1. Міський голова міста обласного значення або голова район­ної, районної в містах Києві та Севастополі державної адміністра­ції призначається на посаду та звільняється з посади державного реє­стратора за погодженням із спеціально уповноваженим органом з пи­тань державної реєстрації.

Державний реєстратор підпорядковується міському голові міста обласного значення або голові районної, районної в містах Києві та Се­вастополі державної адміністрації.

Організаційне та матеріально-технічне забезпечення роботи дер­жавного реєстратора здійснює виконавчий комітет міської ради міста обласного значення або районна, районна в містах Києві та Севастопо­лі державна адміністрація. Якщо кількість державних реєстраторів у ви­конавчому комітеті міської ради міста обласного значення або район­ної, районної в містах Києві та Севастополі державної адміністрації ста­новить три і більше осіб, для організаційного та матеріально-технічного забезпечення роботи державних реєстраторів створюється відповідний структурний підрозділ (відділ, управління) виконавчого комітету міської ради міста обласного значення або районної, районної в містах Києві та Севастополі державної адміністрації, який очолює один з державних ре­єстраторів.

1. Спеціально уповноваженим органом з питань державної ре­єстрації є центральний орган виконавчої влади, який забезпечує ре­алізацію державної політики у сфері підприємництва, а також: здійснює державний нагляд за дотриманням законодавства у сфері державної реєстрації юридичних осіб та фізичних осіб - підприємців; узагальнює практику застосування нормативно-правових актів з питань державної реєстрації та розробляє проекти нормативно-правових актів у цій сфе­рі; затверджує нормативно-правові акти щодо формування та ведення Єдиного державного реєстру; забезпечує формування та ведення Єди­ного державного реєстру; затверджує форми реєстраційних карток, до­відки, витягу та виписки з Єдиного державного реєстру; здійснює мето­дологічне та інформаційне забезпечення діяльності державних реєстра­торів; організовує навчальну підготовку та підвищення кваліфікації дер­жавних реєстраторів, погоджує кандидатури на зайняття посади дер­жавного реєстратора; видає посвідчення і печатку державного реєстра­тора; видає спеціалізований друкований засіб масової інформації; у разі виявлення факту порушення порядку проведення державної реєстрації з боку державного реєстратора має право звернутися до міського голо­ви міста обласного значення або голови районної, районної в містах Ки­єві та Севастополі державної адміністрації з поданням про звільнення державного реєстратора з цієї посади.
2. Вимоги до оформлення документів, які подаються державному реєстратору (ст. 8 Закону):
3. Документи, які відповідно до вимог цього Закону подаються (надсилаються рекомендованим листом) державному реєстратору, по­винні бути викладені державною мовою.
4. Реєстраційна картка заповнюється машинодруком або від руки друкованими літерами. Якщо документи надсилаються державному ре­єстратору рекомендованим листом, підпис заявника на реєстраційній картці (заяві, повідомленні) повинен бути нотаріально посвідчений.
5. Установчі документи (установчий акт, статут або засновницький договір, положення) юридичної особи повинні містити відомості, перед­бачені законом. Відповідальність за відповідність установчих докумен­тів законодавству несуть засновники (учасники) юридичної особи.
6. Статути банків, установчі документи інших юридичних осіб, які відповідно до закону підлягають погодженню Національним банком України, іншими органами державної влади, подаються з відміткою про їх погодження відповідно Національним банком України, іншими орга­нами державної влади.
7. Установчі документи юридичної особи, а також зміни до них, ви­кладаються письмово, прошиваються, пронумеровуються та підпису­ються засновниками (учасниками) або уповноваженими особами, якщо законом не встановлено інший порядок їх затвердження. Підписи за­сновників (учасників) або уповноважених осіб на установчих докумен­тах повинні бути нотаріально посвідчені. У випадках, які передбачені за­коном, установчі документи повинні бути погоджені з відповідними ор­ганами державної влади.

Внесення змін до установчих документів юридичної особи оформ­ляється окремим додатком або викладенням установчих документів у новій редакції. На титульній сторінці додатка до установчих докумен­тів юридичної особи робиться відмітка про те, що зазначені документи є невід'ємною частиною відповідних установчих документів.

Документ про підтвердження реєстрації іноземної юридичної осо­би в країні її місцезнаходження повинен бути легалізований у встанов­леному порядку.

Загальні вимоги щодо найменувань підприємств та правила напи­сання найменування юридичної особи або її відокремленого підрозділу встановлюються «Вимогами щодо написання найменування юридичної особи або її відокремленого підрозділу», затвердженими Наказом Дер­жавного комітету України з питань регуляторної політики та підприєм­ництва від 09.06.2004 № 65.

1. Заміна свідоцтва про державну реєстрацію

Заміна свідоцтва про державну реєстрацію проводиться у разі:

1. Внесення змін до:

* установчих документів юридичної особи, якщо ці зміни пов'язані із зміною найменування юридичної особи (здійснюється при проведен­ні державної реєстрації змін до установчих документів юридичної осо­би);
* відомостей про юридичну особу, якщо ці зміни пов'язані із змі­ною місцезнаходження юридичної особи;
* відомостей про фізичну особу - підприємця, якщо ці зміни пов'язані із зміною імені та/або місця проживання фізичної особи - під­приємця (здійснюється при проведенні державної реєстрації змін до ві­домостей про фізичну особу - підприємця);

1. Втрати або пошкодження свідоцтва про державну реєстра­цію.

Для заміни свідоцтва про державну реєстрацію у зв'язку з його втратою або пошкодженням засновники (учасники) юридичної особи (фізична особа - підприємець) або уповноважений ними орган чи особа повинні подати державному реєстратору особисто (надіслати рекомен­дованим листом з описом вкладення) такі документи: заяву встановле­ного зразка про заміну свідоцтва про державну реєстрацію; не придат­не для використання свідоцтво про державну реєстрацію, якщо підста­вою для заміни свідоцтва є його пошкодження; документ, що підтвер­джує внесення плати за публікацію повідомлення про втрату або заміну свідоцтва про державну реєстрацію; документ про підтвердження вне­сення реєстраційного збору за заміну свідоцтва про державну реєстра­цію у зв'язку з його втратою або пошкодженням.

Якщо такі документи подаються представником юридичної осо­би чи фізичної особи - підприємця, державному реєстратору додатково пред'являється паспорт та надається документ або нотаріально засвід­чена копія документа, що засвідчує повноваження представника.

При цьому державному реєстратору забороняється вимагати до­даткові документи для проведення заміни свідоцтва про державну ре­єстрацію у зв'язку з його втратою або пошкодженням, якщо вони не пе­редбачені ч. 9 цієї статті.

Документи, які подаються для проведення заміни свідоцтва про державну реєстрацію у зв'язку з його втратою або пошкодженням, при­ймаються за описом, копія якого в день надходження документів ви­дається (надсилається рекомендованим листом) засновнику (учаснику) юридичної особи чи фізичній особі - підприємцю або уповноважено­му ними органу чи особі з відміткою про дату надходження документів.

Державний реєстратор має право залишити без розгляду доку­менти, які подані для проведення заміни свідоцтва про державну реє­страцію у зв'язку з його втратою або пошкодженням, якщо:

* документи подані за неналежним місцем проведення заміни сві­доцтва про державну реєстрацію у зв'язку з його втратою або пошко­дженням;
* документи не відповідають вимогам, які встановлені ч. 1 ст. 8, ч. 5 ст. 10 та ч. 20 ст. 22 Закону України «Про державну реєстрацію юридич­них осіб та фізичних осіб - підприємців»;
* документи подані не у повному обсязі;
* документи подано особою, яка не має на це повноважень;
* до державного реєстратора надійшло рішення суду щодо заборо­ни у проведенні реєстраційних дій.

У цьому випадку засновнику (учаснику) юридичної особи чи фізич­ній особі - підприємцю або уповноваженому ними органу чи особі не пізніше наступного робочого дня з дати надходження документів дер­жавним реєстратором видаються (надсилається рекомендованим лис­том з описом вкладення) відповідне повідомлення із зазначенням під­став залишення документів без розгляду та документи, що подавалися для проведення заміни свідоцтва про державну реєстрацію у зв'язку з його втратою або пошкодженням, відповідно до опису.

Залишення документів, які подавалися для проведення заміни сві­доцтва про державну реєстрацію у зв'язку з його втратою або пошко­дженням, без розгляду не перешкоджає повторному зверненню до дер­жавного реєстратора в загальному порядку після усунення причин, що були підставою для залишення цих документів без розгляду.

Заміна свідоцтва про державну реєстрацію у зв'язку з його втра­тою або пошкодженням здійснюється протягом двох робочих днів з дати надходження документів для проведення заміни свідоцтва про державну реєстрацію у зв'язку з його втратою або пошкодженням.

Про заміну свідоцтва про державну реєстрацію у зв'язку з його втратою або пошкодженням до Єдиного державного реєстру вносить­ся відповідний запис.

Вчинення реєстраційних дій щодо юридичних осіб, зареєстрованих відповідно до ч. 4 ст. 3 Закону, здійснюються державним реєстратором у відповідному виконавчому комітеті міської ради міста обласного зна­чення або у районній, районній у містах Києві та Севастополі державній адміністрації за місцезнаходженням юридичної особи.

1. Надання відомостей з Єдиного державного реєстру

Документи, що знаходяться в реєстраційній справі, не підлягають виїмці або розукомплектуванню, крім випадків, передбачених цим За­коном.

Право доступу до документів, які знаходяться у відповідній реє­страційній справі, мають засновники (учасники) юридичної особи, фі­зична особа - підприємець, а також уповноважені ними особи та особи, які згідно з відомостями, внесеними до Єдиного державного реєстру, мають право вчиняти юридичні дії від імені юридичної особи без дові­реності, на підставі письмової заяви та працівники контролюючих і пра­воохоронних органів на підставі відповідного письмового запиту, якщо такий запит подається у зв'язку із здійсненням ними повноважень, що визначені законом.

Державному реєстратору забороняється видавати копії докумен­тів, які знаходяться у відповідній реєстраційній справі.

З дати внесення державним реєстратором до ЄДРПОУ запису про припинення юридичної особи або запису про припинення підприєм­ницької діяльності фізичною особою - підприємцем реєстраційна спра­ва повинна зберігатися у державного реєстратора протягом трьох років. Після закінчення цього строку державний реєстратор повинен передати реєстраційну справу на зберігання до державної архівної установи в по­рядку, який встановлено законом, де вона повинна зберігатися протя­гом 75 років з дати її передачі до державної архівної установи.

Згідно зі ст. 20 Закону відомості, що містяться в Єдиному державно­му реєстрі, є відкритими і загальнодоступними, за винятком ідентифіка­ційних номерів фізичних осіб - платників податків.

Відомості, що містяться в Єдиному державному реєстрі, надають­ся у вигляді:

1. Витягу з Єдиного державного реєстру;
2. Довідки про наявність або відсутність в Єдиному державному ре­єстрі інформації, яка запитується;
3. Бази даних (сукупність інформації Єдиного державного реєстру в електронному вигляді) для цілей бюро кредитних історій.

Строк надання відомостей з Єдиного державного реєстру не пови­нен перевищувати п'яти робочих днів з дати надходження запиту.

Кошти, одержані за отримання відомостей з Єдиного державного реєстру, спрямовуються на фінансування видатків, що пов'язані з його веденням.

Органи державної влади звільняються від плати за одержання за їх запитом відомостей з Єдиного державного реєстру, якщо такий запит подається у зв'язку із здійсненням ними повноважень, визначених за­коном.

Передача даних з Єдиного державного реєстру третім особам на комерційній основі забороняється за винятком передачі даних бюро кредитних історій.

Виписка з Єдиного державного реєстру видається юридичній осо­бі або фізичній особі - підприємцю за їх письмовим запитом протягом двох робочих днів з дати подання цього запиту або на підставі їх пись­мової заяви при видачі свідоцтва про державну реєстрацію або при його заміні.

Бланки виписок з Єдиного державного реєстру мають облікову се­рію і номер та є документами суворої звітності.

У виписці зазначаються: найменування юридичної особи або ім'я фізичної особи - підприємця; ідентифікаційний код юридичної особи або ідентифікаційний номер фізичної особи - підприємця - платника податків; місцезнаходження юридичної особи або місце проживання фізичної особи - підприємця; прізвище, ім'я та по батькові осіб, які ма­ють право вчиняти юридичні дії від імені юридичної особи або від іме­ні фізичної особи - підприємця без довіреності, у тому числі підписувати договори, їх ідентифікаційні номери фізичних осіб - платників податків; наявність обмежень щодо представництва від імені юридичної особи або фізичної особи - підприємця; дата та номер запису в Єдиному дер­жавному реєстрі; дата видачі виписки.

У разі коли юридична особа знаходиться у процесі припинення або фізична особа - підприємець знаходиться у процесі припинення підпри­ємницької діяльності, у виписці робиться відповідний запис.

Виписка з Єдиного державного реєстру є чинною протягом тридця­ти календарних днів з дати її видачі.

Виписка з Єдиного державного реєстру не видається юридичній особі у разі наявності в Єдиному державному реєстрі запису про:

* відсутність юридичної особи за її місцезнаходженням;
* відсутність підтвердження відомостей про юридичну особу.

За одержання виписки з Єдиного державного реєстру справляється плата в розмірі одного неоподатковуваного мінімуму доходів громадян.

Згідно зі ст. 22 Закону інформація про проведення державної реє­страції юридичної особи, про зміну місцезнаходження юридичної осо­би, про зміну найменування юридичної особи, про прийняття заснов­никами (учасниками) або уповноваженим ними органом або судом рі­шення про виділ, про прийняття засновниками (учасниками) або упо­вноваженим ними органом рішення щодо припинення юридичної осо­би, про постановлення судового рішення щодо припинення юридичної особи, якщо таке рішення не пов'язане з банкрутством юридичної осо­би, про постановлення судового рішення щодо порушення проваджен­ня у справі про банкрутство юридичної особи, про зменшення статутно­го фонду юридичної особи, про проведення державної реєстрації при­пинення юридичної особи, про втрату або заміну свідоцтва про держав­ну реєстрацію, про прийняття фізичною особою рішення щодо припи­нення підприємницької діяльності, про постановлення судового рішен­ня щодо припинення підприємницької діяльності фізичної особи - під­приємця, якщо таке рішення не пов'язане з банкрутством фізичної осо­би - підприємця, про постановлення судового рішення щодо порушен­ня провадження у справі про банкрутство фізичної особи - підприємця, про постановлення судового рішення щодо припинення провадження у справі про банкрутство юридичної особи або фізичної особи - підприєм­ця підлягає обов'язковому опублікуванню в спеціалізованому друкова­ному засобі масової інформації.

^ питання для самостійного вивчення

1. Вимоги щодо написання найменування юридичної особи або її відокремленого підрозділу.
2. Функції та повноваження державного реєстратора.
3. Що таке ЄДРПОУ?
4. Щорічне підтвердження відомостей про юридичну особу.
5. Взяття суб'єкта господарської діяльності на облік в органах дер­жавної податкової служби, органах Фонду загальнообов'язкового дер­жавного соціального страхування України на випадок безробіття та з тимчасової втрати працездатності.

0 Тести для поточного контролю

1. Документ встановленого зразка, який підтверджує волеви­явлення особи щодо внесення відповідних записів до Єдиного держав­ного реєстру - це:

* реєстраційна картка;
* реєстраційна справа;
* свідоцтво про державну реєстрацію;
* спеціалізований друкований засіб масової інформації.

1. Строк державної реєстрації суб'єктів господарської діяль­ності - фізичних осіб?

* не більше 5 робочих днів;
* не більше 10 днів;
* не більше 3 днів;
* не більше 2 днів.

1. Державний реєстратор - це:

* виконавчий комітет міської ради обласного призначення;
* районна державна адміністрація;
* фізична особа, призначена на посаду міським головою міста об­ласного призначення;
* юридична особа заснована за рішенням голови районної дер­жавної адміністрації.

1. За проведення державної реєстрації справляється реєстра­ційний збір для юридичної особи у такому розмірі:

* 5 неоподатковуваних мінімумів доходів громадян;
* 10 неоподатковуваних мінімумів доходів громадян;
* 7 неоподатковуваних мінімумів доходів громадян;
* 0,5 мінімальної заробітної плати;
* 2 мінімальні заробітні плати.

1. Строк зберігання реєстраційної справи у державного реє­стратора з дати внесення ним до Єдиного державного реєстру запи­су про припинення юридичної особи:

* 1 рік;
* 3 роки;
* 5 років;
* не повинен зберігати справу, яка підлягає списанню;
* зразу ж передає справу в державну архівну установу.

1. Кому підпорядковується державний реєстратор?

* Кабінету Міністрів України;
* Міністерству юстиції України;
* Спеціально уповноваженому органу з питань державної реєстра­ції;
* міському голові міста обласного призначення.

1. За проведення державної реєстрації фізична особа - підприє­мець сплачує реєстраційний збір у розмірі:

* 1 мінімальна заробітна плата;
* 0,5 мінімальної заробітної плати;
* 5 неоподатковуваних мінімумів доходів громадян;
* 1,5 неоподатковуваних мінімума доходів громадян;
* 2 неоподатковуваних мінімуми доходів громадян.

1. За заміну свідоцтва про державну реєстрацію справляється реєстраційний збір у розмірі:

* 1,5 неоподатковуваних мінімумів доходів громадян;
* 1 неоподатковуваний мінімум доходів громадян;
* 2 неоподатковувані мінімуми доходів громадян.

1. На який строк за загальним правилом засновник може заре­зервувати найменування юридичної особи для державної реєстрації?

* 1 місяць;
* 15 днів;
* 2 місяці;
* 6 місяців;
* 3 місяці.

**тема 8. ліцензування окремих видів господарської діяльності**

1. Ліцензування окремих видів господарської діяльності як умова здійснення господарської діяльності суб'єктами господарювання.
2. Порядок отримання ліцензії, переоформлення та отримання дублікату ліцензії.
3. Відповідальність за правопорушення у сфері ліцензування госпо­дарської діяльності.
4. Ліцензування окремих видів господарської діяльності як умова здійснення господарської діяльності суб'єктами господарювання

У деяких випадках, передбачених Законом, сам по собі факт дер­жавної реєстрації недостатній для заняття окремими видами діяльності, потрібне також отримання ліцензії.

За декілька років, що пройшли з того моменту, коли вперше був визначений перелік ліцензованих видів діяльності, що включав спочат­ку лише 11 видів діяльності, він був збільшений у багато разів (до 112). Останнім часом цей перелік скорочений приблизно до 60, проте все ж таки більш ніж в 5 разів перевищує первинний перелік та постійно змі­нюється.

Основним нормативно-правовим актом, який регулює ліцензуван­ня, є Закон України «Про ліцензування певних видів господарської ді­яльності» від 01.06.2000 р.

Дія Закону «Про ліцензування...» розповсюджується на всіх суб'єктів господарювання. Ліцензування банківської діяльності, зовніш­ньоекономічній діяльності, ліцензування каналів мовлення, ліцензуван­ня у сфері електроенергетики і використання ядерної енергії, ліцензу­вання у сфері інтелектуальної власності здійснюється згідно із законами, які регулюють відносини в цих сферах.

Ліцензія - документ державного зразка, який засвідчує право лі- цензіата на проведення вказаного в ньому виду господарської діяльнос­ті протягом певного терміну за умови виконання ліцензійних умов.

Ліцензування - видача, переоформлення і анулювання ліцензій, видача дублікатів ліцензій, ведення ліцензійних справ і ліцензійних реє­стрів, контроль за дотриманням ліцензіатами ліцензійних умов, видача розпоряджень про усунення порушень ліцензійних умов, а також розпо­ряджень про ліквідацію порушень законодавства у сфері ліцензування.

Суб'єктами відносин, що виникають у зв'язку з ліцензуванням, є, з одного боку, суб'єкт господарювання, а з іншого - орган ліцензування.

Орган ліцензування - орган виконавчої влади, визначений Кабіне­том Міністрів України, або спеціально уповноважений виконавчий ор­ган місцевих рад щодо ліцензування певних видів господарської діяль­ності.

Основними принципами державної політики у сфері ліцензування є:

* забезпечення рівності має рацію, законних інтересів всіх суб'єктів господарювання;
* захист має рацію, законних інтересів, життя і здоров'я громадян;
* захист навколишнього природного середовища і забезпечення безпеки держави;
* встановлення єдиного порядку ліцензування видів господарської діяльності на території України;
* встановлення єдиного переліку видів господарської діяльності, що підлягають ліцензуванню.

Ліцензійні умови визначені в Законі двояким чином. Так, у ст. 1 ЗУ ліцензійні умови визначені як встановлений з урахуванням вимог зако­нів вичерпний перелік організаційних, кваліфікаційних та інших спеці­альних вимог, обов'язкових для виконання при проведенні видів госпо­дарської діяльності, що підлягають ліцензуванню.

1. Порядок отримання ліцензії, переоформлення та отримання дублікату ліцензії

Суб'єкт господарювання, який має намір проводити певний вид лі­цензійної господарської діяльності, звертається у відповідний орган лі­цензування із заявою встановленого зразка про видачу ліцензії.

До заяви про видачу ліцензії додається копія свідоцтва про дер­жавну реєстрацію суб'єкта підприємницької діяльності або копія довід­ки про внесення до Єдиного державного реєстру підприємств і організа­цій України, завірена нотаріально або органом, який видав оригінал до­кумента.

Органу ліцензування забороняється вимагати від суб'єктів господа­рювання інші документи, не вказані в Законі.

Заява про видачу ліцензії залишається без розгляду, якщо:

* заява подана (підписана) особою, яка не має на це повноважень;
* документи оформлені з порушенням вимог Закону.

Про залишення заяви про видачу ліцензії без розгляду заявник по­відомляється у письмовій формі з вказівкою підстав залишення заяви про видачу ліцензії без розгляду в 10-денний термін.

Після усунення причин, що є підставою для винесення ухвали про залишення заяви про видачу ліцензії без розгляду, заявник може по­вторно подати заяву про видачу ліцензії, яка розглядається в порядку, встановленому Законом.

Орган ліцензування приймає рішення про видачу ліцензії або про відмову в її видачі в строк не пізніше 10 робочих днів з дати надходжен­ня вищезгаданих документів, якщо інше не встановлене спеціальним законом.

Повідомлення про ухвалення рішення про видачу ліцензії або про відмову у видачі ліцензії прямує заявникові у письмовій формі протягом 3 робочих днів з дати ухвалення відповідного рішення.

*Підставами для ухвалення рішення про відмову у видачі ліцен­зії є:*

1. невірогідність даних в документах, представлених заявником, для отримання ліцензії;
2. невідповідність заявника згідно з поданими документами ліцен­зійним умовам, встановленим для виду господарської діяльності, вказа­ного в заяві.

У разі відмови у видачі ліцензії на підставі виявлення недостовір­них даних в документах, представлених заявником, про видачу ліцензії, суб'єкт господарювання може подати в орган ліцензування нову заяву про видачу ліцензії не раніше ніж через 3 місяці з дати ухвалення рішен­ня про відмову у видачі ліцензії.

У разі відмови у видачі ліцензії на підставі невідповідності заявника ліцензійним умовам, встановленим для виду господарської діяльності, вказаного в заяві про видачу ліцензії, суб'єкт господарювання може по­дати в орган ліцензування нову заяву про видачу ліцензії після усунення причин, що стали підставою для відмови у видачі ліцензії.

Рішення про відмову у видачі ліцензії може бути оскаржене в судо­вому порядку.

Термін дії ліцензії на проведення певного виду господарської ді­яльності встановлюється КМУ за поданням спеціально уповноважено­го органу з питань ліцензування, але не може бути менше 3 років. В ухвалі КМУ «Про термін дії ліцензії на ведення певних видів господар­ської діяльності, розміри і порядок зарахування плати за її видачу» від 29.11.2000 р. № 1755 встановлено, що термін дії ліцензії на ведення ді­яльності за поданням послуг радіозв'язку (з використанням радіочастот) складає 10 років, за поданням послуг телефонного зв'язку (окрім відом­чих об'єктів) - 15 років, з технічного обслуговування мереж телерадіо- мовлення - 5 років. Таким чином, у вказаній ухвалі КМУ вказані як за­гальний термін дії ліцензій (3 роки), так і спеціальні терміни, встановлені для деяких вищеназваних видів підприємницької діяльності.

Видача ліцензії на термін менший 3 років або відмову в продо­вженні терміну ліцензії дають суб'єктові підприємництва право зверну­тися до суду або господарського суду за захистом своїх інтересів

Господарська діяльність на підставі ліцензії, виданої органом лі­цензування, яким є центральний орган виконавчої влади, здійснюється на всій території України.

Господарська діяльність на підставі ліцензії, виданої органом лі­цензування, яким є місцевий орган виконавчої влади або спеціально уповноважений виконавчий орган рад, здійснюється на території відпо­відної адміністративно-територіальної одиниці.

Для кожної філії, кожного відособленого підрозділу ліцензіата, які проводитимуть господарську діяльність на підставі отриманої ним лі­цензії, орган ліцензування видає ліцензіату завірені ним копії ліцензії, які підтверджують право філії або іншого структурного підрозділу ліцен­зіата на проведення певного виду господарської діяльності.

За видачу копії ліцензії стягується плата у розмірі 1 неоподаткову­ваного мінімуму доходів громадян. Плата за видачу копії ліцензії зара­ховується до Державного бюджету України.

У випадку якщо ліцензіат має намір проводити вказаний в ліцензії вид господарської діяльності після закінчення терміну її дії, він повинен отримати нову ліцензію в порядку, встановленому справжнім Законом. Нова ліцензія видається органом ліцензування не раніше останнього ро­бочого дня дії раніше виданої ліцензії.

Ліцензіат не може передавати ліцензію або її копію іншій юридич­ній або фізичній особі для проведення господарської діяльності.

Плата за ліцензію - це разовий платіж, що вноситься суб'єктом господарювання за отримання ліцензії. Плата за видачу ліцензій вно­ситься після ухвалення рішення про видачу ліцензії.

*Підставами для переоформлення ліцензії є:*

1. зміна найменування юридичної особи (якщо зміна найменуван­ня не пов'язана з реорганізацією юридичної особи) або прізвища, ім'я та по-батькові фізичної особи - суб'єкта підприємницької діяльності;
2. зміна місцезнаходження юридичної особи або місця проживан­ня фізичної особи - суб'єкта підприємницької діяльності;
3. зміни, пов'язані з проведенням ліцензіатом певного виду госпо­дарської діяльності.

У разі виникнення підстав для переоформлення ліцензії ліцензіат зобов'язаний протягом 10 робочих днів подати органу ліцензування за­ява про переоформлення ліцензії разом з ліцензією, що підлягає пере­оформленню, і відповідними документами або їх нотаріально завірени­ми копіями, які підтверджують вказані зміни.

Орган ліцензування протягом 3 робочих днів з дати надходження заяви про переоформлення ліцензії і документів, що додаються до ньо­го, зобов'язаний видати переоформлену на новому бланку ліцензію з урахуванням змін, вказаних в заяві про переоформлення ліцензії.

Термін дії переоформленої ліцензії не може перевищувати терміну дії, вказаного в ліцензії, яка переоформлялася.

За переоформлення ліцензії стягується плата у розмірі 5 неоподат­ковуваних мінімумів доходів громадян. Плата за переоформлення лі­цензії зараховується до Державного бюджету України.

Ліцензіат, який подав заяву і відповідні документи про переоформ­лення ліцензії, може проводити свою діяльність на підставі довідки про прийом заяви про переоформлення ліцензії на проведення певного виду господарської діяльності, яка видається органом ліцензування при подачі заяви про переоформлення ліцензії.

*Підставами для видачі дубліката* ліцензії є:

* втрата ліцензії;
* пошкодження ліцензії.

У разі втрати ліцензії ліцензіат зобов'язаний звернутися в орган лі­цензування із заявою про видачу дубліката ліцензії, до якого додаєть­ся документ, що засвідчує внесення плати за видачу дубліката ліцензії. Якщо бланк ліцензії не придатний для користування унаслідок його по­шкодження, ліцензіат подає також відповідному органу ліцензування непридатну для користування ліцензію.

Термін дії дубліката ліцензії не може перевищувати терміну дії, який указувався у втраченій або пошкодженій ліцензії.

Ліцензіат, який подав заяву і відповідні документи для видачі дублі­ката ліцензії замість втраченої або пошкодженої, може проводити свою діяльність на підставі довідки про подачу заяви про видачу дубліката лі­цензії на проведення певного виду господарської діяльності, яка видаєть­ся органом ліцензування при подачі заяви про видачу дубліката ліцензії.

Орган ліцензування зобов'язаний протягом 3 робочих днів з дати отримання заяви про видачу дубліката ліцензії видати заявникові дублі­кат ліцензії замість втраченої або пошкодженої.

За видачу дубліката ліцензії замість втраченої або пошкодженої лі­цензії стягується плата у розмірі 5 неоподатковуваних мінімумів доходів громадян. Плата за видачу дубліката ліцензії зараховується до Держав­ного бюджету України.

1. Відповідальність за правопорушення у сфері ліцензування господарської діяльності

Анулювання ліцензії є однією з поширених санкцій, вживаних Лі­цензійною палатою України.

Анулювання ліцензії - позбавлення ліцензіата органом ліцензуван­ня права на проведення певного виду господарської діяльності.

Ст. 21 ЗУ «Про ліцензування...» називає підстави її анулювання. Це:

1. заява ліцензіата про анулювання ліцензії;
2. акт про повторне порушення ліцензіатом ліцензійних умов (по­вторне порушення - здійснення ліцензіатом протягом терміну дії ліцен­зії повторного порушення певних ліцензійних умов після застосування санкцій за аналогічне порушення);
3. рішення про відміну державної реєстрації суб'єкта господарю­вання;
4. нотаріально завірена копія свідоцтва про смерть фізичної осо­би - суб'єкта підприємницької діяльності;
5. акт про виявлення недостовірних відомостей в документах, на­даних суб'єктом господарювання для отримання ліцензії;
6. акт про встановлення факту передачі ліцензії або її копії іншій юридичній або фізичній особі для проведення господарської діяльності;
7. акт про встановлення факту ненадання у встановлений термін повідомлення про зміну даних, вказаних в документах, що додаються до заяви про видачу ліцензії;
8. акт про невиконання розпорядження про усунення порушень лі­цензійних умов;
9. неможливість ліцензіата забезпечити виконання ліцензійних умов, встановлених для певного виду господарської діяльності.

Орган ліцензування приймає рішення про анулювання ліцензії про­тягом 10 робочих днів з дати встановлення підстав для анулювання лі­цензії, яке вручається ліцензіату з вказівкою підстав анулювання не піз­ніше 3 робочих днів з дати його ухвалення.

Рішення про анулювання ліцензії вступає в силу через 10 днів з дня його ухвалення.

Якщо ліцензіат протягом цього часу подає скаргу в експортно- апеляційну раду, дія цього рішення органу ліцензування припиняється до ухвалення відповідного рішення спеціально уповноваженого органу з питань ліцензування.

Суб'єкт господарювання може отримати нову ліцензію на право проведення господарської діяльності не раніше ніж через 1 рік з дати ухвалення рішення органу ліцензування про анулювання попередньої ліцензії у випадку, якщо вона була анульована на підставах вказаних в пп. 2, 5, 6, 7, 8.

У практиці можливі випадки неправомірного застосування орга­нами ліцензування такої санкції, як анулювання ліцензії. Для захисту прав підприємців, які ущемляються в таких випадках, необхідна можли­вість судового оскарження таких дій компетентних органів. У ст. 4 Зако­ну «Про ліцензування...» вказано, що рішення про анулювання ліцензії може бути оскаржене в судовому порядку.

^ Питання для самостійного вивчення

1. Органи ліцензування в Україні.
2. Дотримання ліцензійних умов у філіях підприємства.
3. Вартість послуг щодо отримання ліцензії за окремими видами господарської діяльності.
4. Види відповідальності за порушення порядку ліцензування.
5. Тести для поточного контролю
6. *На який із вказаних видів підприємницької діяльності не тре­ба брати ліцензію в Україні:*

* пошук родовищ корисних копалин;
* виготовлення цінних паперів;
* торгівля морозивом;
* виробництво спортивної зброї.

1. *Строк дії ліцензії за загальним правилом:*

* строк дії не обмежений;
* не може бути меншим ніж 3 роки;
* становить 1 рік;
* визначається на розсуд органу, що видає ліцензію.

1. *Для видачі дублікату ліцензії підставою є:*

* утворення філії (відділення) або представництва;
* продовження дії ліцензії;
* переоформлення ліцензії;
* втрата або пошкодження ліцензії.

1. *Якщо державний орган, який видав Вам ліцензію на певний вид діяльності, прийняв рішення про припинення її дії достроково, які Ваші дії?*

* продовжуєте діяльність, одночасно подавши документи в арбі­тражний суд;
* не звертаєте на це уваги і продовжуєте свою діяльність;
* припиняєте свою діяльність;
* припиняєте свою діяльність, одночасно подавши документи до господарського суду.

1. *Для кожної філії, кожного відособленого підрозділу ліцензіа- та, які проводитимуть господарську діяльність:*

* орган ліцензування видає завірені ним копії ліцензії;
* можна зробити копію ліцензії ліцензіата та завірити її нотаріально;
* необхідно отримати окрему ліцензію для кожного відокремлено­го підрозділу.

**тема 9. патентування окремих видів підприємницької діяльності**

1. *Загальна характеристика патентування окремих видів підприєм­ницької діяльності.*
2. *Особливості діяльності без патенту.*
3. *Умови отримання патенту на торговельну діяльність.*
4. *Отримання патенту для надання побутових послуг.*
5. *Порядок отримання патенту для заняття торгівлею готівковими валютними цінностями.*
6. *Умови отримання патенту для грального бізнесу.*
7. *Відповідальність за порушення у сфері панентування підприєм­ницької діяльності.*
8. Загальна характеристика патентування окремих видів підприємницької діяльності

Деякі види підприємницької діяльності вимагають отримання тор­гового патенту - державного свідоцтва, що засвідчує право суб'єкта підприємницької діяльності або його відокремленого підрозділу займа­тися ними.

Відповідно до ст. 1 Закону України «Про патентування деяких ви­дів підприємницької діяльності» від 23.03.1996 р. вимагають отриман­ня торгового патенту:

* торговельна діяльність за готівкові кошти, а також з використан­ням інших форм розрахунків та кредитних карток на території України;
* діяльність з надання побутових послуг;
* діяльність з обміну готівкових валютних цінностей (включаючи операції з готівковими платіжними засобами, вираженими в іноземній валюті, та з кредитними картками);
* діяльність з надання послуг у сфері грального бізнесу.

Торговий патент не засвідчує право суб'єкта підприємницької ді­яльності на інтелектуальну власність.

Підставою для придбання торгового патенту є заявка, оформ­лена відповідно до ч. 4 ст. 2 цього Закону. Заявка на придбання торго­вого патенту повинна містити такі реквізити:

* найменування суб'єкта підприємницької діяльності;
* витяг з установчих документів щодо юридичної адреси суб'єкта підприємницької діяльності, а у випадках, якщо патент придбавається для структурного (відокремленого) підрозділу, - довідка органу, який погодив місцезнаходження структурного (відокремленого) підрозділу, із зазначенням цього місця;
* вид підприємницької діяльності, здійснення якої потребує при­дбання торгового патенту;
* найменування документа про повну або часткову сплату вартос­ті торгового патенту.

Встановлення будь-яких додаткових умов щодо придбання торго­вого патенту не дозволяється.

За загальним правилом торговий патент видається суб'єктам під­приємницької діяльності за плату державними податковими органами за місцезнаходженням цих суб'єктів або місцезнаходженням їх струк­турних (відокремлених) підрозділів, суб'єктам підприємницької діяль­ності, що провадять торговельну діяльність або надають побутові по­слуги (крім пересувної торговельної мережі), - за місцезнаходженням пункту продажу товарів або пункту з надання побутових послуг.

У разі якщо здійснюють торгівлю через пересувну торговельну ме­режу, суб'єкт підприємницької діяльності отримує торговий патент за місцем реєстрації цих суб'єктів.

Суб'єкт підприємницької діяльності може зробити попередню оплату вартості торгового патенту за весь термін його дії. Крім того, суб'єкт підприємницької діяльності має право придбати торгові патен­ти на здійснення торговельної діяльності та діяльності з надання побу­тових послуг на наступні за поточним роки, але не більше ніж на три роки, сплативши повну вартість цих патентів під час їх одержання. При цьому суб'єкт підприємницької діяльності звільняється від обов'язків довнесення вартості торгового патенту у разі, якщо прийнятими після сплати повної вартості торгових патентів на наступні роки нормативно- правовими актами буде збільшена вартість торгового патенту.

Якщо суб'єкт підприємницької діяльності достроково припинив ді­яльність, яка відповідно до цього Закону підлягає патентуванню, він до 15 числа місяця, що передує звітному, письмово повідомляє про припи­нення такої діяльності відповідний державний податковий орган. При цьому торговий патент підлягає поверненню до державного податково­го органу, що видав його, а суб'єкту підприємницької діяльності повер­тається надмірно сплачена сума вартості торгового патенту.

Порядок використання торгового патенту визначений у ст. 7 За­кону України «Про патентування.». Торговий патент має бути відкри­тим та доступним для огляду. Він повинен бути розміщений:

* на фронтальній вітрині магазину, а в разі її відсутності - біля ка­сового апарату;
* на фронтальній вітрині малої архітектурної форми;
* на табличці - для автомагазинів, розвозок та інших видів пере­сувної торговельної мережі, а також для лотків, прилавків та інших ви­дів торгових точок, відкритих у відведених для торговельної діяльнос­ті місцях;
* у пунктах обміну іноземної валюти;
* у приміщеннях для надання послуг у сфері грального бізнесу та надання побутових послуг.

Торговий патент є чинним на території органу, який здійснив реє­страцію суб'єкта підприємницької діяльності чи з яким погоджено міс­цезнаходження його структурного (відокремленого) підрозділу за міс­цем видачі торгового патенту цьому суб'єкту. Передача торгового патен­ту іншому суб'єкту підприємницької діяльності або іншому структурно­му (відокремленому) підрозділу суб'єкта підприємницької діяльності не дозволяється.

Торговий патент, виданий для здійснення торговельної діяльності з використанням пересувної торговельної мережі (автомагазини, розвоз­ки тощо), дійсний на території України.

1. Особливості діяльності без патенту

Перелік видів діяльності, що підлягають патентуванню, має ви­ключний характер. Згідно з ч. 4 ст. 1 Закону України «Про патентуван­ня...» не допускається визначення видів підприємницької діяльності, що підлягають патентуванню, порядку та суб'єктів патентування в інших нормативно-правових актах, а також рішеннями органів державної вла­ди та органів місцевого самоврядування.

Дія Закону України «Про патентування...» не розповсюджується на торговельну діяльність та діяльність з надання побутових послуг:

1. підприємств і організацій військової торгівлі, аптек, що перебу­вають у державній та комунальній власності, а також розташованих у се­лах, селищах та містах районного значення підприємств та організацій споживчої кооперації та торгово-виробничих державних підприємств робітничого постачання;
2. суб'єктів підприємницької діяльності - фізичних осіб, які:

* здійснюють торговельну діяльність з лотків, прилавків і сплачу­ють ринковий збір (плату) за місце для торгівлі продукцією в межах рин­ків усіх форм власності;
* сплачують податок на промисел у порядку, передбаченому чин­ним законодавством;
* здійснюють продаж вирощених в особистому підсобному госпо­дарстві, на присадибній, дачній, садовій і городній ділянках продукції рослинництва, худоби, кролів, нутрій, птиці (як у живому вигляді, так і продукції їх забою в сирому вигляді та у вигляді первинної переробки), продукції власного бджільництва;
* сплачують державне мито за нотаріальне посвідчення договорів про відчуження власного майна, якщо товари кожної окремої категорії відчужуються не частіше одного разу на календарний рік;
* сплачують фіксований податок відповідно до законодавства про оподаткування доходів фізичних осіб;

1. суб'єктів підприємницької діяльності, створених громадськими організаціями інвалідів, які мають податкові пільги згідно з чинним зако­нодавством та здійснюють торгівлю виключно продовольчими товара­ми вітчизняного виробництва та продукцією, виготовленою на підприєм­ствах Українського товариства сліпих та Українського товариства глухих.

Крім того, відповідно до ч. 6 ст. 3 Закону України «Про патентуван­ня...» суб'єкти підприємницької діяльності або їх структурні (відокрем­лені) підрозділи здійснюють торговельну діяльність без придбання торгового патенту виключно з використанням таких видів товарів віт­чизняного виробництва: хліб і хлібобулочні вироби; борошно пшеничне та житнє; сіль, цукор, олія соняшникова і кукурудзяна; молоко і молочна продукція, крім молока і вершків згущених з добавками і без них; про­дукти дитячого харчування; безалкогольні напої; морозиво; яловичина та свинина; домашня птиця; яйця; риба; ягоди і фрукти; мед та інші про­дукти бджільництва, бджолоінвентар і засоби захисту бджіл; картопля і плодоовочева продукція; комбікорми для продажу населенню.

Також не потребує патентування діяльність суб'єктів підприєм­ницької діяльності:

* із закупівлі у населення продукції (заготівельна діяльність), якщо подальша реалізація такої продукції відбувається за розрахунками у без­готівковій формі (пункти приймання склотари, макулатури, відходів па­перових, картонних і ганчіркових; заготівля сільськогосподарської про­дукції та продуктів її переробки);
* у торговельно-виробничій сфері (громадське харчування) на під­приємствах, в установах, організаціях, у тому числі навчальних закладах, з обслуговування виключно працівників цих підприємств, установ, орга­нізацій та учнів і студентів у навчальних закладах;
* з реалізації суб'єктом підприємницької діяльності продукції влас­ного виробництва фізичним особам, які перебувають з ним у трудових відносинах, через пункти продажу товарів, вбудовані у виробничі або адміністративні приміщення цього суб'єкта.

1. Умови отримання патенту на торговельну діяльність

Патентуванню підлягає торговельна діяльність суб'єктів підприєм­ницької діяльності, під якою слід розуміти роздрібну та оптову торгів­лю, діяльність у торговельно-виробничій (громадське харчування) сфе­рі за готівкові кошти, інші готівкові платіжні засоби та з використанням кредитних карток.

Згідно з ч. 3 ст. 3 Закону України «Про патентування...» пунктами продажу товарів є:

* магазини та інші торгові точки, які знаходяться в окремих примі­щеннях, будівлях або їх частинах і мають торговельний зал для покупців або використовують для торгівлі його частину;
* кіоски, палатки та інші малі архітектурні форми, які займають окремі приміщення, але не мають вбудованого торговельного залу для покупців;
* автомагазини, розвозки та інші види пересувної торговельної ме­режі;
* лотки, прилавки та інші види торгових точок у відведених для торговельної діяльності місцях, крім лотків, прилавків, що надаються в оренду суб'єктам підприємницької діяльності - фізичним особам та зна­ходяться в межах спеціалізованих підприємств сфери торгівлі - ринків усіх форм власності;
* стаціонарні, малогабаритні і пересувні автозаправні станції, за­правні пункти, які здійснюють торгівлю нафтопродуктами та стиснутим газом;
* фабрики-кухні, фабрики-заготівельні, їдальні, ресторани, кафе, закусочні, бари, буфети, відкриті літні майданчики, кіоски та інші пункти громадського харчування;
* оптові бази, склади-магазини або інші приміщення, які викорис­товуються для здійснення оптової торгівлі за готівкові кошти, інші готів­кові платіжні засоби та з використанням кредитних карток.

У разі коли суб'єкт підприємницької діяльності має структурні (від­окремлені) підрозділи, торговий патент придбавається окремо для кожного структурного (відокремленого) підрозділу (торгової точки).

Вартість торгового патенту на здійснення торговельної діяль­ності встановлюється органами місцевого самоврядування залежно від місцезнаходження пункту продажу товарів та асортиментного переліку товарів. За календарний місяць вартість торгового патенту встановлю­ється у межах таких граничних рівнів:

* на території міста Києва, обласних центрів - від 60 до 320 грн;
* на території міста Севастополя, міст обласного підпорядкування (крім обласних центрів) і районних центрів - від 30 до 160 грн;
* на території інших населених пунктів - до 80 грн.

У разі коли пункти продажу товарів розташовані в курортних місце­востях або на територіях, прилеглих до митниць, інших пунктів перемі­щень через митний кордон, органи місцевого самоврядування, до бю­джетів яких спрямовується плата за торговий патент, можуть прийняти рішення щодо збільшення плати за торговий патент, але не більше 320 гривень за календарний місяць.

Термін дії торгового патенту на здійснення торговельної діяльності становить 12 календарних місяців.

Оплата вартості торгового патенту на здійснення торговельної ді­яльності провадиться щомісячно до 15 числа місяця, який передує звіт­ному.

Під час придбання торгового патенту на здійснення торговельної діяльності суб'єкт підприємницької діяльності вносить одноразову пла­ту в розмірі вартості торгового патенту за один місяць. На суму, сплачену під час придбання торгового патенту, зменшується розмір плати за тор­говий патент, яка підлягає внесенню в останній місяць його дії.

Також Законом передбачено отримання короткотерміново­го торгового патенту. Згідно з п. 16 Положення про виготовлення, зберігання та реалізацію торгових патентів, затвердженим постановою Кабінету Міністрів України від 13.07.98 р. № 1077, короткотерміновий торговий патент придбавається у разі проведення ярмарок, виставок- продажів та інших короткотермінових заходів, пов'язаних з демонстра­цією та продажем товарів, за місцем здійснення вказаної діяльності.

Термін дії короткотермінового торгового патенту на здійснення торговельної діяльності становить від 1 до 15 днів.

Вартість короткотермінового торгового патенту на здійснення тор­говельної діяльності за один день встановлюється у фіксованому розмі­рі 10 гривень.

Оплата вартості короткотермінового торгового патенту здійснюєть­ся не пізніше ніж за один день до початку здійснення торговельної ді­яльності.

Згідно з ч. 6 ст. 3 Закону України «Про патентування...» пільговий торговий патент видається суб'єктам підприємницької діяльності або їх структурним (відокремленим) підрозділам, які здійснюють торговель­ну діяльність виключно з використанням таких видів товарів вітчизня­ного виробництва:

* поштові марки, листівки, вітальні листівки та конверти непогаше­ні, ящики, коробки, мішки, сумки та інша тара з дерева, паперу та кар­тону, що використовується для поштових відправлень підприємствами Державного комітету зв'язку України, і фурнітура до них;
* періодичні видання друкованих засобів масової інформації, що мають реєстраційні свідоцтва, видані уповноваженими органами Укра­їни, книги, брошури, альбоми, нотні видання, буклети, плакати, карто­графічна продукція, що видаються юридичними особами - резидента­ми України;
* проїзні квитки;
* товари народних промислів (крім антикварних та тих, що станов­лять культурну цінність згідно з переліком, що встановлюється Міністер­ством культури України);
* готові лікарські засоби (лікарські препарати, ліки, медикаменти, предмети догляду, перев'язувальні матеріали та інше медичне прилад­дя) та вітаміни для населення; ветеринарні препарати, папір туалетний, зубні паста та порошки, косметичні серветки, дитячі пелюшки, тампо­ни, інші види санітарно-гігієнічних виробів з целюлози або її замінників, термометри, індивідуальні діагностичні прилади (незалежно від країни їх походження);
* вугілля, вугільні брикети, паливо пічне побутове, гас освітлюваль­ний і газ скраплений, торф паливний кусковий, торф'яні брикети і дрова для продажу населенню;
* мило господарське, а також сірники (незалежно від країни їх по­ходження);
* насіння овочевих, баштанних, квіткових культур, кормових коре­неплодів та картоплі (незалежно від країни їх походження);
* зошити.

У пільговому торговому патенті обов'язково наводиться повний пе­релік товарів, що передбачаються для реалізації. Пільговий торговий па­тент не дає права на здійснення торговельної діяльності товарами, які не зазначені у ст. 3 цього Закону.

Суб'єкти підприємницької діяльності, які реалізують інвалідам то­вари повсякденного вжитку та продукти харчування через торговельні установи, створені для цієї мети громадськими організаціями інвалідів, одержують пільговий торговий патент (крім суб'єктів підприємницької діяльності, створених громадськими організаціями інвалідів, які мають податкові пільги згідно з чинним законодавством та здійснюють торгів­лю виключно продовольчими товарами вітчизняного виробництва та продукцією, виготовленою на підприємствах Українського товариства сліпих та Українського товариства глухих).

Суб'єкти підприємницької діяльності, які займаються продажем періодичних видань друкованих засобів масової інформації, одержують пільговий торговий патент на торгівлю супутньою продукцією за таким переліком: ручки, олівці, інструменти для креслення, пензлі, мастихіни, мольберти, фарби, лаки, розчинники та закріплювачі для малювання та живопису, полотно, багети, рамки та підрамники для картин, швидко­зшивачі, інші канцелярські прилади та конторське приладдя, крім ви­готовлених з дорогоцінних і напівдорогоцінних металів (незалежно від країни їх походження).

Також одержують пільговий торговий патент суб'єкти підприєм­ницької діяльності, які здійснюють торговельну діяльність на території військових частин і військових навчальних закладів виключно товарами військової атрибутики та повсякденного вжитку для військовослужбов­ців.

У разі придбання пільгового торгового патенту суб'єкт підприєм­ницької діяльності вносить одноразову плату у розмірі 25 грн за весь термін дії патенту.

1. Отримання патенту для надання побутових послуг

Патентуванню підлягає діяльність з надання побутових послуг, яка здійснюється суб'єктами підприємницької діяльності або їх структурни­ми (відокремленими) підрозділами як в окремих приміщеннях, будів­лях, їх частинах, так і за їх межами.

Під побутовими послугами у цьому Законі слід розуміти діяльність, пов'язану з наданням платних послуг для задоволення особистих по­треб замовника за готівкові кошти, а також з використанням інших форм розрахунків, включаючи кредитні картки.

Перелік послуг, які належать до побутових, визначається Постано­вою Кабінету Міністрів України «Про затвердження переліку послуг, які відносяться до побутових та підлягають патентуванню» від 27.04.98 р. № 576. Цей перелік не може змінюватися протягом бюджетного року.

Вартість торгового патенту на здійснення діяльності з надання побутових послуг встановлюється органами місцевого самоврядування залежно від місцезнаходження об'єкта з надання побутових послуг та виду побутових послуг в межах таких граничних рівнів за календарний місяць:

* на території міста Києва, обласних центрів - від 60 до 320 грн;
* на території міста Севастополя, міст обласного підпорядкування (крім обласних центрів) і районних центрів - від 30 до 160 грн;
* на території інших населених пунктів - до 80 грн.

Термін дії торгового патенту на здійснення діяльності з надання по­бутових послуг становить 12 календарних місяців.

Оплата вартості торгового патенту на здійснення діяльності з на­дання побутових послуг провадиться щомісячно до 15 числа місяця, який передує звітному.

Під час придбання торгового патенту на здійснення діяльності з на­дання побутових послуг суб'єкт підприємницької діяльності вносить од­норазову плату в розмірі вартості торгового патенту за один місяць. На суму, сплачену під час придбання торгового патенту, зменшується роз­мір плати за торговий патент, яка підлягає внесенню в останній місяць його дії.

1. Порядок отримання патенту для заняття торгівлею готівковими валютними цінностями

Під торгівлею готівковими валютними цінностями у цьому Законі слід розуміти продаж готівкової іноземної валюти, інших готівкових пла­тіжних засобів, виражених в іноземній валюті (у тому числі дорожніх, банківських та персональних чеків), а також операції з дебетування кре­дитних (дебетових) карток в обмін на валюту України, інших готівкових платіжних засобів, виражених у валюті України, а також в обмін на іншу іноземну валюту.

Патентуванню підлягають операції з торгівлі готівковими валютни­ми цінностями, які здійснюються суб'єктами підприємницької діяльнос­ті або їх структурними (відокремленими) підрозділами у пунктах обміну іноземної валюти. Торговий патент придбавається окремо для кожного структурного (відокремленого) підрозділу (обмінного пункту).

Згідно з ч. 3 ст. Закону під пунктами обміну іноземної валюти слід розуміти:

* обмінні пункти уповноважених банків;
* обмінні пункти уповноважених банків, що розташовані поза їх операційними залами;
* обмінні пункти інших кредитно-фінансових установ, які одержа­ли ліцензію Національного банку України на здійснення операцій з тор­гівлі іноземною валютою;
* обмінні пункти суб'єктів підприємницької діяльності, які діють на підставі агентських угод з уповноваженими банками.

Вартість торгового патенту на здійснення операцій з торгівлі ва­лютними цінностями встановлюється у фіксованому розмірі 960 грн за календарний місяць.

Термін дії торгового патенту на здійснення операцій з торгівлі ва­лютними цінностями становить 36 календарних місяців.

Оплата вартості торгового патенту на здійснення операцій з тор­гівлі валютними цінностями здійснюється щоквартально до 15 числа мі­сяця, який передує звітному кварталу.

Під час придбання торгового патенту на здійснення операцій з тор­гівлі валютними цінностями суб'єкт підприємницької діяльності вносить одноразову плату у розмірі вартості торгового патенту за один місяць. На цю суму зменшується розмір плати за торговий патент, яка підлягає внесенню в останній квартал його дії.

1. Умови отримання патенту для грального бізнесу

Під гральним бізнесом у цьому Законі слід розуміти діяльність, пов'язану з влаштуванням казино, інших гральних місць (домів), граль­них автоматів з грошовим або майновим виграшем, проведенням лоте­рей (крім державних) та розіграшів з видачею грошових виграшів у го­тівковій або майновій формі.

Казино, інші гральні місця (дома) повинні займати окремі примі­щення або будівлі та мати гральний зал для відвідувачів (крім гральних автоматів та більярдних столів).

Надання послуг у сфері грального бізнесу поза межами відведених на ці цілі приміщень або будівель, а також у приміщеннях, що не мають грального залу для відвідувачів, не дозволяється.

У разі коли суб'єкт підприємницької діяльності має структурні (від­окремлені) підрозділи, торговий патент придбавається окремо для кож­ного структурного (відокремленого) підрозділу (грального місця). Тор­говий патент на здійснення операцій з надання послуг у сфері грального бізнесу має бути виданий на кожне окреме гральне місце (гральний ав­томат, гральний стіл).

Вартість торгового патенту на здійснення операцій з надання по­слуг у сфері грального бізнесу встановлюється у фіксованому розмірі (за рік):

* для використання грального автомата з грошовим або майновим виграшем - 4200 грн;
* для використання грального столу з кільцем рулетки - 192000 грн;
* для використання інших гральних столів (спеціальних столів для казино, крім столів для більярду) - 144000 грн за кожний стіл;
* для використання кегельбанів, що вводяться у дію за допомогою жетона, монети або без них, - 6000 грн за кожний гральний жолоб (до­ріжку);
* для використання столів для більярду, що вводяться в дію за до­помогою жетона, монети або без них, крім столів для більярду, що ви­користовуються для спортивних аматорських змагань, - 1800 грн за кож­ний стіл для більярду;
* для провадження інших видів грального бізнесу, включаючи ро­зіграші з видачею грошових виграшів у готівковій формі поза банків­ськими установами або у майновій формі на місці, - 7200 грн за кожний окремий вид (місце) грального бізнесу.

Термін дії торгового патенту на здійснення операцій з надання по­слуг у сфері грального бізнесу становить 60 календарних місяців.

Оплата вартості торгового патенту на здійснення операцій з на­дання послуг у сфері грального бізнесу провадиться щоквартально до 15 числа місяця, що передує звітному кварталу.

Під час придбання торгового патенту на здійснення операцій з на­дання послуг у сфері грального бізнесу суб'єкт підприємницької діяль­ності вносить одноразову плату у розмірі вартості торгового патенту за 3 місяці. На суму, сплачену під час придбання торгового патенту, змен­шується розмір плати за торговий патент, яка підлягає внесенню в остан­ній квартал його дії.

Проте після набрання чинності Законом України «Про заборону грального бізнесу в Україні» від 15 травня 2009 р. встановлено обме­ження щодо здійснення грального бізнесу в Україні, виходячи з консти­туційних принципів пріоритету прав і свобод людини і громадянина, за­хисту моральності та здоров'я населення, заборони використання влас­ності на шкоду людині і суспільству. Згідно зі ст. 2 цього Закону в Україні забороняється гральний бізнес та участь в азартних іграх. При цьому до азартних ігор не належать:

* організація та проведення лотерей;
* організація та проведення творчих конкурсів, спортивних змагань тощо, незважаючи на те передбачається чи не передбачається їх умова­ми грошовий або майновий виграш;
* гра в більярд, гра в кеглі (боулінг) та інші ігри, які проводяться без одержання гравцем призу (виграшу);
* гра на гральних автоматах типу «кран-машина» (двокоординатні автомати), де як виграш (приз) гравець отримує виключно матеріальні речі (іграшки, цукерки тощо);
* розіграші на безоплатній основі з рекламуванням (популяриза­цією) окремого товару, послуги, торгової марки, знаків для товарів і по­слуг, найменування або напрямів діяльності суб'єктів господарюван­ня, комерційної програми з видачею виграшів у грошовій або майно­вій формі;
* розіграші у вигляді конкурсів (ігор, вікторин), умови яких перед­бачають безоплатне набуття особою статусу її учасника та отримання учасником, який виявив кращі особисті знання та вміння, виграшів у гро­шовій або майновій формі за особисту перемогу;
* розіграші на безоплатній основі для розважальних, благодійних або пізнавальних цілей.

До суб'єктів господарювання, які організовують і проводять на те­риторії України азартні ігри, застосовуються фінансові санкції у вигляді штрафу у розмірі вісім тисяч мінімальних заробітних плат з конфіскацією грального обладнання, а прибуток (доход) від проведення такої азарт­ної гри підлягає перерахуванню до Державного бюджету України.

1. Відповідальність за правопорушення у сфері патентування підприємницької діяльності

Ст. 8 Закону України «Про патентування...» встановлює відпові­дальність суб'єктів підприємницької діяльності за порушення вимог цьо­го Закону:

* за порушення строків сплати або неповне внесення чергових пла­тежів нараховується пеня на суму податкового боргу (включаючи суму штрафних санкцій за їх наявності) з розрахунку 120 відсотків річних об­лікової ставки Національного банку України на день виникнення тако­го податкового боргу або на день його (частини) погашення, залежно від того, яка з величин таких ставок є більшою, за кожний календарний день прострочення у його сплаті;
* за порушення порядку використання торгового патенту сплачу­ють штраф у розмірі вартості торгового патенту за один календарний мі­сяць;
* за здійснення підприємницької діяльності без одержання відпо­відних торгових патентів або з порушенням порядку використання тор­гового патенту сплачують штраф у подвійному розмірі вартості торгово­го патенту за повний термін діяльності суб'єктів підприємницької діяль­ності із зазначеним порушенням;
* за здійснення операцій з реалізації товарів, для яких необхідно мати пільговий торговий патент, без одержання цього патенту або з по­рушенням порядку його одержання та використання сплачують штраф у п'ятикратному розмірі вартості пільгового торгового патенту;
* за здійснення торговельної діяльності без придбання короткотер­мінового патенту сплачують штраф у подвійному розмірі вартості корот­котермінового патенту за повний термін діяльності суб'єктів підприєм­ницької діяльності із зазначеним порушенням.

До дня сплати штрафів, а також до придбання торгового патенту або оформлення пільгового торгового патенту діяльність відповідних суб'єктів підприємницької діяльності зупиняється.

Штрафи, передбачені ст. 8 Закону України «Про патентування...», підлягають сплаті порушником у п'ятиденний термін відповідно до за­конодавства.

Посадові особи та громадяни - суб'єкти підприємницької діяльнос­ті у разі порушення вимог цього Закону притягаються до адміністратив­ної відповідальності згідно із законодавством.

^ Питання для самостійного вивчення

1. Співвідношення понять «гральний бізнес» та «азартні ігри».
2. Види діяльності, що належать до побутових послуг.
3. Випадки, коли можна не отримувати патент для здійснення ви­дів діяльності, що підлягають патентуванню.
4. Співвідношення спрощеної системи оподаткування та патенту­вання господарської діяльності.
5. тести для поточного контролю
6. *Ким видаються торгові патенти:*

* органами, уповноваженими Кабінетом Міністрів України;
* податковими органами;
* органами Міністерства фінансів України;
* органом державної реєстрації.

1. *Які види діяльності не потребують отримання торгового патенту?*

* виробництво товарів народного споживання;
* надання побутових послуг;
* надання послуг у сфері грального бізнесу;
* обмін валютних цінностей.

1. *Без торгового патенту можна здійснювати:*

* надання побутових послуг;
* надання послуг у сфері грального бізнесу;
* обмін валютних цінностей;
* торгівлю яловичиною та свининою вітчизняного виробника.

1. *Який з видів торгових патентів обов'язково містить перелік товарів, на торгівлю якими він виданий:*

* пільговий торговий патент;
* звичайний торговий патент;
* короткостроковий торговий патент.

1. *Оберіть, якого виду торгового патенту не існує:*

* довгострокового;
* пільгового;
* короткострокового.

1. *За загальним правилом торговий патент видається суб'єк­там підприємницької діяльності за місцезнаходженням:*

* цих суб'єктів або їх структурних (відокремлених) підрозділів;
* пунктів продажу товарів;
* органу державної реєстрації суб'єкта господарювання;
* найбільшої частини майна суб'єкта господарювання.

**розділ *ОСОБЛИВОСТІ ФОРМУВАННЯ \ з/ ТА ВИКОРИСТАННЯ МАЙНА 'У СУБ'ЄКТА ГОСПОДАРЮВАННЯ***

**тема іо. правове регулювання відносин власності у сфері господарювання**

1. *Правовий режим майна суб'єктів господарювання.*
2. *Право власності - основне речове право у сфері господарювання.*
3. *Організаційно-засновницькі повноваження власника.*
4. *Право господарського відання.*
5. *Право оперативного управління.*
6. *Особливості правового режиму державного майна у сфері госпо­дарювання.*
7. *Особливості використання майна за договорами оренди та лі­зингу.*
8. Правовий режим майна суб'єктів господарювання

Під правовим режимом майна суб'єктів господарювання в теорії господарського права розуміють встановлені правовими нормами: а) структуру цього майна; б) порядок його придбання (формування), вико­ристання і вибуття; в) порядок звернення на нього стягнення кредиторів.

Основою правового режиму майна суб'єктів господарювання, на якій базується їх господарська діяльність, відповідно до ч. 1 ст. 133 ГК України є право власності, а також речові права осіб, які не є власника­ми, - право господарського відання і право оперативного управління. Зміст кожного з цих прав розкривають подальші статті ГК України.

Крім зазначених, господарська діяльність може здійснюватися та­кож на основі інших речових прав (в Розділі II Книги третьої Цивільного кодексу України вони називаються речовими правами на чуже майно), до яких належать, зокрема, права володіння, права користування.

Право володіння чужим майном виникає на підставі договору з власником або особою, якій майно було передане власником, а також на інших підставах, встановлених законом (ст. 398 ЦК України).

Право користування чужим майном (сервітут) може бути вста­новлене щодо земельної ділянки, інших природних ресурсів (земель­ний сервітут) або іншого нерухомого майна для задоволення потреб суб'єктів господарювання, які не можуть бути задоволені іншим спосо­бом (ч. 1 ст. 401 ЦК України). Право користування чужою земельною ді­лянкою або іншим нерухомим майном полягає у можливості проходу, проїзду через чужу земельну ділянку, прокладання та експлуатації ліній електропередачі, зв'язку і трубопроводів, забезпечення водопостачан­ня, меліорації тощо (ч. 1 ст. 404 ЦК України).

Майно суб'єктів господарювання може бути закріплено на іншо­му, крім зазначених в ч. 1 ст. 133 ГК України, праві відповідно до умов договору з власником майна. Отже, ч. 2 ст. 133 ГК України передбачає можливість визначення інших прав, які належать не до речових, а до зобов'язальних прав. Одним з них є, на нашу думку, право оренди ці­лісного майнового комплексу державного (комунального) підприємства або його структурного підрозділу. Це право виникає на підставі догово­ру суб'єкта господарювання з власником майна про здійснення на його (майна) основі цим суб'єктом самостійного господарювання.

До прав, щодо яких йдеться в ч. 2 ст. 133 ГК України, можна від­нести іпотеку (заставу). Як встановлено в ч. 3 ст. 13 Конституції України, держава забезпечує захист прав усіх суб'єктів права власності і господа­рювання. Це положення знайшло свій розвиток в ч. 4 ст. 133 ГК Украї­ни, згідно з якою держава забезпечує рівний захист майнових прав усіх суб'єктів господарювання. Такий захист забезпечується незалежно від того, про яке право йде мова - чи то про право власності, чи про інші ре­чові права.

1. Право власності - основне речове право у сфері господарювання

Право власності, як зазначено у назві ст. 134 ГК України, є основним речовим правом у сфері господарювання.

Згідно зі ст. 134 ГК України суб'єкт господарювання, який здійснює господарську діяльність на основі права власності, на свій розсуд, од­ноосібно або спільно з іншими суб'єктами володіє, користується і роз­поряджається належним йому (їм) майном, у тому числі має право на­дати майно іншим суб'єктам для використання його на праві власності, праві господарського відання чи праві оперативного управління, або на основі інших форм правового режиму майна, передбачених ГК України.

В економічному аспекті власність - це присвоєння матеріальних благ, суть якого полягає в належності наявних засобів виробництва і одержуваних продуктів праці державі, територіальній громаді, окремо­му колективу чи індивіду. Це матеріально-речовий аспект процесу при­своєння, який характеризує відношення людей до речі. Інший аспект присвоєння матеріальних благ - це суспільні відносини власності, які ха­рактеризують відносини між людьми, що ґрунтуються на розмежуван­ні «мого» і «чужого». Суть його полягає в пануванні власника над річ­чю і усуненні всіх інших суб'єктів від речі або, інакше кажучи, в недопу­щенні будь-яких перешкод власнику в здійсненні панування над річчю з боку невласника.

Економічні відносини власності отримують юридичне закріплення у праві власності, яке виникає внаслідок правового регулювання зазна­чених економічних відносин. Правове регулювання відносин власності є одним з найважливіших напрямів нормотворчої діяльності держави. За допомогою права держава регулює належність тих чи інших об'єктів власності певному суб'єктові (громадянину, колективу, державі); обсяг і зміст суб'єктивних повноважень власника, порядок і форми їх реаліза­ції стосовно різних об'єктів; засоби і способи правової охорони відносин власності тощо.

Сукупність зазначених правових норм, що регулюють відносини власності, становить право власності в об'єктивному розумінні. Право власності в суб'єктивному розумінні є основним речовим правом у сфе­рі господарювання, зміст якого складають повноваження (права) влас­ника щодо володіння, користування і розпорядження належним йому майном при здійсненні господарської діяльності.

Володіння - це закріплення матеріальних благ за конкретними власниками - індивідами і колективами, фактичне утримання речі у сфе­рі господарювання цих осіб.

Користування - це вилучення з речей їхніх корисних властивостей, які дають можливість задовольнити відповідні потреби індивіда чи ко­лективу.

Розпорядження - це визначення власником юридичної або фа­ктичної долі речі.

Зазначені повноваження власник реалізує на свій розсуд (тобто за своїм інтересом, незалежно від волі і бажання інших осіб), одноосібно або спільно з іншими суб'єктами. Реалізуючи свої повноваження, влас­ник у тому числі має право надати майно іншим суб'єктам для викорис­тання його на праві власності, праві господарського відання чи праві оперативного управління, або на основі інших форм правового режиму майна, передбачених, зокрема, ст. 133 ГК України.

Господарське законодавство (ч. 2 ст. 134 ГК України) закріплює можливість використання в господарській діяльності майна, що перебу­ває у спільній власності двох або більше осіб (співвласників), тобто спіль-

тема іо. правове регулювання відносин власності в сфері господарювання

ного майна, яке може належати особам на праві спільної часткової або на праві спільної сумісної власності (ч. 1, 2 ст. 355 ЦК України). Правовий режим майна, що перебуває у спільній власності, права і обов'язки спів­власників такого майна встановлені, крім норм ГК України, також поло­женнями гл. 26 «Право спільної власності» ЦК України (ст. 355-372).

У Господарському кодексі (ч. 3 ст. 134) знайшло відображення по­ложення п. 7 ст. 92 Конституції України, згідно з яким правовий режим власності визначається виключно законами України. До таких законів, зокрема, належать Цивільний кодекс України, Господарський кодекс України, Закони України від 21 травня 1997 р. «Про місцеве самовряду­вання», від 9 квітня 1999 р. «Про місцеві державні адміністрації» тощо.

Велике значення для забезпечення майнових прав суб'єктів госпо­дарювання має також положення щодо визначення правових форм ре­алізації права власності у сфері господарювання виключно на рівні за­кону. Така вказівка Кодексу покликана захищати суб'єктів господарю­вання від проявів втручання державних та інших органів в регулювання майнових відносин шляхом прийняття ними актів так званого відомчо­го законодавства.

1. Організаційно-засновницькі повноваження власника

Серед повноважень власника ГК України виділяє такий вид, як організаційно-установчі повноваження, що мають безпосереднє відно­шення до здійснення господарської діяльності.

Одним з основних організаційно-установчих повноважень власника майна ч. 1 ст. 135 ГК України називає його засновницькі повноваження:

По-перше, власник має право засновувати господарські організа­ції: одноосібно (унітарні підприємства) або спільно з іншими власника­ми (корпоративні підприємства) на основі належного йому (їм) майна або здійснювати господарську діяльність в інших формах господарюван­ня, не заборонених законом. Господарські організації, щодо заснування яких йдеться в ч. 1 ст. 135 ГК України, можуть створюватись різних видів і організаційних форм, встановлених ст. 63 ГК України.

По-друге, якщо власником є громадянин, він може обрати таку ор­ганізаційну форму підприємництва, як підприємець без статусу юридич­ної особи (ч. 1 ст. 128 ГК України).

По-третє, власник на свій розсуд визначає мету і предмет господар­ської діяльності утвореного ним суб'єкта господарювання. Метою гос­подарської діяльності є задоволення суспільних і особистих потреб, а предметом - систематичне здійснення виробничої, науково-дослідної, торговельної та іншої господарської діяльності (ч. 1 ст. 62 ГК України).

По-четверте, власник на свій розсуд визначає також структуру утво­реного ним суб'єкта господарювання (види і назву виробничих структур­них підрозділів, а також види і назву функціональних структурних під­розділів апарату управління), склад і компетенцію його органів управ­ління, порядок використання майна, інші питання управління діяльніс­тю суб'єкта господарювання.

По-п'яте, власник приймає рішення про припинення відповідно до законодавства господарської діяльності заснованих ним суб'єктів госпо­дарювання.

Власник має право здійснювати організаційно-установчі повнова­ження також на основі належних йому корпоративних прав відповідно до ГК та інших нормативно-правових актів.

Державні та комунальні підприємства можуть бути об'єднані за рі­шенням власника (уповноваженого ним органу) у державні (комуналь­ні) господарські об'єднання.

1. Право господарського відання

Однією із форм правового режиму майна, закріпленого за суб'єктом підприємництва, є право господарського відання. Термін «право госпо­дарського відання» прийшов на заміну терміну «право повного госпо­дарського відання», яким у Законах України від 7 лютого 1991 р. «Про власність» (втратив чинність) (ч. 1 ст. 10) та від 27 березня 1991 р. «Про підприємства в Україні» (втратив чинність) (ч. 3 ст. 10) позначалося пра­во, на якому майно закріплювалося за державними підприємствами.

Право господарського відання - правова форма, що згідно з ч. 1 ст. 136 ГК України застосовується для встановлення правового режиму майна, закріпленого лише за суб'єктом підприємництва. При цьому, як випливає зі змісту ч. 2 зазначеної статті, такий суб'єкт підприємництва має бути заснований в організаційно-правовій формі підприємства.

За суб'єктами господарювання, які не належать до суб'єктів під­приємництва, майно не може закріплюватися на праві господарського відання. Щодо них застосовуються інші форми правового режиму (пра­во оперативного управління, право користування тощо). Для порівнян­ня варто відзначити, що за законодавством Російської Федерації майно на праві господарського відання належить лише державному або муні­ципальному унітарному підприємству (ст. 294 ЦК РФ), а за законодав­ством Республіки Казахстан - державному підприємству (ст. 196 ЦК РК), яке може бути республіканським або комунальним.

Право господарського відання - це речове право суб'єкта підпри­ємництва, який, так само як і власник, володіє користується і розпоря­джається закріпленим за ним майном. Проте, якщо зазначені повно­важення власника мають абсолютний характер, то суб'єкт підприємни­цтва, за яким майно закріплене власником (уповноваженим власником органом) на праві господарського відання, обмежений у здійсненні по­вноваження розпоряджатися окремими видами майна, яке (повнова­ження) він може реалізувати лише за згодою власника. Випадки одер­жання такої згоди передбачені ГК України та іншими законами.

Право господарського відання, крім обмеження суб'єкта підпри­ємництва у розпорядженні окремими видами майна згодою власника (уповноваженого органу), характеризується і тим, що власник майна, закріпленого за суб'єктом господарювання, здійснює контроль за ви­користанням та збереженням належного йому майна. Такий контроль може здійснюватись власником як безпосередньо, так і через уповно­важений ним орган. Проте в будь-якому випадку такий контроль не по­винен призводити до втручання в оперативно-господарську діяльність підприємства.

Згідно з ч. 3 ст. 136 ГК України право господарського відання захи­щається за допомогою тих же положень закону, що і право власності. Важливе значення для захисту права господарського відання має вка­зівка закону (ч. 2 ст. 136 ГК України) на те, що суб'єкт підприємництва, який здійснює господарювання на основі права господарського віда­ння, є підприємством. Статус юридичної особи, яким наділене підпри­ємство, дозволяє такому суб'єкту підприємництва не лише закріпити за ним майно засобами бухгалтерського обліку і тим самим відокремити його від майна інших суб'єктів господарювання, власника тощо, але і не­сти відповідальність за своїми зобов'язаннями закріпленим за ним май­ном, звертатися до суду за захистом порушених майнових прав у тому числі і в тому випадку, коли таке порушення мало місце з боку власника.

Таким чином, підбиваючи підсумок, право господарського відання можна визначити як право юридичних осіб, що здійснюють підприєм­ницьку господарську діяльність, тобто є суб'єктами підприємництва, по­хідне від права власності, з обмеженням повноваження розпоряджен­ня окремими видами майна згодою власника (уповноваженого органу).

1. Право оперативного управління

Право оперативного управління як правовий інститут вперше було запроваджено в законодавство Основами цивільного законодавства Со­юзу РСР і союзних республік 1961 р. спочатку лише для позначення май­нових прав державних організацій, а згодом (1981 р.) було поширене і на кооперативні, державно-кооперативні, міжколгоспні підприємства - юридичні особи.

Право оперативного управління - це речове право суб'єкта гос­подарювання, який здійснює некомерційну діяльність, тобто самостійну систематичну господарську діяльність, спрямовану на досягнення еко­номічних, соціальних та інших результатів без мети одержання прибут­ку (ч. 1 ст. 52 ГК України). Змістом права оперативного управління є по­вноваження володіння, користування і розпорядження майном, закрі­пленим за суб'єктом господарювання власником (уповноваженим ним органом). Проте реалізація зазначених повноважень здійснюється у ме­жах, встановлених ГК та іншими законами, а також власником майна (уповноваженим ним органом).

Так, відповідно до ч. 3 ст. 76 ГК України майно казенного підпри­ємства закріплюється за ним на праві оперативного управління в обсязі, зазначеному в статуті підприємства. Казенне підприємство не має права відчужувати або іншим способом розпоряджатися закріпленим за ним майном без попередньої згоди органу, до сфери управління якого воно входить (ч. 4 ст. 77 ГК України).

На прикладі казенного підприємства можна бачити, що право опе­ративного управління відрізняється від права господарського відання за такими ознаками:

* казенне підприємство або інший суб'єкт господарювання, який здійснює некомерційну господарську діяльність, постійно фінансується власником. Як зазначено в ч. 3 ст. 76 ГК України, фінанси казенних під­приємств є єдиними з фінансами державної казни. Суб'єкт господарю­вання на праві господарського відання здійснює підприємницьку діяль­ність за рахунок отриманих від неї доходів, тобто на основі самофінан­сування;
* як і при праві господарського відання, власник майна, закріпле­ного на праві оперативного управління за суб'єктом господарювання, здійснює контроль за використанням і збереженням переданого в опе­ративне управління майна безпосередньо або через уповноважений ним орган. Проте межі управління зазначеним майном з боку власника ширші, ніж при праві господарського відання. Власник має право вилу­чати у суб'єкта господарювання надлишкове майно, майно, що ним не використовується, а також майно, що використовується суб'єктом госпо­дарювання не за призначенням.

Так, відповідно до ч. 3 ст. 77 ГК України орган, до сфери управління якого входить казенне підприємство, здійснює контроль за використан­ням та збереженням належного підприємству майна і має право вилу­чити у казенного підприємства майно, яке не використовується або ви­користовується не за призначенням, та розпорядитися ним у межах сво­їх повноважень.

Право оперативного управління захищається законом відповідно до положень, встановлених для захисту права власності.

1. Особливості правового режиму державного майна у сфері господарювання

Ч. 1 ст. 141 ГК України узагальнено встановлює перелік об'єктів, що належать до державного майна у сфері господарювання. Цілісні май­нові комплекси державних підприємств, їх структурних підрозділів - це господарські об'єкти із завершеним циклом виробництва продукції (ро­біт, послуг), відокремленою земельною ділянкою, на якій розміщений об'єкт, та автономними інженерними комунікаціями і системою енер­гопостачання (ч. 3 ст. 283 ГК України). Оскільки таке визначення цілісних майнових комплексів державних підприємств стосується об'єктів орен­ди, для загальних цілей (в тому числі для визначення складу майна під­приємства як єдиного майнового комплексу) можна керуватися поло­женнями ч. 2 ст. 191 ЦК України, згідно з якою до складу підприємства як єдиного майнового комплексу входять усі види майна, призначені для його діяльності, включаючи земельні ділянки, будівлі, споруди, устат­кування, інвентар, сировину, продукцію, права вимоги, борги, а також право на торговельну марку або інше позначення та інші права, якщо інше не встановлено договором або законом.

Цілісний майновий комплекс підприємства визнається нерухоміс­тю і може бути об'єктом купівлі-продажу та інших угод, на умовах і в по­рядку, визначених Господарським кодексом та законами, прийнятими відповідно до нього (ч. 3 ст. 66 ГК України).

Нерухоме майно державних підприємств (в ч. 1 ст. 181 ЦК Украї­ни ще вжито терміни «нерухомі речі», «нерухомість») - це земельні ді­лянки, а також об'єкти, розташовані на земельній ділянці, переміщення яких є неможливим без їх знецінення та зміни їх призначення.

Режим нерухомої речі може бути поширено законом на повітряні та морські судна, судна внутрішнього плавання, космічні об'єкти, а та­кож інші речі, права на які підлягають державній реєстрації (ч. 2 ст. 181 ЦК України).

Інше окреме індивідуально визначене майно державних підпри­ємств - це майно (річ), яке наділене тільки йому властивими ознаками, що вирізняють його з-поміж інших однорідних речей, індивідуалізую­чи його.

Акції (частки, паї) держави у майні суб'єктів господарювання різних форм власності (наприклад, 50% + 1 акція, 25% + 1 акція, або інша кіль­кість акцій у статутних фондах відкритих акціонерних товариств, ство­рених в процесі корпоратизації і приватизації; будь-яка кількість акцій, часток, паїв у статутних фондах (майні) інших суб'єктів господарювання).

Ст. 141 ГК України називає серед державного майна суб'єктів гос­подарювання також майно, закріплене за державними установами і ор­ганізаціями з метою здійснення необхідної господарської діяльності, та майно, передане в безоплатне користування самоврядним установам і організаціям або в оренду для використання його у господарській діяль­ності. На нашу думку, тут йдеться не про якісь окремі види майна, а, ско­ріше, про певних суб'єктів, які здійснюють господарську діяльність без мети одержання прибутку (некомерційну господарську діяльність), ви­користовуючи при цьому державне майно, закріплене за ними на пев­ному правовому титулі.

Держава через уповноважені органи державної влади здійснює права власника не лише стосовно майна, вказаного в ч. 1 ст. 141 ГК Укра­їни, але також і щодо об'єктів права власності Українського народу, за­значених у ч. 1 ст. 148 ГК України - землі, її надр, атмосферного повітря, водних та інших природних ресурсів, що знаходяться в межах території України, природних ресурсів її континентального шельфу та виключної (морської) економічної зони.

Відповідно до п. 5 ст. 116 Конституції України Кабінет Міністрів України забезпечує рівні умови розвитку всіх форм власності, здійснює управління об'єктами державної власності відповідно до закону. Кабі­нет Міністрів України поклав здійснення функцій з управління зазна­ченим майном на міністерства та інші підвідомчі йому органи держав­ної виконавчої влади. Органи, які здійснюють управління майном, що є державною власністю, реалізують надані їм повноваження таким чи­ном: приймають рішення про створення, реорганізацію, ліквідацію під­приємств, установ і організацій, заснованих на державній власності; за­тверджують статути (положення) таких підприємств, контролюють їх до­тримання та приймають рішення у зв'язку з порушенням статутів (поло­жень); укладають і розривають контракти з керівниками підприємств, установ і організацій, заснованих на державній власності; контролюють ефективність використання і збереження закріпленого за підприємства­ми державного майна; дають згоду Фондові державного майна України на створення спільних підприємств будь-яких організаційно-правових форм, до статутного фонду яких передається майно, що є державною власністю; готують разом з відповідними місцевими радами висновки та пропозиції Кабінету Міністрів України щодо розмежування майна між державною, республіканською (Автономної Республіки Крим) і кому­нальною власністю; беруть участь у підготовці та укладенні міжнарод­них договорів України з питань державної власності.

Згідно зі ст. 19 Закону України від 9 квітня 1999 р. «Про місцеві дер­жавні адміністрації» місцева державна адміністрація здійснює на від­повідній території управління об'єктами, що перебувають у державній власності та передані до сфери її управління.

Крім центральних та місцевих органів виконавчої влади у випад­ках, передбачених законом, управління державним майном здійсню-

тема іо. правове регулювання відносин власності в сфері господарювання

ють також інші суб'єкти. Наприклад, як виняток, функції з управління майном, що є у державній власності, і закріплене за підприємствами і організаціями, що входять до складу корпорацій «Укрбуд», «Украгро- промбуд», «Укрмонтажспецбуд», «Укрбудматеріали», «Укртрансбуд», «Укрметротунельбуд» та концерну «Укрцемент», було делеговано цим корпораціям і концерну.

Кабінет Міністрів України встановлює перелік державного майна, яке безоплатно передається у власність відповідних територіальних гро­мад (комунальну власність). Передача об'єктів господарського призна­чення з державної у комунальну власність здійснюється в порядку, вста­новленому законом.

Передача майна у зазначених випадках здійснюється у порядку, передбаченому Законом України від 3 березня 1998 р. «Про передачу об'єктів права державної та комунальної власності», що регулює відно­сини, пов'язані з передачею об'єктів права державної власності у кому­нальну власність територіальних громад сіл, селищ, міст або у їх спіль­ну власність, а також об'єктів права комунальної власності у державну власність.

Об'єктами передачі згідно з цими актами є:

а) цілісні майнові комплекси підприємств, установ, організацій, їх структурних підрозділів (далі - підприємства). Структурний підрозділ підприємства може бути об'єктом передачі після виділення його в уста­новленому порядку в цілісний майновий комплекс на підставі розпо­дільного балансу;

б) нерухоме майно (будівлі, споруди, у тому числі об'єкти незавер­шеного будівництва, а також нежитлові приміщення після виділення їх в окрему облікову одиницю (інвентарний об'єкт) на підставі складання в установленому порядку розподільного балансу за умови обов'язкового наступного укладення з іншими балансоутримувачами будинку, в яко­му розташовані ці приміщення, угоди про спільне користування та утри­мання будинку і прибудинкової території);

в) інше окреме індивідуально визначене майно підприємств (крім нерухомого);

г) акції (частки, паї), що належать державі у майні господарських товариств (крім передачі акцій державним органам приватизації засно­вниками відкритих акціонерних товариств, створених у процесі корпо- ратизації);

д) житловий фонд та інші об'єкти соціальної інфраструктури (далі - об'єкти соціальної інфраструктури), які перебувають у повному госпо­дарському віданні чи оперативному управлінні державних підприємств, установ, організацій (далі - підприємств) або не увійшли до статутних фондів господарських товариств, створених у процесі приватизації (кор- поратизації), у тому числі не завершені будівництва.

Передача об'єктів права державної власності здійснюється за рі­шенням Кабінету Міністрів України та органів, уповноважених управля­ти державним майном, або самоврядних організацій залежно від видів об'єктів.

Передача об'єктів права державної власності від одного підприєм­ства іншому, що належать до сфери управління одного і того ж органу, уповноваженого управляти державним майном, або самоврядної орга­нізації, здійснюється на підставі рішення цього органу або самоврядної організації.

Не можуть бути об'єктами передачі з державної у комунальну власність: підприємства, що провадять діяльність, передбачену ч. 1, 2 та 3 ст. 4 Закону України «Про підприємництво»; казенні підприємства.

Законом можуть бути визначені види майна, що може перебува­ти виключно у державній власності, відчуження якого недержавним суб'єктам господарювання не допускається, а також додаткові обме­ження щодо розпорядження окремими видами майна, яке належить до основних фондів державних підприємств, установ і організацій.

1. Особливості використання майна за договорами оренди та лізингу

Одним із напрямів підвищення ефективності використання май­на підприємств і організацій у сучасних умовах є передача його в орен­ду фізичним та юридичним особам. За допомогою оренди реалізують­ся як інтереси власника щодо отримання доходу з наявних у нього ви­робничих фондів, так і інтереси орендаря, який, не обтяжуючи себе що­разу придбанням необхідного обладнання, устаткування тощо у влас­ність, має змогу ефективно використовувати найняте ним майно для здійснення своєї статутної діяльності.

Загальне поняття договору оренди сформульовано в ч. 1 ст. 283 ГК України, згідно з якою за договором оренди одна сторона (орендода­вець) передає другій стороні (орендареві) за плату на певний строк у ко­ристування майно для здійснення господарської діяльності.

З цього визначення випливає, що: по-перше, орендні відносини мають виключно договірний характер і не можуть виникати на підста­ві планових завдань або інших адміністративно-управлінських актів; по- друге, оренда передбачає передачу майна у користування (без надан­ня права орендареві розпоряджатися орендованим майном); по-третє, таке користування є платним, що забезпечується внесенням оренда­рем орендодавцеві орендної плати у визначених розмірах; по-четверте, оренда передбачає передання майна у строкове (тимчасове) користу­вання. У разі закінчення строку, на який було укладено договір оренди, цей договір припиняється.

Під лізинговою операцією розуміється господарська операція фі­зичної чи юридичної особи (орендодавця), що передбачає надання основних фондів або землі у користування іншим фізичним чи юридич­ним особам (орендарям) під процент та на визначений строк.

Лізингові операції здійснюються у вигляді оперативного лізингу, фі­нансового лізингу та зворотного лізингу.

Оперативний лізинг - це господарська операція фізичної чи юри­дичної особи (орендодавця), що передбачає передачу орендарю пра­ва користування основними фондами на строк, що не перевищує строку їх повної амортизації, з обов'язковим поверненням таких основних фон­дів їх власнику після закінчення строку дії лізингової угоди. Основні фон­ди, передані в оперативний лізинг, залишаються у складі основних фон­дів орендодавця.

Оскільки при оперативному лізингу орендодавець не може амор­тизувати всі витрати за рахунок надходжень від одного орендаря, в літе­ратурі цей вид лізингу називається ще лізингом з неповною окупністю. Фінансовий лізинг (лізинг з повною окупністю) - це господарська опе­рація фізичної чи юридичної особи, що передбачає придбання орендо­давцем на замовлення орендаря основних фондів з подальшою їх пере­дачею у користування орендарю на строк, що не перевищує строку по­вної амортизації таких основних фондів з обов'язковою передачею пра­ва власності на такі основні фонди орендарю.

Фінансовий лізинг є різновидом фінансового кредиту, тому іноді він ще має назву інвестиційного лізингу. Витрати орендодавця на купів­лю об'єктів фінансового лізингу не включаються до складу валових ви­трат або до складу основних фондів такого орендодавця. Основні фон­ди, передані у фінансовий лізинг, включаються до складу основних фон­дів орендаря.

Відносини фінансового лізингу у сфері господарювання регулюють­ся положеннями ст. 292 ГК України. Крім того, правовідносини, що вини­кають у зв'язку з договором фінансового лізингу, також регулюються по­ложеннями ЦК України про лізинг, найм (оренду), купівлю-продаж, по­ставку з урахуванням особливостей, що встановлюються Законом Укра­їни № 723/97-ВР від 16.12.1997 р. «Про фінансовий лізинг» (раніше цей закон називався ЗУ «Про лізинг»).

Згідно з ч. 1 ст. 3 ЗУ «Про фінансовий лізинг» предметом договору лізингу може бути неспоживна річ, визначена індивідуальними ознака­ми та віднесена відповідно до законодавства до основних фондів.

Не можуть бути предметом лізингу:

* земельні ділянки та інші природні об'єкти,
* єдині майнові комплекси підприємств та їх відокремлені струк­турні підрозділи (філії, цехи, дільниці).

В операціях фінансового лізингу на початкових стадіях беруть участь три суб'єкти: виробник або продавець устаткування, який, уклавши угоду купівлі-продажу або поставки, втрачає право влас­ності (право повного господарського відання) на зазначене устат­кування; орендодавець (лізингова компанія), який укладає договір купівлі-продажу (поставки) з виробником і стає власником устатку­вання; орендар, який отримує майно у володіння та користування і здійснює орендні платежі.

Відповідно до ст. 4 ЗУ «Про фінансовий лізинг» суб'єктами лізин­гу можуть бути:

* лізингодавець - юридична особа, яка передає право володіння та користування предметом лізингу лізингоодержувачу;
* лізингоодержувач - фізична або юридична особа, яка отримує право володіння та користування предметом лізингу від лізингодавця;
* продавець (постачальник) - фізична або юридична особа, в якої лізингодавець набуває річ, що в наступному буде передана як предмет лізингу лізингоодержувачу;
* інші юридичні або фізичні особи, які є сторонами багатосторон­нього договору лізингу.

Це традиційна і найпоширеніша з точки зору техніки її проведен­ня лізингова операція, яка повністю фінансується орендодавцем і тому називається прямою лізинговою операцією - прямим лізингом. Разом з тим у комерційній практиці використовується непрямий лізинг, при яко­му до кола суб'єктів, що беруть участь у такій операції, залучається банк, що фінансує угоду. При цьому можуть застосовуватися дві схеми здій­снення непрямих лізингових операцій. За першою банк надає лізинго­вій компанії кредит на придбання устаткування під заставу цього устат­кування, а лізингова компанія, здавши устаткування в оренду, сплачує банку кредит і проценти за користування ним за рахунок отриманої від орендаря орендної плати. За другою схемою банк сам купує устаткуван­ня (стає його власником), за допомогою лізингової компанії здає його в оренду і отримує орендні платежі. Роль лізингової компанії зводиться до обслуговування цієї операції. При цьому можливе укладання догово­ру про сумісну діяльність між банком і лізинговою компанією.

Певний інтерес з точки зору перспектив застосування в господар­ській практиці України становить так званий зворотний лізинг - госпо­дарська операція фізичної чи юридичної особи, що передбачає продаж основних фондів фінансовій організації (лізинговій компанії) з одночас­ним зворотним отриманням цих основних фондів такою фізичною чи юридичною особою в оперативний або фінансовий лізинг.

Ст. 7 ЗУ «Про фінансовий лізинг» передбачено право відмови від договору лізингу. Так, лізингоодержувач має право відмовитися від до­говору лізингу в односторонньому порядку, письмово повідомивши про це лізингодавця, у разі якщо прострочення передачі предмета лізингу становить більше 30 днів, за умови, що договором лізингу не передба­чено іншого строку. Лізингоодержувач має право вимагати відшкоду­вання збитків, у тому числі повернення платежів, що були сплачені лі- зингодавцю до такої відмови.

Лізингодавець має право відмовитися від договору лізингу та ви­магати повернення предмета лізингу від лізингоодержувача у безспір- ному порядку на підставі виконавчого напису нотаріуса, якщо лізинго­одержувач не сплатив лізинговий платіж частково або у повному обсязі та прострочення сплати становить більше 30 днів.

Стягнення за виконавчим написом нотаріуса провадиться в поряд­ку, встановленому Законом України «Про виконавче провадження».

Відмова від договору лізингу є вчиненою з моменту, коли інша сто­рона довідалася або могла довідатися про таку відмову.

Якщо сторони договору лізингу уклали договір купівлі-продажу предмета лізингу, то право власності на предмет лізингу переходить до лізингоодержувача в разі та з моменту сплати ним визначеної догово­ром ціни, якщо договором не передбачене інше.

Предмет лізингу не може бути конфісковано, на нього не може бути накладено арешт у зв'язку з будь-якими діями або бездіяльністю лізингоодержувача.

^ Питання для самостійного вивчення

1. Особливості документального оформлення договору лізингу.
2. Цінні папери у складі майна суб'єктів господарювання.
3. Обмеження прав на управління майном підприємства.
4. Майно, що використовується у господарській діяльності та пере­буває у спільній власності двох або більше власників.
5. Тести для поточного контролю
6. *Право власності відповідно до чинного законодавства - це:*

* комплекс повноважень власника щодо володіння, користування та розпоряджання майном;
* правовий режим майна державних підприємств;
* суспільні відносини з приводу привласнення засобів виробни­цтва і продуктів праці.

1. *Що з названого не підлягає приватизації в Україні?*

* майно міського виробничого комбінату;
* майно державного машинобудівного підприємства;
* майно державного комітету з цінних паперів та фондового ринку;
* майно державного торгового підприємства.

1. *Продаж майна державного підприємства на аукціоні озна­чає, що:*

* майно продається тільки товариству покупців;
* майно продається тому, хто більше за нього заплатить;
* майно продається тому, хто дасть зобов'язання вкласти в це під­приємство інвестиції.

1. *Хто з перерахованих нижче не має права подати заяву на приватизацію майна державного підприємства?*

* фізична особа;
* юридична особа;
* товариство покупців;
* директор державного підприємства.

1. *У склад майна не входять:*

* оборотні активи;
* цінні папери;
* орендовані виробничі комплекси;
* результати господарської діяльності.

1. *Право власності має:*

* абсолютний характер;
* відносний характер;
* забезпечувальний характер;
* обмежувальний характер.

1. *Знайдіть хибне твердження. Основа правового режиму май­на суб'єкта господарювання:*

* право власності;
* право господарського ведення;
* право оперативного управління;
* право оперативного використання майна.

1. *Яке з майнових прав більш обмежене?*

* право повного господарського ведення;
* право оперативного управління;
* вони рівні між собою.

**тема іі. майнова основа господарювання**

1. *Майно у сфері господарювання.*
2. *Джерела формування майна суб'єктів господарювання.*
3. *Прибуток суб'єкта господарювання.*
4. *Цінні папери у складі майна суб'єктів господарювання.*
5. *Корпоративні права.*
6. *Використання природних ресурсів у сфері господарювання.*
7. *Регулювання відносин використання в господарській діяльності прав інтелектуальної власності.*
8. *Право суб'єктів господарювання щодо комерційної таємниці.*
9. Майно у сфері господарювання

Ст. 139 ГК України визнає майном сукупність речей та інших цін­ностей (включаючи нематеріальні активи), які мають вартісне визначен­ня, виробляються чи використовуються у діяльності суб'єктів господа­рювання та відображаються в їх балансі або враховуються в інших пе­редбачених законом формах обліку майна цих суб'єктів.

Поняття речі вміщене у ст. 179 ЦК України, яка під річчю розу­міє предмет матеріального світу, щодо якого можуть виникати цивіль­ні права і обов'язки. З урахуванням положень ст. 190 ЦК України май­ном вважаються окрема річ, сукупність речей, а також майнові права і обов'язки, проте для визнання цих об'єктів речами в розумінні Госпо­дарського кодексу необхідно, щоб вони відповідали ознакам, зазначе­ним в ч. 1 ст. 139 ГК України, а саме: а) мали вартісне визначення; б) ви­роблялися чи використовувалися у діяльності суб'єктів господарювання;

в) відображалися в балансі цих суб'єктів або враховувалися в інших вста­новлених законом формах обліку майна цих суб'єктів.

Відповідно до Положення (стандарту) бухгалтерського обліку 8 «Нематеріальні активи», затвердженого наказом Мінфіну України від 18 жовтня 1999 р. № 242, нематеріальний актив - це немонетарний актив, який не має матеріальної форми, може бути ідентифікований та утри­мується підприємством з метою використання протягом періоду біль­ше одного року (або одного операційного циклу, якщо він перевищує один рік) для виробництва, торгівлі, в адміністративних цілях чи надан­ня в оренду іншим особам.

Майнові цінності залежно від економічної форми, якої набуває майно у процесі здійснення господарської діяльності, можуть належати до основних фондів, оборотних засобів, коштів, товарів. Зміст цих понять та перелік об'єктів, що належать до тієї або іншої економічної форми, встановлені в ст. 139 ГК України, в законах та підзаконних нормативно- правових актах з питань бухгалтерського обліку і фінансової звітності.

Визначення поняття «основні фонди» (основні засоби) міститься в Положенні (стандарті) бухгалтерського обліку 7 «Основні засоби», за­твердженому наказом Мінфіну України від 27 квітня 2000 р. № 92, згідно з яким основні засоби - це матеріальні активи, які підприємство утримує з метою використання їх у процесі виробництва або постачання товарів, надання послуг, здавання в оренду іншим особам або для здійснення адміністративних і соціально-культурних функцій, очікуваний строк ко­рисного використання (експлуатації) яких більше одного року (або опе­раційного циклу, якщо він довший за рік).

До основних фондів виробничого і невиробничого призначення згідно з ч. 3 ст. 139 ГК України належать будинки, споруди, машини та устаткування, обладнання, інструмент, виробничий інвентар і приладдя, господарський інвентар та інше майно тривалого використання, що від­несено законодавством до основних фондів.

Для цілей бухгалтерського обліку основні засоби класифікуються, зокрема, на основні засоби (земельні ділянки, капітальні витрати на по­ліпшення земель, будинки, споруди та передавальні пристрої, машини та обладнання, транспортні засоби, інструменти, прилади, інвентар (ме­блі), робоча і продуктивна худоба, багаторічні насадження тощо), інші необоротні матеріальні активи (бібліотечні фонди, малоцінні необорот­ні матеріальні активи, тимчасові (нетитульні) споруди, природні ресур­си, інвентарна тара, предмети прокату тощо), незавершені капітальні ін­вестиції.

Оборотні засоби (оборотні активи) - це грошові кошти та їх еквіва­ленти, що не обмежені у використанні, а також інші активи, призначені для реалізації чи споживання протягом операційного циклу чи протягом дванадцяти місяців з дати балансу.

Оборотними засобами відповідно до ч. 4 ст. 139 ГК України є си­ровина, паливо, матеріали, малоцінні предмети та предмети, що швид­ко зношуються, інше майно виробничого і невиробничого призначення, що віднесено законодавством до оборотних засобів.

1. Джерела формування майна суб'єктів господарювання

Ч. 5 ст. 139 ГК України у складі майна суб'єктів господарювання ви­діляє кошти, під якими розуміє гроші у національній та іноземній валю­ті, призначені для здійснення товарних відносин цих суб'єктів з іншими суб'єктами, а також фінансових відносин відповідно до законодавства.

Під товарами у складі майна суб'єктів господарювання ч. 6 ст. 139 ГК України визнає вироблену продукцію (товарні запаси), виконані ро­боти та послуги. Є й інші визначення цього поняття. Крім того, товарами є продукція будь-якого виду та призначення, у тому числі сировина, ви­роби, устаткування, технології, предмети у твердому, рідкому, газопо­дібному стані, включаючи електроенергію, а також послуги, пов'язані з поставкою товарів, якщо їх вартість не перевищує вартості самих това­рів.

Вироблена (готова) продукція - це запаси виробів на складі, об­робка яких закінчена та які пройшли випробування, приймання, укомп­лектовані згідно з умовами договорів із замовниками і відповідають тех­нічним умовам і стандартам. Продукція, яка не відповідає наведеним вимогам (крім браку), та роботи, які не прийняті замовником, показу­ються у складі незавершеного виробництва.

Виконані роботи (роботи) - це будь-яка діяльність, пов'язана з проектуванням, будівництвом нових, розширенням, реконструкцією, капітальним ремонтом та реставрацією об'єктів і споруд виробничого та невиробничого призначення, технічним переозброєнням діючих під­приємств, а також супровідні роботам послуги, у тому числі геодезич­ні роботи, буріння, сейсмічні дослідження, аеро- та супутникова фото­зйомки та інші, якщо вартість виконання цих послуг не перевищує вар­тості самого будівництва.

Під послугами зазначений закон розуміє будь-яку закупівлю, крім товарів та робіт, включаючи підготовку спеціалістів, забезпечення тран­спортом і зв'язком, освоєння технологій, наукові дослідження, медичне та побутове обслуговування.

Цінні папери, як зазначено в ч. 7 ст. 139 ГК України, є особливим ви­дом майна суб'єктів господарювання. Види і правовий режим цінних па­перів, що належать до майна суб'єктів господарювання встановлені по­ложеннями гл. 17 ГК України.

Загальні, найпоширеніші джерела, з яких формується майно суб'єктів господарювання, встановлює ст. 140 ГК України.

Грошові та матеріальні внески засновників, як правило, є джере­лом формування статутного капіталу (фонду) господарських товариств (ст. 86 ГК України), майна виробничого кооперативу (ст. 100 ГК України) на стадії заснування цих суб'єктів. За рахунок майнових внесків (вступ­них, членських, цільових тощо) учасників формується майно об'єднання підприємств (ст. 123 ГК України). При утворенні державного унітарного підприємства компетентним органом державної влади останній наділяє таке підприємство майном - відокремленою частиною державної влас­ності (ч. 1 ст. 73 ГК України). Так само комунальне унітарне підприємство утворюється компетентним органом місцевого самоврядування на базі відокремленої частини комунальної власності (ч. 1 ст. 78 ГК України).

Доходи від реалізації продукції, (робіт, послуг) є основним джере­лом формування майна суб'єктів господарювання-підприємців після їх утворення. Зміст доходів з джерелом їх походження з України визначе­ний п. 1.21 Закону України «Про оподаткування прибутку підприємств», згідно з яким це будь-які доходи, отримані резидентами або нерези­дентами від будь-яких видів їх діяльності на території України, включаю­чи проценти, дивіденди, роялті та будь-які інші види пасивних доходів, сплачених резидентами України, доходи від надання резидентам або нерезидентам в оренду (користування) майна, розташованого в Украї­ні, включаючи рухомий склад транспорту, приписаного до портів, роз­ташованих в Україні, доходи від продажу нерухомого майна, розташо­ваного в Україні, доходи, отримані у вигляді внесків та премій на стра­хування і перестрахування ризиків на території України, а також дохо­ди страховиків-резидентів від страхування ризиків страхувальників- резидентів за межами України, інші доходи від господарської діяльнос­ті на митній території України або на територіях, що перебувають під контролем митних служб України (у зонах митного контролю, на спеціа­лізованих ліцензійних митних складах тощо).

Під доходами від цінних паперів розуміють суму коштів або вар­тість майна, отриману (нараховану) платником податку від продажу, обміну або інших способів відчуження цінних паперів та деривативів, збільшену на вартість будь-яких матеріальних цінностей чи нематері­альних активів, які передаються платнику податку у зв'язку з таким про­дажем, обміном або відчуженням (п. 7.6.4 Закону України «Про оподат­кування прибутку підприємств»).

До доходів від цінних паперів слід також відносити і дивіденд - платіж, який здійснюється юридичною особою-емітентом корпоратив­них прав чи інвестиційних сертифікатів на користь власника таких кор­поративних прав (інвестиційних сертифікатів) у зв'язку з розподілом час­тини прибутку такого емітента, розрахованого за правилами бухгалтер­ського обліку.

Капітальні вкладення як джерело формування майна суб'єкта гос­подарювання - це інвестиції, спрямовані на створення і відновлення основних фондів. При цьому розрізняють державні і недержавні капі­тальні вкладення. Державні капітальні вкладення - це інвестиції, спря­мовані на створення і відновлення основних фондів, джерелом фінан­сування яких є кошти державного бюджету, державних підприємств та організацій, а також місцевих бюджетів. У їх складі виділяють дер­жавні централізовані капітальні вкладення - інвестиції, що спрямовані на створення і відновлення основних фондів і фінансуються за рахунок коштів державного бюджету та бюджетних позичок.

Недержавні капітальні вкладення - це інвестиції, що фінансують­ся за рахунок коштів інвесторів із недержавними формами власності, а саме: власних фінансових ресурсів інвестора (прибуток, амортизаційні відрахування, відшкодування збитків від аварій, стихійного лиха, грошо­ві нагромадження і заощадження громадян, юридичних осіб тощо); по­зичкових фінансових коштів інвестора; залучених фінансових коштів ін­вестора (кошти, одержані від продажу акцій, облігацій, пайові та інші внески громадян і юридичних осіб); безоплатних та благодійних внесків, пожертвувань організацій, підприємств і громадян; коштів іноземних ін­весторів (іноземні інвестиції, як прямі, так і портфельні, капітальні транс­ферти, кредити).

Дотації можуть надаватися з державного або місцевого бюджетів неприбутковим організаціям відповідно до умов міжнародних догово­рів, згода на обов'язковість яких надана Верховною Радою України, а та­кож на регулювання цін на платні послуги, які надаються таким непри­бутковим організаціям або через них їх отримувачам згідно із законо­давством, з метою зниження рівня таких цін.

Надходження від продажу (здачі в оренду) майнових об'єктів (комплексів), що належать суб'єктам господарювання, придбання май­на інших суб'єктів - одне з джерел формування майна, що поділяється на кілька складових: 1) виручка від продажу майнових об'єктів; 2) надхо­дження у вигляді орендної плати як платежу за користування об'єктом оренди; 3) придбання майна інших суб'єктів (у власність, господарське відання або оперативне управління) відповідно до укладених договорів.

Кредити банків та інших кредиторів - це кошти та матеріальні цін­ності, які надаються резидентами або нерезидентами у користування юридичним або фізичним особам на визначений строк та під процент. Кредит поділяється на фінансовий кредит, товарний кредит, інвестицій­ний податковий кредит та кредит під цінні папери, що засвідчують від­носини позики.

Безоплатні та благодійні внески, пожертвування організацій та гро­мадян складають незначне за розміром джерело формування майна суб'єктів господарювання.

Майно суб'єктів господарювання може формуватися також за ра­хунок інших джерел, не заборонених законом. Правовий режим май­на суб'єктів господарювання встановлюється Господарським кодексом України та іншими законами з урахуванням видів майна, зазначених у ст. 139 ГК України (основні фонди, оборотні засоби, кошти, товари, цін­ні папери тощо).

1. Прибуток суб'єкта господарювання

Прибуток (доход) суб'єкта господарювання можна назвати особли­вим майновим фондом суб'єкта господарювання. Правовий режим при­бутку включає: поняття прибутку, порядок і методи обчислення прибут­ку, зобов'язання суб'єкта господарювання зі сплати податків з прибутку та механізм його здійснення, права суб'єкта господарювання з викорис­тання прибутку.

Прибуток (доход) є основним узагальнюючим показником фінан­сових результатів господарської діяльності суб'єктів господарювання. Згідно з ч. 1 ст. 142 ГК України прибуток (доход) суб'єкта господарюван­ня визначається шляхом зменшення суми валового доходу суб'єкта гос­подарювання за певний період на суму валових витрат та суму аморти­заційних відрахувань.

Для цілей оподаткування прибутку суб'єктів господарювання, а та­кож організації бухгалтерського обліку і звітності в законодавстві ви­користовується поняття «валовий доход», під яким розуміють загаль­ну суму доходу платника податку від усіх видів діяльності, яка отрима­на протягом звітного періоду у грошовій, матеріальній і нематеріальній формах, як на території України, її континентальному шельфі, виключній (морській) зоні, так і за її межами. Для більшості суб'єктів господарюван­ня основну частину прибутку (доходу) складає доход від реалізації това­рів (робіт, послуг).

Під валовими витратами розуміють суму будь-яких витрат платити

і податку у грошовій, матеріальній і нематеріальній формах, які здійсню­ються як компенсація вартості товарів (робіт, послуг), які придбані (ви­готовлені) для їх подальшого використання у власній господарській ді­яльності.

Під терміном «амортизація основних фондів і нематеріальних ак­тивів» розуміють поступове віднесення витрат на їх придбання, виготов­лення або поліпшення, на зменшення скоригованого прибутку платни­ка податку у межах норм амортизаційних відрахувань. Суми амортиза­ційних відрахувань визначаються шляхом застосування норм амортиза­ції (показників споживання основних фондів, встановлених законодав­ством) до балансової вартості кожної з груп основних фондів на початок звітного періоду.

Види доходів, які включаються до складу валового доходу, а також перелік витрат, що включаються до складу валових витрат, визначають­ся Законом України «Про оподаткування прибутку підприємств».

Порядок використання прибутку (доходу) суб'єкта господарювання визначає власник (власники) або уповноважений ним орган відповідно до законодавства та установчих документів. Законодавством практично не встановлені нормативи розподілу прибутку. Ці питання віднесені до компетенції самих суб'єктів господарювання. Зокрема у господарських товариствах створюються фонди прибутку, що розподіляється, який ви­плачується учасникам, і прибутку, що не розподіляється, який залиша­ється у розпорядженні господарського товариства і спрямовується перш за все у фонд розвитку виробництва.

Держава може впливати на вибір суб'єктами господарювання на­прямів та обсягів використання прибутку (доходу) через нормативи, по­датки, податкові пільги та господарські санкції відповідно до закону.

1. Цінні папери у складі майна суб'єктів господарювання

Цінні папери є особливим видом майна суб'єктів господарювання (ч. 7 ст. 139 ГК України). їх правовому режиму присвячені, зокрема, по­ложення гл. 17 ГК України (ст. 163-166), а також норми гл. 14 (ст. 194­198) ЦК України. Відносини, що виникають під час розміщення та обі­гу цінних паперів, регулюються Законом України від 23 лютого 2006 р. «Про цінні папери та фондовий ринок».

Суб'єкти господарювання, якщо це входить до їх компетенції, ма­ють право випускати (емітувати) цінні папери, реалізовувати їх, а також придбавати цінні папери, випущені іншими суб'єктами господарюван­ня.

Цінним папером є документ встановленої форми з відповідними реквізитами, що посвідчує грошове або інше майнове право і визначає взаємовідносини між особою, яка його випустила (видала), і власником та передбачає виконання зобов'язань згідно з умовами його випуску, а також можливість передачі прав, що випливають з цього документа ін­шим особам (ч. 1 ст. 194 ЦК України).

Цінний папір відрізняється від інших документів тим, що він за­вжди є документом майнового характеру. Але на відміну від інших до­кументів, що фіксують певні майнові права (боргових розписок, страхо­вих полісів, заповітів тощо), цінний папір може бути реалізований лише шляхом його пред'явлення. Інакше кажучи, цінний папір це такий до­кумент, пред'явлення якого потрібне для здійснення засвідченого ним майнового права.

Цінний папір має бути складений у визначеній законом формі і по­винен мати всі необхідні реквізити, перелік яких щодо конкретних видів цінних паперів встановлюється законодавством.

Однією з головних ознак цінного паперу є те, що в ньому мають бути чітко засвідчені права володіння чи визначені ті юридичні можли­вості, на здійснення яких має право законний володілець цінного па­перу (одержання доходу у вигляді дивідендів або процентів чи певно­го майна).

Цінні папери характеризуються також можливістю передачі грошо­вих та інших прав, що випливають з цих документів, іншим особам. Спо­соби передачі та можливі обмеження щодо передачі залежать від виду цінного паперу і можуть бути різними - від вільного обігу до повного ін­досаменту або до заборони передачі іншим особам.

Як зазначалося вище, здійснення суб'єктивного права, засвід­ченого або передбаченого цінним папером, можливе лише шляхом пред'явлення цінного паперу. Тому втрата цінного паперу, за загаль­ним правилом, тягне за собою неможливість реалізувати втілене в ньо­му право. Разом з тим закон передбачає можливість відновлення імен­них цінних паперів, яке провадиться державними органами, підприєм­ствами, установами і організаціями, що випустили ці папери. Що стосу­ється особи, яка втратила цінний папір на пред'явника або вексель, то вона може в порядку, встановленому гл. 7 р. IV Цивільного процесуаль­ного кодексу України від 18 березня 2004 р., просити суд про визнання папера недійсним і про відновлення її прав на втрачений цінний папір.

Види цінних паперів закріплені в ст. 3 Закону України від 23.02.2006 р. «Про цінні папери та фондовий ринок», згідно з якою цін­ні папери поділяються:

а) за порядком їх розміщення (видачі) на:

* емісійні;
* неемісійні.

Емісійні цінні папери - цінні папери, що посвідчують однакові пра­ва їх власників у межах одного випуску стосовно особи, яка бере на себе відповідні зобов'язання (емітент). До емісійних цінних паперів належать акції; облігації підприємств; облігації місцевих позик; державні обліга­ції України; іпотечні сертифікати; іпотечні облігації; сертифікати фондів операцій з нерухомістю (сертифікати ФОН); інвестиційні сертифікати; казначейські зобов'язання України;

б) за формою існування на:

* документарні;
* бездокументарні;

в) за формою випуску:

* на пред'явника (права, посвідчені цим цінним папером, нале­жать його пред'явникові);
* іменні (права, посвідчені цим цінним папером, належать особі, зазначеній у цінному папері);
* ордерні (права, посвідчені цим цінним папером, належать особі, зазначеній у цінному папері, яка може сама здійснити ці права або при­значити своїм розпорядженням (наказом) іншу уповноважену особу.

Як зазначено в ч. 2 ст. 163 ГК України, в Україні можуть випускатися

і перебувати в обігу пайові, боргові та інші цінні папери.

1. Корпоративні права

Визначення поняття «корпоративні права» містить ч. 1 ст. 167 ГК України, згідно з якою корпоративні права - це права особи, частка якої визначається у статутному фонді (майні) господарської організації, що включають правомочності на участь цієї особи в управлінні господар­ською організацією, отримання певної частки прибутку (дивідендів) цієї організації та активів у разі ліквідації останньої відповідно до закону, а також інші правомочності, передбачені законом та статутними докумен­тами.

Закон України «Про оподаткування прибутку підприємств» визна­чає корпоративні права як право власності на статутний фонд (капітал) юридичної особи або його частку (пай), включаючи права на управлін­ня, отримання відповідної частки прибутку такої юридичної особи, а та­кож активів у разі її ліквідації відповідно до чинного законодавства, не­залежно від того, чи створена така юридична особа у формі господар­ського товариства, підприємства, заснованого на власності однієї юри­дичної або фізичної особи, або в інших організаційно-правових формах.

Володіння корпоративними правами не вважається підприємни­цтвом. Законом можуть бути встановлені обмеження певним особам щодо володіння корпоративними правами та/або їх здійснення.

Механізм реалізації корпоративних прав, що належать державі, встановлено ст. 168 ГК України, відповідно до якої корпоративні права держави здійснюються визначеними законом центральними органами виконавчої влади та уповноваженими особами в порядку, встановлено­му Кабінетом Міністрів України.

Центральні органи виконавчої влади та уповноважені особи: здій­снюють правомочності щодо участі в управлінні господарською орга­нізацією відповідно до частки (акцій, паїв) держави у статутному фон­ді цієї організації; ведуть реєстр державних корпоративних прав; про­водять оцінку державних корпоративних прав; здійснюють контроль за ефективністю роботи господарської організації у частині реалізації на­лежних державі корпоративних прав.

Правомочності з управління корпоративними правами держави здійснюються безпосередньо відповідними органами виконавчої влади у разі, якщо: держава має сто відсотків часток (акцій) у статутному фон­ді господарської організації; суб'єкт господарювання, щодо якого здій­снюються корпоративні права держави, бере участь у державних та ре­гіональних програмах, що фінансуються з Державного бюджету Украї­ни; не відбувся конкурс з призначення уповноваженої особи через від­сутність претендентів або якщо пропозиції конкурсантів не відповідають умовам конкурсу; в інших випадках, передбачених законом.

У решті випадків управління корпоративними правами держави здійснюється із залученням уповноваженої особи. Умови передачі по­вноважень та завдання з управління корпоративними правами держа­ви, у тому числі щодо юридичної відповідальності уповноважених осіб, є обов'язковою частиною відповідного рішення Кабінету Міністрів Укра­їни та договору з уповноваженою особою.

Управління корпоративними правами територіальних громад здій­снюється відповідно до положень ст. 168 ГК України, якщо інше не вста­новлено законом.

Уповноваженою особою з управління корпоративними правами держави може бути громадянин або юридична особа, що визначена за результатами конкурсу, з якою відповідний центральний орган виконав­чої влади укладає договір доручення з управління корпоративними пра­вами держави. Положення про представника органу, уповноваженого управляти відповідними державними корпоративними правами в ор­ганах управління господарських товариств, а також Порядок проведен­ня конкурсу з визначення уповноваженої особи на виконання функцій з управління державними корпоративними правами, затверджені по­становою Кабінету Міністрів України від 15 травня 2000 р. № 791 «Про управління корпоративними правами держави».

Центральний орган виконавчої влади, уповноважений Кабінетом Міністрів України для здійснення необхідних заходів з управління кор­поративними правами держави, координації діяльності органів вико­навчої влади у цій сфері та надання необхідних відомостей іншим ор­ганам державної влади, відповідно до законодавства формує і веде ре­єстр корпоративних прав держави. Відносини, пов'язані з управлінням корпоративними правами держави, регулюються, крім ГК України, ін­шими законами та нормативно-правовими актами, прийнятими відпо­відно до Кодексу.

Важливу роль у вдосконаленні системи управління корпоративни­ми правами держави має відіграти реалізація Основних концептуальних підходів до підвищення ефективності управління корпоративними пра­вами держави, затверджених постановою Кабінету Міністрів України від 11 лютого 2004 р. № 115.

1. Використання природних ресурсів у сфері господарювання

Відповідно до ст. 149-153 ГК України суб'єкти господарювання ви­користовують у господарській діяльності природні ресурси в порядку спеціального або загального природокористування відповідно до цьо­го Кодексу та інших законів. Кабінет Міністрів України забезпечує дер­жавний облік природних ресурсів, що належать до державної власнос­ті, перебувають в управлінні Автономної Республіки Крим та належать до комунальної власності і можуть використовуватися у господарській діяльності.

Суб'єктам господарювання може передаватися у власність земля із закритими водоймами, ділянками лісів, загальнопоширеними корисни­ми копалинами, що знаходяться в ній, у тому числі громадянам для ве­дення фермерського господарства, а також сільськогосподарським під­приємствам - для господарської діяльності. Порядок надання землі у власність визначається виключно законом з урахуванням необхідності визначення гарантій ефективного використання землі суб'єктами госпо­дарювання, запобігання її безгосподарному використанню та псуванню.

Суб'єктам господарювання для здійснення господарської діяльнос­ті надаються в користування на підставі спеціальних дозволів (рішень) уповноважених державою органів земля та інші природні ресурси (в тому числі за плату або на інших умовах). Порядок надання у користу­вання природних ресурсів громадянам і юридичним особам для здій­снення господарської діяльності встановлюється земельним, водним, лісовим та іншим спеціальним законодавством.

Суб'єкт господарювання, здійснюючи господарську діяльність, має право: експлуатувати корисні властивості наданих йому природ­них ресурсів; використовувати для господарських потреб в установле­ному законодавством порядку корисні копалини місцевого значення, водні об'єкти, лісові ресурси, що знаходяться на наданій йому земель­ній ділянці; одержувати доходи від результатів господарської діяльнос­ті, пов'язаної з використанням природних ресурсів; одержувати пільго­ві короткострокові та довгострокові кредити для реалізації заходів щодо ефективного використання, відтворення та охорони природних ресур­сів, а також користуватися податковими пільгами при здійсненні зазна­чених заходів; вимагати компенсації шкоди, завданої належним йому природним ресурсам іншими суб'єктами, а також усунення перешкод у здійсненні господарської діяльності, пов'язаної з використанням при­родних ресурсів.

Суб'єкт господарювання, здійснюючи господарську діяльність, зобов'язаний: використовувати природні ресурси відповідно до цільо­вого призначення, визначеного при їх наданні (придбанні) для викорис­тання у господарській діяльності; ефективно і економно використову­вати природні ресурси на основі застосування новітніх технологій у ви­робничій діяльності; здійснювати заходи щодо своєчасного відтворен­ня і запобігання псуванню, забрудненню, засміченню та виснаженню природних ресурсів, не допускати зниження їх якості у процесі господа­рювання; своєчасно вносити відповідну плату за використання природ­них ресурсів; здійснювати господарську діяльність без порушення прав інших власників та користувачів природних ресурсів; відшкодовувати збитки, завдані ним власникам або первинним користувачам природ­них ресурсів. Законом можуть бути визначені й інші обов'язки суб'єкта господарювання щодо використання природних ресурсів у господар­ській діяльності.

1. Регулювання відносин використання в господарській діяльності прав інтелектуальної власності

Згідно зі ст. 154 ГК України відносини, пов'язані з використанням у господарській діяльності та охороною прав інтелектуальної власності, регулюються ГК України та іншими законами. До відносин, пов'язаних з використанням у господарській діяльності прав інтелектуальної влас­ності, застосовуються положення Цивільного кодексу України з ураху­ванням особливостей, передбачених ГК України та іншими законами.

Згідно зі ст. 54 Конституції України громадянам гарантується свобо­да літературної, художньої, наукової і технічної творчості, захист інтелек­туальної власності, їхніх авторських прав, моральних і матеріальних ін­тересів, що виникають у зв'язку з різними видами інтелектуальної діяль­ності. Кожний громадянин має право на результати своєї інтелектуаль­ної, творчої діяльності; ніхто не може використовувати або поширювати їх без його згоди, за винятками, встановленими законом.

Правові основи регулювання і захисту права інтелектуальної ді­яльності також встановлені в книзі четвертій «Право інтелектуальної власності» Цивільного кодексу України. Положення Цивільного кодек­су України застосовуються до відносин, пов'язаних з використанням у господарській діяльності прав інтелектуальної власності, з урахуванням особливостей, передбачених Господарським кодексом України та інших законів.

Ст. 156 ГК України зазначає, що право інтелектуальної власності на винахід, корисну модель, промисловий зразок, сорти рослин, породи тварин відповідно до законодавства України засвідчується патентом. Відносини суб'єкта господарювання, що є роботодавцем для винахідни­ка (винахідників) або автора (авторів) об'єктів, зазначених у частині пер­шій цієї статті, щодо прав на одержання патенту і права використання за­значених об'єктів інтелектуальної власності регулюються Цивільним ко­дексом України та іншими законами.

Використанням винаходу, корисної моделі чи промислового зраз­ка у сфері господарювання є: виготовлення, пропонування для прода­жу, запровадження в господарський (комерційний) обіг, застосування, ввезення чи зберігання із зазначеною метою продукту, що охороняється відповідно до закону; застосування способу, що охороняється відповід­но до закону, або пропонування його для застосування в Україні за умов, передбачених Цивільним кодексом України; пропонування для прода­жу, запровадження в господарський (комерційний) обіг, застосування, ввезення чи зберігання із зазначеною метою продукту, виготовленого безпосередньо способом, що охороняється відповідно до закону.

Суб'єктам господарювання належить право попереднього вико­ристання винаходу, корисної моделі чи промислового зразка за умов, передбачених Цивільним кодексом України. Володілець патенту може передавати свої права щодо використання винаходу, корисної моделі чи промислового зразка як вклад у статутний фонд підприємства.

Право інтелектуальної власності на торговельну марку засвідчуєть­ся свідоцтвом у випадках і порядку, передбачених законом. Викорис­танням торговельної марки у сфері господарювання визнається засто­сування її на товарах та при наданні послуг, для яких вона зареєстрова­на, на упаковці товарів, у рекламі, друкованих виданнях, на вивісках, під час показу експонатів на виставках і ярмарках, що проводяться в Украї­ні, у проспектах, рахунках, на бланках та в іншій документації, пов'язаній з впровадженням зазначених товарів і послуг у господарський (комер­ційний) обіг.

Свідоцтво надає право його володільцеві забороняти іншим осо­бам використовувати зареєстровану торговельну марку без його до­зволу, за винятком випадків правомірного використання торговельної марки без його дозволу. Суб'єкти права на торговельну марку можуть проставляти попереджувальне маркування, яке вказує на те, що торго­вельна марка, яка застосовується, зареєстрована в Україні. Суб'єкти пра­ва на торговельну марку, які здійснюють посередницьку діяльність, мо­жуть на підставі договору з виробником товару (послуг) використову­вати свою торговельну марку з торговельною маркою виробника, а та­кож замість його торговельної марки. Право інтелектуальної власності на торговельну марку може бути передано як внесок до статутного фон­ду суб'єкта господарювання. У разі банкрутства суб'єкта господарюван­ня право на торговельну марку оцінюється разом з іншим майном цього суб'єкта (ст. 157 ГК України).

Ст. 158, 159, 160 ГК України зазначають, що торговельна марка, право на яку належить кільком особам, - це марка, що відрізняє то­вари і послуги учасників об'єднання підприємств (торговельна марка об'єднання, спільна торговельна марка) від однорідних товарів і послуг інших суб'єктів господарювання, або використовується спільно кількома суб'єктами в інших випадках, передбачених законом.

Суб'єкт господарювання - юридична особа або громадянин-під- приємець може мати комерційне найменування. Громадянин-під- приємець має право заявити як комерційне найменування своє прізви­ще або ім'я. Відомості про комерційне найменування суб'єкта господа­рювання вносяться за його поданням до реєстрів, порядок ведення яких встановлюється законом. Суб'єкт господарювання, комерційне найме­нування якого було включено до реєстру раніше, має пріоритетне право захисту перед будь-яким іншим суб'єктом, тотожне комерційне найме­нування якого включено до реєстру пізніше.

Право на використання географічного зазначення мають лише суб'єкти господарювання, які виробляють товари (надають послуги), щодо яких здійснено державну реєстрацію відповідного географічного зазначення.

Використанням географічного зазначення суб'єктом господарю­вання вважається: застосування його на товарах, для яких зареєстрова­но це географічне зазначення, а також на упаковці; застосування в ре­кламі, проспектах, рахунках, друкованих виданнях, офіційних бланках, вивісках тощо.

Суб'єкти господарювання, які здійснюють посередницьку діяльність, можуть використовувати свою торговельну марку разом з географічним зазначенням товару виробника не інакше як на підставі договору.

1. Право суб'єктів господарювання щодо комерційної таємниці

Згідно з ч. 1 ст. 36 ГК України відомості, пов'язані з виробництвом, технологією, управлінням, фінансовою та іншою діяльністю суб'єкта господарювання, що не є державною таємницею, розголошення яких може завдати шкоди інтересам суб'єкта господарювання, можуть бути визнані його комерційною таємницею.

Легальне визначення комерційної таємниці міститься у ст. 505 Ци­вільного кодексу України: інформація, що є секретною в тому розумін­ні, що вона в цілому чи в певній формі та сукупності її складових є неві­домою та не є легкодоступною для осіб, які звичайно мають справу з ви­дом інформації, до якого вона належить, у зв'язку з цим має комерцій­ну цінність та була предметом адекватних існуючим обставинам заходів щодо збереження її секретності, вжитих особою, яка законно контролює цю інформацію.

Поняття комерційної таємниці слід розглядати і визначати у зв'язку з більш загальною категорією інформації і менш загальною, похідною від неї категорією конфіденційної інформації.

За критерієм правового режиму комерційну таємницю слід відне­сти до конфіденційної інформації, яка, у свою чергу, за критерієм режи­му доступу є видом інформації з обмеженим доступом. Таким чином, комерційна таємниця - це вид конфіденційної інформації і різновид ін­формації з обмеженим доступом.

Комерційній таємниці повністю властиві всі ознаки інформації як самостійного виду об'єктів прав суб'єктів господарювання, і разом з тим - специфічні ознаки, що відрізняють її від інших видів і різновидів інформації. Виходячи з легального визначення комерційної таємниці в ст. 505 ЦК України, відповідно до українського законодавства (як і за­конодавства багатьох країн), комерційній таємниці властиві такі ознаки.

По-перше, інформація має дійсну або потенційну комерційну цін­ність унаслідок її невідомості третім особам.

По-друге, до інформації, що складає комерційну таємницю, немає вільного доступу на законній підставі. Згідно зі ст. 505 ГК України абсо­лютна таємність інформації не потрібна. Інформацію слід вважати се­кретною, поки вона не стає загальновідомою або легкодоступною осо­бам, які належать до тих кіл, які звичайно пов'язані з подібною інфор­мацією.

По-третє, прийняття власником інформації заходів щодо охорони її секретності. До них можуть бути віднесені різноманітні заходи технічно­го, організаційного та юридичного характеру, спрямовані на те, щоб за­хистити інформацію від несанкціонованого доступу третіх осіб. При ви­значенні того, чи були прийняті належні, адекватні заходи для збере­ження комерційної таємниці, слід враховувати ті зусилля і грошові кош­ти, що були витрачені її законним володільцем для розробки секретної інформації, цінність цієї інформації для нього та його конкурентів, сферу дії тих заходів, що були прийняті законним володільцем для збережен­ня цієї інформації в таємниці, а також простоту або складність одержан­ня цієї інформації законним чином іншими особами. Комерційна таєм­ниця і банківська таємниця розрізняються за двома основними критері­ями: за рівнем визначення відомостей, що складають таємницю, та пра­вовим оформленням такого визначення.

Склад відомостей, що складають комерційну таємницю, визнача­ється самостійно суб'єктом господарювання (за винятком тих, які відпо­відно до законодавства не можуть складати комерційну таємницю), у той час як коло відомостей, що складають банківську таємницю, визна­чений Законом. Відповідно, обсяг і коло відомостей, що складають ко­мерційну таємницю, різний у різних суб'єктів господарювання, на від­міну від відомостей, що складають банківську таємницю, який є одна­ковим для всіх банків. Для оформлення правового режиму комерцій­ної таємниці необхідне закріплення його на рівні локальних актів, у той час як банківська таємниця не вимагає спеціального оформлення на ло­кальному рівні. Суб'єкт господарювання самостійно визначає коло осіб, які мають право доступу до комерційної таємниці. Що ж стосується бан­ківської таємниці, то коло осіб, які мають право її одержувати, встанов­люється законом і не може бути розширене або звужене банком. Разом з тим банківська таємниця не виключає існування комерційної таємниці самого банку як самостійного суб'єкта господарських відносин, що, од­нак, не може бути включена до банківської таємниці. Категорія «комер­ційна таємниця» є одним з важливих понять господарського права, тому що її володільцями є суб'єкти господарювання і вона необхідна для здій­снення господарської діяльності. Комерційна таємниця суб'єктів госпо­дарювання знаходиться в господарському обігу та є об'єктом відносин, що підлягають правовому регулюванню. Комерційна таємниця як юри­дично значущий вид інформації є об'єктом суспільних відносин щодо її використання і захисту, що через врегулювання правом набувають ха­рактеру правовідносин. Виділення комерційної таємниці як самостійно­го об'єкта прав суб'єктів господарювання обумовлено як її комерційною значущістю, цінністю та участю в обігу, так і необхідністю її захисту.

З урахуванням специфічних ознак комерційної таємниці можна дати таке її визначення: комерційна таємниця - це будь-яка комерцій­но цінна конфіденційна інформація, що охороняється суб'єктом госпо­дарювання і доступ до якої обмежений з метою захисту прав та закон­них інтересів її володаря від неправомірного доступу до неї, розголо­шення або використання.

Оскільки комерційна таємниця, що охороняється законом, не може існувати поза суб'єктами господарювання, а відносини, що складають­ся між суб'єктами у зв'язку з комерційною таємницею, нерозривно пов'язані зі сферою господарювання (підприємництва), сукупність пра­вових норм, що регулюють ці відносини, слід вважати інститутом госпо­дарського права. Інститут комерційної таємниці суб'єктів господарюван­ня - це сукупність правових норм, які регулюють відносини, що виника­ють у процесі реалізації права суб'єкта господарювання на комерційну таємницю, у тому числі віднесення інформації до комерційної таємниці, визначення режиму її конфіденційності, порядку одержання, зберіган­ня, використання комерційної таємниці іншими особами.

Регулювання комерційної таємниці має відбуватися на підставі сполучення нормативно-правового регулювання, здійснюваного дер­жавою, і локального (недержавного) регулювання, здійснюваного сами­ми суб'єктами господарювання. Практично відносини щодо регулюван­ня та охорони комерційної таємниці як один з видів відносин суб'єкта господарювання регулюються загальними нормативно-правовими ак­тами та локальними актами суб'єкта господарювання.

Законодавче закріплення усіх видів інформації, що входить до складу комерційної таємниці суб'єкта господарювання, є неможливим через різноманіття відомостей, здатних бути цінними для суб'єкта.

Правова кваліфікація інформації як комерційної таємниці не є не­змінною та абсолютною, вона може змінюватися залежно від часу, змі­ни виду діяльності та інших обставин.

Одним з перспективних шляхів удосконалення регулювання і за­хисту комерційної таємниці суб'єктів господарювання є активізація впровадження у сферу господарювання етичних кодексів (кодексів по­ведінки), прийнятих суб'єктами господарювання та їх об'єднаннями, що передбачають, зокрема, зобов'язання працівників щодо збереження комерційної таємниці.

Право суб'єкта господарювання на комерційну таємницю - це пра­во на індивідуалізацію способу її використання, що включає право на за­хист від стороннього втручання в її використання, у тому числі неправо­мірний доступ до неї.

Це суб'єктивне право суб'єкта господарювання, що включає три елементи:

1. можливість самого суб'єкта господарювання діяти певним чи­ном - визначати склад інформації, що складає комерційну таємницю, режим її конфіденційності, вживати заходів щодо збереження її таєм­ності, розпоряджатися нею тощо;
2. можливість вимагати, щоб зобов'язані особи діяли відповідно до чинного законодавства і не порушували його право;
3. можливість звертатися за захистом до управомочених держав­них органів у разі порушення права на комерційну таємницю, зокрема шляхом неправомірного збирання, розголошення і використання ко­мерційної таємниці.

Суб'єкт господарювання - володілець комерційної таємниці має такі правомочності:

1. установлювати, змінювати і скасовувати режим комерційної та­ємниці відповідно до закону;
2. використовувати комерційну таємницю в господарській діяль­ності (у тому числі у виробництві товарів, робіт або послуг), передавати іншим особам на підставі договорів, а також включати зазначену інфор­мацію в господарський обіг іншими способами;
3. на судовий захист у встановленому порядку від діянь (дій або бездіяльності), що порушують установлений відповідно до законодав­ства режим комерційної таємниці або створюють загрозу порушення та­кого режиму.

Правовий режим комерційної таємниці, встановлюваний у за­конодавстві, повинен забезпечувати сполучення приватних інтересів суб'єктів господарювання і публічних інтересів, що викликає необхід­ність використання як приватноправового, так і публічноправового ре­гулювання в цій сфері.

Суб'єктом права на комерційну таємницю (володільцем комерцій­ної таємниці) є юридична особа - суб'єкт господарювання або фізична особа - суб'єкт підприємницької діяльності.

Оскільки право суб'єкта господарювання на комерційну таємницю, як і будь-яке інше право, має певні межі, не повинне допускатися зло­вживання цим правом. Право суб'єкта господарювання на комерційну таємницю не може бути використане для приховування правопорушень

і завдання збитку державним і суспільним інтересам, а також правам і законним інтересам інших суб'єктів господарювання.

Право суб'єкта господарювання на комерційну таємницю закрі­плюється в таких локальних актах: установчих документах (статуті або засновницькому договорі), Правилах внутрішнього трудового розпо­рядку, колективному договорі, Положенні про комерційну таємницю суб'єкта господарювання і правилах її зберігання, Положенні про до­звільну систему доступу до комерційної таємниці тощо.

У регулюванні відносин щодо встановлення та охорони комерцій­ної таємниці повинен дотримуватися певний баланс приватних інтере­сів суб'єкта господарювання і публічних інтересів. Тому для найбільш ефективної реалізації права на комерційну таємницю, при визначенні переліку відомостей, що складають цю таємницю, суб'єкту господарю­вання слід враховувати як законодавчі обмеження, так і власні інтереси.

До відомостей, що не можуть складати комерційну таємницю, від­носять: відомості, зазначені в постанові Кабінету Міністрів України від 09.08.1993 р. № 611; відомості, які відповідно до чинного законодав­ства підлягають обнародуванню, загальнодоступність яких гарантуєть­ся Конституцією і законами України і не може бути обмежена; відомос­ті, що складають державну таємницю; відомості, захищені правом інте­лектуальної, у тому числі промислової, власності. Включення вищевка­заних відомостей до комерційної таємниці суб'єкта господарювання є неправомірним.

За винятком зазначених обмежень визначення переліку відомос­тей, що складають комерційну таємницю, слід розглядати як одну з пра- вомочностей права суб'єкта господарювання на комерційну таємницю, яке здійснюється ним на свій розсуд та у своєму інтересі. Це право не може бути неправомірно обмежене шляхом законодавчого встановлен­ня переліку і змісту відомостей, що складають комерційну таємницю.

Для завершення формування інституту комерційної таємниці як ін­ституту господарського законодавства та удосконалення законодавства в цій сфері необхідне прийняття спеціального Закону, що регулюватиме визначення, використання, поширення, зберігання та захист комерцій­ної таємниці суб'єктів господарювання.

^ Питання для самостійного вивчення

1. Перелік відомостей, що не становлять комерційної таємниці.
2. Цінні папери: поняття та види.
3. Обмеження у використанні прав інтелектуальної власності.
4. Інформація з обмеженим доступом.

0 тести для поточного контролю

1. *Володіння корпоративними правами:*

* не вважається підприємництвом;
* здійснюється центральними органами виконавчої влади;
* виникає з моменту оформлення заяви про вступ до товариства.

1. *Знайдіть хибне твердження. Суб'єкт господарювання, здій­снюючи господарську діяльність, зобов'язаний:*

* використовувати природні ресурси відповідно до цільового при­значення, визначеного при їх наданні (придбанні) для використання у господарській діяльності;
* ефективно і економно використовувати природні ресурси на основі застосування новітніх технологій у виробничій діяльності;
* здійснювати заходи щодо своєчасного відтворення і запобігання псуванню природних ресурсів;
* своєчасно вносити відповідну плату за використання природних ресурсів;
* здійснювати господарську діяльність, порушуючи права інших власників та користувачів природних ресурсів, якщо вони заважають ре­алізації планів суб'єкта господарювання.

1. *Володілець патенту свої права щодо використання винахо­ду, корисної моделі чи промислового зразка:*

* може передавати як внесок у статутний фонд підприємства;
* не може передавати як внесок у статутний фонд підприємства.

1. *Право інтелектуальної власності на торговельну марку за­свідчується:*

* свідоцтвом;
* патентом;
* ліцензією.

1. *Суб'єкти права на торговельну марку, які здійснюють посе­редницьку діяльність, можуть на підставі договору з виробником то­вару (послуг):*

* використовувати свою торговельну марку з торговельною мар­кою виробника, а також замість його торговельної марки;
* використовувати свою торговельну марку з торговельною мар­кою виробника;
* використовувати свою торговельну марку замість торговельної марки виробника.

1. *Право інтелектуальної власності на винахід, корисну мо­дель, промисловий зразок, сорти рослин, породи тварин засвідчуєть­ся:*

* свідоцтвом;
* патентом;
* ліцензією.

1. *У разі банкрутства суб'єкта господарювання право на тор­говельну марку:*

* оцінюється разом з іншим майном цього суб'єкта;
* не оцінюється, оскільки є об'єктом права інтелектуальної влас­ності;
* залишається власністю учасника, що передав його як внесок до статутного фонду суб'єкта господарювання.

1. *Поняття «комерційна таємниця» та «конфіденційна ін­формація» співвідносяться як:*

* похідною від поняття «конфіденційна інформація» є категорія «комерційна таємниця»;
* ці поняття тотожні;
* ці поняття не пов'язані між собою.

**тема 12. звітність суб'єктів господарювання**

1. *Загальна характеристика звітності підприємства.*
2. *Затвердження звітів вищим органом управління господарського товариства.*
3. *Власна звітність, консолідована та загальна. Звітність холдин­гової компанії.*
4. *Звітний період: поняття та види.*
5. *Проведення інвентаризації: умови та порядок. Підстави прове­дення обов'язкової інвентаризації.*
6. Загальна характеристика звітності підприємства

Як встановлено ч. 8 ст. 19 ГК України, усі суб'єкти господарюван­ня зобов'язані здійснювати первинний (оперативний) та бухгалтерський облік результатів своєї роботи, складати статистичну інформацію, а та­кож надавати відповідно до вимог закону фінансову звітність та статис­тичну інформацію щодо своєї господарської діяльності, інші дані, визна­чені законом. Забороняється вимагати від суб'єктів господарювання на­дання статистичної інформації та інших даних, не передбачених зако­ном або з порушенням порядку, встановленого законом.

Відповідно до ст. 1 Закону України від 16 липня 1999р. «Про бух­галтерський облік та фінансову звітність в Україні» бухгалтерський об­лік - це процес виявлення, вимірювання, реєстрації, накопичення, уза­гальнення, зберігання та передачі інформації про діяльність підприєм­ства зовнішнім та внутрішнім користувачам для прийняття рішень.

Бухгалтерський облік є обов'язковим видом обліку, який ведеться підприємством. Фінансова, податкова, статистична та інші види звітнос­ті, що використовують грошовий вимірник, ґрунтуються на даних бухгал­терського обліку (ч. 2 ст. 3 Закону).

Метою ведення бухгалтерського обліку і складання фінансової звіт­ності є надання користувачам для прийняття рішень повної, правдивої та неупередженої інформації про фінансове становище, результати ді­яльності та рух грошових коштів підприємства (ч. 1 ст. 3 Закону).

Бухгалтерський облік та фінансова звітність ґрунтуються на певних принципах, під якими розуміють правила, якими належить керуватися при виявленні, оцінці і реєстрації господарських операцій і при відобра­женні їх результатів у фінансовій звітності.

Основними принципами бухгалтерського обліку та фінансової звіт­ності є: обачність - застосування в бухгалтерському обліку методів оцін­ки, які повинні запобігати заниженню оцінки зобов'язань та витрат і за­вищенню оцінки активів і доходів підприємства; повне висвітлення - фі­нансова звітність повинна містити всю інформацію про фактичні та по­тенційні наслідки господарських операцій та подій, здатних вплинути на рішення, що приймаються на її основі; автономність - кожне підприєм­ство розглядається як юридична особа, відокремлена від її власників, у зв'язку з чим особисте майно та зобов'язання власників не повинні відо­бражатися у фінансовій звітності підприємства; послідовність - постійне (із року в рік) застосування підприємством обраної облікової політики.

Зміна облікової політики можлива лише у випадках, передбаче­них національними положеннями (стандартами) бухгалтерського облі­ку, і повинна бути обґрунтована та розкрита у фінансовій звітності; без­перервність - оцінка активів та зобов'язань підприємства здійснюється виходячи з припущення, що його діяльність буде тривати далі; нараху­вання та відповідність доходів і витрат - для визначення фінансового ре­зультату звітного періоду необхідно порівняти доходи звітного періоду з витратами, що були здійснені для отримання цих доходів. При цьому доходи і витрати відображаються в бухгалтерському обліку та фінансо­вій звітності в момент їх виникнення, незалежно від дати надходження або сплати грошових коштів; превалювання сутності над формою - опе­рації обліковуються відповідно до їх сутності, а не лише виходячи з юри­дичної форми; історична (фактична) собівартість - пріоритетною є оцін­ка активів підприємства, виходячи з витрат на їх виробництво та при­дбання; єдиний грошовий вимірник - вимірювання та узагальнення всіх господарських операцій підприємства у його фінансовій звітності здій­снюється в єдиній грошовій одиниці; періодичність - можливість розпо­ділу діяльності підприємства на певні періоди часу з метою складання фінансової звітності.

Бухгалтерський облік на підприємстві ведеться безперервно з дня реєстрації підприємства до його ліквідації. Питання організації бухгал­терського обліку на підприємстві належать до компетенції його власни­ка (власників) або уповноваженого органу (посадової особи) відповід­но до законодавства та установчих документів. Відповідальність за орга­нізацію бухгалтерського обліку та забезпечення фіксування фактів здій­снення всіх господарських операцій у первинних документах, збережен­ня оброблених документів, регістрів і звітності протягом встановленого терміну, але не менше трьох років, несе власник (власники) або уповно­важений орган (посадова особа), який здійснює керівництво підприєм­ством відповідно до законодавства та установчих документів.

Для забезпечення ведення бухгалтерського обліку підприємство самостійно обирає форми його організації: введення до штату підпри­ємства посади бухгалтера або створення бухгалтерської служби на чолі з головним бухгалтером; користування послугами спеціаліста з бухгал­терського обліку, зареєстрованого як підприємець, який здійснює під­приємницьку діяльність без створення юридичної особи; ведення на до­говірних засадах бухгалтерського обліку централізованою бухгалтерією або аудиторською фірмою; самостійне ведення бухгалтерського обліку та складання звітності безпосередньо власником або керівником під­приємства. Ця форма організації бухгалтерського обліку не може засто­совуватися на підприємствах, звітність яких повинна оприлюднювати­ся. Підприємство самостійно: визначає облікову політику підприємства; обирає форму бухгалтерського обліку як певну систему регістрів облі­ку, порядку і способу реєстрації та узагальнення інформації в них з до­держанням єдиних засад, встановлених цим Законом, та з урахуванням особливостей своєї діяльності і технології обробки облікових даних; роз­робляє систему і форми внутрішньогосподарського (управлінського) об­ліку, звітності і контролю господарських операцій, визначає права пра­цівників на підписання бухгалтерських документів; затверджує правила документообігу і технологію обробки облікової інформації, додаткову систему рахунків і регістрів аналітичного обліку; може виділяти на окре­мий баланс філії, представництва, відділення та інші відокремлені під­розділи, які зобов'язані вести бухгалтерський облік, з наступним вклю­ченням їх показників до фінансової звітності підприємства.

Керівник підприємства зобов'язаний створити необхідні умови для правильного ведення бухгалтерського обліку, забезпечити неухильне виконання всіма підрозділами, службами та працівниками, причетни­ми до бухгалтерського обліку, правомірних вимог бухгалтера щодо до­тримання порядку оформлення та подання до обліку первинних доку­ментів. Головний бухгалтер або особа, на яку покладено ведення бух­галтерського обліку підприємства: забезпечує дотримання на підприєм­стві встановлених єдиних методологічних засад бухгалтерського обліку, складання і подання у встановлені строки фінансової звітності; організує контроль за відображенням на рахунках бухгалтерського обліку всіх гос­подарських операцій; бере участь в оформленні матеріалів, пов'язаних з нестачею та відшкодуванням втрат від нестачі, крадіжки і псування ак­тивів підприємства; забезпечує перевірку стану бухгалтерського обліку у філіях, представництвах, відділеннях та інших відокремлених підроз­ділах підприємства.

Відповідальність за бухгалтерський облік господарських опера­цій, пов'язаних з ліквідацією підприємства, включаючи оцінку майна і зобов'язань підприємства та складання ліквідаційного балансу і фінан­сової звітності, покладається на ліквідаційну комісію, яка утворюється відповідно до законодавства (ст. 8 Закону «Про бухгалтерський облік і фінансову звітність»).

1. Затвердження звітів вищим органом управління господарського товариства

Відповідно до ст. 18 Закону України «Про господарські товари­ства» товариство веде бухгалтерський облік, складає і подає статистич­ну інформацію та адміністративні дані у порядку, встановленому зако­нодавством. Достовірність та повнота річної фінансової звітності това­риства повинні бути підтверджені аудитором (аудиторською фірмою). Обов'язкова аудиторська перевірка річної фінансової звітності това­риств з річним господарським оборотом менше як двісті п'ятдесят нео­податковуваних мінімумів проводиться один раз на три роки.

Ст. 90 ГК України зазначає, що облік і звітність господарських то­вариств здійснюються відповідно до вимог ст. 19 ГК України та інших нормативно-правових актів. Перевірки фінансової діяльності товариства здійснюються державними податковими органами, іншими органами державної влади у межах визначених законом повноважень, ревізій­ною комісією (ревізором) господарського товариства та/або аудитора­ми. Достовірність та повнота річного балансу і звітності господарського товариства у випадках, визначених законом, повинні бути підтверджені аудитором (аудиторською організацією).

1. Власна звітність, консолідована та загальна. Звітність холдингової компанії

Фінансова звітність - бухгалтерська звітність, що містить інфор­мацію про фінансове становище, результати діяльності та рух грошових коштів підприємства за звітний період (ст. 1 Закону України «Про бухгал­терський облік і фінансову звітність»).

Загальні вимоги до фінансової звітності визначені ст. 11 ЗУ «Про бухгалтерський облік і фінансову звітність». Відповідно до цієї статті на основі даних бухгалтерського обліку підприємства зобов'язані складати фінансову звітність. Фінансову звітність підписують керівник та бухгал­тер підприємства.

Фінансова звітність підприємства (крім бюджетних установ, пред­ставництв іноземних суб'єктів господарської діяльності та суб'єктів ма­лого підприємництва, визнаних такими відповідно до чинного законо­давства) включає:

* баланс;
* звіт про фінансові результати;
* звіт про рух грошових коштів;
* звіт про власний капітал та примітки до звітів.

а) баланс - це звіт про фінансове становище підприємства, який відображає на певну дату його активи, зобов'язання і власний капітал.

Активи підприємства - це ресурси, контрольовані підприємством в результаті минулих подій, використання яких, як очікується, призведе до отримання економічних вигод в майбутньому.

Зобов'язання - заборгованість підприємства, яка виникла внаслі­док минулих подій і погашення якої в майбутньому, як очікується, при­зведе до зменшення ресурсів підприємства, що втілюють у собі еконо­мічні вигоди.

Власний капітал - частина в активах підприємства, що залишаєть­ся після вирахування його зобов'язань.

Зміст статей балансу визначено Положенням (стандартом) бухгал­терського обліку 2 «Баланс», затвердженим наказом Мінфіну України від 31 березня 1999 р. № 87. Ці статті згруповані у відповідні розділи:

**Актив:**

1. Необоротні активи (включає статті): «Нематеріальні активи», «Незавершене будівництво», «Основні засоби», «Довгострокові фінан­сові інвестиції», «Довгострокова дебіторська заборгованість», «Відстро­чені податкові активи», «Інші необоротні активи».
2. *Оборотні активи.*
3. *Витрати майбутніх періодів.*

**пасив:**

1. *Власний капітал.*
2. *Забезпечення майбутніх витрат і платежів.*
3. *Довгострокові зобов'язання.*
4. *Поточні зобов'язання.*
5. *Доходи майбутніх періодів.*

б) звіт про фінансові результати. З метою визначення чистого прибутку або збитку звітного періоду у Звіті про фінансові результати на­водять доходи і витрати.

Доходи - це збільшення економічних вигод у вигляді надходження активів або зменшення зобов'язань, які призводять до зростання влас­ного капіталу (крім зростання капіталу за рахунок внесків власників) за звітний період. Так, у статті «Доход (виручка) від реалізації продукції (то­варів, робіт, послуг)» відображається загальний доход (виручка) від ре­алізації продукції, товарів, робіт або послуг, тобто без вирахування на­даних знижок, повернення проданих товарів та непрямих податків (по­датку на додану вартість, акцизного збору тощо). Організації, основною діяльністю яких є торгівля цінними паперами, у цій статті відображають вартість, за якою реалізовано цінні папери, та суму винагороди за вико­нання інших операцій, пов'язаних з розміщенням, купівлею і продажем цінних паперів.

Витрати - це зменшення економічних вигод у вигляді вибуття ак­тивів або збільшення зобов'язань, які призводять до зменшення власно­го капіталу (за винятком зменшення капіталу за рахунок його вилучен­ня або розподілу власниками) за звітний період. Знаючи доходи і витра­ти, можна визначити прибутки і збитки суб'єкта господарювання. При­буток - це сума, на яку доходи перевищують пов'язані з ними витрати. Збиток - це перевищення суми витрат над сумою доходу, для отриман­ня якого були здійснені ці витрати.

в) звіт про рух грошових коштів підприємств, організацій та інших юридичних осіб (далі - підприємства) усіх форм власності (крім банків і бюджетних установ), метою якого є надання користувачам фі­нансової звітності повної, правдивої і неупередженої інформації про зміни, що відбулися в грошових коштах підприємства і їх еквівалентах за звітний період. Порядок складання цього звіту визначено Положенням (стандартом) бухгалтерського обліку 4 «Звіт про рух грошових коштів», затвердженим наказом Мінфіну України від 31 березня 1999 р.

г) звіт про власний капітал, метою складання якого є розкриття інформації про зміни у складі власного капіталу підприємства протягом звітного періоду. Порядок складання цього звіту визначено Положен­ням (стандартом) бухгалтерського обліку 5 «Звіт про власний капітал», затвердженим наказом Мінфіну України від 31 березня 1999 р.

Звіт про рух грошових коштів і звіт про власний капітал можуть бути віднесені до іншої звітності в межах відомостей, які не становлять ко­мерційну таємницю і визначені законодавством для надання користува­чам та публікації, про яку йдеться в Законі України «Про аудиторську ді­яльність».

Для суб'єктів малого підприємництва і представництв іноземних суб'єктів господарської діяльності національними положеннями (стан­дартами) встановлюється скорочена за показниками фінансова звітність у складі балансу і звіту про фінансові результати. Форми фінансової звіт­ності підприємств (крім банків) і порядок їх заповнення встановлюють­ся Міністерством фінансів України за погодженням з Державним комі­тетом статистики України. Форми фінансової звітності банків і порядок їх заповнення встановлюються Національним банком України за пого­дженням з Державним комітетом статистики України. Форми фінансової звітності бюджетних установ, органів Державного казначейства України з виконання бюджетів усіх рівнів і кошторисів видатків та порядок їх за­повнення встановлюються Державним казначейством України.

Відповідно до ст. 12 Закону підприємства, що мають дочірні під­приємства, крім фінансових звітів про власні господарські операції, зобов'язані складати та подавати консолідовану фінансову звітність.

Міністерства, інші центральні органи виконавчої влади, до сфери управління яких належать підприємства, засновані на державній влас­ності, та органи, які здійснюють управління майном підприємств, засно­ваних на комунальній власності, крім власних звітів, складають та пода­ють зведену фінансову звітність щодо всіх підприємств, що належать до сфери їх управління.

Зазначені органи також окремо складають зведену фінансову звіт­ність щодо господарських товариств, акції (частки, паї) яких перебува­ють відповідно у державній та комунальній власності.

Об'єднання підприємств крім власної звітності складають і пода­ють зведену фінансову звітність щодо всіх підприємств, які входять до їх складу, якщо це передбачено установчими документами об'єднань під­приємств відповідно до законодавства.

Звітність холдингової компанії. Відповідно до ст. 126 ГК Украї­ни холдингова компанія - публічне акціонерне товариство, яке володіє, користується, а також розпоряджається холдинговими корпоративни­ми пакетами акцій (часток, паїв) двох або більше корпоративних підпри­ємств (крім пакетів акцій, що перебувають у державній власності).

Ст. 9 Закону України «Про холдингові компанії в Україні» протягом місяця з дня державної реєстрації холдингової компанії така компанія має оприлюднити інформацію про напрями своєї діяльності в офіційно­му друкованому виданні Державної комісії з цінних паперів та фондово­го ринку. Холдингова компанія протягом усього періоду своєї діяльнос­ті повинна не рідше одного разу на рік оприлюднювати свою консолідо­вану фінансову звітність та фінансову звітність своїх корпоративних під­приємств.

1. Звітний період: поняття та види

Звітним періодом для складання фінансової звітності є календар­ний рік. Проміжна звітність складається щоквартально наростаючим підсумком з початку звітного року в складі балансу та звіту про фінан­сові результати. Баланс підприємства складається за станом на кінець останнього дня кварталу (року).

Перший звітний період новоствореного підприємства може бути менше як 12 місяців, але не більше як 15 місяців.

Звітним періодом підприємства, що ліквідується, є період з початку звітного року до дати прийняття рішення про його ліквідацію. Порядок подання та оприлюднення фінансової звітності встановлено ст. 14 Зако­ну України «Про бухгалтерський облік та фінансову звітність».

Підприємства зобов'язані подавати квартальну та річну фінансову звітність органам, до сфери управління яких вони належать, трудовим колективам на їх вимогу, власникам (засновникам) відповідно до уста­новчих документів, якщо інше не передбачено цим Законом. Органам виконавчої влади та іншим користувачам фінансова звітність подається відповідно до законодавства. Термін подання фінансової звітності вста­новлюється Кабінетом Міністрів України.

Фінансова звітність подається органам, до сфери управління яких належать підприємства, трудовим колективам на їх вимогу, власникам (засновникам) відповідно до установчих документів, а також згідно із законодавством - іншим органам та користувачам, зокрема органам державної статистики, та щодо використання бюджетних асигнувань, одержаних з державного бюджету, - органам Державного казначей­ства, а щодо використання асигнувань, одержаних з місцевих бюдже­тів, - відповідно фінансовим відділам райдержадміністрацій, міськви­конкомів та фінансовим управлінням обласних, Київської і Севастополь­ської міських держадміністрацій. Розпорядники бюджетних коштів ра­зом з річною фінансовою звітністю про виконання кошторисів доходів і видатків подають аудиторський звіт з висновком щодо її достовірності, складений органом державної контрольно-ревізійної служби.

Банки подають фінансову звітність також Національному банку. Фі­нансова звітність може подаватися органам державної статистики ра­зом з довідкою про наявність згоди надання органам державної влади даних з фінансової звітності підприємства, форму якої наведено у додат­ку. У разі відсутності такої згоди зазначена довідка органам державної статистики не подається.

Терміни подання підприємствами фінансової звітності у визначе­них межах встановлює міністерство або інший орган виконавчої влади, до сфери управління якого належать підприємства, або органи місце­вого самоврядування, які здійснюють управління майном підприємств комунальної власності. Квартальна фінансова звітність (крім зведеної та консолідованої) подається підприємствами не пізніше 25 числа місяця, що настає за звітним кварталом, а річна - не пізніше 20 лютого наступ­ного за звітним року.

Міністерства та інші центральні органи виконавчої влади подають зведену фінансову звітність про фінансове становище, результати діяль­ності та рух грошових коштів щодо всіх підприємств, які належать до сфери їх управління, а також зведену фінансову звітність про фінансо­ве становище, результати діяльності та рух грошових коштів щодо гос­подарських товариств, акції (частки, паї) яких перебувають у державній власності, Мінекономіки і Мінфіну щокварталу не пізніше 45 днів після закінчення звітного кварталу та щороку не пізніше 15 квітня наступного за звітним року. Про диференційовані терміни подання цієї фінансової звітності повідомляє Мінфін.

Об'єднання підприємств, утворені на добровільних засадах, пода­ють власну та зведену фінансову звітність, якщо це передбачено уста­новчими документами. Об'єднання підприємств, утворені за рішенням Кабінету Міністрів України або центрального органу виконавчої влади, який здійснює управління майном підприємств, подають крім власної зведену фінансову звітність відповідно Мінфіну та Мінекономіки або відповідному центральному органу виконавчої влади. Органи місцево­го самоврядування подають зведену фінансову звітність про фінансо­ве становище, результати діяльності та рух грошових коштів щодо всіх підприємств комунальної власності, а також зведену фінансову звітність про фінансове становище, результати діяльності та рух грошових коштів щодо господарських товариств, акції (частки, паї) яких перебувають у ко­мунальній власності, відповідним місцевим органам виконавчої влади щокварталу не пізніше 30 днів після закінчення звітного кварталу та що­року не пізніше 10 березня наступного за звітним року. Про диференці­йовані терміни подання цієї звітності повідомляють місцеві органи ви­конавчої влади.

Підприємства, що мають дочірні підприємства, крім фінансових звітів про власні господарські операції подають консолідовану фінансо­ву звітність власникам (засновникам) у визначені ними терміни, але не пізніше 45 днів після закінчення звітного кварталу та не пізніше 15 квіт­ня наступного за звітним року. Фінансова звітність підприємств не ста­новить комерційної таємниці, крім випадків, передбачених законодав­ством.

12.5. Проведення інвентаризації: умови та порядок. Підстави проведення обов'язкової інвентаризації

Для забезпечення достовірності даних бухгалтерського обліку та фінансової звітності підприємства зобов'язані проводити інвентариза­цію активів і зобов'язань, під час якої перевіряються і документально підтверджуються їх наявність, стан і оцінка. Об'єкти і періодичність про­ведення інвентаризації визначаються власником (керівником) підпри­ємства, крім випадків, коли її проведення є обов'язковим згідно із зако­нодавством.

Відповідальність за організацію інвентаризації несе керівник під­приємства, який повинен створити необхідні умови для її проведення у стислі строки, визначити об'єкти, кількість і строки проведення інвента­ризації, крім випадків, коли проведення інвентаризації є обов'язковим.

Так, проведення інвентаризації активів та зобов'язань підприєм­ства є обов'язковим перед складанням річної фінансової звітності. Про­ведення інвентаризації також обов'язкове у разі: передачі майна дер­жавного підприємства в оренду, приватизації майна державного під­приємства, перетворення державного підприємства в акціонерне то­вариство; зміни матеріально відповідальних осіб (на день приймання- передачі справ); встановлення фактів крадіжок або зловживань, зіпсут­тя цінностей, а також за приписом судово-слідчих органів; пожежі, сти­хійного лиха або техногенної аварії; ліквідації підприємства, а також в ін­ших випадках, передбачених законодавством.

При колективній (бригадній) матеріальній відповідальності прове­дення інвентаризації обов'язкове у разі зміни керівника колективу (бри­гадира), вибуття з колективу (бригади) більше половини його членів, а також за вимогою хоча б одного члена колективу (бригади).

У випадках, коли проведення інвентаризації є обов'язковим, інвен­таризації підлягають також майно і матеріальні цінності, що не належать підприємству, та облік яких ведеться на позабалансових рахунках. У разі одержання відмови постачальника задовольнити претензію щодо не­довантаження товарів або при одержанні від покупця претензії щодо недовантаження товарів проводиться вибіркова інвентаризація тих то­варів, на які заявлені вказані претензії.

Основними завданнями інвентаризації є: а) виявлення фактич­ної наявності основних фондів, нематеріальних активів, товарно- матеріальних цінностей, коштів, цінних паперів та інших грошових доку­ментів, а також обсягів незавершеного виробництва в натурі; б) установ­лення лишку або нестачі цінностей і коштів шляхом зіставлення фактич­ної наявності з даними бухгалтерського обліку; в) виявлення товарно- матеріальних цінностей, які частково втратили свою первісну якість, за­старілих фасонів і моделей, а також матеріальних цінностей та нема­теріальних активів, що не використовуються; г) перевірка дотримання умов та порядку збереження матеріальних та грошових цінностей, а та­кож правил утримання та експлуатації основних фондів; д) перевірка ре­альності вартості зарахованих на баланс основних фондів, нематеріаль­них активів, товарно-матеріальних цінностей, цінних паперів і фінансо­вих вкладень, сум грошей у касах, на розрахунковому, валютному та ін­ших рахунках в установах банків, грошей у дорозі, дебіторської і креди­торської заборгованості, незавершеного виробництва, витрат майбутніх періодів, резервів наступних витрат і платежів.

У разі проведення раптових інвентаризацій всі товарно-матеріальні цінності підготовляються до інвентаризації у присутності інвентариза­ційної комісії, в інших випадках - завчасно. Вони повинні бути згрупова­ні, розсортировані та розкладені за назвами, сортами, розмірами, у по­рядку, зручному для підрахунку.

Для проведення інвентаризаційної роботи на підприємствах, роз­порядчим документом їх керівника створюються постійно діючі інвента­ризаційні комісії у складі керівника структурних підрозділів, головного бухгалтера, які очолюються керівником підприємства або його заступ­ником.

На підприємствах, де через великий обсяг робіт проведення інвен­таризації не може бути забезпечено однією комісією, для безпосеред­нього проведення інвентаризації у місцях збереження та виробництва розпорядчим документом керівника підприємства створюються робо­чі інвентаризаційні комісії у складі інженера, технолога, механіка, вико­навця робіт, товарознавця, економіста, бухгалтера та інших досвідчених працівників, які добре знають об'єкт інвентаризації, ціни та первинний облік. Робочі інвентаризаційні комісії очолюються представником керів­ника підприємства, який призначив інвентаризацію. Забороняється при­значати головою робочої інвентаризаційної комісії у тих самих матері­ально відповідальних осіб одного й того ж працівника два роки підряд.

Інвентаризація цінних паперів проводиться за окремими емітента­ми із зазначенням назви, серії, номера, номінальної і балансової вар­тості, термінів їх погашення. Інвентаризація цінних паперів, переданих підприємством на зберігання спеціальним організаціям (депозитарій, банк), полягає у звірянні залишків, відображених на відповідних рахун­ках бухгалтерського обліку підприємства, з даними виписок спеціаль­них організацій.

**^ питання для самостійного вивчення**

1. Склад основних фондів підприємства.
2. Консолідована фінансова звітність.
3. Відповідальність за порушення порядку фінансової звітності.
4. Випадки, коли інвентаризація обов'язкова.
5. Вимоги щодо опублікування результатів фінансової звітності у засобах масової інформації.

**(0 тести для поточного контролю**

1. *Що не належить до активів у балансі підприємства?*

* гроші;
* основні засоби;
* фінансові внески;
* запаси;
* зайомні кошти.

1. *Що не належить до пасивів у балансі підприємства?*

* кредиторська заборгованість;
* основні засоби;
* зайомні кошти.

1. *Баланс - це:*

* звіт про фінансове становище підприємства, який відображає на певну дату його активи, зобов'язання і власний капітал;
* звіт про фінансове становище підприємства, який відображає на певну дату його рух грошових коштів;
* звіт про фінансове становище підприємства, який відображає на певну дату його платоспроможність.

1. *Бухгалтерський облік - це:*

* процес виявлення, вимірювання, реєстрації, накопичення, уза­гальнення, зберігання та передачі інформації про діяльність підприєм­ства;
* правила, якими належить керуватися при виявленні, оцінці і реє­страції господарських операцій;
* оцінка активів підприємства, виходячи з витрат на їх виробництво та придбання.

1. *Обов'язкова аудиторська перевірка річної фінансової звіт­ності проводиться один раз на три роки для товариств з річним гос­подарським оборотом:*

* менше як двісті п'ятдесят неоподатковуваних мінімумів;
* двісті п'ятдесят мінімальних заробітних плат;
* менше як п'ятдесят неоподатковуваних мінімумів;
* понад двісті п'ятдесят мінімальних заробітних плат.

1. *Звітним періодом для складання фінансової звітності є:*

* календарний рік;
* квартал;
* місяць.

1. *Квартальна фінансова звітність (крім зведеної та консолі­дованої) подається підприємствами:*

* не пізніше 25 числа місяця, що настає за звітним кварталом;
* не пізніше 20 числа останнього місяця звітного кварталу;
* не пізніше 15 числа місяця, що настає за звітним кварталом;
* не пізніше 1 числа місяця, що настає за звітним кварталом.

1. *Річна фінансова звітність (крім зведеної та консолідованої) подається підприємствами:*

* не пізніше 20 лютого наступного за звітним року;
* не пізніше 1 березня наступного за звітним року;
* не пізніше 15 квітня наступного за звітним року;
* не пізніше 25 грудня звітного року.

1. *Відповідальність за організацію інвентаризації несе:*

* керівник підприємства;
* головний бухгалтер підприємства;
* власник підприємства.

1. *Фінансова звітність підприємств:*

* не становить комерційної таємниці, крім випадків, передбачених законодавством;
* становить комерційну таємницю;
* не становить комерційної таємниці.

**тема 13. корпоративні права та** їх **правове закріплення**

1. *Поняття корпоративних прав.*
2. *Права та обов'язки учасників (засновників) господарських това­риств.*
3. *Корпоративне управління та його особливості у різних видах господарських товариств. Органи управління.*
4. *Захист прав корпоративного учасника.*
5. *Рейдерство та грінмейл як види втручання у діяльність това­риства.*
6. *Методи захисту компаній від спроб корпоративного захоплення.*
7. Поняття корпоративних прав

Правовідносини, які регулює корпоративне право, за своєю право­вою природою є складними, різноплановими. В юридичній літературі з приводу питання про поняття корпоративного права та корпоратив­них прав зустрічаються різні точки зору - цивілістика радянських часів такими дослідженнями не займалася, однак сьогодні проблеми корпо­ративного права дедалі більше привертають увагу юристів-практиків та науковців.

Родоначальницею сучасного корпоративного права є Великобри­танія, правові інститути якої лягли в основу сучасного законодавства про корпоративне право в більшості країн світу. Прообразом сучасних юри­дичних осіб стали так звані компанії. Пізніше їх стали називати корпора­ціями. Британські корпорації виникли у зв'язку з бурхливим розвитком торгівлі та відсутністю належного банківського кредитування. В основу створення та класифікації компаній корпоративного типу був покладе­ний критерій партнерства та наявності складеного капіталу. На сьогодні британське корпоративне право містить досить широкий спектр право­вих інститутів. Це норми, які регулюють відносини створення, діяльнос­ті компаній, класифікацію компаній, правосуб'єктність, порядок реорга­нізації, законодавство про цінні папери компанії, неплатоспроможність та банкрутство компаній. За аналогією з національним правом корпора­тивне право Великобританії - це право юридичних осіб.

Стрижнем усіх корпоративних прав є правовий зв'язок, який вини­кає між засновниками та створеним суб'єктом. Специфіка корпоратив­ного права виявляється, зокрема, в тому, що воно, у свою чергу, скла­дається з низки прав, яке кожне окремо можна назвати корпоративним правом. Це право на одержання дивідендів, право на управління, право на отримання частини прибутку тощо.

Отже, корпоративне право як право об'єктивне можна розглядати як систему юридичних норм, що регулюють групу суспільних відносин, яка виникає у зв'язку із створенням і функціонуванням юридичних осіб у результаті реалізації суб'єктами цивільних правовідносин права бути їх засновниками (учасниками).

Корпоративне право в суб'єктивному розумінні треба розуміти як право особи, поєднуючи зусилля та капітал, бути учасником корпорації (юридичної особи). Всі інші суб'єктивні права учасника, що випливають із його членства в тій чи іншій організації, є похідними і розкриваються через поняття змісту корпоративного права.

Зміст корпоративного права визначено у ст. 167 ГК України: «кор­поративні права - це права особи, частка якої визначається у статутно­му фонді (майні) господарської організації, що включають правомочнос­ті на участь цієї особи в управлінні господарською організацією, отри­мання певної частки прибутку (дивідендів) даної організації та активів у разі ліквідації останньої відповідно до закону, а також інші правомоч­ності, передбачені законом та статутними документами».

У п. 1.8 ст. 1 Закону України «Про оподаткування прибутку підпри­ємств» аналогічні положення визначають корпоративні права як «право власності на частку (пай) у статутному фонді (капіталі)...».

Володіння корпоративними правами не вважається підприємни­цтвом. Однак слід зазначити, що законом можуть бути встановлені об­меження певним особам щодо володіння корпоративними правами та/ або їх здійснення.

Згідно з ч. 3 ст. 167 ГК України «під корпоративними відносинами маються на увазі відносини, що виникають, змінюються та припиняють­ся щодо корпоративних прав».

Однак детальної характеристики корпоративних прав у ГК Укра­їни не надано, гл. 18 ГК України дає лише визначення корпоративних прав та корпоративних правовідносин, а також зазначає особливості здійснення, оцінки, реєстрації корпоративних прав держави та порядок управління ними.

Суб'єктами корпоративних відносин є фізичні та юридичні особи тією мірою, якою вони (можуть бути) мають право бути засновниками (учасниками) організацій.

Предметом регулювання є група суспільних відносин, яка вини­кає у зв'язку з реалізацією суб'єктивного цивільного права на створення юридичної особи. До елементів будь-якого цивільного правовідношен- ня належить і юридичний факт, на підставі якого воно виникає.

Моментом виникнення корпоративного правовідношення є осо­бливий юридичний факт - реєстрація юридичної особи. На підставі ви- щенаведеного можна дійти висновку, що ключовим у виникненні кор­поративних відносин є момент інкорпорації юридичної особи. Однак при цьому треба мати на увазі, що мова йде про правовий зв'язок, який виникає між засновниками (учасниками юридичної особи) та самою юридичною особою як похідним суб'єктом. Не варто ототожнювати поняття корпоративного права із системою норм, що регулюють про­цес виникнення та діяльність юридичних осіб як самостійного суб'єкта права, оскільки в такому випадку ми приходимо до підміни інституту юридичних осіб інститутом корпоративного права. Критерій інкорпо­рації для виникнення корпоративних відносин є безумовним, оскіль­ки в протилежному випадку мова може йти тільки про спільну діяль­ність у будь-якій сфері, а такі відносини лежать поза межами регулю­вання корпоративного права і регулюються іншим цивільно-правовим інститутом.

1. Права та обов'язки учасників (засновників) господарських товариств

Відповідно до п. 8 ст. 2 ЗУ «Про акціонерні товариства» корпоратив­ні права - сукупність майнових і немайнових прав акціонера - власника акцій товариства, які випливають з права власності на акції, що включа­ють право на участь в управлінні акціонерним товариством, отримання дивідендів та активів акціонерного товариства у разі його ліквідації від­повідно до закону, а також інші права та правомочності, передбачені за­коном чи статутними документами.

Ст. 116 ЦК передбачає, що учасники господарського товариства мають право в порядку, регламентованому установчим документом товариства та законом:

1. брати участь в управлінні товариством у порядку, визначеному в установчому документі, крім випадків, установлених законом;
2. брати участь у розподілі прибутку товариства й одержувати його частину (дивіденди);
3. вийти в установленому порядку з товариства;
4. здійснити відчуження часток у статутному (складеному) капіталі товариства, цінних паперів, що засвідчують участь у товаристві, у поряд­ку, передбаченому законом;
5. одержувати інформацію про діяльність товариства в порядку, регламентованому установчим документом.

Володіння корпоративними правами не є підприємницькою діяль­ністю, крім випадків, передбачених законодавством.

Крім того, згідно зі ст. 100 ЦК України право участі в товаристві є особистим немайновим правом і не може окремо передаватись іншій особі.

Згідно зі ст. 25 ЗУ «Про акціонерні товариства» кожною простою ак­цією акціонерного товариства її власнику - акціонеру надається однако­ва сукупність прав, включаючи права на: 1) участь в управлінні акціонер­ним товариством; 2) отримання дивідендів; 3) отримання у разі ліквіда­ції товариства частини його майна або вартості; 4) отримання інформа­ції про господарську діяльність акціонерного товариства.

Одна проста акція товариства надає акціонеру один голос для ви­рішення кожного питання на загальних зборах, крім випадків проведен­ня кумулятивного голосування. Акціонери-власники простих акцій това­риства можуть мати й інші права, передбачені актами законодавства та статутом акціонерного товариства.

Значний пакет акцій - пакет із 10 і більше відсотків простих акцій акціонерного товариства.

Контрольний пакет акцій - пакет із 50 і більше відсотків простих акцій акціонерного товариства. Особа (особи, що діють спільно), яка придбала 50 і більше відсотків простих акцій товариства (далі - конт­рольний пакет акцій), протягом 20 днів з дати придбання контрольно­го пакета акцій зобов'язана запропонувати всім акціонерам придбати у них прості акції товариства, крім випадків придбання контрольного па­кета акцій у процесі приватизації.

Кожною привілейованою акцією одного класу її власнику - акціо­неру надається однакова сукупність прав. Згідно з ч. 2 ст. 26 ЗУ «Про ак­ціонерні товариства» у статуті акціонерного товариства визначається об­сяг прав, які надаються акціонеру - власнику кожного класу привілейо­ваних акцій, у тому числі визначаються:

1. розмір і черговість виплати дивідендів;
2. ліквідаційна вартість і черговість виплат у разі ліквідації товари­ства;
3. випадки та умови конвертації привілейованих акцій цього кла­су у привілейовані акції іншого класу, прості акції або інші цінні папери;
4. порядок отримання інформації.

Одна привілейована акція товариства надає акціонеру один го­лос для вирішення кожного питання. Статутом акціонерного товариства може передбачатися спеціальний порядок підрахунку голосів - разом чи окремо від голосів за простими та/або іншими класами привілейо­ваних акцій.

Акціонери-власники привілейованих акцій певного класу мають право голосу лише під час вирішення загальними зборами акціонерно­го товариства таких питань:

1. припинення товариства, що передбачає конвертацію привілейо­ваних акцій цього класу у привілейовані акції іншого класу, прості акції або інші цінні папери;
2. внесення змін до статуту товариства, що передбачають обме­ження прав акціонерів - власників цього класу привілейованих акцій;
3. внесення змін до статуту товариства, що передбачають розмі­щення нового класу привілейованих акцій, власники яких матимуть пе­ревагу щодо черговості отримання дивідендів чи виплат у разі ліквіда­ції товариства, або збільшення обсягу прав акціонерів - власників розмі­щених класів привілейованих акцій, які мають перевагу щодо черговості отримання дивідендів чи виплат у разі ліквідації товариства.

Рішення загальних зборів акціонерного товариства, що приймаєть­ся за участю акціонерів - власників привілейованих акцій, вважається прийнятим у разі, якщо за нього віддано три чверті голосів акціонерів - власників привілейованих акцій, які брали участь у голосуванні з цього питання, якщо статутом товариства з кількістю акціонерів 25 осіб і мен­ше не встановлюється вимога стосовно більшої кількості голосів власни­ків привілейованих акцій, необхідної для прийняття рішення.

Статутом приватного товариства акціонеру - власнику привілейо­ваних акцій може бути надано право голосу також з інших питань.

Під час голосування акціонерів - власників кількох класів привіле­йованих акцій відповідно до ч. 5 цієї статті голоси за такими акціями під­раховуються разом, якщо інше не передбачено статутом товариства.

У разі зміни типу акціонерного товариства з приватного на публічне надання прав, не передбачених цим Законом для акціонерів - власників привілейованих акцій публічного товариства, припиняється.

Переважним правом акціонерів визнається: 1) право акціоне­ра - власника простих акцій придбавати розміщувані товариством про­сті акції пропорційно частці належних йому простих акцій у загальній кількості простих акцій; 2) право акціонера - власника привілейованих акцій придбавати розміщувані товариством привілейовані акції цього або іншого класу, якщо акції такого класу надають їх власникам пере­вагу щодо черговості отримання дивідендів чи виплат у разі ліквіда­ції товариства, пропорційно частці належних акціонеру привілейова­них акцій певного класу у загальній кількості привілейованих акцій цьо­го класу.

У разі порушення акціонерним товариством порядку реалізації ак­ціонерами переважного права Державна комісія з цінних паперів та фондового ринку може прийняти рішення про визнання емісії недобро­совісною та зупинення розміщення акцій цього випуску.

Статутом товариства може бути передбачена можливість укладен­ня договору між акціонерами, за яким на акціонерів покладаються до­даткові обов'язки, у тому числі обов'язок участі у загальних зборах, і пе­редбачається відповідальність за його недотримання.

Право на участь в управлінні справами товариства учасник може реалізовувати як безпосередньо (шляхом особистої участі в робо­ті загальних зборів, входження до складу виборних органів товариства), так і через представників, що обираються нею до органів управління то­вариства. Чинне законодавство позбавляє деяких учасників окремих ви­дів господарських товариств права брати участь в управлінні справами суспільства. Так, відповідно до ЗУ «Про господарські товариства» від 19.11.1991 р. у командитному товаристві вкладники позбавлені права брати участь в управлінні справами товариства, а управління здійсню­ють лише повні учасники. В акціонерному товаристві власники привіле­йованих акцій не мають права брати участь в управлінні товариством, якщо інше не передбачено його статутом.

*Право на отримання інформації про діяльність товариства* включає:

* своєчасне повідомлення про проведення загальних зборів;
* ознайомлення з інформацією, необхідною для прийняття рішен­ня на загальних зборах;
* ознайомлення з фінансовою звітністю та аудиторськими висно­вками.

Перелік прав учасників господарського товариства не має вичерп­ного характеру.

*Учасники господарського товариства зобов'язані:*

* дотримуватися вимог установчих документів, інших внутрішніх документів товариства;
* виконувати рішення загальних зборів, інших органів товариства;
* робити внески (оплачувати акції) у розмірі, порядку та засобами, передбаченими установчими документами, відповідно до ГК і законів про господарські товариства та про акціонерні товариства;
* не розголошувати комерційну таємницю та конфіденційну інфор­мацію про діяльність товариства.

Перелік обов'язків учасників господарського товариства, як і пе­релік прав, не є вичерпним. Учасник господарського товариства може мати й інші обов'язки. Наприклад, здійснення передбаченого ч. 3 ст. 81 ГК України переважного права учасника ПрАТ на придбання акцій, що продаються іншими акціонерами товариства, передбачає обов'язок особи, що продає свою частку (акції), запропонувати її в першу чергу ін­шим учасникам.

1. Корпоративне управління та його особливості у різних видах господарських товариств. Органи управління

Визнані в усьому світі стандарти корпоративного управління посту­пово стають звичайною практикою і для українського бізнесу. Причина цього - активізація українських компаній, які шукають нові джерела фі­нансування, у тому числі через вітчизняні та міжнародні фондові ринки. Це зумовлює якісно інші вимоги до прозорості бізнесу, необхідність до­тримання жорстких вимог, які висуває новий Закон «Про акціонерні то­вариства», а також найкращих практик корпоративного управління. Змі­нюються форми роботи з акціонерами, зростає їхня активність, що зу­мовлює поступове витиснення із середовища акціонерів «пересічних» громадян, посилення впливу інституційних акціонерів на корпоративну поведінку компаній, перетворення §геептаіІ та рейдерства на прибут­кові напрями бізнесу.

Усе це призводить до поступової відмови від аматорства в побу­дові моделі корпоративного управління. За останні кілька років прак­тично в кожній українській компанії з'явилися фахівці, що відповідають за корпоративне управління, обіймаючи посади менеджерів, секрета­рів, юристів, що практикують у сфері корпоративного права, консультан­тів тощо.

Посадові особи органів акціонерного товариства - фізичні осо­би - голова та члени наглядової ради, виконавчого органу, ревізійної ко­місії, ревізора акціонерного товариства, а також голова та члени іншо­го органу товариства, якщо утворення такого органу передбачено стату­том товариства.

Посадовими особами органів акціонерного товариства не можуть бути народні депутати України, члени Кабінету Міністрів України, керів­ники центральних та місцевих органів виконавчої влади, органів місце­вого самоврядування, військовослужбовці, посадові особи органів про­куратури, суду, служби безпеки, внутрішніх справ, державні службовці, крім випадків, коли вони виконують функції з управління корпоративни­ми правами держави та представляють інтереси держави або територі­альної громади в наглядовій раді або ревізійній комісії товариства.

Особи, яким суд заборонив займатися певним видом діяльності, не можуть бути посадовими особами органів товариства, що провадить цей вид діяльності. Особи, які мають непогашену судимість за злочини проти власності, службові чи господарські злочини, не можуть бути по­садовими особами органів товариства.

Посадові особи органів акціонерного товариства не мають права розголошувати комерційну таємницю та конфіденційну інформацію про діяльність товариства, крім випадків, передбачених законом. На вимогу ревізійної комісії (ревізора) або аудитора вони зобов'язані надати доку­менти про фінансово-господарську діяльність товариства.

Посадовим особам органів акціонерного товариства виплачується винагорода тільки на умовах, які встановлюються цивільно-правовими договорами або трудовим договором, укладеним з ними.

Посадові особи органів акціонерного товариства повинні діяти в ін­тересах товариства, дотримуватися вимог законодавства, положень ста­туту та інших документів товариства. Відповідальність посадових осіб органів акціонерного товариства передбачена у ст. 63 Закону України «Про акціонерні товариства». Вони несуть відповідальність перед то­вариством за збитки, завдані товариству своїми діями (бездіяльністю), згідно із законом. У разі якщо відповідальність згідно із цією статтею не­суть кілька осіб, їх відповідальність перед товариством є солідарною.

Однак для ефективного управління товариством ще існують багато недоліків як нормативного, так і організаційного характеру. Так, новий Закон України «Про акціонерні товариства» містить законодавчі прога­лини, які перешкоджають ефективній роботі наглядової ради. Крім Роз­ділу VIII «Наглядова рада» у ньому є вказівки на повноваження наглядо­вої ради акціонерного товариства. Також ст. 51 цього Закону «Створення наглядової ради акціонерного товариства» явно недостатньо, тому тре­ба намагатися включити до статуту ті положенні, яких немає в Законі. У ст. 52 «Компетенція наглядової ради» є п. 23, який визначає, що до ком­петенції наглядової ради належить вирішення інших питань, які стосу­ються виключної компетенції наглядової ради згідно із Законом або ста­тутом акціонерного товариства. Як свідчить практика, до таких питань належать: затвердження річного бюджету та стратегії товариства, полі­тика управління ризиками, затвердження бізнес-планів та контроль за їх реалізацією.

Викликає сумніви п. 13 ч. 2 ст. 52 вищезазначеного Закону, якщо наглядова рада відсутня, питання обрання аудитора товариства та ви­значення умов договору, що укладатиметься з ним, належить до ком­петенції виконавчого органу, якщо інше не встановлено статутом. Тобто, якщо немає наглядової ради, нехай це питання вирішують збори, але аж ніяк не виконавчий орган.

Широкої роз'яснювальної роботи потребує й механізм кумулятив­ного голосування, який застосовується при обранні членів наглядової ради. Кумулятивне голосування - це голосування під час обрання ор­ганів товариства, при якому загальна кількість голосів акціонера помно­жується на кількість членів органу акціонерного товариства, що обира­ються, а акціонер має право віддати всі підраховані таким чином голоси за одного кандидата або розподілити їх між кількома кандидатами. Усі присутні визнали цей механізм досить складним. Це засвідчив і наведе­ний приклад: три спроби здійснити кумулятивне голосування дали абсо­лютно різні результати, тоді як всі учасники голосування мали чіткі пози­ції і не змінювали їх у ході голосування.

Отже, Закон України «Про акціонерні товариства», який тільки всту­пив у силу, потребує як роз'яснень, так і доопрацювань з метою запов­нення законодавчих прогалин, що впливають, зокрема, і на здійснення корпоративного управління. Це доводить і той факт, що група науковців, яка розробляла Закон, продовжує працювати, але вже над його вдоско­наленням.

1. Захист прав корпоративного учасника

Згідно зі ст. 50 ЗУ «Про акціонерні товариства» у разі, якщо рішення загальних зборів або порядок прийняття такого рішення порушують ви­моги цього Закону, інших актів законодавства, статуту чи положення про загальні збори акціонерного товариства, акціонер, права та охоронюва- ні законом інтереси якого порушені таким рішенням, може оскаржити це рішення до суду протягом трьох місяців з дати його прийняття.

Суд має право з урахуванням усіх обставин справи залишити в силі оскаржуване рішення, якщо допущені порушення не порушують законні права акціонера, який оскаржує рішення.

Акціонер може оскаржити рішення загальних зборів з питань обов'язкового викупу товариством належних йому голосуючих акцій ви­ключно після отримання письмової відмови в реалізації цього права або в разі неотримання відповіді на свою вимогу протягом 30 днів від дати її направлення на адресу товариства в порядку, передбаченому цим За­коном.

Згідно з п. 18 Постанови Пленуму Верховного Суду України «Про практику розгляду судами корпоративних спорів» № 13 від 24.10.2008 р. при розгляді справ судам слід враховувати, що не всі порушення зако­нодавства, допущені під час скликання та проведення загальних зборів господарського товариства, є підставою для визнання недійсними при­йнятих на них рішень.

*Безумовною підставою для визнання недійсними рішень загаль­них зборів у зв'язку з прямою вказівкою закону, зокрема, є:*

* прийняття загальними зборами рішення за відсутності кворуму для проведення загальних зборів чи прийняття рішення (ст. 41, 42, 59, 60 Закону про господарські товариства);
* прийняття загальними зборами рішень з питань, не включених до порядку денного загальних зборів товариства (ч. 4 ст. 43 Закону про гос­подарські товариства);
* прийняття загальними зборами рішення про зміну статутного ка­піталу товариства, якщо не дотримано процедури надання акціонерам (учасникам) відповідної інформації (ст. 40, 45 Закону про господарські товариства).

П. 34 вказаної Постанови Пленуму ВСУ № 13 від 24.10.2008 р. пе­редбачено, що безумовною підставою для визнання рішень загальних зборів щодо зміни розміру статутного капіталу акціонерного товариства недійсними є недотримання у повідомленні про загальні збори встанов­лених законодавством вимог.

У судовому порядку можуть бути визнані недійсними також рішен­ня загальних зборів щодо зміни статутного капіталу товариства й у ви­падку надання товариством недостовірної інформації у цьому повідо­мленні як надання завідомо недостовірної інформації.

При розгляді спорів про визнання недійсним рішення загальних зборів щодо збільшення (зменшення) статутного капіталу товариства господарські суди повинні з'ясувати, чи були загальні підстави для ви­знання загальних зборів недійсними (порушення порядку скликання та проведення загальних зборів), а також спеціальні підстави, зокрема до­тримання правил повідомлення про загальні збори з питань змін статут­ного капіталу товариства.

При цьому не повинні братися до уваги доводи позивачів (акціо­нерів) щодо господарської доцільності прийняття рішень про збільшен­ня (зменшення) статутного капіталу, зокрема про те, що відповідним рі­шенням порушуються їх права, пов'язані з інвестуванням коштів до ста­тутного капіталу товариства, тощо.

При вирішенні спорів про визнання недійсними рішень загальних зборів господарського товариства з підстав недопущення до участі в них акціонерів (учасників) товариства судам необхідно з'ясувати, чи могла їх відсутність (або наявність) істотно вплинути на прийняття рішення, яке оскаржується (п. 21 постанови Пленуму Верховного Суду України від 24.10.2008 р. № 13).

Судова практика має суперечливий характер стосовно визначен­ня строків позовної давності для захисту права участі у господарському товариств і, оскільки суди приймають до уваги, що ст. 10 Закону Укра­їни «Про господарські товариства» передбачено також майнові права учасника товариства - право на отримання частки прибутку (дивіден­дів) пропорційно частці кожного з учасників мають особи. Таким чином, право участі у товаристві має економічний зміст, а тому не тотожне по­няттю особистого немайнового права, визначеного в ст. 269 ЦК України з урахуванням ч. І ст. 91 ЦК України. Однак, колегія суддів ВГСУ у рішенні від 13 січна 2009 р. у справі № 32/42пн зазначає, що згідно з ч. 1 ст. 100 Цивільного кодексу України участь в господарському товаристві є осо­бистим немайновим правом, а, відповідно до п. 1 ч. 1 ст. 268 Цивільно­го кодексу України, на захист особистих немайнових прав не застосову­ється позовна давність.

При цьому слід пам'ятати, що згідно з вимогами ч. 4 ст. 267 Цивіль­ного кодексу України сплив позовної давності, про застосування якої за­явлено стороною у спорі, є підставою для відмови у позові.

Ст. 28 ЗУ «Про акціонерні товариства» додатково визначаються принципи захисту прав акціонерів - працівників товариства. Посадові особи органів акціонерного товариства та інші особи, які перебувають з товариством у трудових відносинах, не мають права вимагати від акціо­нера - працівника товариства надання відомостей про те, як він голосу­вав чи як має намір голосувати на загальних зборах, або про відчужен­ня акціонером - працівником товариства своїх акцій чи намір їх відчу­ження, або вимагати передачі довіреності на участь у загальних зборах.

У разі порушення вимог цієї статті посадова особа товариства при­тягається до адміністративної і майнової відповідальності, звільняється із займаної посади, трудовий (цивільно-правовий) договір з нею розри­вається відповідно до закону.

1. Рейдерство та грінмейл як види втручання у діяльність товариства

Протягом кількох останніх років в українську практику корпора­тивних конфліктів увійшов новий термін «§геептаіІ» («грінмейл») або «§геептаШп§» («грінмейлінг»). Цей термін утворився шляхом фактич­ного поєднання двох слів англійської мови - «ЬІасктаіІ (ЬІасктаИіп§)», що українською можна перекласти як «шантаж», та «§гееп» - «зелений» (основний колір для сертифікатів на акції в Америці), а також «гроші», «банкноти». Цей термін довгий час неоднозначно трактувався в англо­саксонській правовій системі та не знайшов свого україномовного від­повідника або точного визначення в Україні. Попри те, що слово «грін­мейлінг» є досить незвичним для будь-кого, хто не займається практи­кою корпоративних конфліктів, сам грінмейлінг (який також досить час­то називають «корпоративним шантажем») є дуже поширеним явищем в Україні.

Грінмейл - це процедура придбання значної кількості акцій компа­нії для того, щоб створити загрозу її ворожому поглинанню з метою по­дальшого перепродажу цих акцій за завищеною ціною тій самій компа­нії.

Останнім часом грінмейлінг почав активно застосовуватися як один з методів поглинання компаній, а не лише «продажу акцій за завище­ною ціною». Починаючи з 2000-2002 рр., у США, Європі та Азії було за­проваджено так звану «обов'язкову пропозицію купівлі решти акцій» - процедуру, за якою потенційний інвестор, який бажає придбати на від­критому ринку цінних паперів більше ніж 50% акцій акціонерного това­риства (тобто здійснити поглинання «компанії-цілі») або купити значний пакет акцій акціонерного товариства (для різних країн відсоткове визна­чення «значного пакета акцій» є різним: США - 35% + 1 акція компанії; Великобританія - 50% + 1 акція; ЄС - від 40% + 1 акція до 55% + 1 акція; азійські країни - 50% + 1 акція), зобов'язаний запропонувати іншим ак­ціонерам акціонерного товариства викупити їх акції за ринковою ціною (таке ж положення є і у новому ЗУ «Про акціонерні товариства»). За умо­ви функціонування відкритого ринку цінних паперів пропозиція злиття чи поглинання акціонероного товариства відразу викликає збільшен­ня ринкової вартості акцій акціонероного товариства, що є об'єктом по­глинання. Причому збільшення вартості таких акцій може перевищува­ти сотні відсотків. Отже, придбати у решти акціонерів акціонерного то­вариства їх акції за ринковою ціною для компанії, що ініціювала злит­тя чи поглинання, стає досить проблематично через потребу компанії, яка ініціювала поглинання, негайно акумулювати значний розмір влас­них коштів. Як не дивно, але саме грінмейлери допомогли скоротити видатки компаній при поглинанні. Адже саме існування в акціонерно­му товаристві корпоративного шантажиста означає наявність проблем в управлінні таким акціонерним товариством, що зменшує ринкову вар­тість акцій «компанії-цілі». Таким чином, компанія, яка бажає придба­ти контрольний пакет акцій акціонерного товариства, вигідно через тре­тіх осіб провадити грінмейлерські дії та утримувати низьку ціну на акції акціонерного товариства для економії власних коштів при майбутньо­му придбанні контрольного пакета акцій товариства. Слід зазначити, що практика засвідчує, що навіть якщо відбувається оголошення (публічна пропозиція) купівлі контрольного пакета акцій акціонерного товариства, що є об'єктом грінмейлерських дій, то ринкова ціна його акцій зростає лише на 5-10%. Відтак, у сучасній практиці корпоративний шантаж та­кож вигідно використовується на перших етапах поглинання акціонер­ного товариства.

До процесу корпоративного шантажу також достатньо тісно при­микає таке явище, як «перехоплення управління в акціонерному това­ристві», яке саме по собі не є корпоративним шантажем, позаяк переслі­дує інші, відмінні від корпоративного шантажу, цілі (отримання певної кількості місць в органах управління акціонерного товариства, що до­зволить певному акціонеру чи групі акціонерів визначати умови здій­снення ними поточної фінансово-господарської діяльності). Тим не мен­ше, схожість методів, які використовуються особами, що намагаються отримати управління над акціонерним товариством шляхом зміни її ке­рівництва, дозволяє нам аналізувати питання примусового отримання корпоративного контролю над управлінням акціонерним товариством сумісно з корпоративним шантажем.

Але наведене не дозволяє чітко відмежувати грінмейлінг від інших схожих проблем в управлінні АТ. Тому питання про визначення дій кор­поративних шантажистів як випадки зловживання окремими акціонера­ми своїми правами має принципове значення для визначення не тільки юридичної природи корпоративного шантажу і його поняття, але й ме­тодів боротьби з ним.

Проблемам зловживання правом до останнього часу не надавало­ся достатньо уваги на практиці, а відома норма пп. 2-6 ст. 13 ЦК України доволі рідко використовується судами. До того ж ця норма досить важ­ко піддається формальному аналізу, позаяк за своєю формою вона тяжіє до конкретної ситуації; зловживання правом не має загального опису та стає фактом не інакше як за рішенням суду, в прийнятті якого головна роль відводиться саме розсуду судді. Склад зловживання правом сфор­мульовано у ЦК України у загальній формі.

Основні характерні ознаки поняття «зловживання правом»:

1. Засобом зловживання є суб'єктивні права, які належать окре­мим особам. Засобом зловживання у випадках корпоративного шанта­жу є різні суб'єктивні права акціонерів або осіб, які можуть розпоряджа­тися правами, що надає факт права власності на акції, в силу спеціаль­ного повноваження. При зловживанні правом суб'єкт використовує його всупереч інтересам інших осіб. У цьому випадку акціонер використовує належні йому в силу власності на акції права всупереч інтересам інших акціонерів та органів управління АТ.
2. Небезпечність таких дій для певних відносин. Ця ознака особ­ливо важлива, оскільки дозволяє відмежувати звичайні дії окремих ак­ціонерів, спрямовані на забезпечення їхньої участі в управлінні товари­ством від грінмейлінгу. Таким чином, ознакою, яка буде відмежовува­ти корпоративний шантаж від поточної діяльності товариства, є дії акці­онерів товариства, які в силу суб'єктивних особливостей діяльності пев­ного акціонерного товариства будуть створювати для такого товариства об'єктивні труднощі в його діяльності.
3. *Обов'язково порушує ті межі суб'єктивного права, які вста­новлені приписом реалізовувати право не тільки у власних цілях, але*

і в цілях дотримання та забезпечення належної реалізації прав інших осіб. При зловживанні акціонером своїми правами це виглядає певним чином подібно до зловживання цільовими цивільними правами у дого­вірних відносинах: разом із порушенням генеральної заборони (не зав­давати шкоди будь-якій особі) порушується ще одна заборона - не ви­користовувати право у недозволених цілях, і тільки порушення обох цих заборон є зловживанням правом.

1. Дії грінмейлерів далеко не завжди спричиняють настання пря­мої матеріальної шкоди для АТ. Наслідки дій корпоративних шантажис­тів набагато ширші, та пов'язані вони з прямим або опосередкованим впливом на всі сфери діяльності АТ.

Отже, грінмейлінг (корпоративний шантаж) - це форма зловживан­ня правом окремими акціонерами або групами акціонерів своїми пра­вами, яка включає в себе здійснення ними певних дій, що формально відповідають чинному законодавству та можуть бути вчинені ними на підставі права володіння певною кількістю акцій акціонерного товари­ства або в силу наявності в них можливості тим чи іншим чином роз­поряджатися наданим певною кількістю акцій правом голосу з метою отримання матеріальних благ та спрямовані на таке втручання у вну­трішні справи товариства, яке змушує саме товариство, його акціонерів та інших зацікавлених осіб надавати їм ці матеріальні вигоди та блага.

Прикладами технологій корпоративного захоплення можна на­звати, насамперед, банкрутство підприємства - об'єкта захоплення, або ж придбання максимальної кількості акцій (часток) у статутному капіта­лі об'єкта захоплення. Наступним різновидом захоплень можна вважа­ти оспорювання результатів емісії та завчасне скуповування акцій в ак­ціонерів, які отримали їх під час приватизації. Окрім цього використову­ються також технології викрадення акцій; введення паралельних орга­нів управління, обраних позачерговими загальними зборами акціоне­рів у ситуації, коли має місце спір щодо персонального складу акціоне­рів тощо.

1. Методи захисту компаній від спроб корпоративного захоплення

Аналізуючи технології захоплювачів, у світі з'являються все нові ме­тоди захисту. Наприклад, «неопераційні» та «операційні» методи захис­ту компаній від спроб корпоративного захоплення, що набули поширен­ня у світі, і які можуть бути застосовані в Україні.

До «неопераційних» методів, зокрема, належить розділена рада акціонерного товариства (5Іа§§егегі Ьоаггі), «отруйні пігулки» (роізоп ріііз), «золоті парашути» (§оИеп рагазНиІез). Так, розділена на­глядова рада акціонерного товариства означає, що склад наглядової ради обирається таким чином, що строк повноважень щороку спливає тільки у частини її членів (наприклад, лише у 1/3), відтак, переобрання більшості членів ради реальне лише через два роки після захоплення.

Окрім того, мінімізуються підстави дострокового відкликання з посади членів наглядової ради та запроваджується порядок ухвалення наглядо­вою радою найважливіших рішень - кваліфікованою більшістю (напри­клад, 3/4). Так звані «отруйні пігулки» - це надання акціонерам прав на купівлю додаткової емісії акцій з істотними знижками та на викуп акцій, які їм належать, з премією. «Золоті парашути» передбачають у трудо­вих договорах з керівництвом та іншими працівниками компанії значні суми вихідної допомоги у разі зміни власника та наступного звільнення, через що вартість поглинання може стати для «агресора» надмірною, а керівництво отримує стимул боротись проти поглинання.

Натомість «операційні» методи захисту компаній від спроб не­дружнього поглинання - це «білий лицар» (мНіїе кпі§Ні:), «дорогоцін­ності корони» (сгомп ^е№еІ5), «акуляча отрута» (зНагк гереііепі), ви­куп власних акцій (зНагез Ьиу-Ьаск), «зелена броня», «захист пекмен» (растап гіе^епзе). Прийом «білий лицар» - це пошук могутньої друж­ньої компанії, яка б погодилась поглинути компанію, або придбати знач­ну частину її акцій. Однак, застосовуючи цей прийом, слід пам'ятати, що «лицар» може змінити колір... «Дорогоцінності корони» - продаж/пе­редача ключових активів (у власність, довгострокову оренду, фінансо­вий лізинг тощо) у дочірні/дружні структури, або як внесок до статутно­го фонду іншого АТ та продаж активів, які цікавлять «агресора», в обмін на вже викуплені ним акції. Результатом цієї операції є зменшення важ­ливості поглинання для «агресора» та повернення власних акцій і за­безпечення повного контролю на майбутнє. Захист «акуляча отрута» пе­редбачає укладання угод з кредиторами про повернення всієї суми кре­диту у випадку поглинання, введення до договорів умови щодо їх розі­рвання та сплати великих санкцій у разі зміни власника, штучне утворен­ня заборгованості, випуск облігацій зі спеціальними умовами погашен­ня, випуск конвертованих облігацій, передача в довгострокову оренду основних активів, адміністративної будівлі; знищення усієї документації.

Окрім зазначених методів, застосовуються ще й деякі «пострадян­ські операційні» методи захисту компаній від спроб недружнього погли­нання. Це, зокрема, створення «паралельної» організації і так звані «бі­лий» та «чорний» РК. Створення «паралельної» організації передбачає створення акціонерним товариством, що є об'єктом корпоративного за­хоплення, нової компанії з наступним обміном її акцій на акції «старої». При цьому засновницький майновий внесок «старої» компанії має бути таким, аби забезпечити їй контрольний пакет навіть у випадку, якщо всі акціонери «старої» компанії обміняють власні акції на акції нової. «Бі­лий» РК-захист - це створення позитивного іміджу товариства-мішені, масова компанія, спрямована на переконання акціонерів, що акції ком­панії насправді коштують значно дорожче (особливо у перспективі), апелювання до громадськості та політиків, а «чорний» - створення не­гативного іміджу «агресора» та формування негативної думки у суспіль­стві щодо цілей та методів поглинання.

Великою проблемою для України є рейдерство та корпоративні за­хоплення. Не стоїть осторонь цих процесів і держава. Вона намагаєть­ся допомагати підприємствам, які стали об'єктом рейдерського нападу. Міжвідомча комісія з питань протидії протиправному поглинанню та за­хопленню підприємств (далі - Комісія), яку скорочено називають «ан- тирейдерською», була створено в лютому 2007 р. і має два завдання: покращити координацію центральних органів виконавчої влади у сфері протидії рейдерству та готувати пропозиції щодо вдосконалення зако­нодавства, яке стосується державного управління у сфері протидії рей- дерству.

З 1 серпня 2008 р. по 1 вересня 2009 р. до Комісії надійшли звер­нення від 207 підприємств різних форм власності. Звернень було біль­ше, але не всі вони належали до компетенції Комісії: вона займається підприємствами, які мають стратегічне значення для економіки Украї­ни, підприємствами-монополістами на відповідному ринку та тими, у яких частка держави перевищує 50%. Ситуація навколо 140 із цих 207 підприємств певним чином врегульована - за допомогою заходів реа­гування, роз'яснень і надання доручень на перевірку компетентним ор­ганам. Наприклад, Комісія займалася конфліктом стосовно «Олейни», який на сьогодні врегульований. Хоча важко сказати, що мало вирішаль­не значення: втручання Комісії чи мудрість сторін, які вирішили домови­тись. Що стосується інших 67 підприємств, ситуація на контролі, тобто конфлікт поки триває. Тридцять вісім із 67 справ, тобто 60%, знаходяться на різних етапах розгляду в різних інстанціях судової гілки влади. Досвід показує: якщо акціонери або конфліктуючі сторони перенесли розгляд ситуації до суду, процес триватиме довго. Доведеться пройти всі інстан­ції аж до ВСУ.

Рекомендації Вищого господарського суду України «Про практи­ку застосування законодавства у розгляді справ, що виникають з кор­поративних відносин» від 28.12.2007 р. № 04-5/14 (далі - Рекомендації № 04-5/14), до яких рік тому була прикута увага майже всіх практикую­чих юристів, зазнали змін.

18 червня 2009 р. президія Вищого господарського суду України затвердила Рекомендації № 04-06/83 «Про внесення змін і доповнень до рекомендацій президії Вищого господарського суду України від 28.12.2007 р. № 04-5/14 «Про практику застосування законодавства у розгляді справ, що виникають з корпоративних відносин». Разом з інши­ми змінами та доповненнями, що стосуються, зокрема, порядку голосу­вання учасником товариства з обмеженою відповідальністю своєю част­

кою в такому товаристві, якщо вона сплачена не в повному обсязі, пра­вомірності вимог акціонерів щодо проведення аудиторської перевірки діяльності товариства, Рекомендації № 04-06/83 доповнили положен­ня, які закріплюють особливості підпорядкування угод, що виникають із корпоративних відносин, іноземному праву.

Свого часу Рекомендації № 04-5/14 викликали жваву дискусію як серед практикуючих юристів, так і серед науковців. Зокрема, найактив­ніше обговорювали положення розділу 6 Рекомендацій, який присвяче­ний особливостям застосування іноземного законодавства в корпора­тивних відносинах, учасники яких є нерезидентами. Але єдиного розу­міння положень цього розділу правники не виробили.

Пленум Верховного суду України у постанові «Про практику роз­гляду судами корпоративних спорів» від 24.10.2008 р. № 13 дав роз'яснення, згідно з яким відносини між товариством та акціонерами, а також між акціонерами товариства, що стосуються його діяльності та корпоративного управління, регулюються виключно законами та інши­ми нормативно-правовими актами України.

Доповнення до Рекомендацій № 04-5/14 також торкнулись цього питання. Проте загальна позиція Вищого господарського суду залиши­лася незмінною. Так, у Рекомендаціях від 18.06.2009 р. ВГСУ чіткіше ви­значив свою позицію щодо неможливості підпорядкування угод, які ви­никають із корпоративних відносин, іноземному праву. Імовірно, що й судова практика у цій сфері залишиться стабільною.

Незважаючи на внесені зміни, як завжди у кожній конкретній спра­ві суддя сам вирішуватиме, прислухатися до Рекомендацій ВГСУ чи до­тримуватися чинного законодавства України, і якщо прислухатися, то які формулювання використовувати.

**^ Питання для самостійного вивчення**

1. Кеннет Дарт як винахідник грінмейла у його сучасному вигляді.
2. «Неопераційні» та «операційні» методи захисту компаній від спроб корпоративного захоплення.
3. Причини виникнення та розвитку рейдерства в Україні.
4. Рейдерство в Україні та світі: поняття та види.
5. Дружні поглинання підприємств.
6. **тести для поточного контролю**
7. *Родоначальницею сучасного корпоративного права є:*

* Великобританія;
* Росія;
* США;
* Бельгія.

1. *Значний пакет акцій - пакет із:*

* 10 і більше відсотків простих акцій акціонерного товариства;
* 25 і більше відсотків простих акцій акціонерного товариства;
* 50 і більше відсотків простих акцій акціонерного товариства;
* 60 і більше відсотків простих акцій акціонерного товариства.

1. *Контрольний пакет акцій - пакет із:*

* 50 і більше відсотків простих акцій акціонерного товариства;
* 60 і більше відсотків простих акцій акціонерного товариства;
* 100 відсотків простих акцій акціонерного товариства.

1. *Знайдіть хибне твердження. Акціонери - власники привіле­йованих акцій певного класу мають право голосу лише під час вирішен­ня загальними зборами акціонерного товариства таких питань:*

* припинення товариства, що передбачає конвертацію привілейо­ваних акцій цього класу;
* внесення змін до статуту товариства, що передбачають обмежен­ня прав акціонерів - власників цього класу привілейованих акцій;
* внесення змін до статуту товариства, що передбачають розмі­щення нового класу привілейованих акцій, власники яких матимуть пе­ревагу щодо черговості отримання дивідендів чи виплат у разі ліквіда­ції товариства;
* внесення змін до статуту товариства про збільшення розміру ста­тутного капіталу.

1. *У разі зміни типу акціонерного товариства з приватного на публічне, надання прав, не передбачених цим Законом для акціонерів - власників привілейованих акцій публічного товариства:*

* припиняється;
* залишається без змін;
* замінюється іншими привілейованими правами.

1. *Право на участь в управлінні справами товариства учасник може реалізовувати:*

* тільки безпосередньо шляхом особистої участі в роботі загаль­них зборів;
* через представників, що обираються нею до органів управління товариства;
* як безпосередньо, так і через представників, що обираються нею до органів управління товариства.

1. *У командитному товаристві:*

* вкладники не позбавлені права брати участь в управлінні справа­ми товариства з найголовніших питань діяльності товариства;
* вкладники разом з повними учасниками мають право брати участь в управлінні справами товариства;
* управління здійснюють лише повні учасники.

1. *Особа, що продає свою частку (акції), має обов'язок запропо­нувати її в першу чергу іншим учасникам:*

* так, це її обов'язок у будь-якому випадку;
* це є переважним правом на придбання акцій лише для учасни­ка ПрАТ;
* така пропозиція не є обов'язковою.

1. *Посадовими особами органів акціонерного товариства мо­жуть бути:*

* керівники центральних та місцевих органів виконавчої влади, ор­ганів місцевого самоврядування;
* військовослужбовці;
* посадові особи органів прокуратури, суду, служби безпеки, внут­рішніх справ;
* державні службовці, які виконують функції з управління корпора­тивними правами держави.

**тема** і4. **антимонопольне законодавство**

1. *Антимонопольні органи та їх компетенція.*
2. *Загальна характеристика антимонопольного законодавства.*
3. *Законодавча заборона зловживанням монопольним становищем на ринку.*
4. *Заборона антиконкурентних узгоджених дій.*
5. *Дискримінація підприємців органами влади та відповідальність за неї.*
6. *Санкції за порушення антимонопольного законодавства.*
7. Антимонопольні органи та 'їх компетенція

Антимонопольний комітет України є державним органом із спеці­альним статусом, метою діяльності якого є забезпечення державного захисту конкуренції у підприємницькій діяльності та у сфері державних закупівель. Антимонопольний комітет України утворюється у складі Го­лови та десяти державних уповноважених.

З числа державних уповноважених призначаються два перших за­ступники та три заступники Голови Антимонопольного комітету Украї­ни. Антимонопольний комітет України утворює територіальні відділен­ня. До них належать: територіальні відділення в Автономній Республіці Крим, областях, містах Києві і Севастополі, повноваження яких визнача­ються Комітетом у межах його компетенції. У разі необхідності можуть утворюватись міжобласні територіальні відділення.

Територіальне відділення Антимонопольного комітету України очолює голова територіального відділення. Голова територіального відділення та його заступник призначаються та звільняються Головою Антимонопольного комітету України. Заступник голови територіально­го відділення призначається та звільняється Головою Комітету за по­данням голови територіального відділення. Антимонопольний комітет України підконтрольний Президенту України та підзвітний Верховній Раді України.

*Основним завданням Антимонопольного комітету України* є:

1. здійснення державного контролю за дотриманням законодав­ства про захист економічної конкуренції на засадах рівності суб'єктів гос­подарювання перед законом та пріоритету прав споживачів, запобіган­ня, виявлення і припинення порушень законодавства про захист еконо­мічної конкуренції;
2. здійснення державного контролю за концентрацією, узгоджени­ми діями суб'єктів господарювання та регулюванням цін (тарифів) на то­вари, що виробляються (реалізуються) суб'єктами природних монопо­лій;
3. сприяння розвитку добросовісної конкуренції;
4. здійснення методичного забезпечення застосування законодав­ства про захист економічної конкуренції;
5. здійснення контролю щодо створення конкурентного середови­ща та захисту конкуренції у сфері державних закупівель.

*Виключна компетенція Антимонопольного комітету України:*

1. надання дозволу або заборона узгоджених дій відповідно до ч. 1 та 2 ст. 10 Закону України «Про захист економічної конкуренції»;
2. перевірка рішень, прийнятих державними уповноваженими та адміністративними колегіями Антимонопольного комітету України, пе­ревірка законності та обґрунтованості постанов про адміністративні пра­вопорушення, винесених державними уповноваженими та адміністра­тивними колегіями Антимонопольного комітету України. Це обмеження не розповсюджується на випадки перевірок, розслідувань і судових роз­глядів відповідними правоохоронними органами і судами;
3. перегляд рішень, прийнятих Антимонопольним комітетом Украї­ни, у справах про порушення законодавства про захист економічної кон­куренції та за заявами і справами про узгоджені дії, концентрацію;
4. затвердження власних нормативно-правових актів;
5. затвердження разом з іншими заінтересованими органами ви­конавчої влади міжвідомчих нормативно-правових актів;
6. схвалення проектів нормативно-правових актів, розроблених Антимонопольним комітетом України з питань, що належать до його компетенції, відповідно до законодавства про захист економічної кон­куренції;
7. офіційне тлумачення власних нормативно-правових актів і на­дання рекомендаційних роз'яснень з питань застосування законодав­ства про захист економічної конкуренції;
8. затвердження Положення про територіальне відділення Анти- монопольного комітету України;
9. затвердження положень про дорадчі органи Антимонопольного комітету України та їх склад;
10. утворення постійно діючих адміністративних колегій Антимо­нопольного комітету України;
11. заслуховування звітів державних уповноважених, голів терито­ріальних відділень, керівників самостійних структурних підрозділів апа­рату Антимонопольного комітету України;
12. затвердження звітів про діяльність Антимонопольного комітету України для подання їх Верховній Раді України.

Антимонопольний комітет України як вищий колегіальний орган може розглядати будь-яке питання, що належить до компетенції його органів.

1. Загальна характеристика антимонопольного законодавства

Законодавство, яке регулює суспільні відносини, які виникають у зв'язку з недобросовісною конкуренцією, обмеженням монополізму містяться в таких нормативно-правових актах: Конституції України, Гос­подарському кодексі, а також в Законі України «Про захист економіч­ної конкуренції» від 11.01.2001 р., Законі України «Про захист від не­добросовісної конкуренції» від 7.06.1996 р., Законі України «Про Ан- тимонопольний Комітет», а також такі норми містяться у ряді підза- конних нормативно-правових актів: Постанові Кабінету Міністрів від

1. р. № 219 «Про затвердження Порядку надання Кабінету Мі­ністрів України дозволу на узгоджені дії, концентрацію суб'єктів госпо­дарювання», розпорядження Антимонопольного Комітету України «Про затвердження Тимчасових правил розгляду справ про порушення анти­монопольного законодавства України від 19.04.1994 р. № 5-р, «Про за­твердження положення про порядок подання заяв до Антимонополь­ного комітету про попереднє отримання дозволу на концентрацію суб'єктів господарювання» від 19.02.2002 р. № 33-р, «Про затверджен­ня положення про порядок подання заяв до Антимонопольного коміте­ту» від 19.02. 2002 р.№ 26-р та ін.
2. Законодавча заборона зловживанням монопольним становищем на ринку

Суб'єкт господарювання займає монопольне (домінуюче) станови­ще на ринку товару, якщо: на цьому ринку у нього немає жодного кон­курента; не зазнає значної конкуренції внаслідок обмеженості можли­востей доступу інших суб'єктів господарювання щодо закупівлі сирови­ни, матеріалів та збуту товарів, наявності бар'єрів для доступу на ринок інших суб'єктів господарювання, наявності пільг чи інших обставин.

Монопольним (домінуючим) вважається становище суб'єкта гос­подарювання, частка якого на ринку товару перевищує 35%, якщо він не доведе, що зазнає значної конкуренції. Монопольним (домінуючим) та­кож може бути визнане становище суб'єкта господарювання, якщо його частка на ринку товару становить 35 або менше відсотків, але він не за­знає значної конкуренції, зокрема внаслідок порівняно невеликого роз­міру часток ринку, які належать конкурентам. Монопольним (доміную­чим) вважається також становище кожного з кількох суб'єктів господа­рювання, якщо стосовно них виконуються такі умови:

* сукупна частка не більше ніж трьох суб'єктів господарювання, яким на одному ринку належать найбільші частки на ринку, перевищує 50%;
* сукупна частка не більше ніж п'яти суб'єктів господарювання, яким на одному ринку належать найбільші частки на ринку, перевищує 70%.

Зловживанням монопольним (домінуючим) становищем на ринку є дії чи бездіяльність суб'єкта господарювання, який займає монополь­не (домінуюче) становище на ринку, що призвели або можуть призвести до недопущення, усунення чи обмеження конкуренції, або ущемлення інтересів інших суб'єктів господарювання чи споживачів, які були б не­можливими за умов існування значної конкуренції на ринку.

Зловживанням монопольним (домінуючим) становищем на ринку, зокрема, визнається:

1. встановлення таких цін чи інших умов придбання або реалізації товару, які неможливо було б встановити за умов існування значної кон­куренції на ринку;
2. застосування різних цін чи різних інших умов до рівнознач­них угод з суб'єктами господарювання, продавцями чи покупцями без об'єктивно виправданих на те причин;
3. обумовлення укладання угод прийняттям суб'єктом господарю­вання додаткових зобов'язань, які за своєю природою або згідно з тор­говими та іншими чесними звичаями у підприємницькій діяльності не стосуються предмета договору;
4. обмеження виробництва, ринків або технічного розвитку, що за­вдало чи може завдати шкоди іншим суб'єктам господарювання, покуп­цям, продавцям;
5. часткова або повна відмова від придбання або реалізації товару за відсутності альтернативних джерел реалізації чи придбання;
6. суттєве обмеження конкурентоспроможності інших суб'єктів гос­подарювання на ринку без об'єктивно виправданих на те причин;
7. створення перешкод доступу на ринок (виходу з ринку) чи усу­нення з ринку продавців, покупців, інших суб'єктів господарювання.

Зловживання монопольним (домінуючим) становищем на ринку забороняється і тягне за собою відповідальність згідно із законом.

1. Заборона антиконкурентних узгоджених дій

Узгодженими діями є укладення суб'єктами господарювання угод у будь-якій формі, прийняття об'єднаннями рішень у будь-якій формі, а також будь-яка інша погоджена конкурентна поведінка (діяльність, без­діяльність) суб'єктів господарювання.

Узгодженими діями є також створення суб'єкта господарювання, об'єднання, метою чи наслідком створення якого є координація конку­рентної поведінки між суб'єктами господарювання, що створили зазна­чений суб'єкт господарювання, об'єднання, або між ними та новоство- реним суб'єктом господарювання, або вступ до такого об'єднання.

Антиконкурентними узгодженими діями є узгоджені дії, які при­звели чи можуть призвести до недопущення, усунення чи обмеження конкуренції.

Антиконкурентними узгодженими діями визнаються узгоджені дії, які стосуються:

1. встановлення цін чи інших умов придбання або реалізації товарів;
2. обмеження виробництва, ринків товарів, техніко-технологічного розвитку, інвестицій або встановлення контролю над ними;
3. розподілу ринків чи джерел постачання за територіальним прин­ципом, асортиментом товарів, обсягом їх реалізації чи придбання, за ко­лом продавців, покупців або споживачів чи за іншими ознаками;
4. спотворення результатів торгів, аукціонів, конкурсів, тендерів;
5. усунення з ринку або обмеження доступу на ринок (вихід з рин­ку) інших суб'єктів господарювання, покупців, продавців;
6. застосування різних умов до рівнозначних угод з іншими суб'єктами господарювання, що ставить останніх у невигідне станови­ще в конкуренції;
7. укладення угод за умови прийняття іншими суб'єктами господа­рювання додаткових зобов'язань, які за своїм змістом або згідно з тор­говими та іншими чесними звичаями в підприємницькій діяльності не стосуються предмета цих угод;
8. суттєвого обмеження конкурентоспроможності інших суб'єктів господарювання на ринку без об'єктивно виправданих на те причин.

Антиконкурентними узгодженими діями вважається також вчинен­ня суб'єктами господарювання схожих дій (бездіяльності) на ринку това­ру, які призвели чи можуть призвести до недопущення, усунення чи об­меження конкуренції у разі, якщо аналіз ситуації на ринку товару спрос­товує наявність об'єктивних причин для вчинення таких дій (бездіяль­ності).

Вчинення антиконкурентних узгоджених дій забороняється і тягне за собою відповідальність згідно із законом.

1. Дискримінація підприємців органами влади та відповідальність за неї

Антиконкурентні дії органів влади, органів місцевого самовряду­вання, органів адміністративно-господарського управління і контролю це:

* прийняття будь-яких актів (рішень, наказів, розпоряджень, поста­нов);
* дача письмових або усних вказівок;
* укладання правочинів чи інші діяння, які призвели чи можуть призвести до недопущення, усунення, обмеження чи спотворення кон­куренції.

Антиконкурентними діями органів влади, органів місцевого са­моврядування, органів адміністративно-господарського управління та контролю, зокрема, визнаються:

* заборона або перешкоджання створенню нових підприємств чи здійснення підприємництва в інших організаційних формах у будь-якій сфері діяльності, а також встановлення обмежень на здійснення окре­мих видів діяльності, на виробництво, придбання чи реалізацію певних видів товарів;
* пряме або опосередковане примушення суб'єктів господарюван­ня до вступу в асоціації, концерни, міжгалузеві, регіональні чи інші фор­ми об'єднань або здійснення узгоджених дій концентрації суб'єктів гос­подарювання в інших формах;
* пряме або опосередковане примушення суб'єктів господарюван­ня до пріоритетного укладення договорів, першочергової поставки то­варів певному колу споживачів чи першочергового їх придбання у пев­них продавців;
* будь-яка дія, спрямована на централізований розподіл товарів, а також розподіл ринків між суб'єктами господарювання за територіаль­ним принципом, асортиментом товарів, обсягом їх реалізації чи закупі­вель або за колом споживачів чи продавців;
* встановлення заборони на реалізацію певних товарів з одного ре­гіону країни в іншому або надання дозволу на реалізацію товарів з од­ного регіону в іншому в певному обсязі чи за виконання певних умов;
* надання окремим суб'єктам господарювання або групам суб'єктів господарювання пільг чи інших переваг, які ставлять їх у привілейоване становище стосовно конкурентів, що призводить або може призвести до недопущення, усунення, обмеження чи спотворення конкуренції;
* дія, внаслідок якої окремим суб'єктам господарювання або гру­пам суб'єктів господарювання створюються несприятливі чи дискримі­наційні умови діяльності порівняно з конкурентами;
* дія, якою встановлюються не передбачені законами України за­борони та обмеження самостійності підприємств, у тому числі щодо придбання чи реалізації товарів, ціноутворення, формування програм діяльності та розвитку, розпорядження прибутком.

1. Санкції за порушення антимонопольного законодавства

За порушення антимонопольного законодавства до суб'єктів гос­подарювання застосовуються такі види санкцій:

Штрафи (ст. 52 Закону України «Про захист економічної конкурен­ції») за такі порушення:

* антиконкурентні узгоджені дії;
* зловживання монопольним (домінуючим) становищем;
* невиконання рішення, попереднього рішення органів Антимо­нопольного комітету України або їх виконання не в повному обсязі, у розмірі до 10% доходу (виручки) суб'єкта господарювання від реаліза­ції продукції (товарів, робіт, послуг) за останній звітний рік, що переду­вав року, в якому накладається штраф. У разі наявності незаконно одер­жаного прибутку, який перевищує 10% зазначеного доходу (виручки), штраф накладається у розмірі, що не перевищує потрійного розміру не­законно одержаного прибутку;
* здійснення учасниками - суб'єктами господарювання узгодже­них дій, заборонених законом;
* обмежувальна та дискримінаційна діяльність;
* порушення положень, погоджених з органами Антимонополь­ного комітету України установчих документів суб'єкта господарювання, створеного в результаті концентрації, якщо це призводить до обмежен­ня конкуренції;
* концентрація без отримання відповідного дозволу органів Анти­монопольного комітету України, у разі якщо наявність такого дозволу необхідна;
* невиконання учасниками узгоджених дій, концентрації вимог і зобов'язань, якими було обумовлене рішення про надання дозволу на узгоджені дії, концентрацію - накладаються штрафи у розмірі до 5% до­ходу (виручки) суб'єкта господарювання від реалізації продукції (това­рів, робіт, послуг) за останній звітний рік, що передував року, в якому накладається штраф;
* обмежувальна діяльність, заборонена згідно із частиною першою ст. 18 цього Закону;
* неподання інформації Антимонопольному комітету України, його територіальному відділенню у встановлені органами Антимонополь-

ного комітету України, головою його територіального відділення чи нормативно-правовими актами строки;

* подання інформації в неповному обсязі Антимонопольному комі­тету України, його територіальному відділенню у встановлені органами Антимонопольного комітету України, головою його територіального від­ділення чи нормативно-правовими актами строки;
* подання недостовірної інформації Антимонопольному комітету України, його територіальному відділенню;
* створення перешкод працівникам Антимонопольного комітету України, його територіального відділення у проведенні перевірок, огля­ду, вилученні чи накладенні арешту на майно, документи, предмети чи інші носії інформації;
* обмеження в господарській діяльності суб'єкта господарювання у відповідь на те, що він звернувся до Антимонопольного комітету Укра­їни, його територіального відділення із заявою про порушення законо­давства про захист економічної конкуренції - накладаються штрафи у розмірі до 1% доходу (виручки) суб'єкта господарювання від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за останній звітний рік, що передував року, в якому накладається штраф.

Рішення та розпорядження органів Антимонопольного комітету України, голів його територіальних відділень є обов'язковими до вико­нання.

Особа, на яку накладено штраф за рішенням органу Антимонополь­ного комітету України, сплачує його у двомісячний строк з дня одер­жання рішення про накладення штрафу.

Якщо штраф накладено на суб'єкт господарювання сплата штрафу може здійснюватися як повністю, так і частково будь-якою юридичною чи фізичною особою, яка входить до складу суб'єкта господарювання і на яку накладено штраф. Сплата штрафу у повному обсязі однією юри­дичною чи фізичною особою або декількома особами звільняє інших осіб, за яких цей штраф було сплачено, від сплати штрафу.

За кожний день прострочення сплати штрафу стягується пеня у роз­мірі 1,5% від суми штрафу. Розмір пені не може перевищувати розмі­ру штрафу, накладеного відповідним рішенням органу Антимонополь­ного комітету України.

Нарахування пені припиняється з дня прийняття господарським су­дом рішення про стягнення відповідного штрафу.

*Нарахування пені зупиняється на час розгляду органом Антимо­нопольного комітету України заяви особи, на яку накладено штраф, про перевірку чи перегляд рішення у справі про порушення законодав­ства про захист економічної конкуренції.*

За заявою особи, на яку накладено штраф, органи Антимонополь­ного комітету України своїм рішенням мають право відстрочити або розстрочити сплату накладеного ним штрафу. У разі несплати штрафу у строки, передбачені рішенням, та пені органи Антимонопольного комі­тету України стягують штраф та пеню в судовому порядку.

Протягом п'яти днів з дня сплати штрафу суб'єкт господарюван­ня зобов'язаний надіслати відповідно до Антимонопольного комітету України або його територіального відділення документи, що підтвер­джують сплату штрафу.

Органи Антимонопольного комітету України, які здійснюють пере­вірку рішення, можуть зупинити виконання рішення до закінчення його перевірки, про що письмово повідомляються особи, які беруть участь у справі.

За результатами перевірки рішення органи Антимонопольного ко­мітету України мають право:

* залишити рішення без змін;
* змінити рішення;
* скасувати рішення частково і направити справу на новий розгляд у цій частині;
* скасувати рішення і прийняти нове рішення або передати справу на новий розгляд чи припинити провадження у справі.

Крім штрафів, для громадян - підприємців та посадових осіб пе­редбачена адміністративна відповідальність. Посадові особи органів влади, органів місцевого самоврядування, органів адміністративно- господарського управління та контролю несуть адміністративну відпові­дальність за такі порушення:

* невиконання рішення, попереднього рішення органів Антимоно- польного комітету України або їх виконання не в повному обсязі;
* неподання інформації чи подання інформації в неповному обся­зі Антимонопольному комітету України, його територіальному відділен­ню у встановлені органами Антимонопольного комітету, головою його територіального відділення чи нормативно-правовими актами строки;
* подання недостовірної інформації Антимонопольному комітету України чи його територіальному відділенню;
* створення працівникам Антимонопольного комітету України, його територіального відділення перешкод у проведенні перевірок, огляду, вилученні чи накладенні арешту на майно, документи, предме­ти чи інші носії інформації.

У разі усунення конкуренції після реорганізації шляхом приєднан­ня, злиття, АМК України вправі прийняти рішення про примусовий поділ новоствореного суб'єкта.

Крім того, відшкодування збитків, які завдані антиконкурентними діями суб'єктів господарювання, відшкодовуються в судовому порядку на підставі висновку АМК України про факт правопорушення та обґрун­тування розміру збитків від цих дій.

**^ Питання для самостійного вивчення**

1. Історія розвитку законодавства про захист економічної конку­ренції в Україні.
2. Межі повноважень Антимонопольного комітету України.
3. Роль АМК України для захисту прав господарюючих суб'єктів, що постраждали від правопорушення у сфері економічної конкуренції.
4. Притягнення до адміністративної відповідальності за порушення конкурентного законодавства.
5. Сучасні способи впливу на суб'єктів господарської діяльності, що можуть порушувати економічну конкуренцію.
6. Проблеми боротьби з правопорушеннями у сфері економічної конкуренції в Україні.

(7) **тести для поточного контролю**

1. *Монопольним (домінуючим) вважається становище суб'єк­та господарювання, частка якого на ринку товару:*

* перевищує 35%;
* перевищує 35%, якщо він не доведе, що зазнає значної конкурен­ції;
* перевищує 10%;
* перевищує 50%, якщо він не доведе, що зазнає значної конкурен­ції.

1. *В яких випадках забороняється відмовляти суб'єкту госпо­дарювання у вступі до об'єднання?*

* якщо об'єднання може об'єднати всіх учасників ринку чи тери­торії;
* якщо внаслідок об'єднання значно обмежується конкуренція на ринку;
* якщо діяльність суб'єкта господарювання на ринку буде неефек­тивною;
* якщо частка суб'єкта господарювання на ринку не перевищує

10%.

1. *До повноважень Антимонопольного комітету України не належать:*

* прийняття законодавчих актів з питань розвитку конкурентної по­літики;
* контроль за дотриманням антимонопольного законодавства України;
* розгляд справ про недобросовісну конкуренцію.

1. *Адміністративна монополія створюється через:*

* прийняття рішень органами влади і управління про об'єднання підприємств;
* вдалі дії фірми на ринку;
* особливості технології виробництва та обслуговування;
* примусовий поділ підприємств.

1. *Термін повноважень державних уповноважених Антимоно- польного комітету України складає:*

* 3 роки;
* 7 років;
* 8 років;
* 10 років.

1. *Антимонопольний комітет України - це:*

* центральний орган виконавчої влади, метою діяльності якого є забезпечення державного захисту економічної конкуренції у підприєм­ницькій діяльності;
* державний орган із спеціальним статусом, метою діяльності яко­го є забезпечення державного захисту економічної конкуренції у під­приємницькій діяльності;
* незалежний орган, метою діяльності якого є забезпечення дер­жавного захисту економічної конкуренції у підприємницькій діяльності.

1. *Антиконкурентними узгодженими діями не визнаються:*

* узгоджені дії, які стосуються добровільних узгоджень малих і се­редніх підприємців щодо спільного придбання товарів;
* узгоджені дії, які стосуються встановлення цін та умов придбан­ня товарів;
* узгоджені дії, які стосуються розподілу ринків;
* узгоджені дії, які стосуються суттєвого обмеження конкуренто­спроможності інших підприємців.

1. *Дозвіл на здійснення узгоджених дій може надаватися:*

* виключно Антимонопольним комітетом України;
* Антимонопольним комітетом України або Кабінетом Міністрів України;
* виключно Кабінетом Міністрів України;
* Міністерством економіки та з питань європейської інтеграції України.

тема **15**. законодавство про захист від недобросовісної конкуренції

1. *Поняття та види недобросовісної конкуренції.*
2. *Неправомірне використання ділової репутації підприємців.*
3. *Створення підприємцем перешкод у конкуренції.*
4. *Незаконний збір, розголошення та використання комерційної таємниці.*
5. *Майнова відповідальність за порушення законодавства про не­добросовісну конкуренцію.*
6. Поняття та види недобросовісної конкуренції

Визначення поняття «недобросовісної конкуренції» наведено у ст. 1 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», згід­но з якою недобросовісною конкуренцією є будь-які дії у конкуренції, що суперечать правилам, торговим та іншим чесним звичаям у підпри­ємницькій діяльності.

Дії, що визнаються недобросовісною конкуренцією, можуть бути поєднані у три основні групи дій:

1. - неправомірне використання ділової репутації підприємців;
2. - створення перешкод у конкуренції;
3. - незаконний збір, розголошення та використання комерційної таємниці.
4. Неправомірне використання ділової репутації підприємців

Неправомірне використання ділової репутації включає в себе:

* неправомірне використання чужих позначень, рекламних мате­ріалів, упаковки;
* неправомірне використання товару іншого виробника;
* копіювання зовнішнього вигляду виробу;
* порівняльна реклама.

Неправомірне використання чужих позначень, рекламних мате­ріалів, упаковки - це використання без дозволу уповноваженої на те особи чужого імені, фірмового найменування, знаків для товарів та по­слуг, інших позначень, а також рекламних матеріалів, упаковки товарів, назви літературних, художніх творів, періодичних видань, зазначення

надходження товарів, що зможе привести до змішування з діяльністю іншого підприємця, який має пріоритет на їх використання.

Неправомірним використанням товару іншого виробника є вве­дення в господарський обіг під своїм позначенням товару іншого вироб­ника шляхом змін чи зняття позначень виробника без дозволу уповно­важеної на те особи.

Копіювання зовнішнього вигляду виробу - це відтворення зовніш­нього вигляду виробу іншого підприємця і введення його в господар­ський обіг без однозначного зазначення виробника копії, що може при­вести до змішування з діяльністю іншого підприємця.

Порівняльна реклама - це така реклама, яка містить порівняння з товарами, роботами, послугами чи діяльністю іншого підприємця. Не визнається неправомірним порівняння в рекламі, якщо наведені відо­мості про товари, роботи, послуги підтверджені фактичними даними, є об'єктивними, достовірними, корисними для інформування споживачів.

1. Створення підприємцем перешкод у конкуренції

Дискредитацією підприємця є поширення у будь-якій формі не­правдивих, неточних або неповних відомостей, пов'язаних з особою чи діяльністю господарюючого суб'єкта (підприємця), які завдали або мог­ли завдати шкоди діловій репутації підприємця.

До дискредитації можна віднести такі дії:

1. Купівля-продаж товарів, виконання робіт, надання послуг із примусовим асортиментом. Купівлею-продажем товарів, виконанням робіт, наданням послуг із примусовим асортиментом є купівля-продаж одних товарів, виконання робіт, надання послуг за умови купівлі- продажу інших товарів, виконання робіт, надання послуг, не потрібних споживачу або контрагенту.
2. Схилення до бойкоту підприємця. Схиленням до бойкоту під­приємця вважається спонукання конкурентом іншої особи, безпосеред­ньо або через посередника, до відмови від встановлення договірних зв'язків із цим підприємцем.
3. Схилення постачальника до дискримінації покупця (замовника). Схиленням постачальника до дискримінації покупця (замовника) є спо­нукання постачальника конкурентом покупця (замовника), безпосеред­ньо або через посередника, до надання постачальником конкуренту по­купця (замовника) певних переваг перед покупцем (замовником) без достатніх на те підстав.
4. Схилення підприємця до розірвання договору з конкурентом. Схиленням підприємця до розірвання договору з конкурентом іншого підприємця є вчинене з корисливих мотивів або в інтересах третіх осіб спонукання підприємця - учасника договору до невиконання або вико­нання неналежним чином договірних зобов'язань перед цим конкурен­том шляхом надання або пропонування підприємцю - учаснику дого­вору, безпосередньо або через посередника, матеріальної винагороди, компенсації чи інших переваг.
5. Підкуп працівника постачальника. Підкуп працівника поста­чальника - це надання або пропонування йому конкурентом покупця (замовника), безпосередньо або через посередника, матеріальних цін­ностей, майнових або немайнових благ за неналежне виконання або невиконання працівником постачальника службових обов'язків, що ви­пливають з укладеного чи пов'язані з укладенням між постачальником і покупцем договору поставки товарів, виконання робіт, надання послуг, що призвело або могло призвести до отримання конкурентом покупця (замовника) певних переваг перед покупцем (замовником).

До працівника постачальника прирівнюється й інша особа, яка згід­но зі своїми повноваженнями приймає рішення від імені постачальника про поставку товару, виконання робіт, надання послуг, впливає на прий­няття такого рішення або якимось чином пов'язана з ним.

1. Підкуп працівника покупця (замовника). Підкуп працівника по­купця (замовника) - це надання або пропонування йому конкурентом постачальника, безпосередньо або через посередника, матеріальних цінностей, майнових чи немайнових благ за неналежне виконання або невиконання працівником покупця (замовника) службових обов'язків, що випливають з укладеного або пов'язані з укладенням між постачаль­ником і покупцем договору поставки товарів, виконання робіт, надання послуг, що призвело або могло призвести до отримання конкурентом постачальника певних переваг перед постачальником.

До працівника покупця прирівнюється й інша особа, яка згідно зі своїми повноваженнями приймає рішення від імені покупця про при­дбання товару, виконання робіт, надання послуг, впливає на прийняття такого рішення або якимось чином пов'язана з ним.

1. Досягнення неправомірних переваг у конкуренції. Досягненням неправомірних переваг у конкуренції є отримання таких стосовно іншо­го підприємця шляхом порушення чинного законодавства, яке підтвер­джено рішенням державного органу, наділеного відповідною компе­тенцією.
2. Незаконний збір, розголошення та використання комерційної таємниці

Третім видом дій, що визнаються законодавством недобросовіс­ною конкуренцією є незаконний збір, розголошення та використання комерційної таємниці.

Незаконний збір комерційної таємниці - *це добування протиправ­ним способом відомостей, що відповідно до законодавства України становлять комерційну таємницю, якщо це завдало чи могло завда­ти шкоди підприємцю*.

Розголошення комерційної таємниці - є ознайомлення іншої осо­би без згоди особи, уповноваженої на те, з відомостями, що відповід­но до чинного законодавства України становлять комерційну таємницю, особою, якій ці відомості були довірені у встановленому порядку або стали відомі у зв'язку з виконанням службових обов'язків, якщо це за­вдало чи могло завдати шкоди підприємцю.

Неправомірне використання комерційної таємниці - це *впрова­дження у виробництво або врахування під час планування чи здійснен­ня підприємницької діяльності без дозволу уповноваженої на те особи неправомірно здобутих відомостей, що становлять відповідно до за­конодавства України комерційну таємницю.*

1. Майнова відповідальність за порушення законодавства про недобросовісну конкуренцію

Недобросовісна конкуренція тягне за собою накладання Антимо- нопольним комітетом штрафів, а також адміністративну, цивільну та кримінальну відповідальність.

Вчинення господарюючими суб'єктами - юридичними особами та їх об'єднаннями таких дій, як недобросовісна конкуренція тягне за со­бою накладання на них штрафів у розмірі до 3% виручки від реалізації товарів, виконання робіт, надання послуг господарюючого суб'єкта за останній звітний рік, що передував року, в якому накладається штраф. Якщо обчислення виручки неможливе або вона відсутня, то штраф на­кладається у розмірі до 5 000 (п'яти тисяч) неоподатковуваних мініму­мів доходів громадян.

Вчинення таких дій, як недобросовісна конкуренція юридичними особами, їх об'єднаннями та об'єднаннями громадян, що не є господа­рюючими суб'єктами, тягне накладання штрафів у розмірі до 2 000 (двох тисяч) неоподаткованих мінімумів доходів громадян.

Якщо такі дії вчиняються громадянами, що не є підприємцями, у своїх інтересах або в інтересах третіх осіб, то це тягне накладення адмі­ністративного стягнення згідно із законодавством.

Порушник, на якого накладено штраф, сплачує його у тридцятиден­ний строк з дня одержання рішення про накладення штрафу, якщо інше не визначено цим рішенням. За кожен день прострочення сплати штра­фу стягується пеня у розмірі 1% (одного відсотка) від суми штрафу.

У разі відмови від сплати штрафу Антимонопольний комітет Укра­їни, його територіальні відділення стягують штраф та пеню у судовому порядку.

Якщо буде встановлений факт неправомірного використання чу­жих позначень, рекламних матеріалів, упаковки, або факту копіювання виробів заінтересовані особи можуть звернутися до Антимонопольно­го комітету, його територіальних відділень із заявою про вилучення то­варів з неправомірно використаним позначенням або копій виробів ін­шого підприємця як у виробника, так і у продавця, у разі коли можли­вість змішування з діяльністю іншого підприємця не може бути усунена іншим шляхом.

**^ Питання для самостійного вивчення**

1. Що включає в себе ділова репутація?
2. Комерційна таємниця та конфіденційна інформація.
3. Відшкодування збитків у зв'язку з недобросовісною конкурен­цією.
4. Кримінальна відповідальність за дії, що є недобросовісною кон­куренцією.
5. Що є фактичними даними, корисними для інформування спожи­вачів?

**(2) тести для поточного контролю**

1. *Не вважається недобросовісною конкуренцією порівняльна реклама:*

* якщо наведені відомості про товари, роботи, послуги підтвер­джені фактичними даними, є достовірними, об'єктивними, корисними для інформування споживачів;
* що містить порівняння з товарами, роботами, послугами чи діяль­ністю іншого господарюючого суб'єкта;
* як виняток у тих випадах, коли наведені відомості про товари, ро­боти, послуги підтверджені фактичними даними;
* порівняльна реклама заборонена в будь-якому випадку.

1. *Дії, що не належать до неправомірного використання діло­вої репутації підприємця:*

* дискредитація господарюючого суб'єкта (підприємця);
* порівняльна реклама;
* неправомірне використання товару іншого виробника;
* копіювання зовнішнього вигляду виробу.

1. *У разі відмови від сплати штрафу Антимонопольний комі­тет України, його територіальні відділення:*

* стягують штраф та пеню у судовому порядку;
* самостійно звертають стягнення на майно правопорушника;
* стягують штраф та пеню у позасудовому порядку.

1. *За кожен день прострочення сплати штрафу стягується*

* пеня у розмірі 1% (одного відсотка) від суми штрафу;
* штраф у подвійному розмірі;
* пеня у розмірі подвійної облікової ставки НБУ.

1. *У разі відмови від сплати штрафу Антимонопольний комі­тет України, його територіальні відділення:*

* стягують штраф та пеню у судовому порядку;
* стягують штраф та пеню через органи державної виконавчої служ­би;
* самостійно здійснюють примусове списання цих коштів.

тема **16**. контроль за здійсненням підприємницької діяльності

1. *Правове регулювання контролю за підприємницькою діяльністю.*
2. *Поняття, види і форми контролю в Україні. Особливості і види адміністративного контролю. Відмінність ревізії від перевірки.*
3. *Правові форми парламентського контролю.*
4. *Правові форми судового контролю.*
5. *Взаємодія контрольних органів. Підстави проведення контролю.*
6. *Контроль споживача і органів місцевого самоврядування. Само­контроль і його форми.*
7. *Повноваження контролюючих органів.*
8. *Права підконтрольного під час здійснення контролю. Порядок оскарження незаконних дій органів контролю і їх посадових осіб.*
9. Правове регулювання контролю за підприємницькою діяльністю

Державний контроль за підприємницькою діяльністю, що орієнто­ваний на відносини у сфері підприємництва, є складовою частиною, різ­новидом державного контролю.

Цей контроль охоплює всі сторони підприємницької діяльності, представляючи собою постійне спостереження за упорядкованістю ке­рованої системи, її станом. Зокрема він спрямований на підвищення економічного стимулювання, раціональну і ощадливу витрату матері­альних, трудових, фінансових та інших ресурсів, скорочення непродук­тивних витрат і втрат суб'єктами підприємництва.

Державний контроль за підприємницькою діяльністю - це різновид державного контролю, що здійснюється на підставі та у межах, установ­лених законодавством, та полягає у перевірці дотримання суб'єктами підприємництва обов'язкових вимог законодавства з метою поперед­ження, виявлення, припинення та усунення його порушень.

Нерідко контроль за підприємницькою діяльністю як форму дер­жавного впливу на економіку складно відрізнити від державного регу­лювання господарської діяльності. Не випадково в деяких законах ра­зом з розмежуванням державного регулювання і контролю (нагляду) допускається їхнє ототожнення. Разом з тим у Господарському кодек­сі України чітко проводиться різниця між засобами державного регулю­вання господарської діяльності (ст. 12 ГК України) та державним контро­лем і наглядом за господарською діяльністю (ст. 19 ГК України).

При визначенні видів державного контролю за підприємницькою діяльністю як основу можна використовувати ч. 3 ст. 19 ГК України, де названо вісім сфер, у яких держава здійснює контроль і нагляд за госпо­дарською діяльністю суб'єктів господарювання.

Виходячи із зазначеного законодавчого положення, якщо крите­рієм класифікації державного контролю є сфера його здійснення, то можна виділити валютний, податковий контроль, контроль за цінами і ціноутворенням, контроль за дотриманням конкурентного законодав­ства, контроль у сфері зовнішньоекономічної діяльності та ін.

В останні роки формується та удосконалюється нормативно- правова основа здійснення державного контролю за підприємниць­кою діяльністю. Це стосується як матеріально-правових норм, що міс­тять підстави здійснення такого контролю і визначають його форми і за­соби, так і процесуально-правових норм, що регламентують процедуру здійснення такого контролю.

Основним нормативним актом щодо здійснення контролю за гос­подарською діяльністю є Закон України № 877-У «Про основні засади державного нагляду (контролю) у сфері господарської діяльності» від 5 квітня 2007 р.

Також як приклад можна навести Закон України «Про ліцензування певних видів господарської діяльності» від 01.06.2000 р., у якому визна­чені загальні правила здійснення контролю у сфері ліцензування, а саме контролю за дотриманням ліцензіатами ліцензійних умов, у тому числі його форма - проведення планових і позапланових перевірок, а також складання акта перевірки і видання розпорядження про усунення пору­шень ліцензійних умов або прийняття рішення про анулювання ліцензії. Важливо те, що ці загальні правила конкретизовані в низці підзаконних нормативно-правових актів.

Для раціоналізації та упорядкування державного контролю за під­приємницькою діяльністю важливе значення має Закон України «Про державну реєстрацію юридичних осіб і фізичних осіб-підприємців» від

1. р., відповідно до якого введено Єдиний державний реєстр - автоматизована система збору, накопичення, захисту, обліку і надан­ня інформації про юридичних осіб і фізичних осіб-підприємців. В остан­ні роки була прийнята значна кількість відомчих нормативно-правових актів, спрямованих на упорядкування державного контролю в окремих сферах підприємницької діяльності.

Не можна не відзначити певні тенденції лібералізації державного контролю за підприємницькою діяльністю, що знаходять своє відобра­ження в законодавстві. Це стосується і правових гарантій прав і законних інтересів суб'єктів підприємництва. Зокрема, істотно скорочений пере­лік видів діяльності, що підлягають ліцензуванню, спрощена і скорочена в часі процедура одержання ліцензій, внесення в них змін, значно спро­щена система державної реєстрації суб'єктів підприємництва на підста­ві прийнятих в останні кілька років законів, що регламентують легітима­цію суб'єктів підприємництва.

Слід також вказати і на таку позитивну тенденцію, як передачу державою частини контрольних функцій професійним некомерційним об'єднанням підприємців у вигляді саморегульованих організацій.

1. Поняття, види і форми контролю в Україні. Особливості і види адміністративного контролю. Відмінність ревізії від перевірки

Контроль - процес визначення, оцінки і інформації про відхилен­ня дійсних значень від заданих або їх збіг і результати аналізу. Контро­лювати можна мету, хід виконання плану, прогнози, розвиток процесу.

Контрольна інформація використовується в процесі регулювання. Таким чином, говорять про доцільність об'єднання планування і контро­лю в єдину систему управління (Сопігоіііп§): планування, контроль, звіт­ність.

Контроль здійснюється особами, прямо або опосередковано за­лежними від процесу. Перевірка (ревізія) - контроль особами, незалеж­ними від процесу.

Контроль можна також класифікувати: за приналежністю до під­приємства суб'єкта контролю (внутрішній, зовнішній); за підставою для обов'язку (добровільний, по статуту, договірний, згідно із законом); за об'єктом контролю (за об'єктом, за рішеннями, за результатами); за ре­гулярністю (регулярний, нерегулярний, спеціальний).

Процес контролю в загальному випадку повинен пройти такі стадії:

1. Визначення концепції контролю (всеосяжна система контролю «Сопігоіііп§» або приватні перевірки).
2. Визначення мети контролю (рішення про доцільність, правиль­ність, регулярність, ефективність процесу управління).
3. Планування перевірки.
4. Об'єкти контролю (потенціали, методи, результати, показники

і т. д.); норми, що перевіряються (етичні, правові, виробничі); суб'єкти контролю (внутрішні або зовнішні органи контролю); методи контролю; обсяг і засоби контролю (повний, суцільний, вибірковий, ручні, автома­тичні, комп'ютеризовані); терміни і тривалість перевірок; послідовність, методики і допуски перевірок.

1. Визначення значень дійсних і наказаних.
2. Встановлення ідентичності розбіжностей (виявлення, кількісна оцінка).
3. Вироблення рішення, визначення його ваги.
4. Документування рішення.
5. Мета перевірки.
6. Повідомлення рішення (усне, письмовий звіт).
7. Оцінка рішення (аналіз відхилень, локалізація причин, встанов­лення відповідальності, дослідження можливостей виправлення, захо­ди з усунення недоліків).

Для ухвалення рішення про контроль і організацію процесів конт­ролю можуть мати значення ряд критеріїв: його ефективність, ефект впливу на людей, завдання контролю і його межі.

Заходами адміністративного контролю за підприємницькою ді­яльністю є проведення перевірок суб'єктів підприємницької діяльності контролюючими органами.

Контрольно-ревізійна робота відіграє важливу роль в господар­ському механізмі управління народним господарством, оскільки коор­динує і погоджує ряд однорідних процесів, виконання яких здійснюєть­ся колективом працівників.

Під контрольно-ревізійною роботою розуміють сукупність тру­дових процесів, пов'язаних з виконанням контрольно-ревізійних про­цедур, а також із створенням необхідних умов для їх здійснення. До контрольно-ревізійних процедур відносять організацію перевірки наяв­ності та стану матеріальних цінностей, фінансових ресурсів, розрахун­кових операцій і т. д. Контрольно-ревізійна робота проводиться у фор­мі ревізій і перевірок.

Ревізія - це метод документального контролю за фінансово- господарською діяльністю підприємства, дотриманням законодавства з фінансових питань, достовірністю обліку і звітності, спосіб документаль­ного розкриття недостач, розтрат, привласнень та крадіжок коштів і ма­теріальних цінностей, попередження фінансових зловживань. За наслід­ками ревізії складається акт.

Фактично ревізія - це комплекс взаємопов'язаних перевірок пи­тань фінансово-господарської діяльності підприємств, що здійснюється з допомогою прийомів документального та фактичного контролю, спря­мований на виявлення обґрунтованості, доцільності і економічної ефек­тивності здійснення господарських операцій, стану збереження майна.

Перевірка - це обстеження і визначення окремих ділянок фінансово-господарської діяльності підприємства або їх підрозділів. На відміну від ревізії перевірки оформляються довідкою або доповідною запискою.

Форми контрольно-ревізійної роботи можуть бути централізова­ні (зосереджені у вищих ланках управління) і децентралізовані (харак­теризується наявністю контрольно-ревізійного апарату на підвідомчих підприємствах). За характером виконання контрольно-ревізійних про­цедур виділяють бригадну, індивідуальну та змішану форми організації контрольно-ревізійної роботи.

Ревізія або перевірка здійснюється на підставі розпорядчого до­кумента, підписаного начальником контрольно-ревізійної служби, на­чальником управління, їх заступниками.

За відношенням до плану роботи ревізії поділяють на:

* планові - здійснюються за раніше розробленим і затвердженим планом;
* непланові - які проводяться в терміни, не передбачені затвер­дженим планом (при незадовільній роботі установи, у випадках краді­жок цінностей і т. д.); на вимогу слідчих органів - при порушенні кримі­нальних справ; за дорученням Президента України або Кабінету Міні­стрів.

За повнотою перевірки господарських операцій ревізії поділяють на суцільні-документальні, вибіркові, повні, часткові і комбіновані. За­лежно від широти охоплення питань ревізії можна поділяти па тематич­ні, фінансові (некомплексні) і комплексні. Залежно від повторюванос­ті контрольних дій розрізняють первинні, повторні і додаткові. Практич­не значення класифікації ревізій полягає в тому, що вона дозволяє роз­рахувати необхідний робочий час для перевірок і складати конкретні і реальні плани ревізій. Планові ревізії проводять за раніше накреслени­ми планами, які узгоджуються з вищими органами. Позапланові реві­зії проводять позачергово, якщо одержано сигнали про серйозні недо­ліки в роботі, порушення фінансової дисципліни, крадіжки і зловживан­ня, а також при погіршенні результатів роботи за основними фінансови­ми показниками. На вимогу слідчих органів проводяться при порушен­ні, наприклад, кримінальних справ, у зв'язку зі зловживанням відповід­них посадових осіб. За дорученням Президента України, Кабінету Міні­стрів України проводяться в основному тоді, коли готуються зміни у чин­ному законодавстві.

Під час проведення суцільних документальних ревізій досліджен­ню піддаються всі господарські операції об'єкта ревізії і за весь реві­зійний період. Вказані ревізії проводяться, як правило, на вимогу пра­воохоронних органів. При суцільній перевірці перевіряються всі доку­менти і регістри бухгалтерського обліку, в яких відображена фінансово- господарська діяльність. Суцільна перевірка може використовуватись не тільки за всіма операціями фінансово-господарської діяльності устано­ви, але і за окремими однорідними операціями. При ревізіях фінансово- господарської діяльності суцільній перевірці підлягають касові і банків­ські операції, інші питання ревізії можуть перевірятись вибірково. У ви­падку встановлення недостач, крадіжок, зловживань суцільній переві­рці також підлягають операції, за якими виявлені зазначені порушення. Згідно із завданням, які ставляться перед ревізією, можуть перевіряти­ся всі документи і матеріальні цінності або лише частина їх вибірково за певний період.

Суцільні перевірки фінансово-господарської діяльності через за­трати на них великої кількості робочого часу проводяться порівняно рід­ко. На практиці більш поширені вибіркові перевірки, в ході яких дослі­дженню підлягає частина господарських операцій, документів та регі­стрів бухгалтерського обліку за попередньо затвердженим планом, (на­приклад, перевірка оприбуткування та правильності списання продук­тів харчування в школі-інтернаті). При цьому деякі господарські опера­ції перевіряються не за весь ревізійний період, а лише за окремі відріз­ки часу (наприклад, продуктів харчування - за лютий, травень, вересень, листопад). При підготовці та здійсненні таких ревізій дуже важливо пра­вильно обрати відрізок часу, за який потрібно проводити перевірки від­повідних первинних документів і операцій, а також визначити їх кіль­кість. Це повністю залежить від кваліфікації і досвіду ревізорів.

Вибіркові ревізії - один з основних способів перевірки фінансово- господарської діяльності установ, коли досліджуються документи, які стосуються окремих операцій. Але методика їх проведення розроблена ще не повністю. У багатьох випадках навіть досвідченим ревізорам не завжди вдається виділити із загальної маси дослідження потрібну час­тину документів або господарських операцій. Якщо у процесі вибіркової ревізії виявлені серйозні порушення і зловживання, то ревізор повинен провести суцільну перевірку видатків. І слід мати на увазі, що лише су­цільна перевірка повністю гарантує виявлення наявних в установах і ор­ганізаціях недоліків і порушень.

Під час ревізій може перевірятися вся фінансово-господарська ді­яльність установи. Така ревізія називається повною. Частковими ревізі­ями називаються такі, при яких перевірці підлягає будь-який вид опе­рацій, наприклад, касові операції, витрата певних матеріалів. У практи­ці ревізійної роботи застосовуються також комбіновані ревізії, які явля­ють собою поєднання різних видів ревізій. Тематичні ревізії передба­чають перевірку однотипних установ і організацій або окремих діля­нок їх роботи за спеціальною тематикою. Ціль тематичних ревізій по­лягає в одержанні загальної характеристики стану справ з окремих пи­тань. Під час цих ревізій перевіряється, наприклад, раціональне вико­ристання нафтопродуктів, правильність використання і повнота повер­нення бюджетної позички, правильність нарахування і виплати премій, нормування і використання оборотних активів. Це дає можливість за на­слідками тематичних ревізій, проведених на значній кількості однотип­них об'єктів, глибше визначити фактичний стан справ з метою його по­ліпшення не лише на об'єктах, що перевіряються, але й в інших устано­вах і організаціях.

Фінансові (некомплексні) ревізії проводяться одним ревізором (спеціалістом з бухгалтерського обліку та звітності) шляхом перевірки фінансово-господарської діяльності установи за даними бухгалтерської документації, облікових регістрів і звітності. Ця форма ревізії найбільш поширена і часто застосовується контрольно-ревізійною службою, при цьому прикметник «фінансова» здебільшого опускається.

Комплексні документальні ревізії здійснюються бригадою ревізо­рів (4-5 працівників) і спеціалістів з метою перевірки цілеспрямованос­ті і законності господарських операцій, дотримання фінансової дисци­пліни, забезпечення збереження державної власності, раціонального використання матеріальних, трудових і фінансових ресурсів. Проведен­ня комплексної ревізії сьогодні є найбільш ефективним, бо вона поля­гає насамперед в системному вивченні економіки підприємства (устано­ви, організації): взаємозв'язків між фінансово-економічними показника­ми, технікою, технологією і організацією виробництва; збереження і ра­ціонального використання ресурсів; дотримання планової, звітної і фі­нансової дисципліни. Основною ознакою комплексної ревізії є участь в її проведенні спеціалістів різних галузей (економістів, бухгалтерів, техно­логів, інженерів тощо), які разом із фінансовою стороною перевіряють на підприємстві якісний, технологічний рівень виробництва.

У комплексній ревізії органічно поєднані документальна ревізія, при якій послідовно перевіряється доцільність і законність господар­ських операцій, дотримання фінансової і кошторисної дисципліни, за­безпечення збереження державної власності, і перевірка загального стану господарства на всіх його ділянках. Нерідко при комплексних ре­візіях установ, що входять в одну систему, ревізуються і їх вищі організа­ції. Це дає можливість глибше перевірити рівень господарського керів­ництва і внести за результатами ревізій більш обґрунтовані і кваліфіко­вані пропозиції. Зрозуміло, докомплексна ревізія є одночасно і повною ревізією.

Первинна ревізія проводиться ревізором відповідно до його робо­чого плану. Необхідність повторних ревізій виникає у випадку поверхне­вого проведення первинної ревізії, необ'єктивного висвітлення фактів порушення чинних інструкцій і положень щодо проведення ревізій, по­рушення дисципліни ревізійним апаратом у період ревізії і внаслідок деяких інших причин. Для проведення повторних ревізій, як правило, призначаються інші ревізори. Додаткові ревізії проводяться у разі вияв­лення нових обставин, не викритих первинними або повторними реві­зіями після закінчення первинної або повторної ревізії з ініціативи конт­ролюючого органу або за вимогою установ, які контролюються.

Органи виконавчої влади, уповноважені від імені держави здій­снювати перевірку фінансово-господарської діяльності суб'єктів підпри­ємницької діяльності (контролюючі органи), проводять планові та поза­планові виїзні перевірки.

Плановою виїзною перевіркою вважається перевірка фінансово- господарської діяльності суб'єкта підприємницької діяльності, яка пе­редбачена у плані роботи контролюючого органу і проводиться за міс­цезнаходженням такого суб'єкта або за місцем розташування об'єкта власності, стосовно якого проводиться така перевірка. Планова виїзна пе­ревірка проводиться за сукупними показниками фінансово-господарської діяльності суб'єкта підприємницької діяльності за письмовим рішенням керівника відповідного контролюючого органу не частіше одного разу на календарний рік у межах компетенції відповідного контролюючого орга­ну. Забороняється проведення планових виїзних перевірок за окремими видами зобов'язань перед бюджетами, крім зобов'язань за бюджетни­ми позиками і кредитами, що гарантовані бюджетними коштами.

Право на проведення планової виїзної перевірки суб'єкта підприєм­ницької діяльності надається лише у тому разі, коли йому не пізніше ніж за десять календарних днів до дня проведення зазначеної перевірки на­діслано письмове повідомлення із зазначенням дати її проведення.

Згідно зі ст. 5 ЗУ «Про основні засади державного нагляду (контр­олю) у сфері господарської діяльності» від 05.04.2007 р. планові заходи здійснюються відповідно до річних або квартальних планів, які затвер­джуються органом державного нагляду (контролю) до 1 грудня року, що передує плановому, або до 25 числа останнього місяця кварталу, що пе­редує плановому. Орган державного нагляду (контролю) визначає у від­несеній до його відання сфері критерії, за якими оцінюється ступінь ри­зику від здійснення господарської діяльності.

З урахуванням значення прийнятного ризику для життєдіяльності всі суб'єкти господарювання, що підлягають нагляду (контролю), нале­жать до одного з трьох ступенів ризику: з високим, середнім та незнач­ним.

Залежно від ступеня ризику органом державного нагляду (контро­лю) визначається періодичність проведення планових заходів держав­ного нагляду (контролю).

Критерії, за якими оцінюється ступінь ризику від здійснення гос­подарської діяльності і періодичність проведення планових заходів, за­тверджуються Кабінетом Міністрів України за поданням органу держав­ного нагляду (контролю).

Залежно від ступеня ризику органом державного нагляду (контро­лю) визначаються переліки питань для здійснення планових заходів, які затверджуються його наказом.

У межах переліку питань кожен орган державного нагляду (контро­лю) залежно від цілей заходу має визначити ті питання, щодо яких буде здійснюватися державний нагляд (контроль).

Уніфіковані форми актів, в яких передбачається перелік питань за­лежно від ступеня ризику, затверджуються органом державного нагля­ду (контролю) і публікуються в мережі Інтернет у порядку, визначеному законодавством.

Орган державного нагляду (контролю) оприлюднює критерії та пе­ріодичність проведення планових заходів із здійснення державного на­гляду (контролю) шляхом розміщення інформації в мережі Інтернет у порядку, визначеному законодавством.

Щорічно до 1 квітня орган державного нагляду (контролю) готує звіт про виконання річного плану (квартальних планів) державного на­гляду (контролю) суб'єктів господарювання за попередній рік і опри­люднює його в мережі Інтернет.

Органи державного нагляду (контролю) здійснюють планові захо­ди з державного нагляду (контролю) за умови письмового повідомлен­ня суб'єкта господарювання про проведення планового заходу не пізні­ше як за десять днів до дня здійснення цього заходу.

*Повідомлення повинно містити:*

* дату початку та дату закінчення здійснення планового заходу;
* найменування юридичної особи або прізвище, ім'я та по батькові фізичної особи - підприємця, щодо діяльності яких здійснюється захід;
* найменування органу державного нагляду (контролю).

Повідомлення надсилається рекомендованим листом чи телефо­нограмою за рахунок коштів органу державного нагляду (контролю) або вручається особисто керівнику чи уповноваженій особі суб'єкта госпо­дарювання під розписку.

*Суб'єкт господарювання має право не допускати посадову особу органу державного нагляду (контролю) до здійснення планового захо­ду в разі неодержання повідомлення про здійснення планового заходу.*

Строк здійснення планового заходу не може перевищувати п'ятнадцяти робочих днів, а для суб'єктів малого підприємництва - п'яти робочих днів, якщо інше не передбачено законом. Продовження строку здійснення планового заходу не допускається.

Позаплановою виїзною перевіркою вважається перевірка, яка не передбачена в планах роботи контролюючого органу і проводиться: за наявності хоча б однієї з обставин, що передбачені в ч. 1 ст. 6 ЗУ «Про основні засади державного нагляду (контролю) у сфері господарської діяльності» від 05.04.2007 р., а саме:

* подання суб'єктом господарювання письмової заяви до відповід­ного органу державного нагляду (контролю) про здійснення заходу дер­жавного нагляду (контролю) за його бажанням;
* виявлення та підтвердження недостовірності даних, заявлених у документах обов'язкової звітності, поданих суб'єктом господарювання;
* перевірка виконання суб'єктом господарювання приписів, розпо­ряджень або інших розпорядчих документів щодо усунення порушень вимог законодавства, виданих за результатами проведення планових заходів органом державного нагляду (контролю);
* звернення фізичних та юридичних осіб про порушення суб'єктом господарювання вимог законодавства. Позаплановий захід у цьому разі здійснюється тільки за наявності згоди центрального органу виконавчої влади на його проведення;
* неподання у встановлений термін суб'єктом господарювання до­кументів обов'язкової звітності без поважних причин, а також письмових пояснень про причини, які перешкоджали поданню таких документів.

Під час проведення позапланового заходу з'ясовуються лише ті пи­тання, необхідність перевірки яких стала підставою для здійснення цьо­го заходу, з обов'язковим зазначенням цих питань у посвідченні (на­правленні) на проведення державного нагляду (контролю).

Проведення позапланових заходів з інших підстав, крім передбаче­них цією статтею, забороняється, якщо інше не передбачається законом або міжнародним договором України, згода на обов'язковість якого на­дана Верховною Радою України.

Суб'єкт господарювання повинен ознайомитися з підставою про­ведення позапланового заходу з наданням йому копії відповідного до­кумента.

Згідно з ч. 4 ст. 6 ЗУ «4. Строк здійснення позапланового заходу не може перевищувати десяти робочих днів, а щодо суб'єктів малого під­приємництва - двох робочих днів, якщо інше не передбачено законом.

Продовження строку здійснення позапланового заходу не допус­кається.

Вищий контролюючий орган може за власною ініціативою переві­рити достовірність висновків нижчого контролюючого органу шляхом перевірки документів обов'язкової звітності суб'єкта підприємницької діяльності або висновків акта перевірки, складеного нижчим контролю­ючим органом. Вищий контролюючий орган вправі приймати рішення щодо повторної перевірки суб'єкта підприємницької діяльності лише у тому разі, коли стосовно посадових або службових осіб контролюючо­го органу, які проводили планову або позапланову перевірку зазначе­ного суб'єкта, розпочато службове розслідування або порушено кримі­нальну справу. Державна податкова адміністрація України вправі при­йняти рішення про проведення повторної перевірки суб'єкта підприєм­ницької діяльності у разі, коли таке рішення оформляється наказом за підписом її Голови.

Контролюючими органами, які мають право проводити плано­ві та позапланові виїзні перевірки фінансово-господарської діяльності суб'єктів підприємницької діяльності, є:

а) органи державної податкової служби - стосовно сплати податків та зборів (обов'язкових платежів) до бюджетів та державних цільових фондів, неподаткових платежів;

б) митні органи - стосовно сплати ввізного мита, акцизного збору та податку на додану вартість, які справляються у разі ввезення (переси­лання) товарів на митну територію України в момент перетинання мит­ного кордону;

в) органи державного казначейства, державної контрольно- ревізійної служби та органи державної податкової служби в межах їх компетенції - стосовно бюджетних позик, позик та кредитів, гарантова­них коштами бюджетів, цільового використання дотацій та субсидій, ін­ших бюджетних асигнувань, коштів позабюджетних фондів, а також на­лежного виконання державних контрактів, проавансованих за рахунок бюджетних коштів.

Для здійснення планового або позапланового заходу орган дер­жавного нагляду (контролю) видає наказ, який має містити наймену­вання суб'єкта господарювання, щодо якого буде здійснюватися захід, та предмет перевірки.

На підставі наказу оформляється посвідчення (направлення) на проведення заходу, яке підписується керівником або заступником ке­рівника органу державного нагляду (контролю) (із зазначенням прізви­ща, ім'я та по батькові) і засвідчується печаткою.

*У посвідченні (направленні) на проведення заходу зазначаються:*

* найменування органу державного нагляду (контролю), що здій­снює захід;
* найменування суб'єкта господарювання та/або його відокремле­ного підрозділу або прізвище, ім'я та по батькові фізичної особи - під­приємця, щодо діяльності яких здійснюється захід;
* місцезнаходження суб'єкта господарювання та/або його відо­кремленого підрозділу, щодо діяльності яких здійснюється захід;
* номер і дата наказу, на виконання якого здійснюється захід;
* перелік посадових осіб, які беруть участь у здійсненні заходу, із зазначенням їх посади, прізвища, імені та по батькові;
* дата початку та дата закінчення заходу;
* тип заходу (плановий або позаплановий);
* вид заходу (перевірка, ревізія, обстеження, огляд, інспектуван­ня тощо);
* підстави для здійснення заходу;
* предмет здійснення заходу;
* інформація про здійснення попереднього заходу (тип заходу і строк його здійснення).

Посвідчення (направлення) є чинним лише протягом зазначеного в ньому строку здійснення заходу.

Перед початком здійснення заходу посадові особи органу держав­ного нагляду (контролю) зобов'язані пред'явити керівнику суб'єкта гос­подарювання або уповноваженій ним особі посвідчення (направлення) та службове посвідчення, що засвідчує посадову особу органу держав­ного нагляду (контролю), і надати суб'єкту господарювання копію по­свідчення (направлення).

Посадова особа органу державного нагляду (контролю) без посвід­чення (направлення) на здійснення заходу та службового посвідчення не має права здійснювати державний нагляд (контроль) суб'єкта госпо­дарювання.

Суб'єкт господарювання має право не допускати посадових осіб органу державного нагляду (контролю) до здійснення заходу, якщо вони не пред'явили документів, передбачених цією статтею.

Ці контролюючі органи мають право проводити перевірки фінансово-господарської діяльності суб'єктів підприємницької діяльнос­ті лише в зазначених межах їх компетенції. Здійснення планових та по­запланових виїзних перевірок із зазначених питань іншими державни­ми органами забороняється.

1. ***Правові форми парламентського контролю***

Відповідно до ст. 3 Конституції України, права і свободи людини та їх гарантії визначають зміст і спрямованість діяльності держави. Держа­ва відповідає перед людиною за свою діяльність. Утвердження і забез­печення прав і свобод людини є головним обов'язком держави.

Оскільки, відповідно до ст. 42 Конституції України, кожен має пра­во на підприємницьку діяльність, яка не заборонена законом, то, відпо­відно, обов'язок держави із забезпечення прав і свобод людини поши­рюється, безумовно, і на вказане право. Таким чином, створення дер­жавою умов для здійснення людиною і громадянином конституційного права на підприємницьку діяльність є одним з найголовніших обов'язків держави в особі її органів та посадових осіб.

Перелік конкретно визначених в Конституції повноважень Верхо­вної Ради України, що стосуються забезпечення конституційного права на підприємницьку діяльність, достатньо об'ємний. Передусім це комп­лекс повноважень, які спрямовані на реалізацію законодавчої функції. Проте значення цього органу для забезпечення права на підприємни­цтво визначається не тільки номенклатурним переліком спеціальних по­вноважень, а, в першу чергу, високим статусом єдиного законодавчого органу влади, що визначає та спрямовує загальну політику України. Крім того, набуття Україною, у зв'язку з конституційною реформою, нового статусу держави з парламентсько-президентською формою правління, тільки підвищило авторитет і значення українського парламенту.

Про наявність у Верховної Ради України безпосередніх функцій у сфері підприємництва свідчать такі повноваження, як: затвердження за­гальнодержавних програм економічного розвитку; затвердження пере­ліку об'єктів права державної власності, що не підлягають приватизації; визначення правових засад вилучення об'єктів права приватної власнос­ті; прийняття законів, зокрема, про правовий режим власності, про пра­вові засади і гарантії підприємництва, правила антимонопольного регу­лювання тощо.

Ефективним інструментом забезпечення реалізації законодавства про підприємництво є парламентський контроль, який здійснюється Верховною Радою України в межах, визначених п. 33 ст. 85 Конституції України. Основним інструментом парламентського контролю є депутат­ський запит. Згідно зі ст. 86 Конституції України, народний депутат Укра­їни має право на сесії Верховної Ради звернутися із запитом до орга­нів Верховної Ради, керівників інших органів державної влади та орга­нів місцевого самоврядування, керівників підприємств, установ, органі­зацій, розташованих на території України, незалежно від підпорядкова­ності та форми власності.

Уповноважений Верховної Ради України з прав людини здійснює парламентський контроль за додержанням конституційного права лю­дини і громадянина на підприємницьку діяльність. Ст. 55 Конституції України проголошує право кожного звертатися до Уповноваженого Вер­ховної Ради України з прав людини за захистом своїх прав. Отже, Верхо­вна Рада України є основною організаційно-правовою гарантією консти­туційного права людини і громадянина на підприємницьку діяльність в нашій державі.

1. ***Правові форми судового контролю***

Сутність судового контролю проявляється в тому, що суд викорис­товує свої повноваження кожний раз, коли державний орган здійснює незаконну, недоцільну або несправедливу дію чи приймає таке саме рі­шення (акт). Ці ознаки не мають чіткого визначення, і їх розширене тлу­мачення у справах, щодо яких уже винесено рішення, неабиякою мірою сприяє підвищенню ролі судового контролю в правовому захисті гро­мадян. Важливо підкреслити, що мета судового контролю полягає не в тому, щоб оскаржити законність того чи іншого рішення. Тут закладено глибший принцип. Судовий контроль, як випливає із самої назви, - це не апеляція на винесене рішення, а перегляд способу, згідно з яким воно прийняте. Суд розглядає не тільки питання про законність процесу при­йняття рішень, а й питання про законність самого рішення, акта, дії, про відповідність їх Конституції та законам України.

Судовий контроль і верховенство закону. Аналіз показує, що спо­стережна функція, яку виконує судовий контроль, відображає принцип верховенства права. Звичайно, державний орган наділяється повнова­женнями спеціально прийнятим законодавчим актом. Судді контролю­ють законність здійснення органом повноважень, передбачених зако­ном. Проте цей закон не наділяє самих суддів жодними іншими повно­важеннями, завдяки чому вони, керуючись Конституцією, не можуть здійснювати конкретні повноваження цього державного органу, надані їм законом. Саме з цієї основної причини судді розглядають лише спо­сіб здійснення повноважень відповідно до закону.

Судовий контроль може бути класифікований на види за такими критеріями:

* за часом здійснення - попередній (превентивний, запобіжний) і наступний (репресивний). При попередньому контролі акт перевіря­ється до набрання ним чинності, наступний контроль поширюється на ті акти, що вже набрали чинності (юридично чинні);
* за правовими наслідками - консультативний і запроваджуючий (постановляючий). Рішення в порядку консультативного контролю не тільки має високий моральний авторитет, а й є юридично значущим. Воно зобов'язує взяти до уваги висновки Конституційного Суду або ана­логічного йому органу тим органом, від якого залежить подальша доля проекту закону або закону, вже прийнятого парламентом;
* за обов'язковістю здійснення - обов'язковий і факультативний. Обов'язковий контроль здійснюється у наперед передбачених випад­ках, факультативний - лише з ініціативи уповноваженого органу або ін­дивіда в разі виникнення сумнівів щодо конституційності закону;
* за способом здійснення - абстрактний і конкретний. Абстрактний контроль передбачає перевірку конституційності закону поза зв'язком із якою-небудь справою. Конкретний контроль здійснюється тільки у зв'язку з конкретною справою і полягає у вирішенні питання: чи підлягає засто­суванню певний закон, конституційність якого оскаржується. Такий вид контролю зазвичай застосовується щодо уповноважених індивідів, юри­дичних осіб. В інших випадках використовується абстрактний контроль;
* за способом перевірки конституційності чи законності акта - су­довий контроль змісту акта (матеріальний), його форми та способу при­йняття (формальний). Матеріальний контроль означає перевірку відпо­відності положенням Конституції України чи законам змісту акта. При формальному контролі перевіряється додержання вимог щодо порядку прийняття акта (чи належало це до компетенції органу, який його при­йняв, чи додержано відповідні процедурні правила та чи оформлено акт належним чином).

Господарський суд здійснює судовий контроль шляхом вирішен­ня спорів, що виникають у процесі підприємницької діяльності і випли­вають із цивільних правовідносин (економічні спори). Завданнями гос­подарського суду є: захист порушених або оспорюваних прав, а також інтересів організацій і громадян, які здійснюють підприємницьку діяль­ність; сприяння правовими методами запобіганню правопорушенням і зміцненню законності в економічних відносинах.

Право на підприємницьку діяльність включає можливість захисту від неправомірних дій як інших підприємців, так і з боку держави в осо­бі її органів, у тому числі право на оскарження їхньої діяльності, що об­межує це право. Захист підприємців від втручання в їхню діяльність дер­жавних органів має конституційну основу. Відповідно до ст. 55 Консти­туції України «кожному гарантується право на оскарження в суді рішень, дій чи бездіяльності органів державної влади, органів місцевого само­врядування, посадових і службових осіб». «Кожен має право на відшко­дування за рахунок держави чи органів місцевого самоврядування ма­теріальної і моральної шкоди, завданої незаконними рішеннями, діями чи бездіяльністю органів державної влади, органів місцевого самовря­дування, їх посадових і службових осіб при здійсненні ними своїх повно­важень» (ст. 56 Конституції України).

Останнім часом зростає тенденція збільшення звернень до судо­вих органів суб'єктів підприємницької діяльності для захисту своїх інтересів. Згідно з ч. 7 ст. 19 Господарського кодексу України дії та рі­шення державних органів контролю та нагляду, а також їх посадових осіб, які проводили інспектування і перевірку, можуть бути оскаржені суб'єктом господарювання у встановленому законодавством порядку. Відповідно до ч. 7 ст. 23 Господарського кодексу України спори про по­новлення порушених прав суб'єктів господарювання та відшкодування завданої їм шкоди внаслідок рішень, дій чи бездіяльності органів, по­садових або службових осіб місцевого самоврядування при здійсненні ними своїх повноважень вирішуються в судовому порядку.

Згідно зі ст. 20 Господарського кодексу України одним із засобів за­хисту прав суб'єктів господарювання є визнання повністю або частково недійсними актів органів державної влади та органів місцевого само­врядування, актів інших суб'єктів, що суперечать законодавству, ущем­ляють права та законні інтереси суб'єкта господарювання.

Одним з важливих і розповсюджених засобів захисту прав суб'єктів підприємницької діяльності є визнання судом виданого дер­жавним або іншим органом незаконного акта недійсним (повністю або в частині). Підставою для застосування цього засобу захисту є видання державним або іншим органом акта, що не відповідає його компетен­ції або вимогам законодавства. Оскільки це дві самостійних підстави, то може бути визнаний недійсним той акт, який відповідає вимогам за­конодавства, але прийнятий з перевищенням компетенції відповідно­го органу, і, навпаки, прийнятий у межах його компетенції, але такий, що суперечить законодавству. Перевищення компетенції державного органу означає видання ним акта поза його компетенцією. Порушен­ня актом державного органу вимог законодавства - це суперечливість законодавству прийнятого акта за його змістом, формою, порядком і строками прийняття.

Неправомірні акти державних органів, що зачіпають права підпри­ємців, порушують дві заборони, встановлені Господарським кодексом України. Перша - заборона, встановлена в ч. 5 ст. 19 Господарського ко­дексу. Згідно з ч. 5 ст. 19 ГК незаконне втручання та перешкоджання гос­подарській діяльності суб'єктів господарювання з боку органів держав­ної влади, їх посадових осіб при здійсненні ними державного контролю та нагляду забороняються. Друга - заборона, встановлена в ч. 4 ст. 23 ГК. Відповідно до ч. 4 ст. 23 ГК незаконне втручання органів і посадових осіб місцевого самоврядування у господарську діяльність суб'єктів гос­подарювання забороняється.

Визнання незаконного акта недійсним може застосовуватися як єдиний засіб захисту (коли для захисту підприємців досить визнати акт недійсним), або поєднуватися з іншими засобами захисту і відповідаль­ності. Так, визнання недійсним акта державного або іншого органу може поєднуватися із застосуванням міри цивільно-правової відповідальнос­ті - стягненням адміністративним судом за позовом підприємця збитків, завданих йому внаслідок виконання вказівок державних чи інших орга­нів або їхніх службових осіб, що призвели до порушення прав підпри­ємця, а також внаслідок неналежного здійснення такими органами чи їхніми службовими особами передбачених законодавством обов'язків щодо підприємця.

Нерідко в практиці поєднується вимога про визнання недійсним актів державних органів з позовом про повернення (зворотне стягнен­ня) необґрунтовано списаних цими органами в примусовому поряд­ку сум. Суб'єкти підприємницької діяльності звертаються до господар­ського суду з позовами про повернення з бюджету незаконно списа­них штрафів, інших фінансових санкцій, податкових недоїмок та інших обов'язкових платежів у бюджет.

1. ***Взаємодія контрольних органів. Підстави проведення контролю***

Відповідно до ст. 14 Закону України «Про державну контроль­но-ревізійну службу в Україні» працівники правоохоронних орга­нів зобов'язані сприяти службовим особам державної контрольно- ревізійної служби у виконанні їх обов'язків. У разі недопущення пра­цівників державної контрольно-ревізійної служби на територію підпри­ємства, установи, організації, відмови у наданні документів для ревізії та будь-якої іншої протиправної дії органи міліції на прохання цих осіб зобов'язані негайно вжити відповідних заходів для припинення такої протидії, забезпечити нормальне проведення ревізії, охорону працівни­ків контрольно-ревізійної служби, документів та матеріалів, що переві­ряються, а також вжити заходів для притягнення винних осіб до встанов­леної законом відповідальності.

Щоб результати контролю можна було оцінити найефективніше, кінцева мета і ключові результати повинні бути добре визначені. З по­гляду оцінки результатів комерційної діяльності контроль направлений на оцінку стратегічних альтернативних варіантів, довгострокових ключо­вих результатів, ступеня їх досягнення перш за все в розрізі року. Конт­роль повинен бути направлений на результати як комерційної, так і до­поміжної діяльності.

Указом Президента України від 23.07.1998 р. № 817/98 «Про дея­кі заходи з дерегулювання підприємницької діяльності» передбачено, що позаплановою виїзною перевіркою вважається перевірка, яка не пе­редбачена в планах роботи контролюючого органу і проводиться за на­явності хоча б однієї з таких обставин: а) за наслідками зустрічних пе­ревірок виявлено факти, які свідчать про порушення суб'єктом підпри­ємницької діяльності норм законодавства; б) суб'єктом підприємниць­кої діяльності не подано в установлений строк документи обов'язкової звітності; в) виявлено недостовірність даних, заявлених у документах обов'язкової звітності; г) суб'єкт підприємницької діяльності подав у встановленому порядку скаргу про порушення законодавства посадо­вими особами контролюючого органу під час проведення планової чи позапланової виїзної перевірки; д) у разі виникнення потреби у пере­вірці відомостей, отриманих від особи, яка мала правові відносини із суб'єктом підприємницької діяльності, якщо суб'єкт підприємницької діяльності не надасть пояснення та їх документальні підтвердження на обов'язковий письмовий запит контролюючого органу протягом трьох робочих днів від дня отримання запиту; е) проводиться реорганізація (ліквідація) підприємства.

1. ***Контроль споживача і органів місцевого самоврядування. Самоконтроль і його форми***

Закон України «Про захист прав споживачів» у новій редакції хоча і не розв'язав усіх проблем, але істотно посилив захист прав споживачів, увів нові підходи до правових методів такого захисту. Насамперед Закон установив, що захист прав споживачів є обов'язком держави (ст. 4) і чіт­ко сформулював права споживачів, що підлягають захисту (ст. 3). У За­коні сказано, які державні органи зобов'язані здійснювати цей захист і яка їх компетенція. Він також визначив, кого слід вважати споживачем. Згідно із Законом, споживачем є громадянин, який придбаває, замовляє або має намір придбати чи замовити товари (роботу, послуги) для влас­них побутових потреб. Інакше кажучи, держава бере під захист інтереси рядових споживачів у відносинах з економічно більш сильними підпри­ємцями, в тому числі і з самою державою, коли порушення прав спожи­вачів допускаються державними підприємствами роздрібної торгівлі.

Закон зобов'язав посадовців органів державної і виконавчої вла­ди, що здійснюють захист прав споживачів, суворо дотримуватися за­конодавства, а також права громадян і організацій, що охороняють­ся Законом. Вперше в законодавстві України встановлено, що за неви­конання або неналежне виконання своїх обов'язків, вони притягують­ся до відповідальності згідно з чинним законодавством (ст. 7). У числі прав, що надаються споживачеві, було передбачено право на звернен­ня до суду за захистом своїх інтересів. Таким правом володів покупець і раніше, проте воно виникало в нього тільки після того, як він діставав відмови в усіх інстанціях, куди, згідно із законом, повинен був зверну­тися - в самому магазині, в торзі, до складу якого входив магазин, у відповідному управлінні торгівлі. Зараз право звернення в суд вини­кає в покупця відразу після встановлення факту порушення і отриман­ня відмови при першому зверненні до продавця. Інакше кажучи, ви­бір способу захисту порушених прав належить споживачеві. При цьо­му Закон полегшує споживачеві можливість судового захисту, звільня­ючи його від сплати державного мита.

Надане Законом право на відшкодування збитків, заподіяних вна­слідок придбання товарів неналежної якості, розширено. Споживачеві було надано право, окрім майнових збитків, вимагати також відшкоду­вання моральної шкоди, заподіяної такою покупкою (ст. 24). Усю відпо­відальність перед споживачем за якість товарів Закон покладає безпо­середньо на роздрібне торгове підприємство, незалежно від того, ви­готовлено товар в Україні, за її межами чи придбано продавцем у по­середників. Але це не означає, що виробник недоброякісного товару звільняється від відповідальності.

Закон України «Про захист прав споживачів» передбачає відпо­відальність як виробника, так і торговельного підприємства за випуск або реалізацію неякісного товару. На підставі ст. 23 Закону (з урахуван­ням змін, внесених Законом України «Про внесення змін і доповнень в Закон України «Про захист прав споживачів» від 01.12.2005 р.) за виго­товлення або реалізацію товару, що не відповідає вимогам норматив­них документів, виробник і продавець несуть відповідальність у розмі­рі п'ятдесяти відсотків вартості виготовленої або отриманої для реаліза­ції партії товару, але не менше десяти неоподатковуваних податком мі­німумів доходів громадян, а в разі, коли законодавством суб'єкт госпо­дарської діяльності був звільнений від ведення обов'язкового обліку до­ходів і витрат, - у розмірі десяти неоподатковуваних мінімумів доходів громадян; виготовлення або реалізацію товару, що не відповідає вимо­гам нормативних документів з безпеки для життя, здоров'я і майна спо­живачів, - у розмірі трьохсот відсотків вартості виготовленої або отри­маної для реалізації партії товару, але не менше двадцяти п'яти неопо­датковуваних податком мінімумів доходів громадян, а в разі, коли зако­нодавством суб'єкт господарської діяльності був звільнений від ведення обов'язкового обліку доходів і витрат, - у розмірі п'ятдесяти неоподат­ковуваних мінімумів доходів громадян.

Разом з тим обов'язок роздрібного торговельного підприємства, передбачений Законом, безпосередньо відповідати перед покупцем в усіх випадках продажу недоброякісного товару, значно полегшує спо­живачеві можливість захистити свої права.

Ст. 30 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні» за­значає, що до відання виконавчих органів сільських, селищних, місь­ких рад належить здійснення контролю за дотриманням законодавства щодо захисту прав споживачів.

Ст. 28 Закону України «Про захист прав споживачів» зазначає, що Органи місцевого самоврядування з метою захисту прав споживачів ма­ють право створювати при їх виконавчих органах структурні підрозділи з питань захисту прав споживачів, які вправі: 1) розглядати звернення споживачів, консультувати їх з питань захисту прав споживачів; 2) ана­лізувати договори, що укладаються продавцями (виконавцями, вироб­никами) із споживачами, з метою виявлення умов, які обмежують пра­ва споживачів; 3) у разі виявлення продукції неналежної якості, фальси­фікованої, небезпечної для життя, здоров'я, майна споживачів і навко­лишнього природного середовища терміново повідомляти про це від­повідні територіальні органи у справах захисту прав споживачів, інші ор­гани, що здійснюють контроль і нагляд за якістю і безпекою продукції; 4) у разі виявлення фактів реалізації продукції, яка не супроводжується необхідною, доступною, достовірною, своєчасною інформацією та від­повідними документами, або продукції з простроченим строком при­датності - тимчасово зупиняти реалізацію продукції до пред'явлення ін­формації, супровідних документів або припиняти її реалізацію; 5) готу­вати подання до органу, який видав дозвіл на провадження відповід­ного виду діяльності, для вирішення питання про тимчасове зупинення його дії чи про дострокове анулювання у разі систематичного порушен­ня прав споживачів; 6) подавати до суду позови щодо захисту прав спо­живачів.

Відповідно до ст. 128 ГК України громадянин-підприємець зобов'язаний: у передбачених законом випадках і порядку одержати лі­цензію на здійснення певних видів господарської діяльності; повідомля­ти органи державної реєстрації про зміну його адреси, зазначеної в реє­страційних документах, предмета діяльності, інших суттєвих умов своєї підприємницької діяльності, що підлягають відображенню у реєстрацій­них документах; додержуватися прав і законних інтересів споживачів, забезпечувати належну якість товарів (робіт, послуг), що ним виготовля­ються, додержуватися правил обов'язкової сертифікації продукції, вста­новлених законодавством; не допускати недобросовісної конкуренції, інших порушень антимонопольно-конкурентного законодавства; вес­ти облік результатів своєї підприємницької діяльності відповідно до ви­мог законодавства; своєчасно надавати податковим органам деклара­ції про доходи, інші необхідні відомості для нарахування податків та ін­ших обов'язкових платежів; сплачувати податки та інші обов'язкові пла­тежі в порядку і в розмірах, встановлених законом. Тому наявність само­контролю у його діяльності є необхідною умовою здійснення підприєм­ницької діяльності.

1. ***Повноваження контролюючих органів***

У процесі проведення ревізії ревізор має право: 1) ревізувати і пе­ревіряти на підприємствах і в установах грошові та бухгалтерські доку­менти, кошториси та інші документи, що підтверджують надходжен­ня та витрачання коштів, матеріальних цінностей, проводити перевір­ки фактичної наявності цінностей та грошових сум, цінних паперів, мате­ріалів, готової продукції і т. д.; 2) безперешкодного доступу на склади, у сховища, виробничі та інші приміщення для їх обстеження і з'ясування питань, пов'язаних з ревізією. Припиняти на поточних та інших рахунках в банку розрахункові операції у випадках, коли керівництво об'єкта пе­ревірки перешкоджає працівнику контрольно-ревізійної служби вико­нувати свої обов'язки; 3) залучати кваліфікованих спеціалістів для про­ведення експертизи, контрольних запусків сировини у виробництво, об­міру; 4) вимагати від керівника об'єкта, що ревізується, проведення ін­вентаризації основних фондів, товарно-матеріальних цінностей, грошо­вих коштів, розрахунків; у необхідних випадках опечатувати касу, касо­ві приміщення, склади, архіви, а у разі виявлення зловживань - вилуча­ти необхідні документи на строк до закінчення ревізії (залишати у спра­вах акт вилучення таких документів); 5) одержувати від НБУ, його уста­нов, комерційних банків та інших кредитних установ необхідні відомос­ті, копії документів, довідок про банківські операції і залишки коштів на рахунках, а від підприємств і організацій, в т. ч. недержавних форм влас­ності, - довідки і копії документів про операції та розрахунки з підпри­ємствами, що ревізуються; 6) одержувати від службових та матеріально відповідальних осіб, яких перевіряють, письмові пояснення з питань, які виникають в ході ревізії; 7) стягувати в доход держави кошти, одержа­ні підприємством за незаконними угодами без передбачених законом підстав та з порушеннями чинного законодавства; 8) накладати у випад­ках, передбачених законодавством, на керівників та інших службових осіб підприємства адміністративні штрафи; 9) застосовувати до підпри­ємства фінансові санкції, передбачені п. 7 ст. 11 Закону України «Про державну податкову службу в Україні».

У своїй роботі ревізор зобов'язаний суворо додержуватись Консти­туції України, законів України, прав та інтересів громадян, підприємств, установ. За невиконання або неналежне виконання своїх обов'язків він притягується до дисциплінарної та кримінальної відповідальності від­повідно до чинного законодавства. Працівники Державної контрольно- ревізійної служби України повинні забезпечити дотримання комерцій­ної та службової таємниці. Кваліфіковано провести ревізію, об'єктивно й принципово обґрунтувати кожний факт, що наведений в акті ревізії, - важлива і відповідальна частина ревізійної роботи.

Ревізія вважається завершеною, якщо виявлені порушення усуне­но, винних притягнено до адміністративної, дисциплінарної чи матері­альної відповідальності і вжито заходів щодо недопущення таких пору­шень надалі. За умови виявлення ревізією грубих порушень чинних нор­мативних актів ревізор має встановити обсяг заподіяної матеріальної шкоди, знайти причини допущених порушень та винних у цьому кон­кретних осіб, вказати, на підставі чийого письмового розпорядження їх заподіяно (номер і число наказу, листа, резолюції, грошового докумен­та і ким його підписано). Від кожної винної у зловживанні особи треба отримати відповідне письмове пояснення з вичерпними, точними й об­ґрунтованими поясненнями фактів, що відображені в акті.

Після викладення кожного факту порушень необхідно обов'язково назвати документи, що підтверджують цей запис і додаються до акту. У разі виявлення зловживань ревізор має одержати від посадових осіб підприємства, установи або організації, що ревізується, копії докумен­тів, які свідчать про зловживання, а у разі необхідності - вилучити по­трібні йому документи до закінчення ревізії чи перевірки, залишивши у справах акт про вилучення документів та їхні копії.

1. ***Права підконтрольного під час здійснення контролю. Порядок оскарження незаконних дій органів контролю і їх посадових осіб***

Дії або бездіяльність службових осіб державної контрольно- ревізійної служби можуть бути оскаржені в судовому або адміністратив­ному порядку.

Скарги на дії службових осіб в районах, містах, районах у містах та службових осіб контрольно-ревізійних управлінь розглядаються і ви­рішуються начальниками цих управлінь. Скарги на дії службових осіб Головного контрольно-ревізійного управління України та начальників контрольно-ревізійних управлінь Республіки Крим, областей, міст Киє­ва і Севастополя розглядаються та вирішуються начальником Головного контрольно-ревізійного управління України.

Скарги розглядаються і рішення за ними приймаються не пізніше як в місячний термін з моменту їх надходження. В разі незгоди - скарги розглядаються в судовому порядку.

**^ питання для самостійного вивчення**

1. Що таке ревізійний період?
2. Позапланові перевірки діяльності суб'єктів господарювання.
3. Законодавче визначення повноважень контролюючих органів держави.
4. Роль аудиторської перевірки для суб'єкта господарської діяль­ності.
5. Судова практика з оскарження рішень контролюючих органів за результатами перевірок фінансово-господарської діяльності під­приємців.
6. **тести для поточного контролю**
7. *За наслідками ревізії складається:*

* акт;
* доповідна записка;
* довідка.

1. *Роздрібне торговельне підприємство в усіх випадках прода­жу недоброякісного товару має:*

* обов'язок безпосередньо відповідати перед покупцем;
* право безпосередньо відповідати перед покупцем;
* обов'язок видати реквізити постачальника для можливості звер­нення до нього покупця.

1. *У випадках, коли керівництво об'єкта перевірки перешко­джає працівнику контрольно-ревізійної служби виконувати свої обов'язки, ревізор:*

* вправі припиняти на поточних та інших рахунках в банку розра­хункові операції об'єкта перевірки;
* зобов'язаний припиняти на поточних та інших рахунках в банку розрахункові операції об'єкта перевірки;
* звертається до суду для усунення йому перешкод з боку об'єкта перевірки.

1. *За невиконання або неналежне виконання своїх обов'язків ревізор може бути притягнутий до:*

* дисциплінарної відповідальності;
* кримінальної відповідальності;
* дисциплінарної відповідальності та кримінальної відповідаль­ності відповідно до чинного законодавства.

1. *В процесі проведення ревізії ревізор не має права:*

* стягувати в доход держави кошти, одержані підприємством за незаконними угодами без передбачених законом підстав та з порушен­нями чинного законодавства;
* накладати у випадках, передбачених законодавством, на керів­ників та інших службових осіб підприємства адміністративні штрафи;
* застосовувати до підприємства фінансові санкції, передбачені п. 7 ст. 11 Закону України «Про державну податкову службу в Україні»;
* проводити самостійно інвентаризацію основних фондів, товарно- матеріальних цінностей, грошових коштів, розрахунків.

1. *Органи державного нагляду здійснюють планові заходи з державного нагляду (контролю) за умови письмового повідомлення суб'єкта господарювання про проведення планового заходу не пізніше як за:*

* десять днів до дня здійснення цього заходу;
* місяць до дня здійснення цього заходу;
* 3 дні до дня здійснення цього заходу.

**тема 17. банківські рахунки: види, умови їх відкриття та використання**

1. *Банківський рахунок. Види банківських рахунків.*
2. *Основний рахунок підприємства. Розрахунковий рахунок.*
3. *Депозитний рахунок.*
4. *Рахунки для коштів з цільовим призначенням.*
5. *Порядок відкриття рахунка в іноземній валюті, в іноземному банку.*
6. ***Банківський рахунок. Види банківських рахунків***

Згідно зі ст. 342 Господарського кодексу України рахунки юридич­ної особи, що є клієнтом банку, відкриваються в установах банків за міс­цем її реєстрації чи в будь-якому банку на території України за згодою сторін. Порядок відкриття рахунків в установах банків за межами Украї­ни встановлюється законом.

Суб'єктам господарювання, які мають самостійний баланс, рахун­ки відкриваються для розрахунків за продукцію, виконані роботи, на­дані послуги, для виплати заробітної плати, сплати податків, зборів (обов'язкових платежів), а також інших розрахунків, пов'язаних з фінан­совим забезпеченням їх діяльності.

Суб'єкт підприємництва має право відкривати рахунки для збері­гання грошових коштів, здійснення всіх видів операцій у будь-яких бан­ках України та інших держав за своїм вибором і за згодою цих банків у порядку, встановленому Національним банком України.

Юридичні особи та громадяни-підприємці відкривають рахунки для зберігання грошових коштів і здійснення всіх видів банківських опе­рацій у будь-яких банках України за своїм вибором та за згодою цих бан­ків у порядку, встановленому Національним банком України.

Суб'єктам господарювання, яким виділяються кошти для цільово­го використання з Державного бюджету України або місцевих бюдже­тів, відкриваються рахунки відповідно до закону. Порядок відкриття рахунків в установах банків, форми розрахунків та порядок їх здійснен­ня визначаються законом про банки і банківську діяльність, іншими за­конами, а також нормативно-правовими актами Національного банку України.

Основним законодавчим актом, яким регламентуються відносини у сфері безготівкових розрахунків, є Закон України «Про платіжні систе­ми та переказ коштів в Україні». Відповідно до ст. 6 цього Закону банки мають право відкривати рахунки резидентам України (юридичним осо­бам, їх відокремленим підрозділам, фізичним особам), нерезидентам України (юридичним особам - інвесторам, представництвам юридич­них осіб в Україні та фізичним особам). Зазначені особи мають право відкривати рахунки в будь-яких банках України відповідно до власного вибору та за згодою цих банків для забезпечення своєї господарської ді­яльності і власних потреб. Порядок відкриття банками рахунків та їх ре­жими визначаються Національним банком України. Умови відкриття ра­хунка та особливості його функціонування передбачаються в договорі, що укладається між банком і його клієнтом - власником рахунка.

Види рахунків, які можуть відкриватися у банківських установах України, визначені у ст. 7 цього Закону. Згідно з цією статтею банки ма­ють право відкривати своїм клієнтам вкладні (депозитні), поточні та ко­респондентські рахунки.

Особливості режимів функціонування вкладних (депозитних), поточних та кореспондентських рахунків визначаються нормативно- правовими актами Національного банку України й договорами, що укла­даються клієнтами й обслуговуючими їх банками.

Законодавством України може передбачатися можливість відкрит­тя та функціонування поточних рахунків зі спеціальним режимом вико­ристання. Зокрема відповідно до ст 15 Закону України «Про електрое­нергетику» передбачено, що для проведення розрахунків за закуплену на оптовому ринку електричну енергію України та спожиту електричну енергію енергопостачальники, що здійснюють підприємницьку діяль­ність з постачання електричної енергії на закріпленій території, їх від­окремлені підрозділи та оптовий постачальник електричної енергії від­кривають в установах уповноваженого банку поточні рахунки із спеці­альним режимом використання. Для проведення розрахунків з пога­шення заборгованості за спожиту електричну енергію з використан­ням механізмів погашення заборгованості, визначених Законом Украї­ни «Про заходи, спрямовані на забезпечення сталого функціонування підприємств паливно-енергетичного комплексу», енергопостачальни- ки, що здійснюють підприємницьку діяльність з постачання електрич­ної енергії на закріпленій території, і оптовий постачальник електрич­ної енергії відкривають в установі уповноваженого банку поточні рахун­ки із спеціальним режимом використання для погашення заборгованос­ті. Перелік поточних рахунків із спеціальним режимом використання в уповноваженому банку для зарахування коштів за електричну енергію затверджується та доводиться до відома споживачів Національною ко­місією регулювання електроенергетики України.

Правовідносини, що виникають під час відкриття банками, їх відо­кремленими структурними підрозділами, які здійснюють банківську ді­яльність від імені банку, поточних і вкладних (депозитних) рахунків у на­ціональній та іноземних валютах суб'єктам господарювання, фізичним особам, іноземним представництвам, нерезидентам-інвесторам, ви­борчим блокам політичних партій, регламентуються Інструкцією про по­рядок відкриття, використання і закриття рахунків у національній та іно­земних валютах, затвердженою Постановою Правління Національного банку України № 492 від 12.11.2003 р.

Саме цією Інструкцією визначено порядок відкриття банками ра­хунків у національній та іноземній валютах, порядок використання кош­тів на цих рахунках та порядок їх закриття.

1. ***Основний рахунок підприємства. Розрахунковий рахунок***

Поточний розрахунковий рахунок - це рахунок, що відкривається банком клієнту на договірній основі для зберігання коштів і здійснен­ня розрахунково-касових операцій за допомогою платіжних інструмен­тів відповідно до умов договору та вимог законодавства України.

Суб'єкти господарювання, нерезиденти-інвестори, іноземні пред­ставництва і фізичні особи мають право відкривати рахунки для забез­печення своєї господарської діяльності і власних потреб у будь-яких бан­ках України відповідно до власного вибору, крім випадків, коли банк не має можливості прийняти на банківське обслуговування або якщо така відмова допускається законом або банківськими правилами.

До поточних рахунків також належать:

* рахунки за спеціальними режимами їх використання, що відкри­ваються у випадках, передбачених законами України або актами Кабіне­ту Міністрів України;
* поточні рахунки типу «Н», що відкриваються в національній ва­люті офіційним представництвам і представництвам юридичних осіб- нерезидентів, які не займаються підприємницькою діяльністю на тери­торії України;
* поточні рахунки типу «П», що відкриваються в національній ва­люті постійним представництвам;
* карткові рахунки, що відкриваються для обліку операцій за пла­тіжними картками відповідно до вимог цієї Інструкції. Операції за цими рахунками здійснюються з урахуванням особливостей, визначених цією Інструкцією та відповідними нормативно-правовими актами Національ­ного банку, що регулюють здійснення операцій із застосуванням платіж­них карток;
* поточні (накопичувальні) рахунки виборчих фондів.

З метою забезпечення таких видів діяльності, як виробнича коопе­рація, спільне виробництво та інші види спільної діяльності, що здійсню­ються на підставі договорів (контрактів) без утворення юридичної осо­би, у банку відкривається один поточний рахунок. Уповноважена учас­никами договору особа (особи) подає до банку такі документи: заяву про відкриття поточного рахунка, що підписана уповноваженою учасни­ками договору особою; копію договору про ведення спільної діяльнос­ті, засвідчену нотаріально; рішення учасників договору про визначен­ня осіб, яким надається право розпорядчого підпису під час проведення грошових операцій за цим рахунком, що оформляється у формі довіре­ності; картку із зразками підписів і відбитка печатки, засвідчену нотарі­ально. У картці наводяться зразки підписів осіб, які мають право розпо­ряджатися цим рахунком, і зразок відбитка печатки учасника договору, якому за довіреністю всіх учасників договору про спільну діяльність на­дано право розпорядчого підпису під час проведення грошових опера­цій за цим рахунком; копію документа, що підтверджує взяття на облік в органі державної податкової служби договору про спільну діяльність без створення юридичної особи, засвідчену органом, що видав доку­мент, або нотаріально чи підписом уповноваженого працівника банку.

Відмітка банку про відкриття рахунка робиться на титульній сторін­ці першого примірника договору (контракту). Кошти за цим рахунком використовуються відповідно до порядку, установленого для викорис­тання коштів за поточними рахунками суб'єктів господарювання.

Під час відкриття поточного рахунка для формування статутного фонду (статутного або складеного капіталу, пайового або неподільного фонду) суб'єкта господарювання - юридичної особи (крім банків) пода­ються: заява про відкриття поточного рахунку, що підписана уповнова­женою засновниками (учасниками) особою; один примірник оригіналу установчого документа або його копія, засвідчена нотаріально.

У разі відкриття рахунка для формування статутного фонду (статут­ного капіталу) акціонерного товариства замість установчого докумен­та подається договір/рішення про створення акціонерного товариства або його копія, засвідчена нотаріально; рішення засновників (учасників) про визначення особи, якій надається право розпорядчого підпису під час проведення грошових операцій за цим рахунком, яке оформляється у формі довіреності, засвідченої нотаріально (якщо хоча б одним із за­сновників (учасників) є фізична особа). Замість оригіналу довіреності до банку може бути подана її копія, засвідчена нотаріально; картка із зраз­ками підписів і відбитка печатки, у якій наводиться зразок підпису осо­би, якій засновниками (учасниками) надано право розпорядчого підпи­су. Картка приймається без відбитка печатки та засвідчується підписом уповноваженого працівника банку.

У разі відкриття поточного рахунка для формування статутного фонду (статутного або складеного капіталу) господарського товариства, засновником (учасником) якого є одна особа, подаються: заява про від­криття поточного рахунка. Інформація про те, що рахунок відкриваєть­ся для формування статутного фонду (статутного або складеного капіта­лу) господарського товариства, засновником (учасником) якого є одна особа, зазначається в рядку «Додаткова інформація» заяви про відкрит­тя поточного рахунка; один примірник оригіналу установчого докумен­та або його копія, засвідчена нотаріально. У разі відкриття рахунку для формування статутного фонду (статутного капіталу) акціонерного то­вариства замість установчого документа подається рішення про засну­вання акціонерного товариства або його копія, засвідчена нотаріально; картка із зразками підписів і відбитка печатки. Картка приймається без відбитка печатки та засвідчується підписом уповноваженого працівни­ка банку; довіреність або копія довіреності на ім'я особи, яка має пра­во відкриття та розпорядження рахунком, засвідчена нотаріально. Якщо рахунок відкривається особисто засновником (учасником), то цей доку­мент не вимагається.

На цей рахунок зараховуються кошти засновників (учасників) для формування статутного фонду (статутного або складеного капіталу, па­йового або неподільного фонду) суб'єкта господарювання - юридич­ної особи до його державної реєстрації як юридичної особи. Цей раху­нок починає функціонувати як поточний тільки після одержання бан­ком документів та отримання банком повідомлення про взяття рахун­ка на облік органом державної податкової служби за місцезнаходжен­ням суб'єкта господарювання - юридичної особи. У разі відмови в дер­жавній реєстрації суб'єкта господарювання - юридичної особи або в ін­ших випадках, передбачених законодавством України, на підставі лис­та із зазначенням причини закриття рахунка, підписаного уповноваже­ною засновниками (учасниками) особою, кошти повертаються заснов­никам (учасникам), а рахунок закривається. Якщо засновником (учасни­ком) господарського товариства є одна особа, то лист із зазначенням причини закриття рахунка підписується цією особою або уповноваже­ною нею особою.

У разі відкриття рахунку для формування статутного капіталу ново­створюваного банку подаються такі документи: заява про відкриття по­точного рахунка, що підписана особою, уповноваженою укладати дого­вори та діяти від імені засновників (учасників) банку; один примірник оригіналу договору/рішення про створення банку у формі відкритого ак­ціонерного товариства або його копія, засвідчена нотаріально. У разі від­криття рахунка для формування статутного капіталу новостворюваного кооперативного банку подається витяг з протоколу зборів засновників (учасників) з рішенням про визначення особи, уповноваженої укладати договори і діяти від імені засновників (учасників) банку, засвідчений но­таріально; картка із зразками підписів і відбитка печатки. У картці наво­диться зразок підпису особи, уповноваженої укладати договори та діяти від імені засновників (учасників) банку. Картка приймається без відбит­ка печатки і засвідчується підписом уповноваженого працівника банку.

Цей рахунок використовується для акумулювання (у випадках, пе­редбачених законодавством України) коштів засновників (учасників) но­востворюваного банку з метою формування статутного капіталу бан­ку до часу їх внесення на накопичувальний рахунок, відкритий у Націо­нальному банку або територіальному управлінні Національного банку за місцем створення банку. Після перерахування коштів на накопичу­вальний рахунок цей рахунок закривається на підставі заяви про закрит­тя рахунка, що підписана особою, уповноваженою укладати договори та діяти від імені засновників (учасників) банку.

Для відкриття поточного рахунка приватному нотаріусу або адво­кату для здійснення професійної діяльності потрібно подати до банку такі документи: заяву про відкриття поточного рахунка, що підписана приватним нотаріусом або адвокатом; копію свідоцтва про право на за­йняття нотаріальною або адвокатською діяльністю, засвідчену органом, що його видав, або нотаріально, чи підписом уповноваженого працівни­ка банку; копію документа, що підтверджує взяття приватного нотаріу­са або адвоката на облік в органі державної податкової служби, засвід­чену органом, що видав документ, або нотаріально чи підписом уповно­важеного працівника банку; копію документа, що підтверджує реєстра­цію приватного нотаріуса або адвоката у відповідному органі Пенсійно­го фонду України, засвідчену органом, що його видав, або нотаріально чи підписом уповноваженого працівника банку; картку із зразками під­писів. Зразки підписів засвідчуються підписом уповноваженого праців­ника банку або нотаріально.

Додатково подається копія документа, що підтверджує реєстрацію приватного нотаріуса або адвоката у відповідному органі Фонду соці­ального страхування від нещасних випадків на виробництві та професій­них захворювань України, засвідчена органом, що його видав, або нота­ріально чи підписом уповноваженого працівника банку, якщо приват­ний нотаріус або адвокат використовує найману працю і відповідно до законодавства України є платником страхових внесків. Інформацію про те, що приватний нотаріус або адвокат не використовує найману працю і не є платником страхових внесків, клієнт обов'язково зазначає в заяві про відкриття поточного рахунка в рядку «Додаткова інформація».

Кошти за поточними рахунками приватних нотаріусів та адвокатів використовуються відповідно до порядку, установленого для викорис­тання коштів за поточними рахунками суб'єктів господарювання. Датою початку видаткових операцій за поточним рахунком приватного нотарі­уса або адвоката є дата відкриття банком цього рахунка.

У випадках, визначених законодавством України, юридична особа може відкрити поточний рахунок з правом розпорядження ним іншими юридичними особами. Додатково до визначеного переліку докумен­тів до банку подаються: картки із зразками підписів і відбитка печатки тих юридичних осіб, які матимуть право розпорядження рахунком; до­кументи (копії документів, засвідчені в установленому порядку), на під­ставі яких банк може ідентифікувати відповідно до законодавства Украї­ни юридичних осіб, які матимуть право розпорядження рахунком.

1. ***Депозитний рахунок***

Вкладний (депозитний) рахунок - рахунок, що відкривається бан­ком клієнту на договірній основі для зберігання коштів, що передають­ся клієнтом банку в управління на встановлений строк та під визначений процент (доход) відповідно до умов договору.

Якщо суб'єкт господарювання не має рахунків у цьому банку, то відкриття йому вкладного (депозитного) рахунка здійснюється в такому порядку. Особа, яка від імені суб'єкта господарювання відкриває вклад­ний (депозитний) рахунок, має: пред'явити паспорт або документ, що його замінює. Представники юридичних осіб також пред'являють доку­менти, що підтверджують їх повноваження. Фізична особа-резидент до­датково пред'являє документ, виданий відповідним органом державної податкової служби, що засвідчує присвоєння їй ідентифікаційного но­мера платника податків; подати документи (копії документів, засвідче­ні в установленому порядку); на підставі цих документів уповноваже­ний працівник банку здійснює ідентифікацію суб'єкта господарювання та осіб, уповноважених розпоряджатися вкладним (депозитним) рахун­ком; між банком і суб'єктом господарювання укладається в письмовій формі договір банківського вкладу.

Якщо юридична особа не має рахунків у цьому банку, то банк від­криває вкладний (депозитний) рахунок за умови подання нею таких до­кументів: копії свідоцтва про державну реєстрацію, засвідченої орга­ном, що видав свідоцтво, або нотаріально чи підписом уповноваженого працівника банку; копії належним чином зареєстрованого установчого документа (статуту / засновницького договору / установчого акта / поло­ження), засвідченої органом, який здійснив реєстрацію, або нотаріаль­но. Положення юридичних осіб публічного права, які затверджуються розпорядчими актами Президента України, органу державної влади, ор­гану влади Автономної Республіки Крим або органу місцевого самовря­дування, засвідчення не потребують. Юридичні особи публічного пра­ва, які діють на підставі законів, установчий документ не подають; ко­пії довідки про внесення юридичної особи до Єдиного державного ре­єстру підприємств та організацій України, засвідченої нотаріально або органом, який видав довідку, чи підписом уповноваженого працівника банку; копії документа, що підтверджує взяття юридичної особи на об­лік відповідним органом державної податкової служби, засвідченої ор­ганом, який видав документ, або нотаріально чи підписом уповноваже­ного працівника банку.

Юридична особа, яка використовує найману працю і є платником страхових внесків, додатково до цих документів подає копію докумен­та про повідомлення нею органів Фонду соціального страхування від нещасних випадків на виробництві та професійних захворювань Украї­ни щодо наміру відкрити вкладний (депозитний) рахунок, засвідчену в установленому порядку. Інформацію про те, що юридична особа не ви­користовує найману працю і не є платником страхових внесків, клієнт обов'язково має зазначити в договорі банківського вкладу або в довідці за довільною формою. Ця довідка має бути засвідчена підписом керів­ника і відбитком печатки юридичної особи.

Якщо в договорі банківського вкладу передбачено перерахування коштів з вкладного (депозитного) рахунка після закінчення строку збері­гання з використанням платіжного доручення клієнта, то під час відкрит­тя вкладного (депозитного) рахунка юридична особа додатково має по­дати картку із зразками підписів і відбитка печатки, засвідчену в уста­новленому порядку. Вкладний (депозитний) рахунок відокремленого підрозділу, який не має рахунків у цьому банку, відкривається за умови подання таких документів: клопотання юридичної особи або відповід­ного органу приватизації (щодо структурних підрозділів, які відокрем­люються в процесі приватизації) до банку, у якому відкривається вклад­ний (депозитний) рахунок відокремленого підрозділу, про відкриття ра­хунка із зазначенням номера поточного рахунка юридичної особи та на­йменування банку, у якому він відкритий; копії належним чином оформ­леного положення про відокремлений підрозділ, засвідченої нотаріаль­но або органом, що створив відокремлений підрозділ; копії свідоцтва про державну реєстрацію юридичної особи, засвідченої органом, що ви­дав свідоцтво, або нотаріально чи підписом уповноваженого працівни­ка банку; копії документа, що підтверджує взяття юридичної особи, яка створила відокремлений підрозділ, на облік в органі державної подат­кової служби, засвідченої органом, що видав документ, або нотаріаль­но чи підписом уповноваженого працівника банку; копії документа, що підтверджує взяття відокремленого підрозділу на облік відповідним ор­ганом державної податкової служби, засвідченої тим органом, який ви­дав документ, або нотаріально чи підписом уповноваженого працівни­ка банку; копії довідки про внесення відокремленого підрозділу до Єди­ного державного реєстру підприємств та організацій України, засвідче­ної органом, який видав довідку, або нотаріально чи підписом уповно­важеного працівника банку.

Якщо відокремлений підрозділ розташований на території іншої територіальної громади, ніж юридична особа, що його створила, має окремий баланс, здійснює розрахунки з оплати праці самостійно і є платником страхових внесків, то цей підрозділ додатково до вищезазна­ченого переліку документів має подати копію документа про повідом­лення ним органів Фонду соціального страхування від нещасних ви­падків на виробництві та професійних захворювань України щодо на­міру відкрити вкладний (депозитний) рахунок, засвідчену в установле­ному порядку. Інформацію про те, що відокремлений підрозділ не є платником страхових внесків, цей клієнт обов'язково має зазначити в договорі банківського вкладу або в довідці за довільною формою. Ця довідка має бути засвідчена підписом керівника та відбитком печат­ки відокремленого підрозділу. Якщо в договорі банківського вкладу передбачено перерахування коштів з рахунка після закінчення строку зберігання з використанням платіжного доручення клієнта, то під час відкриття вкладного (депозитного) рахунка відокремлений підрозділ додатково має подати картку із зразками підписів і відбитка печатки, засвідчену в установленому порядку. Фізичній особі-підприємцю, яка не має рахунків у цьому банку, вкладний (депозитний) рахунок відкри­вається за умови подання нею таких документів: копії свідоцтва про державну реєстрацію фізичної особи - підприємця, засвідченої орга­ном, що видав свідоцтво, або нотаріально чи підписом уповноваже­ного працівника банку; копії документа, що підтверджує взяття фізич­ної особи-підприємця на облік в органі державної податкової служби, засвідченої органом, що видав документ, або нотаріально чи підписом уповноваженого працівника банку.

Фізична особа-підприємець, яка використовує найману працю, до­датково до вищезазначеного переліку документів має подати копію до­кумента про повідомлення нею органів Фонду соціального страхуван­ня від нещасних випадків на виробництві та професійних захворювань України щодо наміру відкрити вкладний (депозитний) рахунок, засвід­чену в установленому порядку. Інформацію про те, що фізична особа- підприємець не використовує найману працю, цей клієнт обов'язково має зазначити в договорі банківського вкладу або в довідці за довіль­ною формою. Ця довідка має бути засвідчена підписом фізичної особи- підприємця та за наявності - відбитком його печатки.

Якщо вкладний (депозитний) рахунок відкривається суб'єкту госпо­дарювання, який уже має в цьому банку поточний рахунок (тобто коли банком здійснено ідентифікацію клієнта і сформовано справу з юридич­ного оформлення рахунку), то вкладний (депозитний) рахунок відкрива­ється на підставі договору банківського вкладу.

Суб'єкт господарювання, який використовує найману працю і є платником страхових внесків, під час відкриття вкладного (депозитно­го) рахунка має подати банку копію документа про повідомлення орга­нів Фонду соціального страхування від нещасних випадків на виробниц­тві та професійних захворювань України щодо наміру відкрити вкладний (депозитний) рахунок, засвідчену в установленому порядку. Інформа­цію про те, що суб'єкт господарювання не використовує найману працю і не є платником страхових внесків, цей клієнт обов'язково має зазначи­ти в договорі банківського вкладу або в довідці за довільною формою. Ця довідка має бути засвідчена підписом керівника та відбитком печат­ки суб'єкта господарювання. Додатково до цих документів подається клопотання юридичної особи, якщо відкривається вкладний (депозит­ний) рахунок відокремленого підрозділу цієї юридичної особи. Кошти на вкладний (депозитний) рахунок суб'єкта господарювання перерахо­вуються з його поточного рахунка і після настання обставин їх повернен­ня, визначених договором банківського вкладу, повертаються на поточ­ний рахунок суб'єкта господарювання, крім випадків, передбачених за­конодавством України. Банки можуть перераховувати грошові кошти на вкладний (депозитний) рахунок суб'єкта господарювання з його іншо­го вкладного (депозитного) рахунка, відкритого в цьому банку, лише в разі зміни банком порядку бухгалтерського обліку рахунка суб'єкта гос­подарювання, пов'язаної із: запровадженням банком процедури зміни рахунків клієнтів не за їх ініціативою у випадках і в порядку, визначе­них нормативно-правовими актами Національного банку; зміною умов договору банківського вкладу. Проведення розрахункових операцій за вкладними (депозитними) рахунками суб'єкта господарювання, крім операцій, пов'язаних з реалізацією майнових прав на суму вкладу (де­позиту), відповідно до укладених договорів застави та законодавства України, а також видача коштів готівкою з вкладного (депозитного) ра­хунка суб'єкта господарювання забороняються.

Нараховані проценти (доход в іншій формі) за вкладом (депози­том) суб'єкта господарювання відповідно до умов договору банківсько­го вкладу можуть перераховуватися на поточний рахунок або зарахо­вуватися на поповнення вкладу (депозиту). За договором банківського вкладу банк зобов'язаний видати вклад на першу вимогу вкладника - суб'єкта господарювання, крім вкладів, внесених юридичною особою на інших умовах повернення, що встановлені договором банківсько­го вкладу. Особливості розміщення юридичними особами на вкладних (депозитних) рахунках коштів, наданих їм в управління іншими юридич­ними особами відповідно до законодавства України, визначаються до­говором банківського вкладу.

1. ***Рахунки для коштів з цільовим призначенням***

Банки відкривають за відповідними балансовими рахунками на­копичувальний та поточні рахунки виборчому фонду кандидата на пост Президента України згідно із Законом України «Про вибори Президен­та України», накопичувальний та поточні рахунки виборчому фонду пар­тії (блоку), кандидатів у народні депутати України від якої зареєстрова­но Центральною виборчою комісією (виборчий фонд партії (блоку), кан­дидата в депутати від якої зареєстровано ЦВК) згідно із Законом Укра­їни «Про вибори народних депутатів України», та поточні рахунки ви­борчим фондам місцевої організації партії (блоку), кандидата на поса­ду сільського, селищного, міського голови, кандидата в депутати в од­номандатному окрузі згідно із Законом України «Про вибори депутатів Верховної Ради Автономної Республіки Крим, місцевих рад та сільських, селищних, міських голів».

Зазначені рахунки відкриваються лише у національній валюті. Кан­дидат на пост Президента України та партія (блок), кандидатів у народ­ні депутати України від якої зареєстровано Центральною виборчою ко­місією, відкривають один накопичувальний рахунок своєму виборчому фонду у банку України в місті Києві та не більше одного поточного рахун­ка в банку в межах одного територіального виборчого округу.

Місцева організація партії (блоку), кандидат на посаду сільсько­го, селищного, міського голови, кандидат у депутати в одномандатно­му окрузі відкривають один поточний рахунок своєму виборчому фон­ду у банку, який визначається територіальною виборчою комісією за місцезнаходженням відповідної виборчої комісії. Банк відкриває нако­пичувальний рахунок виборчого фонду кандидата на пост Президен­та України на підставі таких документів: заяви про відкриття рахунка; копії рішення Центральної виборчої комісії про реєстрацію кандидата на пост Президента України, засвідченої Центральною виборчою ко­місією; картки із зразками підписів, яка має містити зразки підписів не більше двох розпорядників накопичувального рахунка, які мають виключне право на розпорядження згідно із законодавством України коштами, що надходять на накопичувальний рахунок. Зразки підпису розпорядників накопичувального рахунку засвідчуються в нотаріаль­ному порядку.

Банк відкриває поточний рахунок виборчого фонду кандидата на пост Президента України на підставі таких документів: заяви про від­криття рахунка; довідки банку про відкриття накопичувального рахун­ку виборчого фонду кандидата на пост Президента України в довільній формі, яка має містити такі основні реквізити: прізвище, ім'я, по батько­ві кандидата, якому відкрито накопичувальний рахунок; номер накопи­чувального рахунка; найменування та код банку, у якому відкрито нако­пичувальний рахунок; картки із зразками підписів, яка має містити зра­зок підпису розпорядника поточного рахунка виборчого фонду канди­дата на пост Президента України у відповідному територіальному окру­зі, який має виключне право на розпорядження коштами з відповідно­го поточного рахунка виборчого фонду кандидата на пост Президента України. Зразок підпису розпорядника поточного рахунка засвідчується в нотаріальному порядку.

Банк відкриває накопичувальний рахунок виборчого фонду пар­тії (блоку), кандидатів у депутати від якої зареєстровано ЦВК, на під­ставі таких документів: заяви про відкриття рахунка; копії рішення Цен­тральної виборчої комісії про реєстрацію кандидатів у депутати, вклю­чених до виборчого списку партії (блоку), засвідченої Центральною ви­борчою комісією; копії угоди про утворення виборчого блоку, засвідче­ної в нотаріальному порядку, якщо накопичувальний рахунок виборчо­го фонду відкриває виборчий блок партій; картки із зразками підписів, яка має містити зразки підписів двох розпорядників накопичувального рахунка, які мають виключне право на розпорядження згідно із зако­нодавством України коштами, що надходять на накопичувальний раху­нок. У картку із зразками підписів включаються зразок відбитка печат­ки партії та її ідентифікаційний код. У картку із зразками підписів бло­ку партій включаються зразок відбитка печатки та ідентифікаційний код партії, визначеної керівним органом виборчого блоку. Зразки підписів розпорядників накопичувального рахунку засвідчуються в нотаріально­му порядку. Банк відкриває поточний рахунок виборчого фонду партії (блоку), кандидатів у депутати від якої зареєстровано ЦВК, на підставі таких документів: заяви про відкриття рахунка; довідки банку про від­криття накопичувального рахунка виборчого фонду у довільній формі, яка має містити такі основні реквізити: повну назву політичної партії [ви­борчого блоку політичних партій (із зазначенням повних назв партій, що входять до блоку)], якій відкрито накопичувальний рахунок; номер на­копичувального рахунка; найменування та код банку, у якому відкри­то накопичувальний рахунок; картки із зразками підписів, яка має міс­тити зразок підпису розпорядника поточного рахунка виборчого фонду партії (блоку) у відповідному територіальному окрузі, який має виключ­не право на розпорядження коштами з відповідного поточного рахунка виборчого фонду. У картку із зразками підписів включаються зразок від­битка печатки партії та її ідентифікаційний код. У картку із зразками під­писів блоку партій включаються зразок відбитка печатки та ідентифіка­ційний код партії, визначеної керівним органом виборчого блоку. Зра­зок підпису розпорядника поточного рахунку засвідчується в нотаріаль­ному порядку.

Банк відкриває поточний рахунок виборчого фонду місцевої орга­нізації партії (блоку) на підставі таких документів: заяви про відкриття рахунка; копії рішення територіальної виборчої комісії про реєстрацію кандидатів у депутати, включених до виборчого списку місцевої органі­зації партії (блоку), засвідченої територіальною виборчою комісією; ко­пії угоди про утворення виборчого блоку, засвідченої в нотаріальному порядку, якщо рахунок виборчого фонду місцевої організації партії (бло­ку) відкриває виборчий блок партій; картки із зразками підписів, яка має містити зразки підписів не більше двох розпорядників виборчого фонду місцевої організації партії (блоку). У картку із зразками підписів включа­ються зразок відбитка печатки партії та її ідентифікаційний код. У картку із зразками підписів блоку партій включаються зразок відбитка печатки та ідентифікаційний код партії, визначеної керівним органом виборчого блоку. Зразки підписів розпорядників поточного рахунка засвідчуються в нотаріальному порядку.

Банк відкриває поточний рахунок виборчого фонду кандидата на посаду сільського, селищного, міського голови, кандидата в депутати в одномандатному окрузі на підставі таких документів: заяви про відкрит­тя рахунка; копії рішення територіальної виборчої комісії про реєстра­цію відповідного кандидата, засвідченої територіальною виборчою ко­місією; картки із зразками підписів. У картку із зразками підписів вибор­чого фонду кандидата на посаду сільського, селищного, міського голо­ви включається зразок підпису одного розпорядника виборчого фонду кандидата на посаду сільського, селищного, міського голови. У картку із зразками підписів виборчого фонду кандидата в депутати в одноман­датному окрузі включаються зразки підписів осіб, які мають виключне право на розпорядження згідно із законодавством України коштами, що надходять на поточний рахунок. Зразки підписів розпорядників поточ­ного рахунку засвідчуються в нотаріальному порядку.

Банк не пізніше наступного робочого дня після дня відкриття ра­хунків, повідомляє відповідно Центральну виборчу комісію або терито­ріальну виборчу комісію про відкриття рахунка та його реквізити. Поря­док формування виборчого фонду кандидата на пост Президента Украї­ни та використання його коштів визначається Законом України «Про ви­бори Президента України».

Порядок формування виборчого фонду партії (блоку), кандида­тів у депутати від якої зареєстровано ЦВК, та використання його коштів визначається Законом України «Про вибори народних депутатів Украї­ни». Порядок формування виборчого фонду місцевої організації партії (блоку), кандидатів на посаду сільського, селищного, міського голови, кандидата в депутати в одномандатному окрузі та використання його коштів визначається Законом України «Про вибори депутатів Верховної Ради Автономної Республіки Крим, місцевих рад та сільських, селищних, міських голів».

Банк закриває рахунки виборчого фонду кандидата на пост Прези­дента України на п'ятнадцятий календарний день після дня офіційно­го оприлюднення Центральною виборчою комісією результатів виборів, а для кандидатів на пост Президента України, не включених до вибор­чого бюлетеня для повторного голосування, - з дня опублікування рі­шення про призначення повторного голосування. Банк закриває рахун­ки виборчого фонду партії (блоку), кандидатів у депутати від якої заре­єстровано ЦВК, на п'ятнадцятий календарний день після дня офіційно­го оприлюднення Центральною виборчою комісією результатів виборів.

Банк закриває рахунок виборчого фонду місцевої організації пар­тії (блоку), кандидата на посаду сільського, селищного, міського голови, кандидата в депутати в одномандатному виборчому окрузі на шістнад­цятий календарний день після дня офіційного оприлюднення результа­тів місцевих виборів.

1. ***Порядок відкриття рахунка в іноземній валюті, в іноземному банку***

Якщо іноземне представництво не має рахунків у цьому банку, то відкриття йому поточного рахунка в іноземній валюті здійснюється в такому порядку. Особи (особа), які (яка) відкривають рахунок, мають: пред'явити паспорт або документ, що його замінює, і документи, що підтверджують їх повноваження. Фізичні особи-резиденти додатково пред'являють документ, виданий відповідним органом державної по­даткової служби, що засвідчує присвоєння їм ідентифікаційного номе­ра платника податків; подати документи (копії документів, засвідчені в установленому порядку), визначені для відкриття іноземним представ­ництвам поточних рахунків типу «Н» і «П» у національній валюті. На під­ставі цих документів уповноважений працівник банку здійснює іденти­фікацію іноземного представництва та осіб, уповноважених розпоря­джатися поточним рахунком в іноземній валюті. Між банком та інозем­ним представництвом укладається в письмовій формі договір банків­ського рахунка.

Якщо іноземне представництво (крім військових частин Чорномор­ського флоту Російської Федерації) вже має в цьому банку поточний ра­хунок у національній валюті, цей клієнт ідентифікований банком і сфор­мована справа з юридичного оформлення рахунка, то відкриття поточ­ного рахунка в іноземній валюті здійснюється за умови подання інозем­ним представництвом заяви про відкриття рахунка та засвідченої в уста­новленому порядку картки із зразками підписів і відбитка печатки.

На поточні рахунки в іноземній валюті офіційних представництв, представництв юридичних осіб-нерезидентів, які не займаються під­приємницькою діяльністю (у тому числі - представництв іноземних бан­ків), установ (груп управління програмами або проектами міжнародної допомоги та міжнародної технічної допомоги) зараховуються такі кош­ти: у готівковій формі, що ввезені на територію України уповноваженим представником юридичної особи-нерезидента і задекларовані митному органу під час в'їзду в Україну (у ввізній митній декларації робиться від­мітка уповноваженого банку про прийняття валюти, а копія митної де­кларації залишається в уповноваженому банку); у готівковій формі у ви­падках, визначених нормативно-правовими актами Національного бан­ку, що регулюють використання готівкової іноземної валюти на терито­рії України; перераховані з-за кордону на ім'я власника рахунку через уповноважені банки (у тому числі для виконання міжнародних програм або проектів технічної допомоги); за платіжними документами, що на­діслані з-за кордону на ім'я власника рахунка в порядку, установлено­му законодавством України; за платіжними документами на ім'я влас­ника рахунку, увезеними на територію України і задекларованими мит­ному органу під час в'їзду в Україну (у ввізній митній декларації робить­ся відмітка уповноваженого банку про прийняття платіжних докумен­тів, а копія митної декларації залишається в уповноваженому банку); за іменними платіжними документами (у тому числі - дорожні чеки), що ввезені в Україну та не задекларовані митному органу під час в'їзду в Україну, якщо немає передавальних написів на них (зараховуються тіль­ки на рахунки офіційного представництва); куплені на міжбанківському валютному ринку України власником рахунка за рахунок власних кош­тів, наявних на поточних рахунках типу «Н» у національній валюті (та­кож у разі закриття цього рахунка), у порядку, установленому законо­давством України; перераховані в межах України власнику рахунка від­повідно до законодавства України; сума процентів, нарахованих за за­лишком коштів на власному поточному рахунку; інші надходження на користь власника рахунка, що не суперечать законодавству України.

З поточного рахунка в іноземній валюті офіційних представництв, представництв юридичних осіб-нерезидентів, які не займаються підпри­ємницькою діяльністю (у тому числі - представництв іноземних банків), установ (груп управління програмами або проектами міжнародної тех­нічної допомоги) за розпорядженням власника проводяться такі опе­рації: оплата праці працівникам-нерезидентам, які згідно з укладени­ми трудовими договорами (контрактами) працюють в Україні (виплата готівкою або перерахування на рахунки цих осіб, відкриті в уповнова­жених банках України); виплата готівкою або дорожніми чеками у ви­падках, визначених нормативно-правовими актами Національного бан­ку, що регулюють використання готівкової іноземної валюти на терито­рії України; здійснення остаточного розрахунку з фізичними особами- резидентами, які уклали контракт (договір) з юридичною особою- нерезидентом про їх працевлаштування за межами України; перера­хування за межі України на рахунки юридичних осіб-нерезидентів згід­но з контрактом (договором, угодою), що передбачає купівлю облад­нання для виконання проектів у рамках чинних міжнародних угод про гуманітарне та техніко-економічне співробітництво; перерахування за межі України на рахунки відповідних органів іноземної держави та юри­дичних осіб, інтереси яких представляють в Україні ці представництва (також у разі закриття цього рахунка); перерахування на рахунок юри­дичної особи-резидента як благодійний внесок; перерахування залиш­ків коштів у разі закриття поточного рахунка в одному уповноважено­му банку і відкриття поточного рахунка в іншому уповноваженому бан­ку; продаж на міжбанківському валютному ринку України з метою по­дальшого зарахування на рахунок типу «Н» для утримання представни­цтва, виконання статутної діяльності, впровадження міжнародних про­грам або проектів технічної допомоги; інші перерахування, що не супер­ечать законодавству України.

На поточні рахунки в іноземній валюті постійних представництв за­раховуються кошти: у готівковій формі, що ввезені на територію Украї­ни уповноваженим представником юридичної особи-нерезидента і за­декларовані митному органу під час в'їзду в Україну (у ввізній митній де­кларації робиться відмітка уповноваженого банку про прийняття валю­ти, а копія митної декларації залишається в уповноваженому банку); у готівковій формі у випадках, визначених нормативно-правовими акта­ми Національного банку, що регулюють використання готівкової інозем­ної валюти на території України; перераховані з-за кордону на ім'я влас­ника рахунка через уповноважені банки України; за платіжними доку­ментами, що надіслані з-за кордону на ім'я власника рахунку в поряд­ку, установленому законодавством України; за платіжними документа­ми на ім'я постійного представництва юридичної особи-нерезидента, увезеними на територію України і задекларованими митному органу під час в'їзду в Україну (у ввізній митній декларації робиться відмітка упо­вноваженого банку про прийняття платіжних документів, а копія мит­ної декларації залишається в уповноваженому банку); куплені на між­банківському валютному ринку України власником рахунка за рахунок власних коштів, наявних на рахунках типу «П» (також у разі закриття цьо­го рахунку), у порядку, установленому законодавством України; перера­ховані в межах України власнику рахунку відповідно до законодавства України; у сумі процентів, нарахованих за залишком коштів на власному поточному рахунку; перераховані в межах України з власного поточно­го або вкладного (депозитного) рахунка; у сумі кредитів, отриманих за кредитними договорами; інші надходження, отримання яких не супере­чить законодавству України.

З поточного рахунка в іноземній валюті постійних представництв юридичних осіб-нерезидентів за розпорядженням власника рахунка проводяться такі операції: оплата праці працівникам-нерезидентам, які згідно з укладеними трудовими договорами (контрактами) працюють в Україні (виплата готівкою або перерахування на рахунки цих осіб, від­криті в уповноважених банках України); виплата готівкою або дорожні­ми чеками у випадках, визначених нормативно-правовими актами Наці­онального банку, що регулюють використання готівкової іноземної ва­люти на території України; перерахування за межі України на рахунки юридичних осіб-нерезидентів, інтереси яких представляють в Україні ці постійні представництва (також у разі закриття цього рахунку); пере­рахування на користь юридичної особи-резидента, якщо в призначенні платежу коштів, що надійшли із-за кордону, зазначено, що ці кошти згід­но з договором (контрактом, угодою) належать цьому резиденту; пере­рахування на рахунок юридичної особи-резидента в уповноваженому банку як благодійний внесок; перерахування на власний поточний або вкладний (депозитний) рахунок; перерахування для погашення забор­гованості за отриманим кредитом та сплати процентів за ним; продаж на міжбанківському валютному ринку України з метою подальшого за­рахування на рахунок типу «П» для цільового використання (оплата ви­трат за кошторисом, рахунків-фактур, благодійних внесків та інших ви­трат, що не суперечать законодавству України); інші будь-які перераху­вання, що не суперечать законодавству України.

На поточні рахунки в іноземній валюті військових частин Чорно­морського флоту Російської Федерації, що дислокуються на території України, зараховуються кошти: перераховані з-за кордону на ім'я влас­ника рахунка через уповноважені банки; за платіжними документами, що надіслані з-за кордону на ім'я власника рахунка в порядку, установ­леному законодавством України; у готівковій формі, що ввезені на те­риторію України уповноваженим представником Міністерства оборо­ни Російської Федерації і задекларовані митному органу під час в'їзду в Україну (у ввізній декларації робиться відмітка уповноваженого банку про прийняття валюти, а копія митної декларації залишається в уповно­важеному банку); невикористаний залишок готівкової іноземної валю­ти або іноземної валюти за дорожніми чеками, що були раніше отрима­ні (куплені) в уповноважених банках України для оплати витрат на від­рядження, експлуатаційних витрат, пов'язаних з обслуговуванням тран­спортних засобів за кордоном, і представницьких витрат за кордоном; куплені на міжбанківському валютному ринку України власником ра­хунку за рахунок власних коштів, наявних на рахунка типу «Н» (також у разі закриття цього рахунку), у порядку, установленому законодавством України; сума процентів, нарахованих за залишком коштів на власному поточному рахунка.

З поточних рахунків в іноземній валюті військових частин Чорно­морського флоту Російської Федерації, що дислокуються на території України, за розпорядженням власника проводяться такі операції: випла­та готівкою для оплати праці військовослужбовців-нерезидентів, які не­суть службу на території України; виплата коштів готівкою або дорожні­ми чеками військовослужбовцям на службові відрядження під час виїз­ду за кордон (вивезення валюти за межі України здійснюється згідно з нормативно-правовим актом Національного банку, що регулює перемі­щення готівки і банківських металів через митний кордон України; про­даж іноземної валюти на міжбанківському валютному ринку України з метою подальшого зарахування на рахунок типу «Н» для утримання вій­ськових частин Чорноморського флоту Російської Федерації, що дисло­куються на території України; перерахування на рахунок відповідних ор­ганів Російської Федерації, з якого було здійснено фінансування військо­вих частин Чорноморського флоту Російської Федерації, що дислокуєть­ся на території України, тієї самої іноземної валюти, у якій було здійсне­но зазначене фінансування (перерахування здійснюється також у разі припинення діяльності військової частини Чорноморського флоту Росій­ської Федерації на території України, що підтверджується відповідними документами).

Спеціалізованим установам Організації Об'єднаних Націй (Міжна­родний банк реконструкції і розвитку тощо), що здійснюють свою діяль­ність відповідно до Конвенції ООН «Про привілеї та імунітети спеціалізо­ваних установ», відкриваються поточні рахунки. Особи (особа), які (яка) відкривають поточний рахунок, мають: пред'явити паспорт або доку­мент, що його замінює, і документи, що підтверджують їх повноважен­ня. Фізичні особи-резиденти додатково пред'являють документ, вида­ний відповідним органом державної податкової служби, що засвідчує присвоєння їм ідентифікаційного номера платника податків; подати до­кументи (копії документів, засвідчені в установленому порядку), які да­ють змогу банку ідентифікувати спеціалізовану установу ООН, заяву про відкриття поточного рахунка та картку із зразками підписів і відбитка пе­чатки. На підставі цих документів уповноважений працівник банку іден­тифікує цього клієнта та осіб, уповноважених розпоряджатися поточним рахунком. Між банком та спеціалізованою установою ООН укладається в письмовій формі договір банківського рахунка.

Режим цього рахунка не обмежується жодним фінансовим контро­лем, правилами або мораторієм будь-якого роду відповідно до розді­лу 7 Конвенції ООН «Про привілеї та імунітети спеціалізованих установ». Міжнародні фінансові установи, які здійснюють свою діяльність на під­ставі міжнародних програм і домовленостей, підтриманих (гарантова­них) Кабінетом Міністрів України, що спрямовані на підтримку еконо­міки України, та міжнародні організації, що здійснюють свою діяльність відповідно до Конвенції «Про правовий статус, привілеї та імунітети міждержавних економічних організацій, які діють в певних галузях спів­робітництва», відкривають поточні рахунки на підставі рішення Правлін­ня Національного банку.

Якщо іноземне представництво не має рахунків у цьому банку, то вкладний (депозитний) рахунок у національній або іноземній валю­ті йому відкривається в такому порядку. Особа, яка відкриває рахунок, має: пред'явити паспорт або документ, що його замінює, і документи, що підтверджують її повноваження. Фізична особа-резидент додатко­во пред'являє документ, виданий відповідним органом державної по­даткової служби, що засвідчує присвоєння їй ідентифікаційного номе­ра платника податків; подати документи (копії документів, засвідчені в установленому порядку). На підставі цих документів уповноважений працівник банку здійснює ідентифікацію іноземного представництва та фізичної особи, яка відкриває вкладний (депозитний) рахунок.

Між банком та іноземним представництвом укладається в пись­мовій формі договір банківського вкладу. Іноземному представництву, яке не має рахунків у цьому банку, для відкриття вкладного (депозит­ного) рахунка потрібно подати банку такі документи: копію документа, що підтверджує реєстрацію (акредитацію) іноземного представництва в уповноваженому органі (уповноваженим органом) виконавчої вла­ди України, засвідчену нотаріально або органом, що видав документ. Військові частини Чорноморського флоту Російської Федерації цей до­кумент не подають; копію легалізованої або засвідченої шляхом про­ставлення апостиля довіреності на здійснення представницьких функ­цій тією або іншою особою в Україні, засвідчену нотаріально. Представ­ництво юридичної особи-нерезидента додатково має подати копію ле­галізованого або засвідченого шляхом проставлення апостиля витягу з торговельного, банківського або судового реєстру чи реєстраційного посвідчення місцевого органу влади іноземної держави про реєстра­цію юридичної особи-нерезидента, засвідчену нотаріально, а представ­ництво іноземного банку - копію легалізованого або засвідченого шля­хом проставлення апостиля положення про представництво іноземного банку, засвідчену нотаріально.

Якщо іноземне представництво використовує найману працю і є платником страхових внесків, то воно додатково до вищезазначено­го переліку документів має подати копію документа про повідомлення ним органів Фонду соціального страхування від нещасних випадків на виробництві та професійних захворювань України щодо наміру відкри­ти вкладний (депозитний) рахунок, засвідчену в установленому поряд­ку. Інформацію про те, що іноземне представництво не використовує найману працю і не є платником страхових внесків, клієнт обов'язково має зазначити в договорі або довідці за довільною формою. Ця довідка має бути засвідчена підписом керівника і відбитком печатки іноземно­го представництва.

Іноземне представництво, яке відповідно до законодавства Украї­ни зобов'язане сплачувати податки і збори (обов'язкові платежі), додат­ково до вищезазначеного переліку документів має подати копію доку­мента, що підтверджує взяття іноземного представництва на облік від­повідним органом державної податкової служби, засвідчену органом, що його видав, або нотаріально чи підписом уповноваженого праців­ника банку. Інформацію про те, що іноземне представництво не є плат­ником податків і зборів (обов'язкових платежів), клієнт обов'язково має зазначити в договорі або довідці за довільною формою. Ця довідка має бути засвідчена підписом керівника і відбитком печатки іноземного представництва.

Якщо в договорі банківського вкладу передбачено перерахуван­ня коштів з рахунку після закінчення строку зберігання з використанням платіжного доручення клієнта, то під час відкриття вкладного (депозит­ного) рахунка іноземне представництво додатково має подати картку із зразками підписів і відбитка печатки, засвідчену в установленому по­рядку.

Якщо вкладний (депозитний) рахунок відкривається іноземному представництву, яке вже має в цьому банку рахунок (тобто, коли бан­ком здійснена ідентифікація клієнта і сформована справа з юридично­го оформлення рахунка), то рахунок відкривається на підставі договору банківського вкладу. Одночасно іноземне представництво, яке викорис­товує найману працю, додатково має подати копію документа про пові­домлення ним органів Фонду соціального страхування від нещасних ви­падків на виробництві та професійних захворювань України щодо намі­ру відкрити вкладний (депозитний) рахунок, засвідчену в установлено­му порядку.

Кошти на вкладні (депозитні) рахунки іноземного представництва перераховуються з поточного рахунка, відкритого в уповноваженому банку, і повертаються на поточний рахунок. Проведення розрахункових операцій та видача коштів готівкою з вкладного (депозитного) рахунку іноземного представництва забороняється. Нараховані проценти (до­ход в іншій формі) за вкладом (депозитом) іноземного представництва відповідно до умов договору банківського вкладу можуть перерахову­ватися на поточний рахунок або зараховуватися на поповнення вкладу (депозиту).

Відкриття інвестиційного рахунка в національній або іноземній ва­люті здійснюється в такому порядку. Особи (особа), які (яка) відкрива­ють рахунок, мають: пред'явити паспорт або документ, що його замі­нює, і документи, що підтверджують їх повноваження. Фізичні особи- резиденти додатково пред'являють документ, виданий відповідним ор­ганом державної податкової служби, що засвідчує присвоєння їм іден­тифікаційного номера платника податків; подати документи (копії доку­ментів, засвідчені в установленому порядку). На підставі цих документів уповноважений працівник банку здійснює ідентифікацію нерезидента- інвестора та осіб (особи), уповноважених від його імені розпоряджа­тися інвестиційним рахунком. Між банком та особою, уповноваженою нерезидентом-інвестором, укладається в письмовій формі договір бан­ківського рахунка.

Для відкриття інвестиційного рахунка в національній або інозем­ній валюті розпорядники рахунка особисто подають до уповноважено­го банку такі документи: заяву про відкриття поточного рахунку. У заяві в рядку «Додаткова інформація» обов'язково зазначається, що рахунок від­кривається з метою здійснення інвестиції в Україну; копію легалізованого або засвідченого шляхом проставлення апостиля витягу з торговельного, банківського або судового реєстру або реєстраційне посвідчення місце­вого органу влади іноземної держави про реєстрацію юридичної особи, засвідчену нотаріально. Від іноземного інвестора - фізичної особи цей до­кумент не вимагається; копію легалізованої або засвідченої шляхом про­ставлення апостиля довіреності на ім'я особи, яка має право відкривати та розпоряджатися рахунком, засвідчену нотаріально. У разі видачі інозем­ним інвестором такої довіреності на території України подається копія цієї довіреності, засвідчена нотаріально. Якщо рахунок відкривається особис­то іноземним інвестором - фізичною особою, то цей документ не вимага­ється; картку із зразками підписів нерезидента-інвестора, засвідчену но­таріально. Додатково подається копія документа, що підтверджує взяття нерезидента-інвестора на облік в органі державної податкової служби, засвідчена органом, що видав документ, або нотаріально чи підписом уповноваженого працівника банку, якщо нерезидент-інвестор є учасни­ком угоди про розподіл продукції відповідно до Закону України «Про угоди про розподіл продукції».

На інвестиційний рахунок у національній валюті зараховуються такі кошти: одержані від продажу іноземної валюти на міжбанківському ва­лютному ринку України, що вносяться як іноземна інвестиція відповід­но до нормативно-правових актів Національного банку, що регулюють здійснення іноземних інвестицій в Україну; доходи, прибутки та інші кошти, одержані нерезидентом-інвестором від здійснення інвестицій в Україну, у тому числі від спільної діяльності без створення юридичної особи; повернуті внаслідок часткового або повного припинення нерези­дентом інвестицій в Україну відповідно до нормативно-правових актів Національного банку, що регулюють здійснення іноземних інвестицій в Україну; перераховані з власного поточного (у тому числі інвестиційно­го) рахунка, відкритого в уповноваженому банку України; перераховані з власного вкладного (депозитного) рахунка, відкритого в уповноваже­ному банку України в порядку, установленому цією главою; у сумі про­центів, нарахованих за залишками коштів на власному інвестиційному рахунку; раніше помилково перераховані інвестором з цього рахунка.

Зазначені кошти зараховуються на рахунок інвестора в сумі, що не перевищує раніше перераховану. З інвестиційного рахунку в націо­нальній валюті за дорученням власника рахунку проводяться такі опе­рації: здійснення інвестицій в Україну (включаючи реінвестиції) відпо­відно до нормативно-правових актів Національного банку, що регулю­ють здійснення іноземних інвестицій в Україну; розрахунки за купівлю іноземної валюти на міжбанківському валютному ринку України у ви­падках, визначених нормативно-правовими актами Національного бан­ку з питань торгівлі іноземною валютою; розрахунки з митними, подат­ковими та іншими органами у випадках, передбачених законодавством України; сплата резиденту (професійному учаснику фондового ринку, суб'єкту оціночної діяльності, нотаріусу, повіреному, комісіонеру) по­слуг, пов'язаних із здійсненням іноземних інвестицій в Україну; розра­хунки з резидентами під час здійснення спільної інвестиційної діяльнос­ті; сплата послуг уповноваженому банку, який обслуговує рахунок (у по­рядку, визначеному законодавством України); перерахування доходів, прибутків та інших коштів, отриманих інвестором - фізичною особою від здійснення інвестицій в Україну, на власний поточний рахунок фізичної особи-нерезидента, відкритий в уповноваженому банку України; пере­рахування коштів на власний інвестиційний рахунок, відкритий в упо­вноваженому банку України; повернення помилково отриманих коштів. Зазначені кошти перераховуються з цього рахунка в сумі, що не переви­щує раніше отриману. Іноземний інвестор - юридична особа може пе­рерахувати з цього рахунка кошти на поточний рахунок фізичної особи- нерезидента, відкритий в уповноваженому банку України, якщо інозем­на інвестиція вносилася в готівковій формі.

На інвестиційний рахунок в іноземній валюті зараховуються такі кошти: перераховані з-за кордону для здійснення інвестицій в Україну відповідно до нормативно-правових актів Національного банку, що ре­гулюють здійснення іноземних інвестицій в Україну; перераховані з ін­шого власного поточного (у тому числі інвестиційного) рахунка, відкри­того в уповноваженому банку України; у сумі процентів, нарахованих за залишками коштів на власному інвестиційному рахунку; доходи, при­бутки та інші кошти, одержані нерезидентом-інвестором від здійснен­ня інвестицій в Україну, у тому числі від спільної діяльності без створен­ня юридичної особи; повернуті з власного вкладного (депозитного) ра­хунка, відкритого в уповноваженому банку України в порядку, установ­леному цією главою; раніше помилково перераховані інвестором з цьо­го рахунка.

Зазначені кошти зараховуються на рахунок інвестора в сумі, що не перевищує раніше перераховану; повернуті внаслідок часткового або повного припинення нерезидентом здійснення інвестицій в Україну; ва­люта, куплена уповноваженим банком України на міжбанківському ва­лютному ринку України у випадках, визначених нормативно-правовими актами Національного банку з питань торгівлі іноземною валютою. На інвестиційний рахунок іноземного інвестора - юридичної особи в іно­земній валюті можуть зараховуватися кошти, перераховані з поточно­го рахунку фізичної особи-нерезидента, відкритого в уповноваженому банку України, якщо іноземна інвестиція вноситься в готівковій формі.

З інвестиційного рахунку в іноземній валюті за дорученням влас­ника рахунка проводяться такі операції: здійснення інвестицій в Украї­ну (включаючи реінвестиції) відповідно до нормативно-правових актів Національного банку, що регулюють здійснення іноземних інвестицій в Україну; розрахунки з митними органами у випадках, передбачених за­конодавством України; перерахування за кордон доходів, прибутків та інших коштів, отриманих від здійснення інвестицій в Україну, а також суми інвестиції в разі її припинення та коштів, повернутих з вкладних (депозитних) рахунків, відкритих в уповноважених банках України; по­вернення за кордон коштів, не використаних для здійснення іноземних інвестицій в Україну. Зазначені кошти перераховуються за межі Украї­ни на рахунок, з якого вони надійшли, або на інший власний рахунок нерезидента-інвестора в сумі, що не перевищує раніше отриману; пере­рахування коштів на власний інвестиційний рахунок, відкритий в упов­новаженому банку України; перерахування коштів на власний вклад­ний (депозитний) рахунок, відкритий в уповноваженому банку Украї­ни; перерахування доходів, прибутків та інших коштів, отриманих інвес­тором - фізичною особою від здійснення інвестицій в Україну, на влас­ний поточний рахунок фізичної особи-нерезидента, відкритий в уповно­важеному банку України; продаж на міжбанківському валютному рин­ку України з метою подальшого зарахування на інвестиційний рахунок нерезидента-інвестора в національній валюті для здійснення інвестицій в Україну; повернення помилково отриманих коштів. Зазначені кошти перераховуються з цього рахунку в сумі, що не перевищує раніше отри­ману.

Іноземний інвестор - юридична особа може перерахувати з цьо­го рахунка кошти на поточний рахунок фізичної особи-нерезидента, від­критий в уповноваженому банку України, якщо іноземна інвестиція вно­силася в готівковій формі. Для забезпечення таких видів діяльності, як виробнича кооперація, спільне виробництво та інших видів спільної ді­яльності за участю нерезидентів-інвесторів, які здійснюються на підста­ві договорів (контрактів) без утворення юридичної особи, у банку від­кривається поточний рахунок у національній або іноземній валюті для ведення обліку коштів за цими договорами (контрактами) на підставі таких документів: заяви про відкриття поточного рахунка, засвідченої підписом особи, якій на підставі довіреності надано право розпоряд­чого підпису під час проведення операцій за цим рахунком; копії до­говору (контракту) про ведення спільної діяльності, засвідченої нота­ріально; копії документа про реєстрацію договору (контракту) про ве­дення спільної діяльності, засвідченої нотаріально або органом, що ви­дав цей документ; копії легалізованого або засвідченого шляхом про­ставлення апостиля витягу з торговельного, банківського або судового реєстру чи реєстраційного посвідчення місцевого органу влади інозем­ної держави про реєстрацію юридичної особи, засвідченої нотаріаль­но (для нерезидента-інвестора). Якщо нерезидентом-інвестором є фі­зична особа, то цей документ не вимагається; копії документа, що під­тверджує взяття на облік в органі державної податкової служби догово­ру про спільну діяльність без створення юридичної особи, засвідченої органом, що видав документ, нотаріально або підписом уповноважено­го працівника банку; рішення учасників договору про визначення осіб, яким надається право розпорядчого підпису під час проведення опера­цій за цим рахунком, що оформляється у формі довіреності; картки із зразками підписів і відбитка печатки, засвідченої нотаріально. У карт­ці зазначаються зразки підписів осіб, які мають право розпоряджатися рахунком, і ставиться зразок відбитка печатки учасника договору, яко­му за довіреністю всіх учасників договору про сумісну діяльність надано право розпорядчого підпису під час проведення операцій за цим рахун­ком. Уповноважений працівник банку ідентифікує осіб, які мають право розпоряджатися рахунком, і підтверджує здійснення ідентифікації копі­юванням відповідних документів. Зарахування та списання коштів з по­точних рахунків, що відкриваються для забезпечення таких видів діяль­ності, як виробнича кооперація, спільне виробництво та інші види спіль­ної діяльності за участю нерезидентів-інвесторів без створення юридич­ної особи, має здійснюватися виключно на цілі, передбачені договора­ми (контрактами) про спільну інвестиційну діяльність, включаючи і роз­поділ прибутків між сторонами угоди (контракту) з урахуванням вимог законодавства України.

Якщо виникає потреба продажу іноземної валюти з метою забез­печення цього виду діяльності в Україні, учасники спільної діяльності можуть здійснити на міжбанківському валютному ринку України про­даж іноземної валюти з рахунку спільної діяльності в іноземній валюті для подальшого зарахування коштів у гривнях на рахунок спільної діяль­ності в національній валюті.

Після завершення розподілу належних сторонам коштів та/або строку дії договору (контракту) про спільну інвестиційну діяльність за­значені кошти перераховуються: у національній валюті - на поточні ра­хунки резидентів та/або інвестиційні рахунки нерезидентів-інвесторів у національній валюті; в іноземній валюті - на поточні рахунки резиден­тів та/або інвестиційні рахунки нерезидентів-інвесторів в іноземній ва­люті, а також на рахунки нерезидентів-інвесторів у банках за кордоном.

Нерезидент-інвестор може відкрити вкладний (депозитний) ра­хунок у банку, у якому йому відкрито поточний (у тому числі інвести­ційний) рахунок, на підставі укладеного договору банківського вкладу. Якщо нерезидент-інвестор не має в цьому уповноваженому банку ра­хунків, то відкриття йому вкладного (депозитного) рахунка здійснюєть­ся в такому порядку. Особа, яка від імені нерезидента-інвестора відкри­ває рахунок, має: пред'явити паспорт або документ, що його замінює. Фізична особа-резидент додатково пред'являє документ, виданий від­повідним органом державної податкової служби, що засвідчує присво­єння їй ідентифікаційного номера платника податків; подати докумен­ти (копії документів, засвідчені в установленому порядку). На підставі цих документів уповноважений працівник банку здійснює ідентифіка­цію нерезидента-інвестора та особи, уповноваженої від його імені від­кривати вкладний (депозитний) рахунок. Між банком та особою, яка від імені нерезидента-інвестора відкриває вкладний (депозитний) рахунок, укладається в письмовій формі договір банківського вкладу.

Для відкриття вкладного (депозитного) рахунка нерезиденту- інвестору потрібно подати такі документи: копію легалізованого або за­свідченого шляхом проставлення апостиля витягу з торговельного, бан­ківського або судового реєстру чи реєстраційного посвідчення місцево­го органу влади іноземної держави про реєстрацію юридичної особи, засвідчену нотаріально. Якщо нерезидентом-інвестором є фізична осо­ба, то цей документ не вимагається; копію легалізованої або засвідченої шляхом проставлення апостиля довіреності на ім'я особи, яка має право відкривати та розпоряджатися рахунком, засвідчену нотаріально. У разі видачі іноземним інвестором - фізичною особою такої довіреності на території України подається копія цієї довіреності, засвідчена нотаріаль­но. Якщо рахунок відкривається особисто іноземним інвестором - фі­зичною особою, то цей документ не вимагається.

Якщо нерезидент-інвестор є учасником угоди про розподіл продук­ції відповідно до Закону України «Про угоди про розподіл продукції», то він має додатково подати копію документа, що підтверджує взяття нерезидента-інвестора на облік в органі державної податкової служби, засвідчену органом, що видав документ, або нотаріально чи підписом уповноваженого працівника банку. Кошти на вкладні (депозитні) рахун­ки нерезидентів-інвесторів можуть надходити з їх власних інвестиційних рахунків та з їх рахунків за кордоном. Кошти з цих рахунків повертають­ся на власні інвестиційні рахунки нерезидентів-інвесторів та на їх рахун­ки за кордоном.

Нараховані проценти (дохід в іншій формі) за вкладом (депозитом) нерезидента-інвестора відповідно до умов договору банківського вкла­ду можуть перераховуватися на інвестиційний рахунок або зараховува­тися на поповнення вкладу (депозиту), або перераховуватися за кордон. Особливості функціонування поточних рахунків нерезидентів-інвесторів та особливості розміщення нерезидентами-інвесторами коштів на вкладних (депозитних) рахунках можуть визначатися нормативно- правовими актами Національного банку, що регулюють здійснення іно­земних інвестицій в Україну.

**^ Питання для самостійного вивчення**

1. Нормативно-правове регулювання відкриття рахунка в інозем­ній валюті.
2. Особливості відкриття рахунка фізичних осіб-підприємців.
3. Надання банком інформації про стан рахунків клієнта органам державної влади.
4. Арешт коштів на рахунках суб'єктів господарювання.
5. Відповідальність клієнтів-власників рахунка (суб'єктів господа­рювання) за порушення договору з банком про відкриття рахунка.
6. **тести для поточного контролю**
7. *Поточний розрахунковий рахунок - це рахунок, що відкрива­ється банком клієнту на договірній основі для:*

* зберігання коштів;
* здійснення розрахунково-касових операцій;
* зберігання коштів і здійснення розрахунково-касових операцій.

1. *Поточні рахунки типу «П» відкриваються:*

* в національній валюті постійним представництвам юридичних осіб-нерезидентів;
* в іноземній валюті постійним представництвам;
* в національній валюті філіям та представництвам юридичних осіб-резидентів;
* в національній валюті постійним представництвам юридичних осіб-нерезидентів, які не займаються підприємницькою діяльністю на території України.

1. *З метою забезпечення таких видів діяльності, як виробнича кооперація, спільне виробництво та інші види спільної діяльності, що здійснюються на підставі договорів (контрактів) без утворення юри­дичної особи, у банку відкривається:*

* один поточний рахунок;
* один поточний рахунок для кожного учасника спільної діяль­ності;
* кількість поточних рахунків необмежена.

1. *Знайдіть хибну відповідь. Під час відкриття поточного ра­хунка для формування статутного капіталу ТОВ подаються:*

* заява про відкриття поточного рахунка, що підписана уповнова­женою засновниками (учасниками) особою;
* один примірник оригіналу установчого документа або його копія, засвідчена нотаріально;
* картка із зразками підписів і відбитка печатки, у якій наводить­ся зразок підпису особи, якій засновниками (учасниками) надано право розпорядчого підпису.

1. *У разі відкриття поточного рахунка для формування ста­тутного фонду (статутного або складеного капіталу) господарсько­го товариства, засновником (учасником) якого є одна особа, пода­ються:*

* заява про відкриття поточного рахунка;
* картка із зразками підписів і відбитка печатки, у якій наводить­ся зразок підпису особи, якій засновниками (учасниками) надано право розпорядчого підпису;
* один примірник оригіналу установчого документа або його копія, засвідчена нотаріально.

1. *Знайдіть хибне твердження. Для відкриття поточного ра­хунка приватному нотаріусу або адвокату для здійснення професійної діяльності потрібно подати до банку такі документи:*

* заяву про відкриття поточного рахунка, що підписана приватним нотаріусом або адвокатом;
* копію свідоцтва про право на зайняття нотаріальною або адво­катською діяльністю, засвідчену органом, що його видав, або нотаріаль­но, чи підписом уповноваженого працівника банку;
* копію документа, що підтверджує взяття приватного нотаріуса або адвоката на облік в органі державної податкової служби, засвідче­ну органом, що видав документ, або нотаріально чи підписом уповнова­женого працівника банку;
* копію документа, що підтверджує реєстрацію приватного нота­ріуса або адвоката у відповідному органі Пенсійного фонду України, за­свідчену органом, що його видав, або нотаріально чи підписом уповно­важеного працівника банку;
* картку із зразками підписів, що засвідчуються підписом уповно­важеного працівника банку або нотаріально;
* один примірник оригіналу установчого документа або його копія, засвідчена нотаріально.

**тема 18. розрахунки між суб'єктами господарювання**

1. *Готівкові кошти на підприємстві. Умови обігу готівкових коштів.*
2. *Контроль за дотриманням суб'єктом господарювання вимог законодавства про використання готівкових коштів.*
3. *Безготівкові форми оплати. Особливості використання різних видів документів у безготівкових розрахунках: векселя, чека, акредитива, доручення, вимоги-доручення.*
4. *Умови отримання ліцензії на здійснення операцій в іноземній валюті.*
5. *Наслідки порушення правових норм НБУ у сфері розрахунків іно­земною валютою.*
6. ***Готівкові кошти на підприємстві. Умови обігу готівкових коштів***

Підприємства (підприємці), які відкрили поточні рахунки в банках

і зберігають на цих рахунках свої кошти, здійснюють розрахунки за сво­їми грошовими зобов'язаннями, що виникають у господарських відно­синах, пріоритетно в безготівковій формі, а також у готівковій формі (з дотриманням чинних обмежень) у порядку, встановленому законодав­ством України.

Підприємства (підприємці) здійснюють розрахунки готівкою між собою і з фізичними особами (громадянами України, іноземцями, осо­бами без громадянства, які не здійснюють підприємницької діяльнос­ті) через касу як за рахунок готівкової виручки, так і за рахунок коштів, одержаних із банків. Зазначені розрахунки проводяться також шляхом переказу готівки для сплати відповідних платежів. Підприємства (під­приємці) здійснюють облік операцій з готівкою у відповідних книгах об­ліку. Гранична сума готівкового розрахунку одного підприємства (під­приємця) з іншим підприємством (підприємцем) протягом одного дня за одним або кількома платіжними документами встановлюється від­повідною постановою Правління Національного банку України. Плате­жі понад зазначену граничну суму проводяться виключно в безготівко­вій формі. Кількість підприємств (підприємців), з якими здійснюються розрахунки, протягом дня не обмежується. Натепер гранична сума го­тівкового розрахунку, встановлена постановою Правління Національно­го банку України від 09.02.2005 р. № 32, становить 10000 (десять тисяч) гривень.

Зазначені обмеження стосуються також розрахунків готівкою між підприємствами в оплату за товари, що придбані на виробничі (гос­подарські) потреби за рахунок коштів, одержаних за корпоративними картками.

Зазначені обмеження не поширюються на:

а) розрахунки підприємств (підприємців) з фізичними особами, бюджетами та державними цільовими фондами;

б) добровільні пожертвування та благодійну допомогу;

в) розрахунки підприємств (підприємців) за спожиту ними електро­енергію;

г) використання коштів, виданих на відрядження;

д) розрахунки підприємств (підприємців) між собою під час заку­півлі сільськогосподарської продукції. Перелік товарів, що належать до цієї продукції, визначений Законом України «Про державну підтримку сільського господарства України».

У разі здійснення підприємствами готівкових розрахунків з інши­ми підприємствами (підприємцями) понад установлену граничну суму кошти в розмірі перевищення встановленої суми розрахунково дода­ються до фактичних залишків готівки в касі на кінець дня платника готів­ки одноразово в день здійснення цієї операції, з подальшим порівнян­ням одержаної розрахункової суми із затвердженим лімітом каси. Націо­нальний банк України має право встановлювати обмеження з видачі го­тівки за платіжними картками. Обмеження з видачі готівки за платіж­ними картками можуть встановлюватися платіжною організацією відпо­відної платіжної системи та банками - членами цієї системи.

Якщо підприємства (підприємці) та фізичні особи здійснюють готів­кові розрахунки без відкриття поточного рахунку шляхом унесення до банків готівки для подальшого її перерахування на рахунки інших під­приємств (підприємців) або фізичних осіб, то такі розрахунки для плат­ників коштів є готівковими, а для отримувачів коштів безготівковими.

Вся готівка, що надходить до кас, має своєчасно (у день одержання готівкових коштів) та в повній сумі оприбутковуватися.

Оприбуткуванням готівки в касах підприємств, які проводять готів­кові розрахунки з оформленням їх касовими ордерами і веденням ка­сової книги є здійснення обліку готівки в повній сумі її фактичних надхо­джень у касовій книзі на підставі прибуткових касових ордерів.

У разі проведення готівкових розрахунків із застосуванням РРО (реєстратор розрахункових операцій) або використанням РК (розра­хункова книжка) оприбуткуванням готівки є здійснення обліку зазна­чених готівкових коштів у повній сумі їх фактичних надходжень у кни­зі обліку розрахункових операцій на підставі фіскальних звітних чеків РРО (даних РК).

Підприємствам, яким Законом України «Про застосування реєстра­торів розрахункових операцій у сфері торгівлі, громадського харчуван­ня та послуг» надано право проводити розрахунки готівкою із спожива­чами без використання РРО та РК і специфіка функціонування яких уне­можливлює оформлення ними кожної операції касовим ордером (про­даж проїзних і перевізних документів; білетів державних лотерей; квит­ків на відвідування культурно-спортивних і видовищних закладів тощо), дозволяється оприбутковувати готівку наприкінці робочого дня за су­купністю операцій у цілому за робочий день з оформленням касовими документами і відображенням у відповідній книзі обліку. Суми готівки, що оприбутковуються, мають відповідати сумам, визначеним у відпо­відних касових (розрахункових) документах.

Виходячи з потреби прискорення обігу готівкових коштів і своє­часного їх надходження до кас банків для підприємств, що здійснюють операції з готівкою в національній валюті, установлюються ліміт каси та строки здавання готівкової виручки (готівки). Банкам і підприємцям лі­міт каси та строки здавання готівкової виручки (готівки) не встановлю­ються.

Підприємства можуть тримати в позаробочий час у своїх касах го­тівкову виручку (готівку) в межах, що не перевищують установлений лі­міт каси. Готівкова виручка (готівка), що перевищує встановлений ліміт каси, обов'язково здається до банків для її зарахування на банківські ра­хунки. Відокремлені підрозділи підприємств - юридичних осіб можуть здавати готівкову виручку (готівку) безпосередньо до кас таких юридич­них осіб або до будь-якого банку для її переказу і зарахування на банків­ські рахунки зазначених юридичних осіб. За відсутності банків готівкова виручка (готівка) може здаватися до операторів поштового зв'язку для її переказу на банківські рахунки підприємства.

Здавання готівкової виручки (готівки) здійснюється самостійно або через відповідні служби, яким згідно із законодавством України надано право на перевезення валютних цінностей та інкасацію коштів.

Здавання готівкової виручки (готівки) може здійснюватися для за­рахування на будь-який банківський рахунок підприємства (підприєм­ця) на його вибір.

Готівкова виручка (готівка) підприємств (підприємців), у тому числі готівка, одержана з банку, використовується ними для забезпечення по­треб, що виникають у процесі їх функціонування, а також для проведен­ня розрахунків з бюджетами та державними цільовими фондами за по­датками і зборами (обов'язковими платежами).

Підприємства не повинні накопичувати готівкову виручку (готівку) у своїх касах понад установлений ліміт каси для здійснення потрібних витрат до настання строків цих виплат.

Підприємства мають право зберігати у своїй касі готівку, одержа­ну в банку для виплат, що належать до фонду оплати праці, а також пен­сій, стипендій, дивідендів (доходу), понад установлений ліміт каси про­тягом трьох робочих днів, уключаючи день одержання готівки в бан­ку. Для проведення цих виплат працівникам віддалених відокремлених підрозділів підприємств залізничного транспорту та морських портів го­тівка може зберігатися в їх касах понад установлений ліміт каси протя­гом п'яти робочих днів, уключаючи день одержання готівки в банку. Го­тівка, що одержана в банку на інші виплати, має видаватися підприєм­ством своїм працівникам у той самий день. Суми готівки, що одержані в банку і не використані за призначенням протягом установлених вище строків, повертаються підприємством до банку не пізніше наступного робочого дня банку або можуть залишатися в його касі (у межах уста­новленого ліміту).

Підприємство має право зберігати в касі готівку для виплат, які на­лежать до фонду оплати праці та здійснюються за рахунок виручки, по­над установлений йому ліміт каси протягом трьох робочих днів з дня на­стання строків цих виплат у сумі, що зазначена в переданих до каси пла­тіжних (розрахунково-платіжних) відомостях (видаткові відомості). Ви­дача готівкових коштів під звіт або на відрядження (під звіт) здійснюєть­ся відповідно до законодавства України.

Видача готівкових коштів під звіт на закупівлю сільськогосподар­ської продукції та заготівлю вторинної сировини, крім металобрухту, дозволяється на строк не більше 10 робочих днів від дня видачі готів­кових коштів під звіт, а на всі інші виробничі (господарські) потреби на строк не більше двох робочих днів, уключаючи день отримання готівко­вих коштів під звіт.

Якщо підзвітній особі одночасно видана готівка як на відрядження, так і для вирішення в цьому відрядженні виробничих (господарських) питань (у тому числі для закупівлі сільськогосподарської продукції у на­селення та заготівлі вторинної сировини), то строк, на який видана готів­ка під звіт на ці завдання, може бути продовжено до завершення термі­ну відрядження. Видача відповідній особі готівкових коштів під звіт про­водиться за умови звітування нею у встановленому порядку за раніше отримані під звіт суми. Звітування за одержані під звіт готівкові кошти здійснюється відповідно до законодавства України.

Фізичні особи - довірені особи підприємств (юридичних осіб), які відповідно до законодавства України одержали готівку з карткового рахунка із застосуванням корпоративної платіжної картки або особис­тої платіжної картки, використовують її за призначенням без оприбутку­вання в касі. Зазначені довірені особи подають до бухгалтерії підприєм­ства звіт про використання коштів разом із підтвердними документами в установлені строки і порядку, що визначені для підзвітних осіб законо­давством України, а також документи про одержання готівки з картко­вого рахунка (чек банкомата, копія видаткового ордера, довідки за вста­новленими формами, сліп, квитанція торговельного термінала тощо) разом з невитраченим залишком готівки.

Підприємства (підприємці) під час здійснення розрахунків із спо­живачами за готівку зобов'язані приймати у сплату за продукцію (това­ри, роботи, послуги) без обмежень банкноти і монети (у тому числі обі­гові, пам'ятні, ювілейні монети, зношені банкноти та монети) усіх номі­налів, які випускає Національний банк України в обіг, що є дійсним пла­тіжним засобом і не викликають сумніву в їх справжності та платіжності. Крім того, підприємства та підприємці мають забезпечувати наявність у касі банкнот і монет для видачі здачі.

Касові операції оформляються касовими ордерами, видатковими відомостями, розрахунковими документами, документами за операці­ями із застосуванням платіжних карток, іншими касовими документа­ми, які згідно із законодавством України підтверджували б факт прода­жу (повернення) товарів, надання послуг, отримання (повернення) го­тівкових коштів.

Усі надходження і видачу готівки в національній валюті підприєм­ства відображають у касовій книзі. Кожне підприємство (юридична осо­ба), що має касу, веде одну касову книгу для обліку операцій з готів­кою в національній валюті (без урахування кас відокремлених підроз­ділів). Відокремлені підрозділи підприємств, які проводять операції з приймання готівки за продану продукцію (товари, роботи, послуги) з оформленням її прибутковим касовим ордером, а також з видачі готів­ки на виплати, пов'язані з оплатою праці, виробничі (господарські) по­треби, інші операції з оформленням їх видатковими касовими ордера­ми і відомостями, ведуть касову книгу, що видається і оформляється під­приємством - юридичною особою, до складу якого вони входять. Від­окремлені підрозділи підприємств, страхові агенти, брокери, розповсю­джувачі лотерей, які здійснюють готівкові розрахунки із застосуванням РРО або РК та веденням КОРО (книга обліку розрахункових операцій), але не проводять операцій з приймання (видачі) готівки за касовими ор­дерами, а також підприємці касової книги не ведуть.

Строки здавання підприємствами готівкової виручки (готівки) для її зарахування на рахунки в банках визначаються підприємством і вста­новлюються за погодженням з відповідним банком (у якому відкрито рахунок підприємства, на який зараховуються кошти) відповідно до та­ких вимог:

а) для підприємств, що розташовані в населених пунктах, де є бан­ки, - щодня (у день надходження готівкової виручки (готівки) до їх кас);

б) для підприємств, у яких час закінчення робочого дня (зміни), що встановлений правилами внутрішнього трудового розпорядку і графіка­ми змінності відповідно до законодавства України, не дає змогу забез­печити здавання готівкової виручки (готівки) в день її надходження, - наступного за днем надходження готівкової виручки (готівки) до каси дня;

в) для підприємств, що розташовані в населених пунктах, де немає банків, - не рідше ніж один раз на п'ять робочих днів.

Підприємства (юридичні особи), які здійснюють страхову діяль­ність та діяльність з випуску і проведення лотерей, установлюють строки здавання готівкової виручки (готівки) для страхових агентів і розповсю­джувачів лотерей, які діють на підставі укладених договорів, з урахуван­ням специфіки їх функціонування (режиму роботи у вечірні години, ви­хідні та святкові дні) та обсягів виручки, що здається, але не рідше одно­го разу на п'ять робочих днів.

Якщо підприємства працюють у вихідні та святкові дні і не мають змоги, через відсутність відповідної домовленості з банком на інкаса­цію, здати одержану ними за ці дні готівкову виручку (готівку), то вона має здаватися підприємствами до банку протягом операційного часу на­ступного робочого дня банку та підприємства.

Установлені згідно із зазначеними вимогами строки здавання го­тівкової виручки (готівки) підприємствами узгоджуються з банком і ви­значаються в договорах банківського рахунка між підприємствами та банками.

Якщо підприємство в окремі дні не має перевищення ліміту каси, то таке підприємство може в ці дні не здавати в установлені строки го­тівку.

Установлення ліміту каси проводиться підприємствами самостійно на підставі розрахунку встановлення ліміту залишку готівки в касі, що підписується головним (старшим) бухгалтером та керівником підпри­ємства (або уповноваженою ним особою). До розрахунку приймається строк здавання підприємством готівкової виручки (готівки) для її зараху­вання на рахунки в банках, визначений відповідним договором банків­ського рахунка. Для кожного підприємства та його відокремленого під­розділу складається окремий розрахунок встановлення ліміту залишку готівки в касі.

Установлений ліміт каси затверджується внутрішніми наказами (розпорядженнями) підприємства. Для відокремлених підрозділів ліміт каси встановлюється і доводиться до їх відома відповідними внутрішні­ми наказами (розпорядженнями) підприємства - юридичної особи.

Підприємства, що розпочинають свою діяльність, на перші три мі­сяці їх роботи ліміт каси встановлюють відповідно до прогнозних розра­хунків. Установлений з урахуванням прогнозних розрахунків ліміт каси переглядається за фактичними показниками діяльності.

Ліміт каси підприємства встановлюють на підставі розрахунку се­редньоденного надходження готівки до каси або її середньоденної ви­дачі з каси за рішенням керівника підприємства або уповноваженої ним особи.

Кожне підприємство визначає ліміт каси з урахуванням режиму і специфіки його роботи, віддаленості від банку, обсягу касових оборотів (надходжень і видатків) за всіма рахунками, установлених строків зда­вання готівки, тривалості операційного часу банку, наявності домовле­ності підприємства з банком на інкасацію тощо:

* для підприємств, які мають строк здавання готівкової виручки (го­тівки) в банк щодня (у день її надходження до каси) або наступного дня від дня її надходження до каси, - у розмірах, що потрібні для забезпе­чення їх роботи на початку робочого дня, але не більше розміру серед­ньоденного надходження готівки до каси (за три будь-які місяці поспіль з останніх дванадцяти);
* для підприємств, які мають строк здавання готівкової виручки (го­тівки) в банк, - у розмірах, що залежать від установлених строків здаван­ня готівкової виручки (готівки) та її суми, але не більше п'ятикратного розміру середньоденних надходжень готівки (за три будь-які місяці по­спіль з останніх дванадцяти);
* для підприємств, ліміти каси яким установлюються згідно з фактичними витратами готівки (крім виплат, пов'язаних з оплатою пра­ці, стипендій, пенсій, дивідендів), - не більше розміру середньоденної видачі готівки (за три будь-які місяці поспіль з останніх дванадцяти).

Підприємства, у яких відповідний середньоденний показник, об­числений на підставі касових оборотів, дорівнює нулю або не більше де­сяти неоподаткованих мінімумів доходів громадян, можуть встановлю­вати ліміт каси в розмірі, що перевищує обчислений середньоденний показник, але не більше десяти неоподатковуваних мінімумів доходів громадян.

Вищезазначені вимоги цього пункту не поширюються на небанків- ські фінансові установи. Небанківські фінансові установи самостійно ви­значають порядок розрахунку ліміту каси з урахуванням особливостей діяльності та режиму роботи цих установ, обсягу готівкових надходжень (видатків), строків здавання готівки тощо і на підставі зазначеного вста­новлюють розмір ліміту каси.

Підприємства, що виробляють та переробляють сільськогосподар­ську продукцію, різних організаційно-правових форм (акціонерні то­вариства, агрофірми тощо) можуть установлювати (переглядати) ліміт каси на період заготівлі та перероблення сільськогосподарської продук­ції згідно з фактичними показниками їх касових оборотів (надходжень або видачі готівки) за будь-які три місяці сезону виробництва (переро­блення) сільськогосподарської продукції попереднього року.

Ліміт каси підприємства сфери грального бізнесу, уключаючи гральні будинки, казино, ігрові автомати з грошовим виграшем тощо, установлюють з урахуванням особливостей діяльності та режиму робо­ти цих закладів відповідно до переліку та правил ведення азартних ігор і затвердженого положення про призовий фонд, як правило, у межах від­повідного середньоденного показника. За рішенням керівника підпри­ємства сфери грального бізнесу або уповноваженої ним особи дозволя­ється встановлювати ліміт каси з перевищенням визначеного середньо­денного показника, але не більше суми максимально можливого вигра­шу клієнта.

Релігійним організаціям (релігійні громади, управління і центри, монастирі, релігійні братства, місіонерські товариства (місії), духовні на­вчальні заклади), які не здійснюють виробничої або іншого виду підпри­ємницької діяльності, ліміт каси та строки здавання готівки не встанов­люються.

Державне казначейство України самостійно визначає порядок уста­новлення ліміту каси в його касі та касах бюджетних установ і організа­цій, що ним обслуговуються. Якщо підприємством ліміт каси не встанов­лено (незалежно від причин такого невстановлення), то ліміт такої каси вважається нульовим. У цьому разі вся готівка, що перебуває в його касі на кінець робочого дня і не здана підприємством, вважається понадлі­мітною.

Якщо ліміт каси встановлено з перевищенням граничних розмірів, то він уважається встановленим на рівні зазначених граничних розмірів. У цьому разі сума зазначених перевищень уважається понадлімітною. Готівкові кошти не вважаються понадлімітними в день їх надходження, якщо вони були здані в сумі, що перевищує встановлений ліміт каси, до обслуговуючих банків не пізніше наступного робочого дня банку або були використані підприємством (без попереднього здавання їх до бан­ку і одночасного отримання з каси банку на зазначені потреби) наступ­ного дня на господарські потреби.

Не вважаються понадлімітними в день їх надходження і ті готівкові кошти, що надійшли до кас підприємств у вихідні та святкові дні та були здані в сумі, що перевищує встановлений ліміт каси, до обслуговуючих банків наступного робочого дня банку та підприємства або були вико­ристані підприємством (без попереднього здавання їх до банку і одно­часного отримання з каси банку на зазначені потреби) наступного робо­чого дня на господарські потреби.

Підприємства, які встановлюють строк здавання готівкової виручки (готівки), мають здавати понадлімітну готівку для її зарахування на ра­хунки підприємства в банку не пізніше наступного робочого дня неза­лежно від установленого строку здавання готівкової виручки (готівки).

Установлений ліміт каси та строки здавання готівкової виручки (го­тівки) можуть переглядатися у зв'язку із змінами законодавства Украї­ни або за наявності відповідних факторів об'єктивного характеру (зміни в надходженнях/видатках готівки, внутрішнього трудового розпорядку/ графіків змінності тощо). Документи (нормативно-правові акти, внутріш­ні документи (розрахунки) підприємства, що затверджені (підписані) ке­рівником або уповноваженою ним особою), на підставі яких перегляну­то ліміт каси, строки здавання готівкової виручки (готівки), додаються до відповідних наказів (розпоряджень), договорів банківського рахун­ку підприємства. Керівники підприємств несуть відповідальність за до­тримання вимог щодо встановлення ліміту каси та за достовірність від­повідних показників, що зазначені в розрахунку встановлення ліміту за­лишку готівки в касі.

1. ***Контроль за дотриманням суб'єктом господарювання вимог законодавства про використання готівкових коштів***

Відповідно до п. 2 ч. 1 ст. 11 Закону України «Про державну подат­кову службу в Україні» контроль за додержанням порядку проведення готівкових розрахунків за товари (послуги) у встановленому законом по­рядку здійснюють органи державної податкової служби.

Періодичність проведення цих перевірок та строк, протягом яко­го вони здійснюються, визначають безпосередньо органи державної по­даткової служби. Перелік підприємств (підприємців), що підлягають за­значеним перевіркам за конкретні періоди, визначається з урахуванням обсягів здійснюваних ними операцій з готівкою.

Під час перевірок з'ясовуються структура підприємства, кількість відкритих поточних рахунків підприємства (підприємця) у банках, наяв­ність у підприємства (підприємця) податкового боргу, результати рані­ше здійснених перевірок, дотримання ними порядку ведення операцій з готівкою.

Органи контролю беруть участь у проведенні спільних перевірок. Перевірка безпосередньо за місцезнаходженням підприємства (підпри­ємця) здійснюється на підставі документів, визначених законодавством України за певний період, - квартал, півріччя, рік тощо (але не менше ніж один раз на три місяці).

Відповідальність за дотримання порядку ведення операцій з готів­кою покладається на підприємців, керівників підприємств. Особи, які винні в порушенні порядку ведення операцій з готівкою, притягуються до відповідальності в установленому законодавством України порядку. У разі виявлення порушень установленого порядку ведення операцій з готівкою органи державної податкової служби України застосовують до порушників штрафні санкції на підставі подання органів контролю згід­но із законодавством України.

Якщо перевіркою підприємства (підприємця) було виявлено пору­шення, то за її результатами складається акт про перевірку дотриман­ня порядку ведення операцій з готівкою (акт про перевірку) у трьох при­мірниках, у якому викладається зміст порушення з відповідним обґрун­туванням. Акт про перевірку має містити висновки про результати пе­ревірки, а також рекомендації керівництву підприємства (підприєм­цю) щодо усунення виявлених недоліків. Акт про перевірку підписують службові особи, які проводили перевірку, а також керівник та головний бухгалтер підприємства (підприємець). Перший примірник надсилаєть­ся органам державної податкової служби України за місцем державної реєстрації підприємства (підприємця) для вжиття заходів, що передба­чені законодавством України, другий - передається безпосередньо від­повідному підприємству (підприємцю), третій примірник залишається в документах органу контролю. Якщо порушень не виявлено, то службо­ві особи, які проводили перевірку, складають довідку за довільною фор­мою, у якій зазначаються назва підприємства, що перевірялося, термін перевірки, посилання на законодавство України, згідно з яким проводи­лася перевірка, питання, що перевірялися. Зазначену довідку підпису­ють службові особи, які проводили перевірку, а також керівник та голов­ний бухгалтер підприємства (підприємець).

Керівник підприємства або особа, що його заміщує, підприємець має право під час складання акта про перевірку не погодитися з резуль­татами перевірки і надати щодо цього відповідні обґрунтовані заува­ження (пояснення) у письмовій формі, які додаються до акта про пере­вірку. Результати перевірки дотримання порядку ведення касових опе­рацій розглядаються керівництвом підприємства (підприємцем), як пра­вило, у триденний строк після її закінчення.

Залежно від специфіки функціонування підприємства (підприєм­ця), що перевіряється, та завдань органів контролю під час перевірки можуть розглядатися й інші питання. Під час перевірок здійснюється контроль за виконанням підприємством вимог Положення про ведення касових операцій у національній валюті в Україні, що пов'язані з веден­ням касової книги та оформленням операцій з приймання та видачі го­тівки з каси, веденням відповідних касових документів.

Під час перевірок з'ясовується наявність у підприємства касової кни­ги, а також відповідність її оформлення вимогам законодавства України.

Крім того, перевіряється правильність ведення касової книги, оформ­лення в ній касових операцій із приймання та видачі готівкових коштів (у тому числі за строками), відповідність зазначених у ній сум прийнятої до каси або виданої з неї готівки даним прибуткових і видаткових касових ордерів, якість і своєчасність записів касира згідно із зазначеними в ка­совій книзі касовими документами, наявність підпису бухгалтера, який перевірив записи в касовій книзі за кількістю отриманих ним касових ор­дерів, правильність підрахунку в касовій книзі фактичних залишків готів­ки в касі на кінець дня тощо.

Під час перевірки з'ясовується правильність заповнення всіх рекві­зитів прибуткових і видаткових касових ордерів та видаткових відомос­тей (проставлення потрібних дат, номерів, сум, зазначення підстав для їх виписки, наявність підписів службових осіб і одержувачів коштів, від­битків печаток та штампів, підписів про отримання готівки, правильність оформлення депонованих сум тощо). За окремими видатковими відо­мостями можуть вибірково перераховуватися суми виплаченої готівки.

Під час перевірки встановлюються наявність у підприємства журна­лу реєстрації прибуткових і видаткових касових документів та книги об­ліку прийнятих та виданих касиром грошей і правильність їх ведення, а також правильність відображення в касових документах номерів корес­пондуючих рахунків, відповідність між кореспонденцією рахунків, вне­сених до касової книги та зазначених в касових ордерах, наявність по­трібних виправдних документів, що додаються до касових ордерів (зая­ви, накладні, рахунки, довідки тощо), і позначок про їх погашення. У ка­сових документах, які викликають сумніви щодо їх справжності, переві­ряється достовірність підписів одержувачів коштів та службових осіб, які дають пояснення щодо цього.

Виявлені в результаті перевірки порушення і висновки про веден­ня касової книги та касових документів зазначаються в розділі І акта про перевірку. Особлива увага під час перевірки має приділятися встанов­ленню повноти та своєчасності оприбуткування в касах готівкових над­ходжень, одержаних підприємством (за реалізовану продукцію, прода­ні товари, виконані роботи, надані послуги і за позареалізаційні опера­ції тощо). Під час перевірки аналізується загальний стан касових оборо­тів надходжень готівки з кас банку до кас на підставі банківських випи­сок за поточними рахунками підприємства. Звіряються банківські випис­ки (за сумами коштів, що одержані з банку, і датами) та відповідні запи­си в касовій книзі з даними прибуткових касових ордерів. У разі потре­би можуть також порівнюватися дані корінців грошових чеків із випис­ками банку.

Уся готівка, що надходить до кас, має своєчасно та в повній сумі оприбутковуватися. Під час перевірки органами контролю повного і сво­єчасного оприбуткування коштів, що надійшли до каси від здійснення господарської діяльності, записи в касовій книзі звіряються за сумами та строками з даними відповідних прибуткових касових ордерів (із залу­ченням у разі потреби таких виправдних документів: розрахункових до­кументів, квитанцій до прибуткових касових ордерів, рахунків-фактур, товарно-транспортних і податкових накладних тощо). Перевіряється та­кож проведення записів щодо реєстрації зазначених ордерів (за сума­ми і датами) у журналі реєстрації прибуткових і видаткових касових до­кументів.

За потребою поглибленої перевірки повного оприбуткування в касі готівкових коштів, одержаних з різних джерел, можуть аналізуватися та­кож обороти за відомістю журналу-ордера 1 за дебетом субрахунку 301 «Каса в національній валюті» порівняно з оборотами за кредитом кож­ного кореспондуючого рахунка/субрахунка (311 «Поточні рахунки в на­ціональній валюті», 37 «Розрахунки з різними дебіторами», 63 «Розра­хунки з постачальниками та підрядниками», 661 «Розрахунки за заро­бітною платою», 662 «Розрахунки з депонентами», 681 «Розрахунки за авансами одержаними» та інших рахунків) з подальшим порівнянням їх із відповідними записами в касовій книзі та даними документів, які під­тверджують фактичне одержання підприємством певних сум готівки у відповідні строки.

Крім того, для контролю за повним і своєчасним оприбуткуван­ням готівки конкретним підприємством органи контролю можуть засто­совувати відповідні зустрічні документальні перевірки, що здійснюють­ся безпосередньо у підприємств-покупців (замовників), які сплатили го­тівкові кошти, шляхом залучення відповідних первинних документів та взаємного звіряння касових документів отримувачів готівки з даними покупців.

Під час перевірки органи контролю мають брати до уваги те, що за наявності в касі підприємства готівки, яка не підтверджена прибуткови­ми касовими ордерами, вона вважається неоприбуткованою в касі та зараховується в доход підприємства. Виявлені під час перевірки пору­шення порядку оприбуткування надходжень готівки відображаються в розділі II акта про перевірку. Під час перевірки дотримання підприєм­ством ліміту каси визначається наявність самостійно встановленого лі­міту каси та відповідність його розрахунку вимогам цього Положення, уточнюються за наказами, розпорядженнями чи іншими розпорядчими документами суми самостійно доведених підприємством (юридичною особою) лімітів кас своїм відокремленим підрозділам.

Під час перевірок з'ясовується те, як підприємство дотримується встановленого ліміту каси, строків і порядку здавання готівкової вируч­ки. Крім того, має враховуватися те, що кошти, які одержані з каси бан­ку або спрямовані з виручки на виплати, пов'язані з оплатою праці, мо­жуть протягом трьох-п'яти робочих днів зберігатися в касі понад уста­новлений ліміт каси. Для визначення понадлімітних залишків готівки в касі порівнюються записи про фактичні її залишки в касі за касовою кни­гою з установленим лімітом каси за кожний день незалежно від того, здійснювалися в цей день касові обороти (надходження і витрати готів­ки) чи ні. Якщо в періоді, що перевіряється, виявлено перевищення лі­міту каси, то з'ясовується, протягом якого часу (у днях) і які понадлімітні суми не здавалися в установлені строки до банку і з якої причини, а та­кож загальна сума понадлімітних залишків.

1. ***Безготівкові форми оплати. Особливості використання різних видів документів у безготівкових розрахунках: векселя, чека, акредитива, доручення, вимоги-доручення***

Відповідно до ст. 52 Закону України «Про банки і банківську діяль­ність» від 7 грудня 2000 р. № 2121-ІІІ, безготівкові розрахунки проводять­ся на підставі розрахункових документів на паперових носіях або в елек­тронному вигляді. Банки в Україні можуть використовувати як платіж­ні інструменти платіжні доручення, платіжні вимоги-доручення, векселі, чеки, банківські платіжні картки та інші дебетові і кредитові платіжні ін­струменти, що застосовуються у міжнародній банківській практиці. Тобто чинний Закон України «Про банки і банківську діяльність» взагалі не міс­тить таких понять, як «форма розрахунків» та «спосіб розрахунків».

У ст. 7 Закону України «Про Національний банк України» встанов­лено, що Національний банк України визначає форми платежів, проте не розкрито, що саме розуміється під формою платежу. Відповідно до статті 40 цього Закону Національний банк встановлює правила, форми і стандарти розрахунків банків та інших юридичних і фізичних осіб в еко­номічному обігу України із застосуванням як паперових, так і електрон­них документів, а також платіжних інструментів та готівки, координує організацію розрахунків, дає дозволи на здійснення клірингових опера­цій та розрахунків. Тобто, як ми бачимо, вживається термін «форма роз­рахунків», проте визначення його знову ж таки не надається.

Слід зазначити, що перелік форм розрахунків, які застосовують­ся при проведенні переказу, містився у ст. 4 Закону України «Про пла­тіжні системи та переказ грошей в Україні». Так, у п. 4.1 вказаної статті було встановлено, що при проведенні переказу ініціатори можуть засто­совувати акредитивну, вексельну, інкасову форми розрахунків, а також форму розрахунків за гарантійним зобов'язанням, за чеками з викорис­танням документів на переказ. Проте Законом України від 06.10.2004 р. № 2056-М ст. 4 вказаного Закону викладено у новій редакції, згідно з якою розрізняють форми та види безготівкових розрахунків. При цьому під формою мається на увазі готівкова або безготівкова форма, а щодо видів розрахунків зазначено, що вони визначаються законами та при­йнятими на їх підставі нормативно-правовими актами Національного банку України.

Порядок здійснення безготівкових розрахунків у національній ва­люті визначений, в першу чергу, у Законі України «Про платіжні систе­ми та переказ грошей в Україні», а також в Інструкції «Про безготівкові розрахунки в національній валюті України», затвердженій постановою Правління Національного банку України від 21.01.2004 р. № 22.

Згідно із вказаним Законом ініціатором переказу може бути плат­ник, а також отримувач у разі ініціювання переказу за допомогою пла­тіжної вимоги при договірному списанні та в інших випадках, передба­чених законодавством, і стягувач, що отримує відповідне право виключ­но на підставі визначених законом виконавчих документів у випадках, передбачених законом.

Ініціювання переказу проводиться шляхом: 1) подання ініціатором до банку, в якому відкрито його рахунок, розрахункового документа; 2) подання платником до будь-якого банку документа на переказ готівки

і відповідної суми коштів у готівковій формі; 3) подання ініціатором до відповідної установи - члена платіжної системи документа на переказ, що використовується у відповідній платіжній системі для ініціювання переказу; 4) використання держателем спеціального платіжного засобу для оплати вартості товарів і послуг або для отримання коштів у готівко­вій формі; 5) подання отримувачем платіжної вимоги при договірному списанні; 6) надання клієнтом банку, що його обслуговує, належним чи­ном оформленого доручення на договірне списання.

Ініціювання переказу здійснюється за такими видами розрахунко­вих документів: 1) платіжне доручення; 2) платіжна вимога-доручення; 3) розрахунковий чек; 4) платіжна вимога; 5) меморіальний ордер.

Національний банк України має право встановлювати інші види розрахункових документів. Клієнт банку має право самостійно обира­ти види розрахункового документа (крім платіжної вимоги), які визна­чені вищевказаним Законом, для ініціювання переказу. Платіжна вимо­га застосовується у випадках, коли ініціатором переказу виступає стягу­вач або, при договірному списанні, отримувач. Розрахункові документи, за винятком платіжної вимоги-доручення, мають подаватися ініціато­ром до банку, що його обслуговує. Платіжна вимога-доручення подаєть­ся отримувачем коштів безпосередньо до платника. Доставка платіжної вимоги-доручення до платника може здійснюватися банком, який об­слуговує отримувача коштів, через банк, що обслуговує платника, а та­кож за допомогою засобів зв'язку.

Стягувач має право подавати розрахункові документи, що ініцію­ють переказ з рахунка банку-резидента, відкритого в Національному банку України, безпосередньо до Національного банку України. При ви­користанні розрахункового документа ініціювання переказу вважаєть­ся завершеним з моменту прийняття банком платника розрахункового документа на виконання. Банки мають забезпечувати фіксування дати прийняття розрахункового документа на виконання. Подання паперо­вих розрахункових документів до банку має здійснюватися клієнтом особисто, якщо інше не передбачено договором. Подання електрон­них розрахункових документів може здійснюватися клієнтом як осо­бисто на носіях інформації, так і за допомогою наданих йому обслуго­вуючим банком програмно-технічних засобів, які забезпечують зв'язок з програмно-технічними засобами цього банку. Програмно-технічні за­соби з вбудованою в них системою захисту інформації мають відповіда­ти вимогам, що встановлюються Національним банком України. Обслу­говуючий платника банк зобов'язаний перевірити відповідність номера рахунка платника і його коду (ідентифікаційного номера, за його наяв­ності, тощо) та приймати цей документ до виконання тільки у разі їх збі­гу. Крім цього обслуговуючий платника банк перевіряє повноту, ціліс­ність та достовірність цього розрахункового документа в порядку, вста­новленому Національним банком України. У разі недотримання зазна­чених вимог відповідальність за шкоду, заподіяну платнику, покладаєть­ся на банк, що обслуговує платника.

Обслуговуючий отримувача банк зобов'язаний перевірити відпо­відність номера рахунка отримувача і його коду (ідентифікаційного но­мера, за його наявності, тощо), що містяться в розрахунковому докумен­ті, та зараховувати кошти на рахунок отримувача виключно у разі їх збі­гу. У противному разі банк, що обслуговує отримувача, має право затри­мати суму переказу на строк до чотирьох робочих днів для встановлен­ня належного отримувача цих коштів. У разі неможливості встановлення належного отримувача банк, що обслуговує отримувача, зобов'язаний повернути кошти, переказані за цим документом, банку, що обслуговує платника, із зазначенням причини їх повернення. У разі недотримання вищезазначеної вимоги відповідальність за шкоду, заподіяну суб'єктам переказу, покладається на банк, що обслуговує отримувача.

У разі відмови з будь-яких причин у прийнятті розрахункового доку­мента банк має повернути його ініціатору не пізніше наступного опера­ційного дня банку із зазначенням причини повернення. Розрахунково- касове обслуговування клієнтів здійснюється банками на договірній основі. Банки виконують розрахункові документи відповідно до черго­вості їх надходження та виключно в межах залишку коштів на рахунках платників, крім випадків надання платнику обслуговуючим його банком кредиту. Порядок визначення залишку коштів встановлюється Націо­нальним банком України. У разі недостатності на рахунку платника кош­тів для виконання у повному обсязі розрахункового документа стягува- ча на момент його надходження до банку платника цей банк здійснює часткове виконання цього розрахункового документа шляхом перека­зу суми коштів, що знаходиться на рахунку платника, на рахунок отри­мувача.

Незалежно від особи ініціатора банки України не ведуть облік роз­рахункових документів ініціаторів у разі відсутності (недостатності) кош­тів на рахунках платників, якщо інше не передбачено договором між банком та його клієнтом. У разі наявності договору невиконані розрахун­кові документи (повідомлення про їх надходження) банки зобов'язані передавати платникам - клієнтам цих банків з отриманням від них пись­мового посвідчення щодо їх вручення. Сума переказу, що обліковуєть­ся в банку, який обслуговує отримувача, до настання дати валютуван­ня не може бути об'єктом примусового списання, що застосовується до отримувача. Ініціювання клієнтом банку переказу в інтересах третіх осіб може здійснюватися у випадках, передбачених законодавством. Проце­дура ініціювання переказу у небанківській платіжній системі визначаєть­ся правилами відповідної платіжної системи, погодженими з Національ­ним банком України.

Слід звернути увагу на те, що платіжне доручення може бути від­кликане ініціатором переказу в будь-який час до списання суми коштів з його рахунка шляхом подання до банку, що обслуговує цього ініціато­ра, документа на відкликання. Платіжна вимога на примусове списан­ня коштів може бути відкликана стягувачем у будь-який час до списан­ня коштів з рахунка платника шляхом подання до банку, що обслуговує цього стягувача, документа на відкликання. Розрахунковий документ може бути відкликаний тільки в повній сумі. Документ на відкликання може бути як паперовим, так і електронним. Він складається ініціатором у довільній формі та засвідчується ним у встановленому порядку.

Ініціатор до настання дати валютування може відкликати кошти, які до зарахування їх на рахунок отримувача або видачі в готівковій фор­мі обліковуються в банку, що обслуговує отримувача. Документ на від­кликання коштів ініціатор подає до свого банку, який того самого дня надає банку отримувача вказівку про повернення коштів. Банк отриму­вача в день одержання вказівки повертає кошти за реквізитами, зазна­ченими в ній, якщо на час надходження такої вказівки вони не зарахо­вані на рахунок отримувача, та повідомляє отримувача про відкликан­ня коштів ініціатором.

Порядок відкликання розрахункових документів у небанківській платіжній системі визначається правилами відповідної платіжної систе­ми, погодженими з Національним банком України. Платник при укла­денні договорів із банком має право передбачити договірне списання грошей із своїх рахунків на користь банку платника та/або третіх осіб.

Умови договору на договірне списання повинні передбачати об­сяг інформації, достатній для належного виконання такого списання банком, що обслуговує платника (обставини, за яких банк має здійсни­ти (здійснювати) договірне списання; найменування отримувача та бан­ку отримувача; реквізити рахунка, з якого має здійснюватися договір­не списання; реквізити договору між платником та отримувачем (за на­явності договору), що передбачає право отримувача на договірне спи­сання; перелік документів, що мають бути представлені отримувачем в обслуговуючий платника банк (якщо платник та отримувач домовились про надання цих документів до банку платника) тощо).

Договірне списання здійснюється за платіжною вимогою отриму­вача або за меморіальним ордером, оформленим банком. У разі якщо кредитором за договором є обслуговуючий платника банк, право бан­ку на проведення договірного списання передбачається в договорі на розрахунково-касове обслуговування або в іншому договорі про надан­ня банківських послуг.

Ініціювання переказу при договірному списанні у небанківській платіжній системі визначається правилами відповідної платіжної систе­ми, погодженими з Національним банком України. Більш детально по­рядок здійснення безготівкових розрахунків у національній валюті Укра­їни визначений у вищевказаній Інструкції Національного банку України. Зокрема, Інструкцією визначені форми платіжних інструментів, поря­док їх заповнення, правила подання та відкликання, права та обов'язки учасників розрахунків залежно від застосування тієї чи іншої форми без­готівкових розрахунків.

1. ***Умови отримання ліцензії на здійснення операцій в іноземній валюті***

Під ліцензуванням банківських операцій чинне законодавство ро­зуміє порядок видачі уповноваженим банкам, які з моменту реєстрації Національним банком України набули статусу юридичної особи, дозво­лу на здійснення окремих чи всіх банківських операцій, якщо умови ді­яльності комерційних банків відповідають чинному законодавству Укра­їни та нормативним актам Національного банку України, а також діяль­ність яких не загрожує інтересам їхніх клієнтів.

Ліцензування банківських операцій з валютою - це порядок вида­чі уповноваженим банкам, які з моменту реєстрації Національним бан­ком України набули статусу юридичної особи, дозволу на здійснення ва­лютних банківських операцій, якщо умови діяльності комерційних бан­ків відповідають чинному законодавству України та нормативним ак­там Національного банку України, а також діяльність яких не загрожує інтересам їхніх клієнтів.

Проведення операцій з валютою та валютними цінностями потре­бує, згідно з вищезазначеним Положенням, наявності банківської ліцен­зії та отримання письмового дозволу Національного банку України.

Перелік банківських операцій з валютними цінностями міститься в Положенні «Про порядок видачі банкам банківських ліцензій, письмо­вих дозволів та ліцензій на виконання окремих операцій», що затвер­джено Постановою Правління Національного банку України № 275 від 17.07.2001 р.

Закон України «Про банки і банківську діяльність» встановлює, що банківська ліцензія - документ, який видається Національним банком України в порядку і на умовах, визначених у цьому Законі, на підставі якого банки мають право здійснювати банківську діяльність.

Письмовий дозвіл Національного банку - документ, який видає Національний банк у порядку і на умовах, визначених Законом Украї­ни «Про банки і банківську діяльність» та Положенням. На підставі пись­мового дозволу банки мають право здійснювати операції, передбачені ст. 47 Закону України «Про банки і банківську діяльність», де в ч. 2 п. 1 називаються операції з валютними цінностями (з валютою).

Слід зазначити, що банк має право здійснювати банківську діяль­ність тільки після отримання банківської ліцензії. Особи, винні у здій­сненні банківської діяльності без банківської ліцензії, несуть криміналь­ну, цивільну чи адміністративну відповідальність згідно із законами України.

Для отримання банківської ліцензії банк подає територіальному управлінню за його місцезнаходженням (або Генеральному департа­менту банківського нагляду) такі спеціальні документи:

* план (бізнес-план), що визначає види діяльності згідно з банків­ською ліцензією на поточний рік та стратегію діяльності на наступні три роки (на кожний рік окремо), який має містити: розрахунок балансового звіту (на кінець кожного фінансового року) за підписом голови правлін­ня і головного бухгалтера банку;
* розрахунок звіту про фінансовий результат усієї діяльності банку та окремо за кожним видом діяльності на кінець кожного фінансового року за підписом голови правління і головного бухгалтера банку;
* опис банківських операцій з обґрунтуванням їх економічної до­цільності (економічного ефекту);
* коло клієнтів, які банк має намір залучити з метою обслуговування;
* розрахунок прибутковості всієї діяльності банку та за кожним ви­дом діяльності окремо на кінець перших трьох років за підписом голови правління і головного бухгалтера;
* економічне обґрунтування прогнозних показників розрахунку ба­лансового звіту та розрахунку звіту про фінансовий результат (опис дже­рел залучення та спрямування фінансових коштів, потрібних для покрит­тя можливих збитків, прогнозний розрахунок дотримання економічних нормативів);
* опис і дані про управлінську та організаційну структуру банку (під­розділи, у тому числі підрозділи внутрішнього аудиту та з питань аналі­зу і управління ризиками, їх підпорядкованість, порядок прийняття рі­шень);
* внутрішні положення про правління (раду директорів) банку. Та­кож для отримання ліцензії банком подаються відповідні внутрішні по­ложення, що регулюють виконання ним операцій. У разі внесення змін до внутрішніх положень, які надавалися банком при отриманні банків­ської ліцензії, змінені положення банк має подавати до територіально­го управління за його місцезнаходженням та до Генерального департа­менту банківського нагляду у двотижневий строк з дня внесення змін до них.

При отриманні від банку пакета документів та інформації терито­ріальне управління розглядає їх та перевіряє наявність усіх документів. У разі відсутності хоча б одного з документів територіальне управлін­ня протягом трьох днів із часу отримання документів повинно поверну­ти банку пакет документів із супровідним листом з обґрунтуванням при­чин його повернення.

Протягом 10 робочих днів з дня отримання повного пакета доку­ментів територіальне управління розглядає його щодо дотримання банком умов, перевіряє достовірність інформації, викладеної у пода­них документах, та (у разі потреби) проводить співбесіду з відповідаль­ними особами. За результатами розгляду пакета документів територі­альне управління готує висновок про дотримання банком вимог зако­нодавства, готовність банку до здійснення операцій, зазначених у плані (бізнес-плані), а також обґрунтовані пропозиції щодо можливості видачі банку банківської ліцензії, ліцензій на виконання окремих операцій. За якість, достовірність викладеної у висновку інформації та її відповідність вимогам цього Положення та інших нормативно-правових актів Націо­нального банку, своєчасність його підготовки персональну відповідаль­ність несе керівник територіального управління.

У разі позитивного рішення після розгляду пакета документів бан­ку на отримання банківської ліцензії, письмового дозволу та ліцензій на виконання окремих операцій, але не пізніше двотижневого строку з дня його отримання територіальне управління разом із своїм висновком та клопотанням банку надсилає пакет документів поштою Генерально­му департаменту банківського нагляду Національного банку. У разі не­гативного рішення територіальне управління надсилає банку письмо­ву відмову із зазначенням причин та повертає пакет документів. Гене­ральний департамент банківського нагляду Національного банку роз­глядає отримані документи банку та висновок територіального управ­ління щодо їх відповідності вимогам чинних законодавчих актів України та нормативно-правових актів Національного банку. У разі потреби по­дані документи розглядаються іншими структурними підрозділами На­ціонального банку, які в межах своєї компетенції подають Генерально­му департаменту банківського нагляду свої висновки та пропозиції про можливість видачі банку банківської ліцензії, письмового дозволу та лі­цензій на виконання окремих операцій. Генеральний департамент бан­ківського нагляду Національного банку готує висновок про можливість видачі банку банківської ліцензії, письмового дозволу, ліцензій на ви­конання окремих операцій і подає проект відповідного рішення на роз­гляд Комісії Національного банку.

Рішення про видачу банківської ліцензії, письмового дозволу та лі­цензій на виконання окремих операцій чи про відмову в їх наданні прий­має Комісія Національного банку протягом одного місяця з дня отри­мання повного пакета документів. Якщо на момент звернення бан­ку до Національного банку з клопотанням про видачу письмового до­зволу або розширення переліку операцій у ньому, чи під час розгляду Національним банком наданих банком відповідних документів Націо­нальним банком розглядається питання про застосування до цього бан­ку заходів впливу, то Національний банк може відкласти вирішення пи­тання про видачу письмового дозволу або розширення переліку опе­рацій у ньому до часу прийняття рішення щодо застосування/незасто- сування до банку заходів впливу. У разі прийняття рішення про видачу банківської ліцензії, письмового дозволу та ліцензій на виконання окре­мих операцій Генеральний департамент банківського нагляду надсилає територіальному управлінню за місцезнаходженням банку відповідним чином оформлені банківську ліцензію, письмовий дозвіл, ліцензії на ви­конання окремих операцій із супровідним листом для видачі представ­никові банку. Банківська ліцензія, письмовий дозвіл, ліцензії на вико­нання окремих операцій видаються голові правління банку або уповно­важеному представникові банку на підставі належним чином оформле­ного доручення та за наявності копій платіжних доручень, що підтвер­джують оплату за видачу банківської ліцензії, письмового дозволу та лі­цензій на виконання окремих операцій і за бланк банківської ліцензії, письмового дозволу, ліцензій на виконання окремих операцій.

Національний банк може відмовити банку у видачі банківської лі­цензії, письмового дозволу, ліцензій на виконання окремих операцій, якщо за результатами розгляду поданого пакета документів установле­но, що надано недостовірну або неповну інформацію, або якщо банк не виконав умов, передбачених НБУ. Про відмову у видачі банківської лі­цензії, письмового дозволу або ліцензій на виконання окремих опера­цій Національний банк України повідомляє банк у письмовій формі із зазначенням причин відмови протягом одного місяця з дня отримання повного пакета документів.

Банківська ліцензія, письмовий дозвіл та ліцензії на виконання окремих операцій оформляються на спеціальному бланку, підписують­ся заступником Голови Національного банку, який за розподілом функ­ціональних обов'язків здійснює загальне керівництво Генеральним де­партаментом банківського нагляду, і засвідчуються відбитком гербової печатки. Банківська ліцензія, письмовий дозвіл та ліцензії на виконан­ня окремих операцій набирають чинності з дня прийняття Комісією На­ціонального банку відповідного рішення. Банківська ліцензія, письмо­вий дозвіл та ліцензії на виконання окремих операцій не можуть пере­даватися третім особам. Оплата за видачу банківської ліцензії, письмо­вого дозволу та ліцензій на виконання окремих операцій здійснюється в розмірі, установленому нормативно-правовими актами Національно­го банку. Положення про порядок видачі банкам банківських ліцензій, письмових дозволів та ліцензій на виконання окремих операцій, затвер­джене Постановою Правління НБУ № 275 від 17.07.2001 р., визначає, що філії банків мають право здійснювати операції після реєстрації їх Націо­нальним банком та згідно з внутрішньобанківським положенням про фі­лію та за умови видачі банком філії письмового дозволу на здійснення визначеного ним переліку операцій.

Для здійснення валютних операцій банк повинен отримати, крім банківської ліцензії, письмовий дозвіл Національного банку України. Письмовий дозвіл на здійснення валютних операцій видається банку за таких умов: а) наявність банківської ліцензії; б) рівень регулятивного ка­піталу банку відповідає вимогам Національного банку, що підтверджу­ється незалежним аудитором; в) банк не є об'єктом застосування захо­дів впливу:

* протягом усього періоду діяльності - для банків, які отримали банківську ліцензію менше ніж за шість місяців до часу звернення до Національного банку з клопотанням про видачу письмового дозволу;
* протягом шести місяців, що передують зверненню банку до На­ціонального банку з клопотанням про видачу письмового дозволу - для банків, які здійснюють банківську діяльність на підставі банківської лі­цензії більше ніж шість місяців;

г) банк подав план (бізнес-план) щодо певних видів операцій, на право здійснення яких банк бажає отримати письмовий дозвіл, і цей план схвалено Національним банком. Процедура схвалення пла­ну (бізнес-плану) вважається виконаною в разі відсутності зауважень з боку Національного банку при прийнятті відповідного рішення про ви­дачу банку письмового дозволу на здійснення операцій; д) банк має до­статні фінансові можливості для здійснення такої діяльності; є) наявність підрозділів, які виконуватимуть відповідні операції згідно з поданим банком планом (бізнес-планом), служби внутрішнього аудиту, а також підрозділу з питань аналізу та управління ризиками, що має відповідати за встановлення лімітів щодо окремих операцій, лімітів ризиків контр- партнерів, країн контр-партнерів, структури балансу відповідно до рі­шень правління (ради директорів) з питань політики щодо ризикованос­ті та прибутковості діяльності банку; ж) наявність керівників підрозділів банку, кандидатури яких відповідають кваліфікаційним вимогам та спе­ціальним вимогам, викладеним в нормативних актах НБУ; з) наявність комітетів, а саме: кредитного, тарифного, з питань управління активами і пасивами та відповідних положень про них, що відповідають вимогам чинного законодавства України; и) наявність відповідних внутрішніх по­ложень банку, що регулюють політику управління активами і пасивами, кредитну, інвестиційну, облікову політику банку та проведення ним ді­яльності, на яку він бажає отримати в Національному банку письмовий дозвіл, що відповідають вимогам чинного законодавства України.

Банк для отримання письмового дозволу подає до територіально­го управління за його місцезнаходженням (Генеральному департаменту банківського нагляду) такі документи:

* клопотання банку про видачу письмового дозволу за підписом голови правління банку;
* висновок незалежного аудитора про підтвердження відповіднос­ті рівня регулятивного капіталу банку встановленим вимогам Національ­ного банку в складі позитивного висновку про діяльність банку за звіт­ний рік або окремий висновок, що підтверджує відповідність рівня ре­гулятивного капіталу банку встановленим вимогам Національного бан­ку на дату прийняття уповноваженим органом банку рішення про отри­мання письмового дозволу; план (бізнес-план), що визначає види окре­мих операцій, які банк планує здійснювати, на поточний рік і стратегію діяльності на наступні три роки (у розрізі кожного року окремо), який має містити: а) розрахунок балансового звіту (місячного) на кінець кож­ного фінансового року за підписом голови правління і головного бух­галтера банку; б) розрахунок звіту про фінансовий результат усієї діяль­ності банку та окремо за кожним видом діяльності, які планується здій­снювати, на кінець кожного фінансового року за підписом голови прав­ління і головного бухгалтера банку; в) перелік та докладний опис видів операцій, які планує здійснювати банк, з обґрунтуванням їх економіч­ної доцільності (економічного ефекту); г) розрахунок прибутковості всі­єї діяльності банку та за кожним видом діяльності окремо на кінець пер­ших трьох років за підписом голови правління і головного бухгалтера; д) економічне обґрунтування прогнозних показників розрахунку балансо­вого звіту та розрахунку звіту про фінансовий результат (опис джерел за­лучення та спрямування коштів, фінансових результатів діяльності, фор­мування фондів та резервів у розмірах, потрібних для покриття можли­вих збитків, прогнозний розрахунок дотримання економічних нормати­вів); відомості про забезпеченість банку належним банківським облад­нанням, комп'ютерною технікою, програмним забезпеченням та кому­нікаційними засобами, що відповідають вимогам Національного банку та потрібні для здійснення операцій; інформацію про керівників підроз­ділів. Ця інформація має бути засвідчена відповідним підрозділом бан­ку, який займається кадровими питаннями; копію рішення Комісії Націо­нального банку або Комісії при територіальному управлінні Національ­ного банку про погодження кандидатури на посаду керівника служби внутрішнього аудиту банку; опис і дані про управлінську та організацій­ну структуру підрозділів банку, які здійснюватимуть операції, їх підпо­рядкованість, порядок прийняття рішень; відповідні внутрішні положен­ня банку, що регулюють виконання ним операцій, право на здійснення яких надає йому письмовий дозвіл Національного банку (у тому числі про облікову політику). Внутрішні положення про службу внутрішнього аудиту, кредитний комітет, комітет з питань управління активами та па­сивами, тарифний комітет та підрозділ аналізу і управління ризиками. У разі внесення змін до внутрішніх положень, які надавалися банком при отриманні письмового дозволу, змінені положення банк має подавати до територіального управління за його місцезнаходженням та до Гене­рального департаменту банківського нагляду у двотижневий строк з дня внесення змін до них.

При отриманні від банку пакета документів та необхідної інформа­ції територіальне управління розглядає їх та перевіряє наявність усіх до­кументів. У разі відсутності хоча б одного з документів територіальне управління протягом трьох днів із часу отримання документів повинно повернути банку пакет документів із супровідним листом з обґрунтуван­ням причин його повернення. Протягом 10 робочих днів з дня отриман­ня повного пакета документів територіальне управління розглядає його щодо дотримання банком усіх умов, перевіряє достовірність інформації, викладеної у поданих документах, та (у разі потреби) проводить співбе­сіду з працівниками банку, перелік яких зазначено в Положенні. За ре­зультатами розгляду пакета документів територіальне управління готує висновок про дотримання банком вимог Положення, готовність банку до здійснення операцій, зазначених у плані (бізнес-плані), а також об­ґрунтовані пропозиції щодо можливості видачі банку банківської ліцен­зії, письмового дозволу, ліцензій на виконання окремих операцій. У разі позитивного рішення після розгляду пакета документів банку на отри­мання банківської ліцензії, письмового дозволу та ліцензій на виконан­ня окремих операцій, але не пізніше двотижневого строку з дня його отримання територіальне управління разом із своїм висновком та кло­потанням банку надсилає пакет документів поштою Генеральному де­партаменту банківського нагляду Національного банку.

У разі негативного рішення територіальне управління надсилає банку письмову відмову із зазначенням причин та повертає пакет доку­ментів. Генеральний департамент банківського нагляду Національного банку розглядає отримані документи банку та висновок територіально­го управління щодо їх відповідності вимогам чинних законодавчих актів України та нормативно-правових актів Національного банку. У разі по­треби подані документи розглядаються іншими структурними підрозді­лами Національного банку, які в межах своєї компетенції подають Гене­ральному департаменту банківського нагляду свої висновки та пропози­ції про можливість видачі банку банківської ліцензії, письмового дозво­лу та ліцензій на виконання окремих операцій.

Генеральний департамент банківського нагляду Національного банку готує висновок про можливість видачі банку банківської ліцен­зії, письмового дозволу, ліцензій на виконання окремих операцій і по­дає проект відповідного рішення на розгляд Комісії Національного бан­ку. Рішення про видачу банківської ліцензії, письмового дозволу та лі­цензій на виконання окремих операцій чи про відмову в їх наданні при­ймає Комісія Національного банку протягом одного місяця з дня отри­мання повного пакета документів, зазначених у Положенні. Якщо на мо­мент звернення банку до Національного банку з клопотанням про вида­чу письмового дозволу або розширення переліку операцій у ньому, або під час розгляду Національним банком наданих банком відповідних до­кументів Національним банком розглядається питання про застосуван­ня до цього банку заходів впливу, то Національний банк може відклас­ти вирішення питання про видачу письмового дозволу або розширення переліку операцій у ньому до часу прийняття рішення щодо застосуван- ня/незастосування до банку заходів впливу.

У разі прийняття рішення про видачу банківської ліцензії, письмо­вого дозволу та ліцензій на виконання окремих операцій Генеральний департамент банківського нагляду надсилає територіальному управлін­ню за місцезнаходженням банку відповідним чином оформлені банків­ську ліцензію, письмовий дозвіл, ліцензії на виконання окремих опера­цій із супровідним листом для видачі представникові банку. Банківська ліцензія, письмовий дозвіл, ліцензії на виконання окремих операцій ви­даються голові правління банку або уповноваженому представнико­ві банку на підставі належним чином оформленого доручення та за на­явності копій платіжних доручень, що підтверджують оплату за видачу банківської ліцензії, письмового дозволу та ліцензій на виконання окре­мих операцій і за бланк банківської ліцензії, письмового дозволу, ліцен­зій на виконання окремих операцій.

Національний банк може відмовити банку у видачі банківської лі­цензії, письмового дозволу, ліцензій на виконання окремих операцій, якщо за результатами розгляду поданого пакета документів установле­но, що надано недостовірну або неповну інформацію, або якщо банк не виконав умов, зазначених в Положенні. Про відмову у видачі банків­ської ліцензії, письмового дозволу або ліцензій на виконання окремих операцій Національний банк України повідомляє банк у письмовій фор­мі із зазначенням причин відмови протягом одного місяця з дня отри­мання повного пакета документів.

Банківська ліцензія, письмовий дозвіл та ліцензії на виконання окремих операцій оформляються на спеціальному бланку, підписують­ся заступником Голови Національного банку, який за розподілом функ­ціональних обов'язків здійснює загальне керівництво Генеральним де­партаментом банківського нагляду, і засвідчується відбитком гербової печатки. Вони набирають чинності з дня прийняття Комісією Національ­ного банку відповідного рішення і не можуть передаватися третім осо­бам. Оплата за видачу банківської ліцензії, письмового дозволу та ліцен­зій на виконання окремих операцій здійснюється у розмірі, установле­ному нормативно-правовими актами Національного банку.

Банки мають право надавати письмовий дозвіл своїм філіям на здійснення операцій у межах отриманих банківських ліцензій, письмо­вих дозволів та згідно з вимогами цього Положення, за винятком опе­рацій, для здійснення яких у філій немає технічних можливостей або які філії не мають права здійснювати відповідно до вимог чинних законо­давчих актів України та нормативно-правових актів Національного банку України. Таким чином, банк може надавати письмовий дозвіл своїй фі­лії на здійснення операцій з іноземною валютою за умови, що банк сам в установленому законом порядку отримав право на здійснення валют­них операцій. Слід відзначити, що, отримавши дозвіл, філії будуть здій­снювати свою діяльність згідно з положенням про філію та в межах на­даного дозволу.

Такий письмовий дозвіл має бути виписаний на підставі рішення ради та правління банку на бланку банку, підписаний головою правлін­ня банку або його заступником і засвідчений відбитком печатки банку.

У дозволі мають зазначатися реквізити банківської ліцензії та письмово­го дозволу, на підставі яких здійснює свою діяльність банк. Використан­ня факсиміле при здійсненні підпису не дозволяється.

Якщо банк вважає за потрібне надати письмовий дозвіл філії на здійснення банківських операцій з іноземною валютою з обмеженням, то назва цієї операції в письмовому дозволі має відповідати повній на­зві банківської операції, а назва частини цієї банківської операції, на здій­снення якої банк надає філії письмовий дозвіл, має зазначатися як до­повнення або продовження назви банківської операції. Банк протягом трьох робочих днів з дня прийняття правлінням банку рішення про на­дання філії письмового дозволу на здійснення банківських операцій з іно­земною валютою подає територіальному управлінню за місцезнаходжен­ням філії пакет документів для розгляду питання про погодження дозво­лу, який має містити три оригінали письмового дозволу, клопотання про погодження, копію письмового дозволу банку, копії документів на пра­во власності на приміщення філії або договору оренди приміщення.

Територіальне управління за місцезнаходженням філії протягом 10 робочих днів з дня отримання пакета документів перевіряє можли­вості філії для здійснення нею таких операцій і погоджує письмовий до­звіл шляхом засвідчення оригіналу письмового дозволу підписом керів­ника територіального управління та відбитком печатки територіального управління. Оплата за погодження дозволу здійснюється у розмірі, уста­новленому нормативно-правовими актами Національного банку.

Територіальне управління за місцезнаходженням філії протягом п'яти робочих днів надсилає до територіального управління за місцез­находженням банку - юридичної особи висновок про погодження пись­мового дозволу філії на здійснення операцій з іноземною валютою.

Філія банку має право розпочати здійснення банківських операцій, зазначених у письмовому дозволі, з дати погодження письмового до­зволу на їх здійснення, виданого банком, з територіальним управлінням за місцезнаходженням філії. Внесення банком змін у письмовий дозвіл філії (розширення або обмеження) здійснюється шляхом відкликання попереднього та надання нового письмового дозволу і його погоджен­ня з територіальним управлінням за місцезнаходженням філії.

1. ***Наслідки порушення правових норм НБУ у сфері розрахунків іноземною валютою***

Юридична відповідальність як складова частина правової систе­ми в правовому регулюванні виконує дуже важливу функцію - охорони правопорядку. У широкому (філософському) розумінні поняття відпові­дальності трактується як відношення особи до суспільства, держави, ін­ших осіб з погляду виконання їх певних вимог, усвідомлення і правиль­ного розуміння громадянином своїх обов'язків у відношенні до суспіль­ства, держави та інших громадян. У вузькому (спеціально-юридичному) розумінні юридична відповідальність інтерпретується як реакція держа­ви на здійснене правопорушення. Юридична відповідальність у сфері валютного законодавства - це застосування до порушника передбаче­них санкцій, норм валютного законодавства, засобів державного впли­ву, що виражається у формі позбавлення організаційного чи майново­го характеру.

Для аналізу юридичної відповідальності у сфері валютного законо­давства розглянемо поняття валютного правопорушення.

Перш за все слід сказати, що валютне правопорушення - це акт по­ведінки суб'єкта валютних правовідносин, який виражається в здійснен­ні яких-небудь активних дій (продаж валюти фізичною особою, здій­снення валютних операцій уповноваженим банком без отримання пись­мового дозволу) чи бездіяльності (нездійснення уповноваженим бан­ком функцій агента валютного ринку).

Наступною ознакою є те, що валютне правопорушення - це тільки вольовий акт поведінки, тобто воно залежить від волі і свідомості учас­ників і здійснюється добровільно. На підтвердження цього твердження слід зауважити, що не є правопорушенням діяння, яке не контролюєть­ся свідомістю суб'єкта, чи здійснюється тоді, коли суб'єкт позбавлений права вибору іншої поведінки, крім протиправної. Наприклад, продаж валюти чи валютних цінностей фізичною особою є свідомою поведін­кою, яка засвідчує її волевиявлення; водночас продаж валюти чи валют­них цінностей, здійснений під певним тиском (загроза завдання шкоди, шантаж розголошення певних відомостей), не можна вважати правопо­рушенням, оскільки в цьому випадку відсутнє вільне волевиявлення.

Валютне правопорушення - це завжди протиправне діяння, яке по­рушує вимоги валютного законодавства. Наприклад, здійснення банком валютних операцій без ліцензії на право здійснення валютних операцій, яка видається Національним банком України, є валютним правопору­шенням, оскільки операції з валютою та валютними цінностями здій­снюються лише на підставі ліцензії НБУ.

Валютним правопорушенням визнається лише таке правопору­шення, суб'єкт якого усвідомлює суспільну небезпечність такого діян­ня. Валютне правопорушення завжди соціально шкідливе. Як і будь-яке правопорушення, воно завдає шкоди особі, суспільству, державі.

Чинним законодавством за порушення валютного законодавства на території України передбачено декілька різновидів юридичної від­повідальності, зокрема кримінальна та адміністративна. Однак, крім за­значених засобів, можна згадати зазначені в законодавстві заходи фі­нансового впливу на правопорушників, а також застосування певного спеціального ряду санкцій. Посилання на ці види відповідальності міс­тяться в Кримінальному кодексі, Кодексі про адміністративні правопо­рушення, Законі України «Про зовнішньоекономічну діяльність», Зако­ні України «Про порядок здійснення розрахунків в іноземній валюті», Декреті КМУ «Про систему валютного регулювання і валютного контро­лю», Положенні НБУ «Про валютний контроль» та інших нормативно- правових актах.

^ Питання для самостійного вивчення

1. Що таке ліміт каси?
2. Порядок застосування РРО (реєстратора розрахункових операцій).
3. Особливості здійснення розрахунків за допомогою акредитиву.
4. Які форми документів для безготівкових розрахунків більш вигід­ні для платника?
5. Які форми документів для безготівкових розрахунків більш вигід­ні для отримувача коштів?
6. Судова практика щодо опротестованих векселів підприємців.
7. Відповідальність за порушення умов ліцензії НБУ на здійснення операцій в іноземній валюті.

(2) тести для поточного контролю

1. *Вся готівка, що надходить до кас, має оприбутковуватися своєчасно, а саме:*

* у день одержання готівкових коштів;
* на наступний день одержання готівкових коштів;
* не пізніше останнього робочого дня місяця, коли було одержан­ня готівкових коштів.

1. *Не встановлюються ліміт каси та строки здавання готів­кової виручки (готівки):*

* банкам і підприємцям;
* банкам;
* підприємцям.

1. *Готівкова виручка (готівка), що перевищує встановлений ліміт каси:*

* у цей день обов'язково здається до банків для її зарахування на банківські рахунки;
* може залишатись у підприємства до кінця поточного місяця;
* повинна накопичуватись у касі підприємства для здійснення по­трібних витрат до настання строків цих виплат.

1. *Підприємства мають право зберігати у своїй касі готівку, одержану в банку для виплат, що належать до фонду оплати праці, а також пенсій, стипендій, дивідендів (доходу), понад установлений лі­міт каси протягом:*

* трьох робочих днів, включаючи день одержання готівки в банку;
* п'яти робочих днів, включаючи день одержання готівки в банку;
* трьох робочих днів з наступного дня після одержання готівки в банку;
* п'ятнадцяти робочих днів з наступного дня після одержання го­тівки в банку.

1. *Якщо підзвітній особі одночасно видана готівка як на від­рядження, так і для вирішення в цьому відрядженні виробничих (гос­подарських) питань, то строк, на який видана готівка під звіт на ці завдання:*

* не повинен перевищувати 3 робочих днів;
* може бути продовжено до завершення терміну відрядження;
* не повинен перевищувати 10 робочих днів від дня видачі готівко­вих коштів під звіт;
* не повинен перевищувати 2 робочих днів, включаючи день отри­мання готівкових коштів під звіт.

1. *Застосування РРО (реєстратор розрахункових операцій) або використання РК (розрахункова книжка) необхідне для проведен­ня розрахунків:*

* готівкових;
* безготівкових;
* готівкових та безготівкових.

1. *Установлений ліміт каси визначається:*

* самостійно підприємством;
* банком;
* підприємством за погодженням з банком.

**розділ *ОСОБЛИВОСТІ ПРАВОВОГО \о/ РЕГУЛЮВАННЯ В ОКРЕМИХ ГАЛУЗЯХ ГОСПОДАРЮВАННЯ***

**тема 19. господарські зобов'язання**

1. *Загальні положення про господарські зобов'язання.*
2. *Види зобов'язань: майново-господарські, організаційно-господарські, соціально-комунальні, публічні.*
3. *Підстави виникнення господарських зобов'язань.*
4. *Умови припинення господарських зобов'язань.*
5. *Загальні умови укладення договорів, що породжують господарсь­кі зобов'язання.*
6. *Істотні умови господарського договору.*
7. *Види господарських договорів.*
8. ***Загальні положення про господарські зобов'язання***

Відповідно до ч. 1 ст. 173 Господарського Кодексу господарським визнається зобов'язання, яке виникає між суб'єктом господарювання та іншим учасником або учасниками відносин у сфері господарювання з підстав, передбачених Господарським Кодексом, згідно з яким один суб'єкт (зобов'язальна сторона в тому числі і боржник) зобов'язаний вчинити певну дію господарського чи управлінсько-господарського ха­рактеру на користь іншого суб'єкта (виконати роботу, передати майно, сплатити гроші, надати інформацію тощо) або утриматись від певних дій, а інший суб'єкт (управнена сторона, в тому числі кредитор) має пра­во вимагати від зобов'язальної сторони виконання її обов'язку.

Суб'єктами зобов'язань є певні суб'єкти господарювання: управне­на сторона (кредитор) та зобов'язальна сторона (боржник).

Кредитор - це особа, яка управнена вимагати від свого контраген­та (боржника) вчинення певної дії (ряду дій) чи утриматись від її (їх) ви­конання.

**Боржник** - це особа, яка зобов'язана вчинити на користь кредито­ра певну дію (дії) чи утриматися від її (їх) вчинення.

**Змістом** господарського зобов'язання є дії господарського чи управлінсько-господарського характеру, які повинні виконати або, на­впаки, утриматися від їх виконання зобов'язальна сторона на вимогу управненої сторони.

Сторони за взаємною згодою можуть конкретизувати або розши­рити зміст господарських зобов'язань у процесі їх виконання, якщо за­коном не встановлено інше.

1. ***Види зобов'язань: майново-господарські, організаційно-господарські, соціально-комунальні, публічні***

Згідно з Господарським Кодексом України господарські зобов'я­зання можуть бути майново-господарські, організаційно-господарські, соціально-комунальні та публічні.

Згідно з ч. 1 ст. 175 ГК України **майново-господарськими** визна­ються такі зобов'язання, які виникають між учасниками господарських відносин при здійсненні господарської діяльності, на підставі яких зобов'язальна сторона повинна вчинити певні господарські дії на ко­ристь іншої сторони чи утриматись від їх вчинення, а управнена сторона має право вимагати від зобов'язальної сторони виконання її обов'язку.

Суб'єктами майново-господарських зобов'язань можуть бути: суб'єкти господарювання (господарські організації, громадяни Украї­ни, іноземці і особи без громадянства, які зареєстровані як підприєм­ці відповідно до законодавства, а також філії, представництва та інші відокремлені підрозділи господарських організацій); негосподарюючі суб'єкти - юридичні особи, а також органи державної влади, органи міс­цевого самоврядування, які наділені господарською компетенцією.

**Організаційно-господарським зобов'язанням** визнається таке господарське зобов'язання, яке виникає в процесі управління гос­подарською діяльністю між суб'єктом господарювання та суб'єктом організаційно-господарських повноважень відповідно до якого зобов'язальна сторона повинна здійснити в інтересах іншої сторони пев­ну управлінсько-господарську (організаційну) дію або утриматись від певної дії, а управнена сторона має право вимагати від зобов'язальної сторони виконання її обов'язку.

Ч. 2. ст. 176 ГК України окреслює коло суб'єктів організаційно- господарських зобов'язань, які виникають:

* між суб'єктами господарювання і власником, який є засновни­ком певного суб'єкта або органом державної влади, органом місцево­го самоврядування, наділеним господарською компетенцією щодо цьо­го суб'єкта;
* між суб'єктами господарювання, які спільно організовують об'єднання підприємств чи господарське товариство, та органами управління цих об'єднань та товариств;
* між суб'єктами господарювання, у випадках якщо один з них є щодо іншого дочірнім підприємством;
* в інших випадках, передбачених Господарським Кодексом, інши­ми законодавчими актами чи статутними документами суб'єкта госпо­дарювання.

Суб'єкти господарювання мають право спільно здійснювати госпо­дарську діяльність для досягнення спільної мети без утворення єдиного суб'єкта господарювання, на умовах, визначених договором про спільну діяльність. У разі якщо учасники договору про спільну діяльність доруча­ють управління спільною діяльністю одному з учасників, на нього може бути покладено обов'язок ведення спільних справ. Такий учасник здій­снює організаційно-управлінські повноваження на підставі доручення, яке підписано іншими учасниками.

Соціально-комунальні зобов'язання суб'єктів господарювання. За рішенням місцевої ради за рахунок своїх коштів та відповідно до чинно­го законодавства суб'єкти господарювання зобов'язані створювати спе­ціальні робочі місця для осіб з обмеженою працездатністю та організо­вувати їх професійну підготовку. Такий припис може міститися в рішен­ні місцевої ради чи в законодавчому акті. Так, згідно із Законом Укра­їни «Про основи соціальної захищеності інвалідів в Україні» від 19.03. 1991 р. для підприємств (об'єднань), організацій, установ, незалежно від форми власності і форми господарювання встановлюється норматив робочих місць для забезпечення працевлаштування інвалідів у розмірі чотирьох відсотків від загальної чисельності працюючих, а якщо працю­ють від п'ятнадцяти до двадцяти п'яти осіб - у кількості одного робочо­го місця.

Суб'єкти господарювання в добровільному порядку та на влас­ний розсуд можуть брати на себе такі зобов'язання: про господарську допомогу у вирішенні питань соціального розвитку населених пунктів їх місцезнаходження; будівництво та утримання соціально-культурних об'єктів, об'єктів комунального господарства та побутового обслугову­вання; надавати іншу господарську допомогу з метою вирішення місце­вих проблем. Також суб'єкти господарювання мають право брати участь у формуванні відповідних фондів місцевих рад, якщо інше не встановле­но законом, а також брати участь у виконанні робіт з комплексного еко­номічного та соціального розвитку території.

Публічним є зобов'язання, в якому одна сторона - підприємець - бере на себе обов'язок здійснювати продаж товарів, виконання робіт чи надання послуг кожному, хто до нього звернеться (роздрібна торгів­ля, перевезення транспортом загального користування, послуги зв'язку тощо). Підприємець не має права надавати переваги одному споживчу над іншим щодо укладення публічного договору, якщо інше не перед­бачено законом. Крім того, підприємець не має права відмовитись від укладення публічного договору за наявності у нього можливостей на­дання споживачу відповідних товарів, робіт, послуг.

Суб'єкт господарювання, який безпідставно ухиляється від вико­нання публічного зобов'язання, повинен відшкодувати іншій стороні спричинені такими діями збитки. Розмір, умови та порядок відшкоду­вання визначені гл. 25 Господарського Кодексу України, а також гл. 51 Цивільного Кодексу України та іншими нормативно-правовими актами.

1. ***Підстави виникнення господарських зобов'язань***

Підстави виникнення господарських зобов'язань передбачені ст. 174 ГК України. Відповідно до цієї статті господарські зобов'язання виникають:

* безпосередньо із закону чи іншого нормативно-правового акта, який регулює господарську діяльність;
* з акта управління господарською діяльністю;
* з господарського договору та інших угод, передбачених законом, а також з угод, які не передбачені законом, але не суперечать йому;
* внаслідок заподіяння шкоди суб'єкту чи суб'єктом господарюван­ня, придбання чи збереження майна суб'єкта чи суб'єктом господарю­вання за рахунок іншої особи без достатніх на те підстав;
* у результаті створення об'єктів інтелектуальної власності;
* у результаті інших дій суб'єктів, а також внаслідок подій, з яки­ми закон пов'язує настання правових наслідків у сфері господарювання.

1. ***Умови припинення господарських зобов'язань***

Загальні умови припинення господарських зобов'язань викладені в ст. 202 ГК України. Згідно з цією статтею господарське зобов'язання припиняється у разі:

* виконання, яке проведено належним чином;
* зарахуванням зустрічної однорідної вимоги або страхового зобо­в'язання;
* у разі поєднання управненої та зобов'язальної сторони в одній особі;
* за згодою сторін;
* через неможливість його виконання;
* у випадках його розірвання чи визнання недійсним за рішенням

суду;

* в інших випадках, передбачених ГК або іншими законами.

Більшість зобов'язань припиняється їх виконанням. Одначе при­пинення зобов'язань може бути обумовлено не будь-яким, а саме належним його виконанням, тобто таким, яке відповідає умовам зобов'язання, вимогам закону та інших правових актів, а в разі від­сутності таких вимог і умов - іншим вимогам, які зазвичай висувають­ся. Належне виконання - це таке виконання коли досягнуто мету, за­ради якої виникло зобов'язання. Якщо зобов'язальна сторона мала два або декілька зобов'язань, за якими вона мала право вибору (альтерна­тивне зобов'язання), і належним чином виконала хоча б одне - то гос­подарське зобов'язання вважається виконаним. В альтернативному зобов'язанні боржник повинен вчинити для кредитора одну із декіль­кох дій, які передбачені чи законом, чи договором. При цьому альтер­нативне зобов'язання, незважаючи на множинність предмета, - єдине зобов'язання.

Зарахування зустрічної однорідної вимоги як спосіб припинення зобов'язання характеризується тим, що при наявності двох зустрічних однорідних вимог, строк виконання яких настав чи виконання яких мож­на вимагати в один і той же час, вони взаємно погашають один одно­го повністю (якщо суми зустрічних зобов'язань рівні) чи частково (якщо суми зустрічних зобов'язань різні). Зарахування повинно бути проведе­не за заявою однієї зі сторін, за наявності трьох умов у сукупності: зустріч- ність вимог, тобто участь сторін одночасно у двох зобов'язаннях; одно­рідність предмету зобов'язання; настання строку виконання за цими ви­могами. Не допускається зарахування вимог, за якими за заявою іншої сторони належить застосувати строк позовної давності і цей строк вий­шов. Крім цього, не можна вимагати зарахування зобов'язання, за яким вийшов строк позовної давності.

Господарське зобов'язання може бути припинене за згодою сторін. Розрізняють три види підстав припинення господарських зобов'язань за згодою сторін: угода про заміну одного зобов'язання ін­шим між тими ж сторонами - новація, відступлення та прощення бор­гу. Для новації характерні такі ознаки: наявність угоди сторін, тобто від­сутність спору щодо припинення дії попереднього зобов'язання і щодо умов нового зобов'язання; припинення попереднього зобов'язання; припинення всіх додаткових зобов'язань, які забезпечують виконання попереднього зобов'язання, у разі якщо сторони не домовились при укладенні нової угоди про інше; виникнення між тими ж особами ново­го зобов'язання, яке містить умови про інший предмет чи інший спосіб виконання. При прощенні боргу зобов'язання припиняється звільнен­ням кредитором боржника від покладених на нього обов'язків, якщо це не порушує прав третіх осіб щодо майна кредитора. За згодою сто­рін зобов'язання може бути припинено наданням замість виконання відступного (сплата грошей, передача майна, виконання робіт тощо). Розмір, строки та порядок надання відступного встановлюється сторо­нами.

Господарське зобов'язання припиняється при поєднанні управ- неної та зобов'язальної сторін в одній особі. Ця умова припинення зобов'язання має місце у випадках злиття та приєднання юридичних осіб, пов'язаних взаємними зобов'язаннями. В обох випадках зникає інший суб'єкт правовідносин, у зв'язку з чим припиняються і самі правовідноси­ни. Зобов'язання виникає знову, якщо це об'єднання припиняється.

Господарське зобов'язання припиняється у разі неможливості його виконання. Зобов'язання припиняється, якщо неможливість вико­нання викликана обставинами, за які жодна із сторін не відповідає, тоб­то неможливість виконання повинна настати через об'єктивні обстави­ни (випадково). На практиці такі обставини сторони називають обстави­нами нездоланної сили (форс-мажор). Зобов'язання припиняється не­можливістю виконання при ліквідації суб'єкта господарювання (борж­ника або кредитора), крім випадків, коли виконання зобов'язань лікві­дованої юридичної особи покладається на іншу особу в порядку право- наступництва. Крім того, однією з підстав припинення господарського зобов'язання є ліквідація суб'єкта господарювання - банкрута, який є учасником зобов'язання.

1. ***Загальні умови укладення договорів, що породжують господарські зобов'язання***

Підставою виникнення господарсько-договірних зобов'язань є гос­подарський договір. Чинне законодавство не містить поняття «госпо­дарський договір», а загальне визначення договору передбачено Ци­вільним Кодексом, а саме ст. 626, згідно з якою договір - це домовле­ність двох або більше сторін, яка спрямована на встановлення, зміну або припинення цивільних прав та обов'язків. Застосовуючи це визначення можна сказати, що господарський договір - це домовленість майново­го характеру між суб'єктами господарювання або між суб'єктами госпо­дарювання та негосподарюючими суб'єктами - юридичними особами, яка встановлює, змінює чи припиняє права та обов'язки сторін при здій­сненні господарської діяльності.

Згідно з ч. 4. ст. 179 ГК України при укладенні господарських дого­ворів сторони можуть визначати зміст договору на основі вільного воле­виявлення, коли сторони мають право на власний розсуд узгоджувати будь-які умови договору, які не суперечать законодавству.

Сторони можуть визначати зміст договору на основі примірного договору або на основі типового договору. Примірний договір рекомен­дується органом управління суб'єктам господарювання при цьому сто­рони мають право за взаємною згодою змінювати окремі умови чи до­повнювати його зміст.

При укладенні договору на основі типового договору, затвердже­ного Кабінетом Міністрів чи іншим органом державної влади, сторони не можуть відступати від змісту типового договору, одначе мають право конкретизувати його умови. Крім цього, сторони також можуть визнача­ти свої права та обов'язки за договором на підставі договору приєднан­ня, який пропонується однією зі сторін для інших можливих суб'єктів, але ці суб'єкти при вступі до договору не мають права наполягати на змі­ні його змісту. Згідно з ч. 1 ст. 634 ГК договором приєднання є договір, умови якого встановлені однією із сторін у формулярах або інших стан­дартних формах, і який може бути укладений тільки шляхом приєднан­ня іншої сторони до договору, який пропонується в цілому.

Зобов'язання суб'єктів господарювання, які забезпечують суб'єктів господарювання і негосподарюючих суб'єктів - юридичних осіб елек­троенергією, зв'язком, послугами різних видів транспорту, а у випадках, передбачених законодавством, також інших суб'єктів господарюван­ня належать до числа публічних зобов'язань, а господарські договори, які укладаються в зазначених сферах, є публічними договорами. Такий суб'єкт господарювання не може відмовитись від укладання публічного договору за наявності у нього можливості надати споживачу відповідні послуги, товари або виконати певні роботи.

Господарські договори укладаються за правилами, які встановлені Цивільним Кодексом, з урахуванням особливостей, передбачених Гос­подарським Кодексом, та іншими нормативно-правовими актами щодо окремих видів договорів.

1. ***Істотні умови господарського договору***

Умови договору, які визначені угодою сторін договору і які направ­лені на встановлення, зміну або припинення господарських зобов'язань, а також умови, які приймаються сторонами як обов'язкові відповідно до законодавства становлять зміст господарського договору.

Господарський договір вважається укладеним у випадку, коли між сторонами у передбачених законом порядку та формі досягнута згода щодо всіх його істотних умов.

Істотними умовами, згідно з ч. 2 ст. 180 ГК України, вважаються такі умови які необхідні і достатні для укладення договору, або умови, щодо яких на вимогу однієї із сторін повинна бути досягнута угода. Для того, щоб договір вважався укладеним необхідно узгодити всі його істотні умови.

Відповідно до ч. 3 ст. 180 ГК сторони господарського договору при його укладенні повинні узгодити предмет, ціну та строк дії догово­ру. Законодавством ці умови визначені як істотні і без досягнення уго­ди за цими умовами договір не може бути укладений. Без визначен­ня того, що є предметом договору, неможливо укласти договір. Умови про предмет повинні визначати найменування (номенклатуру, асорти­мент), кількість продукції (робіт, послуг), а також вимоги щодо їх якос­ті. Вимоги щодо якості предмета договору визначаються обов'язковими для сторін нормативними документами, а якщо вони відсутні - в дого­вірному порядку.

Ціна в господарському договорі встановлюється за домовленіс­тю сторін. У випадках, встановлених законодавством, застосовуються ціни (тарифи, ставки), які встановлені або регулюються уповноважени­ми органами державної влади або органами місцевого самоврядуван­ня. Зміна ціни після укладення договору допускається лише у випадках і на умовах, які встановлені договором або законом, але зміна ціни в до­говорі після його виконання не допускається. За згодою сторін в госпо­дарському договорі можуть бути передбачені доплати до встановленої ціни за продукцію (роботи, послуги) вищої якості чи виконання робіт у скорочені строки порівняно з нормативними. Якщо ціна буде визнана такою, яка порушує вимоги антимонопольно-конкурентного законодав­ства, антимонопольний орган має право вимагати від сторін зміни умов договору щодо ціни.

Під строком дії господарського договору слід розуміти час, протягом якого існують господарські зобов'язання сторін, які виникли на підставі цього договору. На зобов'язання, які виникли у сторін до укладення ними господарського договору не поширюються умови укладення договору в тому випадку, якщо договором не передбачено інше. Закінчення строку дії господарського договору не звільняє сторони від відповідальності за порушення умов договору, яке мало місце під час дії договору.

1. ***Види господарських договорів***

Господарські договори можна класифікувати за декількома крите­ріями.

За суб'єктами договори бувають:

* двосторонні. Наприклад, договір поставки продукції (сторонами в цьому договорі є постачальник і покупець);
* багатосторонні. Наприклад, договір перевезення вантажів (сто­ронами в цьому договорі є перевізник, вантажовідправник і вантажо­одержувач).

*За юридичною підставою укладання* договори бувають:

* договори, які укладаються на підставі державних замовлень і зміст яких повинен відповідати цим замовленням. Вони визначаються і регулюються як державні контракти. Це - поставка товарів, виконання робіт тим споживачам, потреби яких фінансуються за рахунок держави і замовниками у цих договорах є державні органи;
* договори, які укладаються на основі вільного волевиявлення сто­рін, яке юридично виражене в істотних умовах договорів.

За способом виникнення договори бувають: формальні, реальні та консенсуальні. Для укладення формального договору необхідне узгод­ження волевиявлення сторін та вираження волі у певній, визначеній за­коном формі. Для укладання реального господарського договору необ­хідні не тільки узгодження волі сторін, а й передача речі - об'єкта до­говору. Консенсуальні договори виникають у момент реальних намірів сторін, які недвозначно виражені словами або конклюдентними діями. Вони повинні мати письмову форму.

*За способом оферти і визначення змісту* договори бувають:

* договори приєднання. Це такі договори, в яких одна сторона на­перед встановлює умови майбутнього договору у формулярах або ін­ших стандартних формах. Іншій стороні залишається або прийняти їх в цілому або не вступати в договір, запропонувати свої умови інша сторо­на не може;
* договори, зміст яких сторони визначають під час їх укладання. За змістом істотних умов договори поділяються на прості та складні. Про­сті господарські договори містять у собі майнові елементи лише одного виду договору, наприклад поставки. Складні господарські договори по­єднують майнові елементи двох і більше договорів.

*За регулятивними функціями* договори бувають:

* попередні, що визначають умови, на яких сторони зобов'язуються у певний строк (не пізніше одного року з моменту укладання поперед­нього договору) укласти основний договір;
* основні договори;
* генеральні господарські договори, які укладаються на весь пе­ріод діяльності, яка регулюється. Цей договір визначає істотні умови співробітництва сторін протягом усього періоду здійснення діяльності.
* поточні господарські договори, вони укладаються на підставі ге­нерального договору і розраховані на певні (короткі) проміжки часу.

^ питання для самостійного вивчення

1. Господарські зобов'язання, що не обов'язкові для виконання.
2. Особливості договорів про спільну діяльність без створення юри­дичної особи.
3. Відмінності договорів публічних та договорів приєднання за ма­теріалами судової практики ВСУ та ВГСУ.
4. Інтелектуальна власність як об'єкт господарського договору.
5. Особливості неукладеності та недійсності господарських догово­рів за матеріалами судової практики ВСУ та ВГСУ.
6. тести для поточного контролю
7. *Господарські договори за суб'єктами бувають:*

* двосторонні та багатосторонні;
* односторонні та багатосторонні;
* односторонні, двосторонні та багатосторонні.

1. *Відносини, що виникають між суб'єктами господарювання при безпосередньому здійсненні господарської діяльності, - це:*

* господарсько-виробничі відносини;
* організаційно-господарські відносини;
* внутрішньогосподарські відносини;
* зовнішньогосподарські відносини.

1. *Відносини, що складаються між суб'єктами господарюван­ня та суб'єктами організаційно-господарських повноважень у процесі управління господарською діяльністю, - це:*

* господарсько-виробничі відносини;
* організаційно-господарські відносини;
* внутрішньогосподарські відносини;
* зовнішньогосподарські відносини.

1. *Відносини, що складаються між структурними підрозділа­ми суб'єктів господарювання та відносини суб'єкта господарювання з його структурними підрозділами, - це:*

* внутрішньо-господарські відносини;
* організаційно-господарські відносини;
* господарсько-виробничі відносини.

1. *За способом виникнення договори бувають:*

* формальні, реальні та консенсуальні;
* реальні та консенсуальні;
* формальні та консенсуальні.

**тема 20. господарський договір**

1. *Законодавство про господарські договори.*
2. *Правові вимоги до змісту господарського договору.*
3. *Правові вимоги до форми господарського договору.*
4. *Особливості укладення попередніх договорів.*
5. *Особливості укладення господарських договорів за державним замовленням.*
6. *Укладення господарських договорів на основі вільного волевияв­лення сторін, зразкових та типових договорів. Господарські дого­вори, що укладаються на біржах, ярмарках та публічних торгах.*
7. *Порядок укладання господарських договорів (традиційний, конку­рентні способи, шляхом переговорів).*
8. ***Законодавство про господарські договори***

Поняття «господарський договір» законодавством України не ви­значене. Ст. 173 ГК України лише дає загальне визначення господар­ського зобов'язання - ним визнається зобов'язання, що виникає між суб'єктом господарювання та іншим учасником (учасниками) відносин у сфері господарювання з підстав, передбачених ГК України, в силу якого один суб'єкт (зобов'язальна сторона, у тому числі боржник) зобов'язаний вчинити певну дію господарського чи управлінсько-господарського ха­рактеру на користь іншого суб'єкта (виконати роботу, передати май­но, сплатити гроші, надати інформацію тощо), або утриматися від пев­них дій, а інший суб'єкт (управнена сторона, у тому числі кредитор) має право вимагати від зобов'язальної сторони виконання її обов'язку. Та­кож у ст. 179 ГК України міститься визначення господарсько-договірних зобов'язань як майново-господарських зобов'язань, що виникають між суб'єктами господарювання або між суб'єктами господарювання і не- господарюючими суб'єктами - юридичними особами на підставі госпо­дарських договорів.

Зважаючи на те, що господарський договір є різновидом цивільно- правової угоди, тобто - за своєю юридичною природою - є погодженою дією двох або більше сторін, спрямованою на набуття, зміну або при­пинення цивільних прав та обов'язків (ст. 202, 626 ЦК України), на ньо­го поширюються загальні положення гл. 16, 47-53 та інші положення ЦК України щодо угод (зобов'язань) у разі, якщо вони не суперечать поло­женням господарського законодавства України. Підтвердженням цього є ч. 7 ст. 179 ГК України, відповідно до якої господарські договори укла­даються за правилами, встановленими ЦК України з урахуванням осо­бливостей, передбачених ГК України, іншими нормативно-правовими актами щодо окремих видів договорів.

Поняття господарського договору виступає у двох аспектах: 1) під поняттям «договір» розуміються правовідносини, що виникають із дого­вору як юридичного акта; 2) мається на увазі правовий документ, яким зафіксовано виникнення договірного зобов'язання з волі його учасни­ків.

Господарський договір опосередковує відносини (конкретніше, як йшлося вище, - зобов'язання), що виникають між суб'єктами госпо­дарювання або між суб'єктами господарювання і негосподарюючими суб'єктами - юридичними особами, а також органами державної влади, органами місцевого самоврядування, наділеними господарською ком­петенцією. Іншими словами, характерною ознакою господарського до­говору є те, що він укладається між суб'єктами господарської (в тому числі підприємницької) діяльності або між одним чи декількома таки­ми особами і негосподарюючою юридичною особою, в тому числі орга­нами влади.

Зобов'язання майнового характеру, що виникають між суб'єктами господарювання та негосподарюючими суб'єктами - громадянами, не є господарськими і регулюються іншими актами законодавства (ч. 3 ст. 175 ГК України).

Укладення господарських договорів між суб'єктами господарської (підприємницької) діяльності зумовлює необхідність набуття ними цьо­го статусу шляхом їх державної реєстрації, процедура проведення якої розглядалася вище.

Проте вищевказаним не обмежуються ознаки господарських до­говорів. Окрім суб'єктного складу такого договору, важливе значен­ня має його предмет. Ним, як йшлося вище, є майново-господарські зобов'язання сторін, необхідність оформлення яких зумовлює існуван­ня господарського договору. Згідно з ч. 1 ст. 175 ГК України майново- господарськими визнаються цивільно-правові зобов'язання, що вини­кають між учасниками господарських відносин при здійсненні госпо­дарської діяльності, в силу яких зобов'язальна сторона повинна вчини­ти певну господарську дію на користь другої сторони або утриматися від певної дії, а управнена сторона має право вимагати від зобов'язальної сторони виконання її обов'язку. Господарським зобов'язання, відповід­но, стає у разі, коли воно виникає з приводу чи у зв'язку зі здійсненням суб'єктами господарської (зокрема підприємницької) діяльності, ознаки якої наводяться у ст. 3 (ст. 42) ГК України.

Таким чином, господарським є договір, укладений між суб'єктами господарської (в тому числі підприємницької) діяльності або між: одним чи декількома такими особами і негосподарюючою юридичною особою з приводу чи у зв'язку зі здійсненням ними господарської (зокрема під­приємницької) діяльності.

1. ***Правові вимоги до змісту господарського договору***

Відповідно до ст. 180 ГКУ зміст господарського договору станов­лять умови договору, визначені угодою його сторін, спрямованою на встановлення, зміну або припинення господарських зобов'язань, як по­годжені сторонами, так і ті, що приймаються ними як обов'язкові умови договору відповідно до законодавства.

Господарський договір вважається укладеним, якщо між сторона­ми в передбачених законом порядку та формі досягнуто згоди щодо всіх його істотних умов. Істотними є умови, визнані такими за законом чи не­обхідні для договорів цього виду, а також умови, щодо яких на вимогу однієї зі сторін повинна бути досягнута згода. При укладенні господар­ського договору сторони зобов'язані в будь-якому разі погодити пред­мет, ціну і строк дії договору.

Умови про предмет у господарському договорі повинні визначати найменування (номенклатуру, асортимент) та кількість продукції (робіт, послуг), а також вимоги до їх якості. Вимоги щодо якості предмета до­говору визначаються відповідно до обов'язкових для сторін норматив­них документів, а в разі їх відсутності - у договірному порядку з додер­жанням умов, що забезпечують захист інтересів кінцевих споживачів то­варів і послуг.

Ціна в господарському договорі визначається в порядку, встановле­ному ГКУ, законами та актами Кабінету Міністрів України. За згодою сто­рін у господарському договорі може бути передбачено доплати до вста­новленої ціни за продукцію (роботи, послуги) вищої якості або виконан­ня робіт у скорочені строки порівняно з нормативними. У разі визнан­ня погодженої сторонами в договорі ціни такою, що порушує вимоги антимонопольно-конкурентного законодавства, антимонопольний ор­ган має право вимагати від сторін зміни умов договору щодо ціни.

Строком дії господарського договору є час, впродовж якого існу­ють господарські зобов'язання сторін, що виникли на основі цього до­говору. На зобов'язання, що виникли у сторін до укладення ними гос­подарського договору, не поширюються умови укладеного договору, якщо договором не передбачено інше. Закінчення строку дії господар­ського договору не звільняє сторони від відповідальності за його пору­шення, що мало місце під час дії договору.

1. ***Правові вимоги до форми господарського договору***

Загальний порядок укладення господарських договорів визнача­ється у ст. 181 ГКУ. Господарський договір за загальним правилом ви­кладається у формі єдиного документа, підписаного сторонами та скріп­леного печатками. Допускається укладення господарських договорів у спрощений спосіб, тобто шляхом обміну листами, факсограмами, теле­грамами, телефонограмами тощо, а також шляхом підтвердження при­йняття до виконання замовлень, якщо законом не встановлено спеці­альні вимоги до форми та порядку укладення цього виду договорів.

Проект договору може бути запропонований будь-якою зі сторін. Якщо проект договору викладено як єдиний документ, він надається другій стороні у двох примірниках. Сторона, яка одержала проект дого­вору, в разі згоди з його умовами оформляє договір відповідно до вимог ч. 1 ст. 181 ГКУ і повертає один примірник договору другій стороні або надсилає відповідь на лист, факсограму тощо у двадцятиденний строк після одержання договору.

За наявності заперечень щодо окремих умов договору сторона, яка одержала проект договору, складає протокол розбіжностей, про що ро­биться застереження в договорі, та у двадцятиденний строк надсилає другій стороні два примірники протоколу розбіжностей разом з підписа­ним договором. Сторона, яка одержала протокол розбіжностей до до­говору, зобов'язана протягом двадцяти днів розглянути його, у цей же строк вжити заходів для врегулювання розбіжностей з другою стороною і включити в договір усі прийняті пропозиції, а ті розбіжності, що зали­шились неврегульованими, передати в цей же строк до суду, якщо на це є згода другої сторони.

У разі досягнення сторонами згоди щодо всіх або окремих умов, зазначених у протоколі розбіжностей, така згода має бути підтвердже­на в письмовій формі (протоколом узгодження розбіжностей, листа­ми, телеграмами, телетайпограмами тощо). Якщо сторона, яка одер­жала протокол розбіжностей щодо умов договору, заснованого на державному замовленні або такого, укладення якого є обов'язковим для сторін на підставі закону, або сторона - виконавець за договором, що в установленому порядку визнаний монополістом на певному рин­ку товарів (робіт, послуг), яка одержала протокол розбіжностей, не пе­редасть у зазначений двадцятиденний строк до суду розбіжності, що залишились неврегульованими, то пропозиції другої сторони вважа­ються прийнятими.

Якщо сторони не досягли згоди з усіх істотних умов господарсько­го договору, такий договір вважається неукладеним (таким, що не від­бувся). Якщо одна зі сторін здійснила фактичні дії щодо його виконання, правові наслідки таких дій визначаються нормами Цивільного кодексу України.

1. ***Особливості укладення попередніх договорів***

У ст. 182 ГКУ розглядаються особливості укладення попередніх до­говорів. Зокрема визначається, що за попереднім договором суб'єкт господарювання зобов'язується в певний строк, але не пізніше одного року з моменту укладення попереднього договору, укласти основний господарський договір на умовах, передбачених попереднім догово­ром. Попередній договір повинен містити умови, що дають змогу визна­чити предмет, а також інші істотні умови основного договору. До укла­дення попередніх договорів не застосовується загальний порядок укла­дення господарських договорів. Якщо сторона, яка уклала попередній договір, одержавши проект договору від іншої сторони, ухиляється від укладення основного договору, друга сторона має право вимагати укла­дення такого договору в судовому порядку. Передбачене попереднім договором зобов'язання укласти основний договір припиняється, якщо до закінчення строку, в який сторони мають укласти основний договір, одна зі сторін не надішле проект такого договору другій стороні. Відно­сини щодо укладення попередніх договорів регулюються Цивільним ко­дексом України з урахуванням особливостей, передбачених ГКУ. Угода сторін про наміри (протокол про наміри тощо) не визнається попере­днім договором і не породжує юридичних наслідків.

1. ***Особливості укладення господарських договорів за державним замовленням***

Ст. 183 ГКУ регламентується укладення господарських договорів за державним замовленням. Договори за державним замовленням укла­даються між визначеними законом суб'єктами господарювання - ви­конавцями державного замовлення та державними замовниками, що уповноважені від імені держави укладати договори (державні контр­акти), в яких визначаються господарські зобов'язання сторін та регулю­ються відносини замовника з виконавцем щодо виконання державно­го замовлення.

Держава в особі Кабінету Міністрів України є гарантом за зобов'язаннями державних замовників. Укладення сторонами договору за державним замовленням (державного контракту) здійснюється в по­рядку, передбаченому ст. 181 ГКУ (загальний порядок укладення госпо­дарських договорів), з урахуванням особливостей, передбачених зако­нодавством. Державний контракт укладається шляхом підписання сто­ронами єдиного документа. Ухиляння від укладення договору за дер­жавним замовленням є порушенням господарського законодавства і зу­мовлює відповідальність, передбачену ГКУ та відповідними законами України.

Спори, що пов'язані з укладенням договору за державним замов­ленням, у тому числі при ухилянні від укладення договору однієї, або обох сторін, вирішуються в судовому порядку. Виконавець державного замовлення звільняється від обов'язку укладення державного контрак­ту на умовах, визначених державним замовленням, у разі визнання в су­довому порядку державного замовлення недійсним.

1. ***Укладення господарських договорів на основі вільного волевиявлення сторін, зразкових та типових договорів. Господарські договори, що укладаються на біржах, ярмарках та публічних торгах***

У ст. 184 ГКУ розглядаються особливості укладення господарських договорів на основі вільного волевиявлення сторін, примірних і типових договорів. При укладенні господарського договору на основі вільного волевиявлення сторін проект договору може бути розроблений з ініціа­тиви будь-якої зі сторін у строки, погоджені сторонами. Укладення дого­вору на основі вільного волевиявлення сторін може відбуватись у спро­щений спосіб або у формі єдиного документа з додержанням загально­го порядку укладення договорів, встановленого ст. 181 ГКУ.

Укладення господарських договорів на основі примірних і типових договорів повинно здійснюватися з додержанням умов, передбачених ст. 179 ГКУ (загальні умови укладення договорів, що породжують госпо­дарські зобов'язання), не інакше як шляхом викладення договору у ви­гляді єдиного документа, оформленого згідно з вимогами ст. 181 ГКУ та відповідно до правил, встановлених нормативно-правовими актами щодо застосування примірного або типового договору.

Типова форма відповідного договору, порядок визначення обґрун­тованого обсягу витрат, що підлягає компенсації, форма відшкодуван­ня (викуп, у тому числі в розстрочку, оформлення корпоративних прав, надання пільг у визначеному розмірі) встановлюються Кабінетом Міні­стрів України.

Щодо укладення господарських договорів на біржах, ярмарках та публічних торгах застосовуються загальні правила укладення договорів на основі вільного волевиявлення з урахуванням нормативно-правових актів, якими регулюється діяльність відповідних бірж, ярмарок та пуб­лічних торгів (ст. 185 ГКУ).

1. ***Порядок укладання господарських договорів (традиційний, конкурентні способи, шляхом переговорів)***

Порядок укладання господарських договорів згідно з чинним зако­нодавством передбачає декілька способів:

а) традиційний порядок укладання господарських договорів;

б) конкурентні способи укладання господарських договорів;

в) укладання господарського договору шляхом переговорів.

Розглянемо окремо кожен з них.

а) традиційний порядок укладання господарських договорів.

Відповідно до ст. 181 ГК України господарський договір за загальним правилом викладається у формі єдиного документа, підписаного сторо­нами та скріпленого печатками. Допускається укладення господарських договорів у спрощений спосіб, тобто шляхом обміну листами, факсогра­мами, телеграмами, телефонограмами тощо, а також шляхом підтвер­дження прийняття до виконання замовлень, якщо законом не встанов­лено спеціальні вимоги до форми та порядку укладення певного виду договорів.

Проект договору може бути запропонований будь-якою зі сторін. У разі, якщо проект договору викладено як єдиний документ, він надаєть­ся другій стороні у двох примірниках. Сторона, яка одержала проект до­говору, в разі згоди з його умовами оформляє договір відповідно до ви­мог частини першої цієї статті і повертає один примірник договору дру­гій стороні або надсилає відповідь на лист, факсограму тощо у двадцяти­денний строк після одержання договору. За наявності заперечень щодо окремих умов договору сторона, яка одержала проект договору, скла­дає протокол розбіжностей, про що робиться застереження у догово­рі, та у двадцятиденний строк надсилає другій стороні два примірники протоколу розбіжностей разом з підписаним договором. Сторона, яка одержала протокол розбіжностей до договору, зобов'язана протягом двадцяти днів розглянути його, в цей же строк вжити заходів для врегу­лювання розбіжностей з другою стороною та включити до договору всі прийняті пропозиції, а ті розбіжності, що залишились неврегульовани­ми, передати в цей же строк до суду, якщо на це є згода другої сторони. У разі досягнення сторонами згоди щодо всіх або окремих умов, зазна­чених у протоколі розбіжностей, така згода повинна бути підтверджена у письмовій формі (протоколом узгодження розбіжностей, листами, те­леграмами, телетайпограмами тощо).

Якщо сторона, яка одержала протокол розбіжностей щодо умов договору, заснованого на державному замовленні або такого, укладен­ня якого є обов'язковим для сторін на підставі закону, або сторона - ви­конавець за договором, що в установленому порядку визнаний моно­полістом на певному ринку товарів (робіт, послуг), яка одержала про­токол розбіжностей, не передасть у зазначений двадцятиденний строк до суду розбіжності, що залишилися неврегульованими, то пропозиції другої сторони вважаються прийнятими. У разі якщо сторони не досягли згоди з усіх істотних умов господарського договору, такий договір вва­жається неукладеним (таким, що не відбувся). Якщо одна із сторін здій­снила фактичні дії щодо його виконання, правові наслідки таких дій ви­значаються нормами Цивільного кодексу України.

б) конкурентні способи укладання господарських договорів. В умовах сучасних ринкових відносин використання торгів як способу укладення договорів за участю суб'єктів господарювання зумовлене іс­нуванням конкуренції та необхідністю вибору найбільш вигідних умов для вступу в господарські відносини, потребою економії коштів. Разом з тим на сьогодні існує декілька видів торгів, що відрізняються за харак­теристиками, умовами, наслідками тощо. Аналіз нормативно-правових актів, що регулюють конкурентні способи укладання договорів, науко­вої літератури та правозастосовчої діяльності, свідчить про відсутність системного підходу до правового регулювання однорідних відносин у сфері торгів. Серед авторів, які тією чи іншою мірою торкалися цієї проб­лематики у своїх працях, можна відзначити О.А. Беляневич, М.І. Брагин- ського, О.М. Вінник, О.П. Віхрова та ін., проте низка питань щодо видів торгів потребує подальшого вивчення.

У різних нормативно-правових актах та літературі використову­ються терміни «конкурс», «тендер», «торги» як синоніми, зустрічають­ся конструкції торги (тендер), торги (конкурс), конкурс (тендер), тобто за відсутності легального визначення торгів та їх видів однойменні пра­вові дефініції вживаються в різному значенні. Для систематизації тор­гів з урахуванням вказаних понять доцільно взяти за основу перш за все законодавство, яке регулює проведення таких торгів, для виділення основних критеріїв їх поділу.

Залежно від кола осіб, які беруть участь, можна виділити: відкри­ті (до участі запрошуються всі виконавці, що відповідають встановленим вимогам); закриті або з обмеженою участю (лише спеціально запрошені претенденти або законодавчо обумовлені суб'єкти господарювання мо­жуть брати участь у торгах); з попередньою атестацією виконавця (по­давати конкурсні пропозиції для визначення переможця можуть лише претенденти, які пройшли попередню кваліфікацію). Тендери (торги) можуть бути: 1) відкритими, в яких беруть участь претенденти всіх форм власності; 2) закритими, в яких беруть участь претенденти тільки за офі­ційним запрошенням замовника і які проводяться у разі виконання ро­біт особливої складності, що можуть бути виконані обмеженим колом користувачів надр, а також у разі проведення робіт на об'єктах закри­того типу. Згідно з ч. 6 ст. 19 Закону України «Про відновлення плато­спроможності боржника або визнання його банкрутом» в редакції від

1. червня 1999 р. продаж майна боржника недержавної власності як цілісного майнового комплексу провадиться на відкритих торгах, якщо інше не передбачено планом санації. А згідно з ч. 2 ст. 20 цього ж Закону майно боржника, щодо обігу якого встановлено обмеження, продаєть­ся на закритих торгах, у яких беруть участь особи, які відповідно до за­конодавства можуть мати зазначене майно у власності чи на підставі ін­шого речового права.

Залежно від правового статусу організаторів торгів у сфері госпо­дарювання (покупець або продавець, замовник або виконавець) існу­ють такі види торгів: торги на реалізацію майна, робіт, послуг - договір укладається з тим із учасників торгів (претендентів), який запропонував найвищу ціну за майно, що продається, або роботи, послуги, що пропо­нуються.

Залежно від мети проведення торгів (конкурсів) (виявлення най­кращої цінової пропозиції або найкращих умов) можна виділити: ко­мерційні - при визначенні переможця враховується запропонована ним ціна виконання за рівних фіксованих умов виконання; некомерцій- ні - переможцем конкурсу визначається претендент, який запропону­вав найкращі умови виконання.

Залежно від волевиявлення власника виділяють: примусові - орга­нізовані для реалізації майна несправного боржника (відповідно до п. 6 ст. 19 Закону України «Про відновлення платоспроможності боржника або визнання його банкрутом» продаж майна боржника недержавної власності як цілісного майнового комплексу провадиться на відкритих торгах); добровільні - організовані самим продавцем чи здійснюються ним через організацію, спеціально на те уповноважену.

Крім того, має значення і поділ торгів за територіальною ознакою суб'єктів господарювання, що беруть участь у таких торгах, а саме на: міжнародні, всеукраїнські (внутрішньодержавні), регіональні.

**в) укладання господарського договору шляхом переговорів.** Роз­різняють конкурентні (торги: аукціони, тендери; конкурси) і неконку- рентні способи укладення договорів. Неконкурентне укладення госпо­дарських договорів відбувається шляхом: проведення прямих перегово­рів повноважними представниками сторін, що завершуються підписан­ням договору як єдиного документа; направлення однією стороною ін­шій стороні проекту договору та узгодження позицій сторін щодо умов. Проект договору може бути запропонований будь-якою зі сторін. Якщо проект договору викладено як єдиний документ, він надається другій стороні у двох екземплярах.

^ Питання для самостійного вивчення

1. Правове регулювання договорів за державним замовленням.
2. Особливості укладення договорів на біржах, ярмарках.
3. Порядок оформлення розбіжностей під час укладення договору.
4. Випадки, коли врегулювання розбіжностей під час укладення до­говору у судовому порядку є обов'язковим.
5. тести для поточного контролю
6. *Знайдіть хибне твердження. Укладення господарських дого­ворів у спрощений спосіб - це:*

* шляхом обміну листами, факсограмами, телеграмами, телефоно­грамами тощо;
* шляхом підтвердження прийняття до виконання замовлень;
* у формі єдиного документа, підписаного сторонами та скріпле­ного печатками.

1. *Господарським договором уважається договір, що укладе­ний:*

* між суб'єктами господарювання та з приводу здійснення госпо­дарської діяльності;
* між суб'єктами господарювання;
* з приводу здійснення господарської діяльності.

1. *Сторона, яка одержала проект договору, повинна розгляну­ти його та надіслати відповідь:*

* у двадцятиденний строк після одержання договору;
* у тридцятиденний строк після одержання договору;
* у десятиденний строк після одержання договору.

1. *Якщо сторони не досягли згоди з усіх істотних умов госпо­дарського договору, такий договір уважається:*

* неукладеним;
* недійсним;
* неповним;
* неоформленим.

1. *Попередній договір укладається у:*

* простій письмовій формі;
* письмовій формі, нотаріально посвідченій;
* у тій формі, в якій необхідно укласти основний договір.

1. *Якщо строк договору не зазначений у господарському дого­ворі, він вважається:*

* укладеним на невизначений строк;
* укладеним на строк один рік;
* неукладеним;
* недійсним.

**тема 21. правове регулювання господарсько-договірних відносин**

1. *Порядок зміни та розірвання господарських договорів.*
2. *Припинення господарських договорів.*
3. *Належне виконання господарських договорів.*
4. *Господарсько-правові засоби забезпечення належного виконання господарських зобов'язань.*
5. ***Порядок зміни та розірвання господарських договорів***

Підстави для зміни або розірвання договору передбачені у ЦК України, згідно з якими зміна або розірвання договору допускається:

* за згодою сторін, якщо ця можливість обумовлена в договорі, а в актах законодавства закріплено право вимагати цього (крім договорів на користь третьої особи). Зміна або розірвання виникають з моменту висловлювання наміру скористатись своїм правом (ст. 651 ЦК України);
* за взаємною згодою у зв'язку з істотними змінами обставин (ст. 652 ЦК України): на відміну від форс-мажору - виконання можливе, проте не є вигідним для сторін. Наприклад, договір купівлі-продажу піс­ля прийняття закону про необхідність отримати ліцензію для реалізації товару, в результаті чого постачальник не має наміру займатись постав­кою. При цьому істотним є таке порушення стороною договору, коли внаслідок завданої цим шкоди друга сторона значною мірою позбавля­ється того, на що вона розраховувала при укладенні договору;
* у разі односторонньої відмови від договору в повному обсязі або частково, якщо право на таку відмову встановлено договором або за­коном (наприклад, згідно зі ст. 849 ЦК України, якщо підрядник своєчас­но не розпочав роботу або виконує її настільки повільно, що закінчення її у строк стає явно неможливим, замовник має право відмовитися від договору підряду та вимагати відшкодування збитків);
* за рішенням суду на вимогу однієї із сторін у разі:

1. істотного порушення договору іншою стороною (ч. 2 ст. 651 ЦК України);
2. якщо сторона - ініціатор зміни або розірвання договору не отри­мала відповіді протягом 20 днів, або отримала негативну відповідь ін­шої сторони (ч. 4 ст. 188 ГК України): з причин інших, не пов'язаних з іс­тотними змінами обставин.
3. якщо договір не приведений у відповідність до істотних змін об­ставин або щодо його розірвання не досягнуто згоди сторін (ч. 2 ст. 652 ЦК України) за наявності одночасно таких умов:

а) при укладенні договору сторони не могли передбачити можли­вість настання таких змін;

б) зміни у зв'язку з причинами, які сторона договору не може усу­нути;

в) виконання договору на нових умовах порушує майновий баланс;

г) договір не містить положень, що ризик змін повинна нести заці­кавлена сторона.

Згідно зі ст. 188 ГК України зміна та розірвання господарських до­говорів в односторонньому порядку не допускаються, якщо інше не передбачено законом або договором. Згідно з вимогами цієї статті ГК України сторона договору, яка вважає за необхідне змінити або розірва­ти договір, повинна надіслати пропозиції про це другій стороні за до­говором у вигляді додаткової угоди про зміну умов договору, його ро­зірвання, проведення новації, надання відступного замість виконання зобов'язання тощо. Сторона договору, яка одержала пропозицію про зміну чи розірвання договору, в **двадцятиденний** строк після одержан­ня пропозиції повідомляє другу сторону про результати її розгляду. Рі­шення може являти собою:

* згоду на зміну (розірвання) договору - повертається підписаний екземпляр додаткової угоди зацікавленій стороні;
* відмову від зміни (розірвання) договору або ненадання відповіді на зроблену пропозицію у встановлений законом строк;
* згоду змінити договір, проте на інших умовах - оформлюється протокол узгодження розбіжностей до додаткової угоди.

У разі, якщо сторони не досягли згоди щодо зміни (розірвання) до­говору або у разі неодержання відповіді у встановлений строк з ураху­ванням часу поштового обігу, зацікавлена сторона має право переда­ти спір на вирішення суду. Якщо судовим рішенням договір змінено або розірвано, договір вважається зміненим або розірваним з дня набрання чинності цим рішенням, якщо іншого строку набрання чинності не вста­новлено за рішенням суду.

Згідно зі ст. 654 ЦК України зміна або розірвання договору здійсню­ється у тій формі, в якій укладено основний договір (наприклад, нотарі­ально посвідчена письмова форма, державна реєстрація договору).

Ст. 206 ГК України зазначає, що господарське зобов'язання може бути розірвано сторонами відповідно до правил, встановлених ст. 188 ГК України. Державний контракт підлягає розірванню у разі зміни або скасування державного замовлення, яким передбачено припинення дії контракту, з моменту, коли про це стало відомо сторонам зобов'язання. Наслідки розірвання державного контракту для його сторін визначають­ся відповідно до закону.

Договір вважається зміненим або розірваним з моменту:

* підписання додаткової угоди;
* нотаріального посвідчення та/або державної реєстрації (ст. 640 ЦК України);
* набрання чинності рішення суду (ч. 3 ст. 653 ЦК України).

Наслідками зміни та розірвання договору є: у разі зміни догово­ру - зобов'язання виконувати договір на нових умовах; у разі розірван­ня - припинення зобов'язань за договором.

За загальним правилом ч. 4 ст. 653 ЦК України з моменту зміни або розірвання договору сторони не можуть вимагати того, що було ними вже виконано, за виключенням випадку, коли це передбачено законом або договором.

1. ***Припинення господарських договорів***

Господарські договори можуть бути припинені у разі:

1. належного виконання договору (ст. 599 ЦК України, ст. 203 ГК України);
2. передачі кредитору відступного (ст. 600 ЦК України): на заміну грошей, іншого майна, інші дії тощо. Умовами є: обов'язкова згода кре­дитора; розмір, строки та порядок передання відступного обумовлю­ються окремою угодою;
3. зарахування зустрічних однорідних вимог, строк виконання яких настав, а також вимог, строк виконання яких не встановлений або ви­значений моментом пред'явлення вимоги (ст. 601 ЦК України, 203 ГК України). Умовами є: зустрічні вимоги, однорідні вимоги, строк виконан­ня настав або обумовлений вимогою. Для зарахування достатньо листа за підписом керівника підприємства-ініціатора. Проте краще оформляти двосторонню угоду для сповіщення про можливість зарахування іншої сторони (наприклад, знаходження активів в податковій заставі). Згідно з ч. 5 ст. 203 ГК України не допускає зарахування у випадку спливу стро­ку позовної давності;
4. домовленості сторін заміною первісного зобов'язання но­вим зобов'язанням (новація) між тими ж сторонами. (ст. 604 ЦК Укра­їни, ст. 204 ГК України). Наприклад, борг з купівлі-продажу перевес­ти у зайомне зобов'язання. Новація припиняє додаткові зобов'язання, пов'язані з первісним зобов'язанням, якщо інше не встановлено дого­вором;
5. прощення боргу (ст. 605 ЦК України), якщо не порушує права тре­тіх осіб (наприклад, якщо стосовно кредитора порушено справу про бан­крутство, він не може простити борг за іншим зобов'язанням);
6. поєднання боржника та кредитора в одній особі (ст. 606 ЦК Укра­їни, ч. 2 ст. 204 ГК України), наприклад правонаступництво у разі злиття або приєднання);
7. неможливості виконання зобов'язання у звязку з обставинами, за які сторони не відповідають (ст. 607 ЦК України, ст. 205 ГК України);
8. смерті фізичної особи - боржника, якщо саме він повинен вико­нати зобов'язання (ст. 608 ЦК України), смерті фізичної особи - кредито­ра, якщо зобов'язання нерозривно пов'язано з його особою;
9. ліквідації юридичної особи (боржника або кредитора), крім ви­падків, передбачених законом (наприклад, відшкодування шкоди, запо­діяної життю або здоров'ю громадянина, переходить до вищої організа­ції або ліквідаційної комісії) (ст. 609 ЦК України).
10. ***Належне виконання господарських договорів***

належне виконання господарських договорів регламентується гл. 22 ГК України. Загальні умови виконання господарських зобов'язань закріплені у ст. 193 ГК України, згідно з якої суб'єкти господарювання та інші учасники господарських відносин повинні виконувати господар­ські зобов'язання належним чином відповідно до закону, інших право­вих актів, договору, а за відсутності конкретних вимог щодо виконання зобов'язання - відповідно до вимог, що у певних умовах звичайно став­ляться. До виконання господарських договорів застосовуються відповід­ні положення Цивільного кодексу України з урахуванням особливостей, передбачених Господарським кодексом України. При цьому кожна сто­рона повинна вжити усіх заходів, необхідних для належного виконання нею зобов'язання, враховуючи інтереси другої сторони та забезпечення загальногосподарського інтересу.

Місцем виконання господарського зобов'язання відповідно до ч. 1 ст. 197 ГК України є місце, визначене законом, господарським догово­ром, або місце, яке визначено змістом зобов'язання.

У разі якщо місце виконання зобов'язання не визначено, зобов'язання повинно бути виконано: за зобов'язаннями, змістом яких є передача прав на будівлю або земельну ділянку, іншого нерухомого майна - за місцезнаходженням будівлі чи земельної ділянки, іншого не­рухомого майна; за грошовими зобов'язаннями - за місцезнаходжен­ням (місцем проживання) управненої сторони на момент виникнення зобов'язання, або за її новим місцезнаходженням (місцем проживан­ня) за умови, що управнена сторона своєчасно повідомила про нього зобов'язальну сторону; за іншими зобов'язаннями - за місцезнаходжен­ням (місцем проживання) зобов'язальної сторони, якщо інше не перед­бачено законом.

Порушення зобов'язань є підставою для застосування господар­ських санкцій, передбачених ГК України, іншими законами або дого­вором. Однак застосування господарських санкцій не звільняє цього суб'єкта від обов'язку виконати зобов'язання в натурі, крім випадків, коли інше передбачено законом або договором, або управнена сторона відмовилася від прийняття виконання зобов'язання.

Згідно з ч. 4 ст. 193 ГК України управнена сторона має право не при­ймати виконання зобов'язання частинами, якщо інше не передбачено законом, іншими нормативно-правовими актами або договором, або не випливає із змісту зобов'язання.

Дострокове виконання зобов'язання можливе, якщо інше не пе­редбачено законом, іншим нормативно-правовим актом або догово­ром, або не випливає із змісту зобов'язання. Зобов'язальна сторона має право відмовитися від виконання зобов'язання у разі неналежного ви­конання другою стороною обов'язків, що є необхідною умовою вико­нання. Проте слід зауважити, що між цими обов'язками повинен бути прямий зв'язок, наприклад передання вантажу для перевезення, надан­ня об'єкта та необхідної документації для реконструкції тощо. При цьо­му, наприклад, немає прямого звязку між отриманням грошей за по­ставлену продукцію та відправкою товару. Тому у разі прострочки по­передньої оплати постачальник може притримати виконання свого обов'язку щодо поставки товару лише у разі, якщо це прямо передбаче­но договором поставки.

Не допускаються одностороння відмова від виконання зобов'язань, крім випадків, передбачених законом, а також відмова від виконання або відстрочка виконання з мотиву, що зобов'язання другої сторони за іншим договором не було виконано належним чином.

Управнена сторона, приймаючи виконання господарського зобов'язання, на вимогу зобов'язальної сторони повинна видати пись­мове посвідчення виконання зобов'язання повністю або його частини.

Згідно з ст. 195 ГК України допускається передача (делегуван­ня) прав у господарських зобов'язаннях, що оформлюється актом пе­редачі прав. Він вважається чинним з дня одержання повідомлен­ня про це зобов'язальною стороною, а акт делегування господарсько- управлінських повноважень іншому суб'єкту - з дня офіційного опублі­кування цього акта. З цього моменту зобов'язання має бути виконано на користь нового кредитора.

Стосовно грошових зобов'язань учасники господарських відносин повинні бути виражені і підлягають оплаті у гривнях у безготівковій фор­мі або готівкою через установи банків, якщо інше не встановлено зако­ном. Грошові зобов'язання можуть бути виражені в іноземній валюті лише у випадках, якщо суб'єкти господарювання мають право проводи­ти розрахунки між собою в іноземній валюті відповідно до законодав­ства. Виконання зобов'язань, виражених в іноземній валюті, здійснюєть­ся відповідно до закону.

У разі відсутності управненої сторони, ухилення її від прийняття ви­конання або іншого прострочення нею виконання зобов'язальна сторо­на має право внести належні з неї гроші або передати за зобов'язанням цінні папери до депозиту нотаріальної контори, яка повідомляє про це управнену сторону. Внесення грошей (цінних паперів) до депозиту нота­ріальної контори вважається виконанням зобов'язання.

1. ***Господарсько-правові засоби забезпечення належного виконання господарських зобов'язань***

Згідно зі ст. 199 ГК України виконання господарських зобов'язань забезпечується заходами захисту прав та відповідальності учасників гос­подарських відносин, передбаченими цим Кодексом та іншими зако­нами. За погодженням сторін можуть застосовуватися передбачені за­коном або такі, що йому не суперечать, види забезпечення виконання зобов'язань, які звичайно застосовуються у господарському (діловому) обігу. До відносин щодо забезпечення виконання зобов'язань учасників господарських відносин застосовуються відповідні положення Цивіль­ного кодексу України.

Для захисту кредитором своїх інтересів, запобігти негативним на­слідкам, захистити від непорядного боржника, отримати гарантію вико­нання ним своїх зобов'язань за договором можна скористатись одним із законних **засобів,** передбачених ЦК України, серед яких:

* неустойка (ст. 549-552 ЦК України);
* порука (ст. 553-559 ЦК України);
* гарантія (ст. 560-569 ЦК України);
* завдаток (ст. 570-571 ЦК України);
* застава (ст. 572-593 ЦК України);
* притримання (ст. 594-597 ЦК України).

Законом або договором можуть встановлюватися й інші (крім вка­заних) види забезпечення виконання зобов'язань (наприклад, страху­вання).

Основні правила забезпечення виконання зобов'язань:

1. правочин із забезпечення виконання зобов'язання повинен бути здійснений у письмовій формі (ст. 547 ЦК України), в іншому випадку він буде вважатись нікчемним (тобто недійсним);
2. забезпечуватися може лише існуюче зобов'язання (тобто те, яке вже виникло і ще не припинилося, наприклад, з ліквідацією юридич­ної особи - боржника). Недійсність основного зобов'язання тягне недій­сність зобов'язання, що його забезпечує (винятком з цього правила є га­рантія - ст. 562 ЦК України). Проте недійсність правочину із забезпечен­ня зобов'язання не тягне за собою наслідків щодо дійсності основного зобов'язання (ст. 548 ЦК України).

**Неустойка - один з найпоширеніших видів забезпечення зобов'я­зань.** Форми неустойки: **штраф** (невиконання, неякісне, не в повно­му обсязі, некомплектне виконання); пеня (за прострочку грошового зобов'язання).

Стосовно пені для суб'єктів господарської діяльності ЗУ «Про від­повідальність за несвоєчасне виконання грошових зобов'язань «від 22.11.1996 р. № 543/96-ВР встановлено, що «...розмір пені ... обчислю­ється від суми простроченого платежу та не може перевищувати подвій­ної облікової ставки НБУ, що діяла в період, за який сплачується пеня». Така ж вимога міститься у ч. 2 ст. 343 ГК України.

Неустойка може бути не тільки договірна, а й законна, наприклад, встановлена ст. 231 ГК України.

За загальним правилом згідно з ч. 1 ст. 232 ГК України якщо за не­виконання або неналежне виконання зобов'язання встановлено штраф­ні санкції, то збитки відшкодовуються в частині, не покритій цими санк­ціями.

Однак, законом або договором можуть бути передбачені випад­ки, коли: а) допускається стягнення тільки штрафних санкцій; б) збитки можуть бути стягнуті у повній сумі понад штрафні санкції; в) за вибором кредитора можуть бути стягнуті або збитки, або штрафні санкції.

**Порука** - спосіб забезпечення виконання зобов'язання, що оформ­люється окремим договором поруки, за яким фізична або юридична особа - поручитель поручається перед кредитором боржника за вико­нання ним свого обов'язку.

Виконання зобов'язання може забезпечуватися порукою як в пов­ному обсязі, так і частково. Якщо інше не встановлено договором по­руки, поручитель відповідає перед кредитором у тому ж обсязі, що й боржник, тобто за сплату не тільки основного боргу, а й відсотків, неус­тойки, за відшкодування збитків.

Поручителю необхідно виконати такі дії у разі пред'явлення йому вимог кредитора: 1) повідомити боржника, а у разі пред'явлення позо­ву - залучити боржника до участі у справі (в іншому випадку боржник у разі пред'явлення в подальшому йому регресного позову може висуну­ти заперечення, які мав до кредитора); 2) після виконання за боржника зобов'язання необхідно отримати від кредитора всі документи, що під­тверджують цей обов'язок боржника для оформлення регресного позо­ву. Строк пред'явлення вимог поручителю визначається у договорі, а у разі його відсутності там - протягом 6 місяців з дня настання строку ви­конання основного зобов'язання.

Поручительство припиняється лише у випадках, якщо: а) припине­но основне зобов'язання або змінено без згоди поручителя (якщо збіль­шується обсяг відповідальності); б) після настання строку виконання зобов'язання кредитор відмовився від прийняття належного виконан­ня; в) борг переведений на іншу особу і поручитель не поручився за но­вого боржника.

Крім того, згідно зі ст. 558 ЦК України поручитель має право на опла­ту послуг, наданих ним боржнику (однак, якщо у договорі буде включе­но винагороди поручителя, то такі послуги підпадуть під визначення фі­нансових (ст. 1, 4 ЗУ «Про фінансові послуги та державне регулювання ринків фінансових послуг» від 12.07.2001 р. № 2664), тобто вони здій­снюються фінансовими установами або фізичними особами - СПД, що мають відповідну ліцензію.

**Гарантія** є специфічним засобом забезпечення виконання госпо­дарських зобов'язань шляхом письмового підтвердження (гарантійно­го листа) банком, іншою кредитною установою, страховою організаці­єю (банківська гарантія) про задоволення вимог управненої сторони у розмірі повної грошової суми, зазначеної у письмовому підтвердженні, якщо третя особа (зобов'язальна сторона) не виконає вказане у ньому певне зобов'язання, або настануть інші умови, передбачені у відповід­ному підтвердженні. Згідно з новим ЦК України (ст. 560) гарантом може бути лише банк, інша фінансова установа або страхова організація. Звід­си й назва - «банківська гарантія», яка вжита у ГК України (ст. 200). Га­рант може отримати від боржника винагороду за свої послуги (ст. 567 ЦК України).

Відповідно до ч. 2 ст. 200 ГК України зобов'язання за банківською гарантією виконується лише на письмову вимогу управненої сторо­ни (додаються документи, що підтверджують вимогу). Документи роз­глядаються гарантом у строк, встановлений гарантією або в розумний строк.

Гарантія діє протягом строку, на який вона видана (ст. 561 ЦК Украї­ни). Гарант має право висунути управненій стороні лише ті претензії, ви­сунення яких допускається гарантійним листом. Зобов'язальна сторона не має права висунути гаранту заперечення, які вона могла б висунути управненій стороні, якщо її договір з гарантом не містить зобов'язання гаранта внести до гарантійного листа застереження щодо висунення та­ких заперечень.

На відміну від поруки гарантія не залежить від долі основного зобов'язання, тобто недійсність або припинення основного зобов'язання не тягне припинення або недійсності гарантійного зобов'язання (ст. 562 ЦК України).

Ст. 201 ГК України визначає загальногосподарські (публічні) га­рантії виконання зобов'язань: з метою нейтралізації несприятливих наслідків від економічних злочинів законом може бути передбачено обов'язок комерційних банків, страховиків, акціонерних товариств та інших суб'єктів господарювання, які залучають кошти або цінні папери громадян і юридичних осіб, передавати частину своїх коштів для форму­вання єдиного страхового фонду публічної застави.

**Завдаток** своєю платіжною функцією нагадує аванс. Однак на від­міну від авансу завдаток виконує ще дві функції: підтвердження та за­безпечення зобов'язання. Згідно з положенням нового ЦК України його можуть використовувати як фізичні, так і юридичні особи.

У випадку порушення зобов'язання боржником завдаток залиша­ється у кредитора. Якщо ж зобов'язання буде порушене з вини креди­тора, то він повинен повернути боржнику завдаток у подвійному розмі­рі (ст. 571 ЦК України). Кредитор повертає боржнику завдаток в одинар­ному розмірі у випадку припинення зобов'язання до початку його вико­нання або неможливості його виконання.

Угода про завдаток вимагає письмової форми, що можливо вико­нати шляхом: 1) включення умови про завдаток у договір; 2) оформлен­ня окремої угоди про завдаток.

Головне при цьому вказати, що мова йде саме про завдаток, інак­ше ця сума буде вважатись просто авансом.

**Застава** - спосіб забезпечення виконання зобов'язань, який до­зволяє кредитору (заставодержателю) у випадку невиконання боржни­ком (заставодавцем) забезпеченого зобов'язання отримати задоволен­ня за рахунок заставленого майна. Договір застави оформлюється пись­мово, а стосовно нерухомого майна - посвідчується нотаріально (ст. 577 ЦК України, ст. 13 Закону про заставу)

Застава регулюється ЦК України (гл. 49) та іншими законами: Зако­ном про завдаток, Законом про іпотеку, Законом про забезпечення ви­мог кредиторів та реєстрацію обтяжень.

Підставою для виникнення застави є договір, закон, рішення суду (ст. 574 ЦК України). Предметом застави може бути будь-яке майно, на яке може бути звернено стягнення.

Різновидом застави є: заклад (щодо рухомого майна, що переда­ється у володіння заставоутримувачу); іпотека (щодо нерухомого май­на: квартири, земельної ділянки, будівлі тощо).

У випадку порушення заставоутримувачем правил розпоряджен­ня предметом застави, його заміни, відновлення, інших зобов'язань за договором залогу заставоутримувач має право вимагати достроково­го виконання забезпечення заставою зобов'язання (ст. 592 ЦК України). Звернення стягнення можливе або за рішенням суду, або за виконав­чим надписом нотаріуса (ст. 20 Закону про заставу). Реалізація предме­та застави за загальним правилом проводиться шляхом продажу його на публічних торгах.

**Притримання** як спосіб забезпечення зобов'язання виникло в ЦК України вперше, хоча на практиці він застосовувався, законодавче за­кріплення отримало тільки зараз. Суть - кредитор, що правомірно во­лодіє річчю боржника, яка повинна бути передана останньому, має пра­во цю річ притримати до тих пір, поки боржник не виконає порушене зобов'язання. Предметом утримання мають бути тільки речі (майно, гроші, цінні папери тощо). Майнові права, роботи (однак не результати роботи), послуги утримуватись не можуть.

Кредитор повинен повідомити боржника про те, що він утримує річ у себе. Ризик її загибелі на час утримання покладається на кредито­ра. Боржник зберігає право власності на цю річ, однак, якщо він не вико­нає зобов'язання, кредитор має право звернути стягнення на притрима­ну річ в порядку, передбаченому для застави (ст. 591 ЦК України). Однак на відміну від застави притримання не оформляється окремою угодою. Крім того, у заставу можуть бути передані й майнові права.

^ питання для самостійного вивчення

1. Правове регулювання звернення стягнення на нерухоме майно боржника (іпотеку).
2. Особливості оформлення гарантії.
3. Порядок реалізації заставного рухомого майна.
4. Правові підстави використання притримання у господарській ді­яльності.
5. Судова практика щодо застосування у договірній діяльності за­вдатку.
6. тести для поточного контролю
7. *Чи мають право сторони встановлювати в договорі неу­стойку (штраф, пеню) за невиконання договірних зобов'язань не в гро­шовій, а в натуральній формі?*

* нарахування неустойки виключно в натурі, без визначення гро­шової суми, суперечить чинному законодавству;
* нарахування неустойки виключно в натурі можливе за згодою сторін;
* сторони мають право встановлювати неустойку виключно в нату­ральній формі тільки при укладенні бартерного договору;
* сторони мають право встановлювати в натуральній формі тільки штраф, а пеня повинна нараховуватись тільки в грошовій сумі.

1. *З якого моменту господарський договір вважається укладе­ним?*

* коли між сторонами у відповідній формі досягнуто згоди з усіх іс­тотних умов;
* коли передано майно;
* коли складено письмовий акт про виконання попередніх умов договору;
* коли є треті особи, які у разі необхідності можуть засвідчити фактичне укладення договору.

1. *Укладення договору в усній формі допускається:*

* тільки між громадянами;
* тільки між юридичними особами;
* укладання договору в усній формі не передбачено чинним зако­нодавством.

1. *Яку відповідальність за загальним правилом несуть поручи­тель і боржник перед кредитором:*

* поручитель і боржник несуть субсидіарну відповідальність;
* відповідальність несе лише поручитель, але не боржник за дого­вором поруки;
* часткову відповідальність;
* як солідарні боржники.

1. *Чи в усіх випадках виконання зобов'язання, що виникло з до­говору, може бути покладено на третю особу?*

* тільки у випадках, якщо це передбачено договором або третя особа пов'язана з однією зі сторін адміністративною підлеглістю;
* можливо в усіх випадках;
* якщо третя особа згодна нести відповідальність за невиконання зобов'язання стороною за договором, а кредитор згоден прийняти ви­конання від третьої особи.

1. *Чи можлива одностороння відмова від виконання зобов'я­зання і одностороння зміна умов договору?*

* можлива тільки у випадках, передбачених законодавством;
* одностороння відмова від виконання зобов'язання заборонена законом;
* можлива, якщо протягом місячного строку інша сторона не на­дасть відповіді на вимогу контрагента;
* якщо інша сторона поклала виконання зобов'язання на третю особу.

1. *Який договір вважається укладеним з моменту надання йому належної форми:*

* консенсуальний;
* двосторонній;
* абстрактний;
* реальний.

1. *Прикладом договору на користь третьої особи є:*

* договір страхування життя на користь іншої особи;
* договір поручительства;
* заповіт;
* договір на виконання пошуково-розвідувальних робіт.

1. *Які наслідки тягне неподання неурегульованих розбіжнос­тей при укладенні договору до господарського суду?*

* договір вважається неукладеним;
* договір вважається укладеним у редакції сторони, яка надіслала протокол розбіжностей;
* договір вважається укладеним у редакції сторони, яка одержала протокол розбіжностей та внесла прийнятні для неї зміни;
* договір вважається укладеним у першому варіанті.

1. *Які види забезпечення виконання зобов'язань застосову­ються у господарській діяльності?*

* гарантія, застава, неустойка, порука, завдаток;
* штраф, пеня, неустойка, порука, доручення;
* неустойка, аванс, доручення, застава, штраф;
* неустойка, завдаток, порука, застава, штраф.

1. *З якого моменту цивільне законодавство визначає, що до­говір між сторонами виконано?*

* коли боржник здійснив на користь кредитора всі обумовлені до­говором дії;
* коли передано майно відповідно до умов договору;
* коли між сторонами досягнуто згоди про способи та строки ви­конання;
* коли є треті особи, які у разі необхідності можуть засвідчити фактичне виконання договору.

1. *Хто повинен довести відсутність вини особи, яка поруши­ла договірні зобов'язання, при вирішенні питання про майнову відпові­дальність?*

* особа, яка порушила договірні зобов'язання;
* особа, яка зазнала збитків внаслідок порушення договірних зобов'язань;
* орган, що розглядає цю справу;
* Господарський суд.

**тема 22. особливості правового регулювання в окремих галузях господарювання**

1. *Загальні умови, що визначають особливості регулювання госпо­дарських відносин.*
2. *Види господарської діяльності та їх класифікація.*
3. *Державна система класифікації та кодування техніко-економічної*

*і соціальної інформації, класифікація видів економічної діяльності (КВЕД).*

1. *Галузі народного господарювання та їх класифікація.*
2. *Галузі сфери матеріального та нематеріального виробництва. Продукція виробничо-технічного призначення та вироби народ­ного споживання.*
3. ***Загальні умови, що визначають особливості регулювання господарських відносин***

Ст. 258 ГК України зазначає, що особливості правового регулюван­ня господарських відносин визначаються залежно від сфери суспільно­го виробництва, в якій складаються ці відносини, особливостей галузі господарювання, виду господарської діяльності, економічної форми ре­зультату господарської діяльності, простору, на якому складаються гос­подарські відносини (внутрішньому чи зовнішньому ринку), особливос­тей суб'єктів, між якими виникають господарські відносини. Правове ре­гулювання господарських відносин здійснюється з урахуванням суспіль­ного поділу праці, що склався, та об'єктивно існуючих галузей народно­го господарства. Особливості правового регулювання зовнішньоеконо­мічних відносин визначаються розділом VII ГК.

Ст. 258 ГК України вказує загальні умови, що визначають особли­вості регулювання господарських відносин: а) сфера суспільного вироб­ництва, у якій ці відносини складаються; б) особливості галузі господа­рювання; в) вид господарської діяльності; г) економічна форма резуль­тату господарської діяльності; в) вид ринку - економічного простору, на якому складаються господарські відносини; г) особливості суб'єктів, які є учасниками господарських відносин.

Ст. 258 ГК України вказує, що сформований суспільний поділ праці та об'єктивно існуючі галузі народного господарства враховуються при правовому регулюванні господарських відносин.

1. ***Види господарської діяльності та їх класифікація***

Ст. 259 ГК України зазначає, що вид господарської діяльності має місце у разі об'єднання ресурсів (устаткування, технологічних засобів, сировини та матеріалів, робочої сили) для створення виробництва пев­ної продукції або надання послуг. Окремий вид діяльності може склада­тися з єдиного простого процесу або охоплювати ряд процесів, кожний з яких входить до відповідної категорії класифікації. У правовому регулю­ванні господарської діяльності та у здійсненні державного управління народним господарством мають враховуватися особливості здійснення суб'єктами господарювання окремих видів цієї діяльності. Для віднесен­ня суб'єкта господарювання до відповідної категорії обліку визначають­ся основні, другорядні та допоміжні види господарської діяльності.

З метою забезпечення системи державного управління народним господарством обліково-статистичною інформацією, яка задовольняє потреби учасників господарських відносин в об'єктивних даних про стан

і тенденції соціально-економічного розвитку, господарські та фінансо­ві взаємозв'язки на міждержавному, державному, регіональному і га­лузевому рівнях, а також впровадження міжнародних стандартів у галу­

зі обліку і звітності та переходу на міжнародну систему обліку і статис­тики Кабінет Міністрів України затверджує заходи щодо розвитку націо­нальної статистики України і державної системи класифікації техніко- економічної та соціальної інформації.

Складовою частиною державної системи класифікації і кодуван­ня техніко-економічної та соціальної інформації є класифікація видів економічної діяльності (КВЕД), яка затверджується центральним орга­ном виконавчої влади з питань стандартизації та має статус державного стандарту. Об'єктами класифікації в КВЕД є усі види господарської (еко­номічної) діяльності суб'єктів.

Сучасний рівень суспільного поділу праці характеризується надзви­чайно складною розгалуженою системою суспільного виробництва, що включає велику кількість видів господарської (економічної) діяльнос­ті. Зважаючи на це визначення видів господарської діяльності набуває суттєвого значення в багатьох аспектах: законодавчому, організаційно- господарському, управлінському, міжнародному тощо. Зокрема чіт­ке визначення видів господарської діяльності є необхідною передумо­вою уніфікації господарського, податкового тощо законодавства, усу­нення двозначності в законах, якими встановлюється режим певних ви­дів господарської діяльності. Класифікація видів останньої стає необхід­ною для сучасного інформаційного забезпечення управління народним господарством, для гармонізації національної правової системи з між­народними вимогами до здійснення економічної діяльності. Нарешті,

нормативне визначення видів господарської діяльності стає необхідним для розробки суб'єктами господарювання своїх статутів (положень) та використання ними відповідної інформації про характер діяльності та інші показники різних господарюючих суб'єктів з метою планування та здійснення власної господарської діяльності. Крім того, відповідно до

ч. 8 ст. 19 ГК усі суб'єкти господарювання зобов'язані здійснювати об­лік результатів своєї роботи, складати відповідну фінансову звітність та надавати статистичну інформацію щодо своєї господарської діяльності. Виконання цього обов'язку також неможливе без нормативного визна­чення її видів.

Згідно з ч. 1 вказаної статті вид господарської діяльності має міс­це тоді, коли об'єднуються ресурси (засоби виробництва і робоча сила) для здійснення процесу виробництва продукції виробничого або неви­робничого призначення чи надання послуг. Отже, вид діяльності - це процес поєднання дій, які призводять до отримання відповідного набо­ру продукції чи послуг, що характеризується використанням відповідної комбінації ресурсів, специфікою виробничого процесу та випуском пев­ного виду продукції чи надання певного виду послуг. При цьому окре­мий вид господарської діяльності може складатися як з єдиного просто­го процесу, наприклад зварювання тощо, так і охоплювати кілька проце­сів, що входять до єдиного комплексного виробничого процесу (як, на­приклад, виробництво автомобілів, що охоплює лиття, ковальські робо­ти, зварювання, складання, фарбування тощо). Якщо виробництво окре­мих елементів (двигунів, коробок передач, меблів, приладів) є складо­вою частиною одного й того самого процесу виробництва, то всі проце­си разом розглядаються як єдиний вид діяльності. Таким чином, орієн­туючим показником виду діяльності є продукт відособленого виробни­чого процесу, яким завершується цей процес.

Ч. 2 вказаної статті зобов'язує всі органи влади, які мають відно­шення до правового регулювання господарської діяльності та держав­ного управління народним господарством (як центральні й місцеві орга­ни державної влади, так і органи місцевого самоврядування), врахову­вати особливості здійснення суб'єктами господарювання окремих видів цієї діяльності. Зокрема такі особливості можуть визначатися законами, що, відповідно до ч. 2 ст. 379 ГК, передбачають види зовнішньоеконо­мічної діяльності, які здійснюються на території України, а також перелік товарів і послуг, заборонених для експорту та імпорту. Згідно з ч. 4 ст. 12 ГК законом може бути встановлений перелік видів діяльності, в яких за­боронено підприємництво. Залежно від цих та інших особливостей ви­дів господарської діяльності визначаються умови, обсяги, сфери та по­рядок застосування тих чи інших засобів її державного регулювання (ч. 3 ст. 12 ГК), наприклад ліцензування, патентування окремих видів госпо­дарської діяльності, квотування певних товарів і послуг (ст. 14 ГК) тощо.

Здійснення тих чи інших видів господарської діяльності суб'єктом господарювання зумовлює віднесення його до відповідної категорії державного обліку. Разом з тим більшість господарюючих суб'єктів здій­снюють не один, а одразу декілька видів господарської діяльності, ста­ють багатопрофільними, переслідуючи мету гнучкості функціонування в умовах ринку. Зважаючи на це статтею встановлено правило, згідно з яким для віднесення певного суб'єкта господарювання до відповідної категорії обліку передбачено визначення основних, другорядних та до­поміжних видів господарської діяльності.

Основний вид діяльності може визначатися за кількома критерія­ми (за питомою вагою в загальному обсязі виробництва продукції, ро­біт, послуг, за кількістю зайнятих працівників, за питомою вагою в отри­маному загальному прибутку), виходячи з максимального відсотково­го значення щодо всіх видів господарської діяльності, здійснюваної пев­ним суб'єктом господарювання.

Другорядним видом господарської діяльності визнається будь- яка інша діяльність суб'єкта господарювання, частка якої згідно з об­раним критерієм є меншою від частки основного виду діяльності. Кож­ний суб'єкт господарювання може мати кілька другорядних видів ді­яльності.

Допоміжний вид діяльності - це діяльність, спрямована виключ­но на сприяння здійсненню насамперед основного, а також другоряд­них видів діяльності. Зокрема діяльність, яку здійснюють несамостійні структурні підрозділи суб'єкта господарювання (внутрішні перевезення, внутрішній зв'язок тощо), враховується у складі основного виду діяль­ності цього суб'єкта.

Враховуючи необхідність гармонізації нормативного регулювання національної економіки з відповідними міжнародно-правовими вимо­гами, запровадження в Україні міжнародних стандартів у галузі обліку

і звітності та переходу на міжнародну систему обліку і статистики, ч. 4 вказаної статті зобов'язує Кабінет Міністрів України затверджувати за­ходи щодо розвитку вітчизняної статистики і державної системи класи­фікації техніко-економічної та соціальної інформації. Вказана діяльність має здійснюватися відповідно до Концепції побудови національної ста­тистики України та Державної програми переходу на міжнародну сис­тему обліку і статистики, затверджених постановою Кабінету Міністрів України від 4 травня 1993 р.

Відповідно до ч. 5 ст. 259 ГК, класифікація видів економічної діяль­ності (КВЕД) є складовою частиною державної системи класифікації і ко­дування техніко-економічної та соціальної інформації. Таким чином, на рівні закону закріплюється факт існування вказаної державної систе­ми та КВЕД як її складової, що зобов'язує центральний орган виконав­чої влади з питань стандартизації затверджувати названу класифікацію у формі державного стандарту, а всі державні органи враховувати цей факт у своїй діяльності.

На цей час в Україні діє Державний класифікатор України ДК 009­96 «Класифікація видів економічної діяльності», затверджений наказом Держстандарту України від 22 жовтня 1996 р. і введений в дію з 1 лип­ня 1997 р.

Впровадження КВЕД забезпечує: проведення статистичних обсте­жень економічної діяльності підприємств та організацій і аналізу статис­тичної інформації на макрорівні; реєстрацію та облік суб'єктів господа­рювання за видами господарської діяльності в єдиному державному ре­єстрі підприємств і організацій; застосування єдиної статистичної термі­нології та визначень щодо статистичних одиниць, прийнятих у Європей­ському союзі; можливість зіставлення національної статистичної інфор­мації з міжнародною.

КВЕД гармонізовано з Класифікацією видів економічної діяльнос­ті Статистичної Комісії Європейського союзу (ИАСЕ) на рівні класів, що дає змогу використовувати її для порівняння національних статистич­них даних з даними названої Комісії без перехідних ключів. У структу­рі КВЕД передбачено також можливість порівняння національних ста­тистичних даних з даними Міжнародної стандартної галузевої класифі­кації видів економічної діяльності (ІБІС) Організації Об'єднаних Націй. Ведення КВЕД здійснює Науково-дослідний інститут статистики. Підста­вою для змін у Державному класифікаторі є відповідні зміни у ИАСЕ та у структурі економіки України.

Остання частина вказаної статті встановлює, що об'єктами класифі­кації в КВЕД є всі види господарської (економічної) діяльності суб'єктів господарювання, як юридичних осіб, так і громадян (фізичних осіб).

1. ***Державна система класифікації та кодування техніко-економічної і соціальної інформації, класифікація видів економічної діяльності (КВЕД)***

Класифікація видів економічної діяльності (КВЕД) є складовою час­тиною державної системи класифікації і кодування техніко-економічної та соціальної інформації. Класифікацію розроблено відповідно до поста­нови Кабінету Міністрів України № 326 від 04.05.1993р. «Про Концепцію побудови національної статистики України та Державну програму пере­ходу на міжнародну систему обліку і статистики».

КВЕД призначено для використання органами державного управ­ління, фінансовими органами та органами статистики. Об'єктами класи­фікації в КВЕД є усі види економічної діяльності господарських суб'єктів (фізичних та юридичних осіб).

Впровадження КВЕД забезпечує:

* проведення статистичних обстежень економічної діяльності під­приємств та організацій і аналізу статистичної інформації на макрорівні (складання міжгалузевого балансу виробництва і розподілу товарів та послуг відповідно до системи національних рахунків);
* реєстрацію та облік підприємств і організацій за видами еконо­мічної діяльності у єдиному державному реєстрі підприємств і органі­зацій;
* застосування єдиної статистичної термінології та визначень щодо статистичних одиниць, прийнятих у Європейському союзі;
* можливість зіставлення національної статистичної інформації з міжнародною.

Об'єктами класифікації в КВЕД є усі види економічної діяльнос­ті господарських суб'єктів (фізичних та юридичних осіб). Економічна ді­яльність - це процес поєднання дій, які призводять до отримання відпо­відного набору продукції чи послуг. Вид діяльності має місце тоді, коли об'єднуються ресурси (устаткування, робоча сила, технологічні засоби, сировина та матеріали) для створення виробництва конкретної продук­ції та надання послуг. Таким чином, вид діяльності характеризується ви­користанням ресурсів, виробничим процесом, випуском продукції та наданням послуг.

Окремий вид діяльності може складатися з єдиного простого про­цесу, наприклад ткацтва, а може охоплювати й цілий ряд процесів, кож­ний з яких входить до відповідної категорії класифікації. Наприклад, ви­робництво автомобілів вважається окремим видом діяльності незважа­ючи на те, що це комплексний виробничий процес, який охоплює лиття, ковальські роботи, зварювання, складання, фарбування тощо. Якщо ви­робництво окремих елементів (двигунів, коробок передач, меблів, при­ладів) є складовою частиною одного й того самого процесу виробни­цтва, то всі процеси разом розглядаються як єдиний вид діяльності.

Галузь - це сукупність усіх виробничих одиниць, які беруть участь переважно в однакових або подібних видах виробничої діяльності.

Для опису економіки Класифікацію видів економічної діяльності побудовано так, що виділені об'єкти охоплюють усі або майже всі види діяльності, які здійснюються в будь-якій галузі господарства.

За структурою Класифікація складається з двох блоків: ідентифіка­ції та назви. Блок ідентифікації має ієрархічну систему класифікації і сис­тему кодування із застосуванням літерно-цифрового коду.

При розробленні КВЕД за основу було взято міжнародну стандарт­ну галузеву класифікацію всіх видів економічної діяльності в Європей­ському союзі.

Гармонізація національних класифікаторів України з міжнарод­ними класифікаторами полягає в тому, що для створення класифіка­цій видів економічної діяльності було повністю прийнято методоло­гію ИАСЕ без будь-яких змін у її структурі. Тому класифікація видів еко­номічної діяльності України не потребує перехідних ключів для отри­мання інформації на рівні секцій, підсекцій, розділів і класів ИАСЕ від національних статистичних органів для міжнародних організацій. За нової класифікації видів економічної діяльності підприємства та ор­ганізації всіх видів діяльності поділяються на видобувні, обробні та такі, що надають послуги.

1. ***Галузі народного господарювання та їх класифікація***

Ст. 260 ГК України зазначає, що сукупність усіх виробничих одиниць, які здійснюють переважно однакові або подібні види виробничої діяль­ності, становить галузь. Загальна класифікація галузей народного госпо­дарства є складовою частиною єдиної системи класифікації і кодуван­ня техніко-економічної і статистичної інформації, яка використовується суб'єктами господарювання та іншими учасниками господарських відно­син, а також органами державної влади та органами місцевого самовря­дування в процесі управління господарською діяльністю. Вимоги до кла­сифікації галузей народного господарства встановлюються законом.

На основі суспільного поділу праці об'єктивно складається галузева диференціація національної економіки, концентрація суб'єктів господа­рювання, що беруть участь у здійсненні однорідної економічної діяль­ності, у відповідні галузі народного господарства. Згідно з ч. 1 ст. 260 ГК галузь - це сукупність усіх виробничих одиниць, які здійснюють пере­важно однакові або подібні види виробничої діяльності.

Галузева класифікація є частиною єдиної системи класифікації і ко­дування техніко-економічної і статистичної інформації, яка використо­вується в інформаційних автоматизованих системах управління, подат­кових органах для розрахунку податків, органах державної реєстрації суб'єктів господарювання, інших органах виконавчої влади, підприєм­ствах і організаціях.

Належність до тієї чи іншої галузі є класифікаційною ознакою суб'єкта господарювання, що відображається в його ідентифікаційному коді, незалежно від форми власності та організаційно-правової форми господарювання. Класифікатор видів економічної діяльності (КВЕД) по­будовано так, що виділені об'єкти охоплюють усі або майже всі види ді­яльності, які здійснюються в будь-якій галузі господарства. Належність суб'єкта господарювання до певної галузі визначається основним ви­дом його діяльності. З введенням у дію КВЕД було припинено чинність Загальної класифікації галузей народного господарства (ЗКГНГ), затвер­дженої наказом Мінстату України від 24 січня 1994 р. № 21.

Класифікаційні ознаки суб'єктів господарювання є елементом пра­вопорядку у сфері господарювання, від якого залежить режим їх функ­ціонування, обсяг і зміст їх прав та обов'язків. Адже, за правилом ч. 7 ст. 58 ГК, на печатках і штампах суб'єкта господарювання повинен зазна­чатись ідентифікаційний код, за яким цього суб'єкта включено до дер­жавного реєстру суб'єктів господарювання, або ідентифікаційний код громадянина-підприємця; наявність печатки з ідентифікаційним кодом у підприємства передбачена також ч. 4 ст. 62 ГК.

Відтак, існує необхідність чіткого правового регулювання відно­син, які виникають у зв'язку з класифікацією галузей народного госпо­дарства, що впливає на ідентифікацію господарюючих суб'єктів, поро­джуючи відповідні правові наслідки. Так, згідно з ч. 2 ст. 52 ГК, некомер- ційна господарська діяльність здійснюється суб'єктами господарюван­ня державного або комунального секторів економіки у тих галузях (ви­дах діяльності), в яких відповідно до ст. 12 ГК забороняється підприєм­ництво, на основі рішення відповідного органу державної влади чи ор­гану місцевого самоврядування. Згідно з ч. 5 ст. 116 ГК законом можуть бути визначені галузі господарювання, в яких встановлюється загальний розмір участі іноземного інвестора, виходячи з вимог національної без­пеки, тощо.

Зважаючи на це, ч. 3 вказаної статті передбачено, що вимоги до класифікації галузей народного господарства встановлюються законом. До цього часу такого закону ще не прийнято. Його прийняття дозволи­ло б упорядкувати відносини, пов'язані з визначенням класифікаційних ознак суб'єктів господарювання при їх державній реєстрації та з їх іден­тифікацією за видами діяльності; відносини суб'єктів господарювання з органами влади, пов'язані з наданням статистичної інформації відповід­но до ч. 8 ст. 19 ГК, податкові та інші відносини.

1. ***Галузі сфери матеріального та нематеріального виробництва. Продукція виробничо-технічного призначення та вироби народного споживання***

Ст. 261 ГК України передбачає, що до сфери матеріального вироб­ництва належать галузі, які визначаються видами діяльності, що ство­рюють, відновлюють або знаходять матеріальні блага (продукцію, енер­гію, природні ресурси), а також продовжують виробництво у сфері обі­гу (реалізації) шляхом переміщення, зберігання, сортування, пакування продукції чи інших видів діяльності. Усі інші види діяльності у своїй су­купності становлять сферу нематеріального виробництва (невиробничу сферу).

Традиційно галузі народного господарства поділяються на дві ве­ликі сфери - сферу матеріального виробництва і невиробничу сферу. Саме так вони були поділені у чинній раніше класифікації. Вказана стат­тя, відтворюючи вказаний загальний поділ, присвячена, головним чи­ном, конкретизації визначення галузей сфери матеріального виробниц­тва.

Матеріальне виробництво пов'язується з видами економічної ді­яльності зі створення, відновлення або знаходження матеріальних благ, а також з діяльністю, пов'язаною з продовженням виробництва у сфе­рі обігу (реалізації) шляхом переміщення, зберігання, сортування, паку­вання продукції чи інших видів діяльності, які продовжують процес ство­рення продукції в ході її реалізації.

До галузей сфери матеріального виробництва за Загальним кла­сифікатором галузей народного господарства було віднесено: промис­ловість; сільське господарство; лісове господарство; рибне господар­ство; транспорт і зв'язок; будівництво; торгівлю і громадське харчуван­ня; матеріально-технічне постачання і збут; заготівлю; інформаційно- обчислювальне обслуговування; операції з нерухомим майном; загаль­ну комерційну діяльність із забезпечення функціонування ринку; геоло­гію і розвідку надр, геодезичну і гідрометеорологічну служби; виробни­чі види побутового обслуговування населення; інші види діяльності сфе­ри матеріального виробництва.

Усі не названі в ч. 1 вказаної статті сукупності виробничих одиниць, які беруть участь у здійсненні інших видів діяльності, становлять галузі невиробничої сфери. До них, зокрема, належать невиробничі види по­бутового обслуговування населення, житлово-комунальне господар­ство, охорона здоров'я, фізична культура і соціальне забезпечення, осві­та, культура та мистецтво, наука і наукове обслуговування, фінанси, кре­дит, страхування і пенсійне забезпечення, управління тощо.

Разом з тим слід зазначити, що види економічної діяльності у КВЕД розподілено за такими галузями сфери матеріального виробництва і не­виробничої сфери: сільське господарство, мисливство та лісове госпо­дарство; рибне господарство; добувна промисловість; обробна промис­ловість; виробництво електроенергії, газу та води; будівництво; оптова й роздрібна торгівля, торгівля транспортними засобами, послуги з ре­монту; готелі і ресторани; транспорт; фінансова діяльність; операції з не­рухомістю, здавання під найм та послуги юридичним особам; держав­не управління; освіта; охорона здоров'я та соціальна допомога; колек­тивні, громадські та особисті послуги; послуги домашньої прислуги; екс­територіальна діяльність. У зв'язку з цим у КВЕД вміщено додатково та­блиці відповідності кодів двох класифікаторів - ЗКГНГ та КВЕД.

Водночас склад галузей економіки, на який орієнтується Єдиний державний реєстр підприємств і організацій України (ЄДРПОУ), відпові­дає класифікації ЗКГНГ, що втратив чинність. У зв'язку з цим це питання також має бути врегульовано згідно з ч. 3 ст. 260 ГК. Врахування особли­востей галузей сфери матеріального виробництва є, відповідно до ч. 1 ст. 258 ГК, однією із загальних умов, що визначають особливості право­вого регулювання господарських відносин.

Однією із загальних умов, що згідно із статтею 258 ГК визначають особливості регулювання господарських відносин, є економічна фор­ма результату господарської діяльності. Результатом економічної діяль­ності у галузях матеріального виробництва може бути продукт, призна­чений для використання як засіб виробництва у сфері виробництва або для використання у сфері особистого (невиробничого) споживання. Ч. 1 вказаної статті встановлено, що продукти першого роду називаються продукцією виробничо-технічного призначення (продукція ВТП), а дру­гого - виробами народного споживання (ВНС). Ч. 2 вказаної статті пе­редбачає випадки, коли за своїми властивостями продукт виробництва може бути використаний і як засіб виробництва, і як продукт особистого споживання (наприклад, цукор використовується як сировина та як про­дукт харчування). У таких випадках економічна форма продукту (про­дукція ВТП чи ВНС) визначається залежно від того цільового призначен­ня, для якого вироблено цей продукт (спрямування у сферу виробни­цтва для використання його як засобу виробництва чи у сферу невироб­ничих потреб). Згідно з ч. 3 цієї статті регулювання обігу продукції ВТП та ВНС у сфері господарювання здійснюється ГК та іншими нормативно- правовими актами, прийнятими відповідно до нього. Це означає, що ГК є основним законом, який встановлює порядок обігу такої продукції у сфері господарювання, і всі інші нормативно-правові акти повинні в цій частині відповідати йому. Вказаними вище особливостями економічної форми продукту зумовлюють відмінності у правовому регулюванні обі­гу продукції ВТП і ВНС. Зокрема ч. 2 ст. 264 ГК встановлює, що законо­давством можуть бути передбачені особливості поставки окремих видів продукції ВТП або ВНС, а також особливий порядок здійснення поставки продукції для державних потреб.

Обіг майна, що опосередковує невиробниче споживання, регулю­ється Цивільним кодексом України. Разом з тим відповідні положення ЦК можуть застосовуватися для регулювання відносин, пов'язаних з обі­гом продукції у сфері господарювання, однак за умови, що ці відноси­ни не врегульовано ГК або іншими спеціальними актами господарсько­го законодавства. Майнові відносини, пов'язані з обігом матеріальних цінностей, що вибули із сфери матеріального виробництва, регулюють­ся цивільним законодавством. Особливості економічної форми продук­ту зумовлюють відповідну специфіку економічної діяльності, пов'язаної з реалізацією продукції ВТП та ВНС. Виходячи з цього, ч. 4 вказаної стат­ті встановлює, що Господарським кодексом та іншими нормативно- правовими актами можуть передбачатися особливості правового регу­лювання вказаної діяльності. При цьому інші нормативно-правові акти не можуть суперечити Господарському кодексу.

^ питання для самостійного вивчення

1. Державна система класифікації і кодування техніко-економічної та соціальної інформації.
2. Особливості застосування КВЕД у господарській діяльності.
3. Запровадження в Україні міжнародних стандартів у галузі облі­ку і звітності.
4. Державна програма переходу на міжнародну систему обліку і статистики.
5. тести для поточного контролю
6. *Що таке КВЕД?*

* це кодування техніко-економічної та соціальної інформації;
* це класифікація видів економічної діяльності;
* правовий акт про запровадження в Україні міжнародних стандар­тів у галузі обліку і звітності;
* міжнародна система обліку і статистики.

1. *Традиційно галузі народного господарства поділяють на:*

* сферу матеріального виробництва і невиробничу сферу;
* сферу виробництва і сферу надання послуг;
* сферу торгівлі і сферу виробництва.

1. *Галузева класифікація є частиною єдиної системи класифі­кації і кодування техніко-економічної і статистичної інформації?*

* так;
* ні;
* ці поняття тотожні.

1. *Знайдіть хибне твердження. До галузей сфери матеріаль­ного виробництва за Загальним класифікатором галузей народного господарства було віднесено:*

* промисловість;
* сільське господарство;
* транспорт і зв'язок;
* будівництво;
* страхування.

1. *Результат економічної діяльності у галузях матеріально­го виробництва - продукт, призначений для використання як засіб ви­робництва у сфері виробництва, визначається як:*

* продукція виробничо-технічного призначення;
* вироби народного споживання;
* знаряддя виробництва.

1. *Результат економічної діяльності у галузях матеріального виробництва - продукт, призначений для використання у сфері осо­бистого (невиробничого) споживання, визначається як:*

* продукція виробничо-технічного призначення;
* вироби народного споживання;
* продукція широкого вжитку.

**тема 2з. особливості правового регулювання господарсько-торговельної діяльності**

1. *Поняття господарсько-торговельної діяльності.*
2. *Правова забезпеченість господарсько-торговельної діяльності.*
3. *Окремі види господарсько-торговельної діяльності (поставка, контрактація сільськогосподарської продукції, енергопостачан­ня, біржова торгівля, оренда майна та лізинг, міна (бартер), зберігання).*
4. Поняття господарсько-торговельної діяльності

Ст. 263 ГК України визначає господарсько-торговельну діяльність як таку діяльність, що здійснюється суб'єктами господарювання у сфе­рі товарного обігу, спрямована на реалізацію продукції виробничо- технічного призначення і виробів народного споживання, а також до­поміжну діяльність, яка забезпечує їх реалізацію шляхом надання від­повідних послуг.

Господарсько-торговельна діяльність здійснюється як внутрішня торгівля або зовнішня торгівля залежно від ринку (внутрішнього чи зов­нішнього), в межах якого здійснюється товарний обіг.

Форми, в яких може здійснюватися господарсько-торговельна ді­яльність, встановлені ч. 3 ст. 263 ГК України, відповідно до якої виділя­ють: матеріально-технічне постачання і збут; енергопостачання; заготів­лю; оптову торгівлю; роздрібну торгівлю і громадське харчування; про­даж і передачу в оренду засобів виробництва; комерційне посередниц­тво у здійсненні торговельної діяльності та іншу допоміжну діяльність із забезпечення реалізації товарів (послуг) у сфері обігу. Зміст і поря­док здійснення зазначених форм господарсько-торговельної діяльнос­ті встановлюють подальші статті гл. 30 ГК України.

Залежно від форми здійснення господарсько-торговельної діяльнос­ті вона опосередковується господарськими договорами, примірний пере­лік яких містить ч. 4 ст. 263 ГК України. Це господарські договори поставки, контрактації сільськогосподарської продукції, енергопостачання, купівлі- продажу, оренди, міни (бартеру), лізингу та інші договори.

1. Правова забезпеченість господарсько-торговельної діяльності

Залежно від ринку (внутрішнього чи зовнішнього), в межах яко­го здійснюється товарний обіг, ст. 263 ГК України зазначає, що госпо­дарсько-торговельна діяльність виступає як внутрішня торгівля або зов­нішня торгівля. Господарсько-торговельна діяльність може здійснюва­тися суб'єктами господарювання в таких формах: матеріально-технічне постачання і збут; енергопостачання; заготівля; оптова торгівля; роздріб­на торгівля і громадське харчування; продаж і передача в оренду засо­бів виробництва; комерційне посередництво у здійсненні торговельної діяльності та інша допоміжна діяльність із забезпечення реалізації това­рів (послуг) у сфері обігу.

Торговельна діяльність в Україні регулюється Законами України «Про захист прав споживачів», «Про споживчу кооперацію», «Про зов­нішньоекономічну діяльність», «Про забезпечення санітарного та епіде­мічного благополуччя населення», «Про лікарські засоби», «Про якість

і безпеку харчових продуктів та продовольчої сировини», іншими акта­ми законодавства.

Детально загальні правила здійснення торговельної діяльнос­ті регулює підзаконний нормативно-правовий акт - Порядок занят­тя торговою діяльністю і правила торговельного обслуговування на­селення, затверджений постановою Кабінету Міністрів України від 15.06.2006 р. № 833. Ці Порядок і правила визначають загальні умови здійснення торговельної діяльності, основні вимоги до торговельної (торговельно-виробничої) мережі і торговельного обслуговування гро­мадян, що набувають товари для власних побутових потреб у підпри­ємств (їх об'єднань), установ, організацій незалежно від форм власнос­ті, громадян-підприємців та іноземних юридичних осіб, які здійснюють підприємницьку діяльність на території України у сфері торгівлі.

Торговельна діяльність може здійснюватися у сферах роздрібної та оптової торгівлі, а також у торгово-виробничій (громадське харчування) сфері.

1. Окремі види господарсько-торговельної діяльності (поставка, контрактація сільськогосподарської продукції, енергопостачання, біржова торгівля, оренда майна та лізинг, міна (бартер), зберігання)

Ч. 1 ст. 264 ГК України встановлює два види господарських дого­ворів, за допомогою яких опосередковується така форма господарсько- торговельної діяльності, як матеріально-технічне постачання і збут, - **по­ставка ікупівля-продаж.** Причому ці договори стосуються матеріально- технічного постачання та збуту як продукції виробничо-технічного при­значення, так і виробів народного споживання, незалежно від того, чи є вони результатом власного виробництва, чи придбані в інших суб'єктів господарювання.

Законодавством можуть бути передбачені особливості поставки окремих видів продукції виробничо-технічного призначення або виро­бів народного споживання. Ці особливості, крім Положення про постав­ки продукції виробничо-технічного призначення та поставки виробів на­родного споживання, встановлюються також Особливими умовами по­ставки окремих видів товарів та іншими актами законодавства.

Відносини між суб'єктами господарювання (незалежно від форм власності) держав-учасниць СНД за міжнародними економічними зв'язками будуються відповідно до Угоди про загальні умови поставок між організаціями держав-учасниць Співдружності Незалежних Дер­жав, вчиненої в Києві 20 березня 1992 р. Основні вимоги щодо укладен­ня та виконання договорів поставки встановлюються положеннями ГК України (ст. 179-187, 193-201, 265-270), іншими законодавчими актами (в тому числі ЦК України).

Договір поставки - це господарський договір, за яким одна сто­рона - постачальник зобов'язується передати (поставити) у зумовле­ні строки (строк) другій стороні - покупцеві товар (товари), а покупець зобов'язується прийняти вказаний товар (товари) і сплатити за нього певну грошову суму.

Предметом поставки є товари, під якими слід розуміти як продук­цію виробничо-технічного призначення, так і вироби народного спожи­вання. Оскільки у наведеному визначенні поняття договору поставки (на відміну від ч. 1 ст. 712 ЦК України) відсутня вказівка на те, на якому пра­вовому титулі товар передається (поставляється) покупцеві, можна при­пустити, що це може бути як право власності, так і похідні від нього пра­ва - господарського відання, оперативного управління тощо.

Договір поставки може укладатися як на розсуд сторін (регульо­ваний договір), так і відповідно до державного замовлення (планова­ний договір). На відміну від ч. 1 ст. 712 ЦК України, яка визнає сторо­ною договору поставки (продавцем, постачальником) лише особу, яка здійснює підприємницьку діяльність, і тим самим не враховує участь в процесі господарювання казенних підприємств, ГК України таких обме­жень не встановлює. Тому сторонами договору поставки можуть бути суб'єкти господарювання, зазначені у пп. 1, 2 ч. 2 ст. 55 ГК України: а) гос­подарські організації, державні, комунальні та інші підприємства, інші юридичні особи, які здійснюють господарську діяльність; б) громадя­ни України, іноземці та особи без громадянства, які здійснюють госпо­дарську діяльність, та зареєстровані відповідно до закону як підприємці. Укладаючи договір, сторони повинні враховувати положення ч. 4 ст. 265 ГК України та вимоги Указу Президента України від 4 жовтня 1994 р. «Про застосування Міжнародних правил інтерпретації комерційних тер­мінів», яким встановлено (п. 1), що при укладанні суб'єктами підпри­ємницької діяльності України договорів, у тому числі зовнішньоеконо­мічних договорів (контрактів), предметом яких є товари, застосовують­ся Міжнародні правила інтерпретації комерційних термінів, підготовле­ні Міжнародною торговою палатою у 1953 р. (Правила ІНКОТЕРМС). При цьому на Кабінет Міністрів України покладено обов'язок забезпечувати опублікування державною мовою України змін до Правил ІНКОТЕРМС із зазначенням, що такі зміни застосовуються через десять днів після їх опублікування у газеті «Урядовий кур'єр» до відносин, що виникають у зв'язку з договорами, укладеними після опублікування відповідних змін (п. 2). Однак, відповідно до коментаря Українського національно­го комітету Міжнародної торгової палати, з формально-юридичної точ­ки зору формулювання Указу не несуть у собі заперечення правомірнос­ті використання нової редакції Правил (наразі останньою є редакція ІН- КОТЕРМС-2000, введена в дію Міжнародною торговою палатою 1 січня 2000 р.) до її опублікування згідно з Указом (таке опублікування відбуло­ся в квітні 2002 р.). Так, суб'єкти господарювання повинні «забезпечува­ти додержання» Правил ІНКОТЕРМС. Але невід'ємною складовою ІНКО­ТЕРМС як 1990, так і 2000 років є «Вступ», в якому встановлено, що сто­рони мають право самостійно модифікувати норми, запозичувані з Пра­вил ІНКОТЕРМС. Отже, запозичення формулювань з більш пізньої редак­ції Правил ІНКОТЕРМС до її офіційного опублікування є одним з можли­вих варіантів дозволених відступів сторін від Правил у більш ранній офі­ційно опублікованій редакції.

За загальним правилом поставка товарів без укладення догово­ру поставки не допускається. Винятки (випадки і порядок) можуть бути передбачені законом. За загальним правилом (ч. 1 ст. 266 ГК України) предметом поставки є продукція виробничо-технічного призначення і вироби народного споживання, визначені родовими ознаками. Для по­значення найменування продукції і виробів застосовуються їх наймену­вання, зазначені у стандартах, технічних умовах, документації до зразків (еталонів), прейскурантах чи товарознавчих довідниках.

Предметом поставки можуть бути також продукція, вироби, визна­чені індивідуальними ознаками.

Однією з істотних умов договору поставки є загальна кількість то­варів, що підлягають поставці. Порядок визначення кількості товарів за­лежить від того, укладається договір за розсудом сторін, чи на підставі державного замовлення. У першому випадку сторони самостійно узго­джують кількість товару, що підлягає поставці, у другому вона визнача­ється, виходячи з державного замовлення.

Кількість товару, що підлягає поставці, може бути встановлена у відповідних одиницях виміру (штуки, тонни, квадратні метри, кубічні метри тощо) або грошовому вираженні (в тому числі в іноземній валю­ті). Загальна кількість та часткове співвідношення товарів (асортимент, сортамент, номенклатура) за сортами, групами, підгрупами, видами, марками, типами, розмірами визначаються специфікацією за згодою сторін, якщо інше не передбачено законом. Специфікація є невід'ємною частиною договору поставки.

Договори поставки за строком дії поділяються на: а) разові; б) ко­роткострокові (на один рік); в) довгострокові (на строк більше одного року). У разі якщо в договорі строк його дії не визначений, він вважа­ється укладеним на один рік. Слід, однак, мати на увазі, що закінчення строку дії договору не тягне за собою припинення зобов'язання, а тому сторона, яка не виконала зобов'язання, не звільняється від відповідаль­ності за його невиконання і, як правило, від виконання зобов'язання в натурі.

У межах дії договору поставки сторони встановлюють в ньому стро­ки поставки. Критерієм встановлення тих або інших строків є необхід­ність ритмічного та безперебійного постачання товарів споживачам для їх нормального функціонування, якщо інше не передбачено законодав­ством. Необхідність узгодження і дотримання строків поставки виклика­на рядом причин: рівномірним випуском продукції покупцем сировини чи комплектуючих виробів, рівномірним забезпеченням підрядника бу­дівельними матеріалами, рівномірним продажем товарів торговельним підприємством тощо.

**Контрактація сільськогосподарської продукції** - це державна за­купка зазначеної продукції, що здійснюється за договорами контракта­ції, які укладаються на основі державних замовлень на поставку державі сільськогосподарської продукції. Сільськогосподарська продукція - це будь-яка продукція тваринного і рослинного походження, що підпадає під визначення першої - двадцять четвертої груп Української класифіка­ції товарів зовнішньоекономічної діяльності.

За договором контрактації виробник сільськогосподарської про­дукції (далі - виробник) зобов'язується передати заготівельному (заку­півельному) або переробному підприємству чи організації (далі - конт­рактанту) вироблену ним продукцію у строки, кількості, асортименті, що передбачені договором, а контрактант зобов'язується сприяти вироб­никові у виробництві зазначеної продукції, прийняти і оплатити її (ч. 2 ст. 272 ГК України).

Згідно з ч. 3 ст. 272 ГК України у договорах контрактації повинні пе­редбачатися: види продукції (асортимент), номер державного стандар­ту або технічних умов, гранично допустимий вміст у продукції шкідливих речовин; кількість продукції, яку контрактант приймає безпосередньо у виробника; ціна за одиницю, загальна сума договору, порядок і умови доставки, строки здавання-приймання продукції; обов'язки контрактан­та щодо подання допомоги в організації виробництва сільськогосподар­ської продукції та її транспортування на приймальні пункти і підприєм­ства; взаємна майнова відповідальність сторін у разі невиконання ними умов договору; інші умови, передбачені Типовим договором контракта­ції сільськогосподарської продукції, затвердженим у порядку, встанов­леному Кабінетом Міністрів України.

Виробник повинен не пізніше як за п'ятнадцять днів до початку за­готівлі продукції повідомити контрактанта про кількість і строки здачі сільськогосподарської продукції, що пропонується до продажу, та пого­дити календарний графік її здачі. Контрактант зобов'язаний прийняти від виробника всю пред'явлену ним продукцію на умовах, передбаче­них у договорі. Нестандартну продукцію, яка швидко псується, придатну для використання у свіжому або переробленому вигляді, та стандартну продукцію, яка швидко псується, що здається понад обсяги, передбаче­ні договором, контрактант приймає за цінами і на умовах, що погодже­ні сторонами.

У договорі контрактації можуть передбачатися обсяги сільськогос­подарської продукції, приймання якої контрактант здійснює безпосе­редньо у виробника, та продукції, яка доставляється безпосередньо ви­робником торговельним підприємствам. Решта продукції приймається контрактантом на визначених договором приймальних пунктах, розта­шованих у межах адміністративного району за місцезнаходженням ви­робника. Забезпечення виробників тарою та необхідними матеріалами для пакування продукції здійснюється у кількості, порядку та строки, пе­редбачені договором. Інші особливості виконання договорів контрак­тації встановлюються Положенням про контрактацію сільськогосподар­ської продукції, яке затверджується Кабінетом Міністрів України.

ГК України (ст. 274) встановлює відповідальність за порушення умов договору контрактації. Так, за нездачу сільськогосподарської про­дукції у строки, передбачені договором контрактації, виробник сплачує контрактанту неустойку в розмірі, встановленому договором, якщо ін­ший розмір не передбачений законом.

За невиконання зобов'язання щодо приймання сільськогосподар­ської продукції безпосередньо у виробника, а також уразі відмови від приймання продукції, пред'явленої виробником у строки і в порядку, що погоджені сторонами, контрактант сплачує виробнику штраф у розмірі п'яти відсотків вартості неприйнятої продукції, враховуючи надбавки і знижки, а також відшкодовує завдані виробникові збитки, а щодо про­дукції, яка швидко псується, - повну її вартість. У разі якщо продукцію не було своєчасно підготовлено до здавання-приймання і про це не було попереджено контрактанта, виробник відшкодовує контрактанту завда­ні цим збитки. У договорі контрактації можуть бути передбачені також інші санкції за невиконання або неналежне виконання зобов'язань від­повідно до вимог ГК України.

**Енергопостачання** - одна з форм, у яких здійснюється госпо­дарсько-торговельна діяльність суб'єктів господарювання. Разом з тим енергопостачання можна визначити як надання енергії певного виду споживачу за допомогою технічних засобів передачі та розподілу енер­гії на підставі договору.

Купівля всієї електричної енергії, виробленої на електростанціях, потужність чи обсяг відпуску яких більші за граничні показники, а також на вітроелектростанціях, незалежно від величини встановленої потуж­ності чи обсягів відпуску електричної енергії (крім електричної енергії, виробленої на теплоелектроцентралях, які входять до складу енерго- постачальників, для споживання на території здійснення ліцензованої діяльності), та весь її оптовий продаж здійснюється на оптовому ринку електричної енергії України. Функціонування інших оптових ринків елек­тричної енергії в Україні забороняється.

Оптовий ринок електричної енергії України створюється на підста­ві договору.

Сторонами договору є суб'єкти господарської діяльності, пов'язаної з: диспетчерським (оперативно-технологічним) управлін­ням об'єднаною енергетичною системою України; виробництвом елек­тричної енергії на електростанціях; передачею електричної енергії магі­стральними та міждержавними електричними мережами; постачанням електричної енергії місцевими (локальними) електричними мережами; оптовим постачанням електричної енергії.

У договорі визначаються мета та умови діяльності, права, обов'язки та відповідальність сторін. Цей договір погоджується з центральними органами виконавчої влади, що здійснюють управління в електроенер­гетиці, Національною комісією регулювання електроенергетики Украї­ни, Антимонопольним комітетом України.

Правила оптового ринку електричної енергії України є невід'ємною частиною договору і визначають механізм функціонування оптового ринку електричної енергії України, порядок розподілу навантажень між генеруючими джерелами, правила формування ринкової ціни на елек­тричну енергію.

Оптовий ринок електричної енергії України функціонує з додер­жанням таких вимог: усі суб'єкти підприємницької діяльності з вироб­ництва та постачання електричної енергії мають рівноправний доступ до оптового ринку електричної енергії України та послуг електричних ме­реж після отримання відповідної ліцензії на право здійснення цих видів діяльності; електрична енергія продається та купується за Правилами оптового ринку електричної енергії України; ціни на електричну енергію генеруючих компаній та оптові ціни визначаються за Правилами оптово­го ринку електричної енергії України; всі учасники оптового ринку елек­тричної енергії укладають договори купівлі-продажу електричної енер­гії із суб'єктом підприємницької діяльності, який здійснює оптове по­стачання електричної енергії відповідно до договору, на підставі якого створюється оптовий ринок електричної енергії; у кожному розрахунко­вому періоді (місяці) забезпечується оплата вартості електричної енер­гії та послуг, закуплених у цьому періоді оптовим постачальником елек­тричної енергії, у рівному відсотку кожній енергогенеруючій компанії (за винятком вітроелектростанцій) та підприємству, яке здійснює централі­зоване диспетчерське управління об'єднаною енергетичною системою України і передачу електричної енергії магістральними та міждержавни­ми електричними мережами. Ця оплата забезпечується з урахуванням остаточних платежів відповідно до договору, на підставі якого створено оптовий ринок електричної енергії.

Для проведення розрахунків за закуплену на оптовому ринку елек­тричну енергію України та спожиту електричну енергію енергопоста- чальники, що здійснюють підприємницьку діяльність з постачання елек­тричної енергії на закріпленій території, їх відокремлені підрозділи та оптовий постачальник електричної енергії відкривають в установах упо­вноваженого банку поточні рахунки із спеціальним режимом викорис­тання. Для проведення розрахунків з погашення заборгованості за спо­житу електричну енергію з використанням механізмів погашення забор­гованості, визначених Законом України від 23 травня 2005 р. «Про за­ходи, спрямовані на забезпечення сталого функціонування підприємств паливно-енергетичного комплексу», енергопостачальники, що здійсню­ють підприємницьку діяльність з постачання електричної енергії на за­кріпленій території, і оптовий постачальник електричної енергії відкри­вають в установі уповноваженого банку поточні рахунки із спеціальним режимом використання для погашення заборгованості. Перелік поточ­них рахунків із спеціальним режимом використання в уповноваженому банку для зарахування коштів за електричну енергію затверджується та доводиться до відома споживачів Національною комісією регулювання електроенергетики України.

Споживачі, які купують електричну енергію у енергопостачальни- ків, що здійснюють підприємницьку діяльність з постачання електрич­ної енергії на закріпленій території, вносять плату за поставлену їм елек­тричну енергію виключно на поточний рахунок із спеціальним режи­мом.

Договір енергопостачання - це господарський договір, за яким енергопостачальне підприємство (енергопостачальник) відпускає елек­тричну енергію, пару, гарячу і перегріту воду (далі - енергію) споживаче­ві (абоненту), який зобов'язаний оплатити прийняту енергію та дотриму­ватися передбаченого договором режиму її використання, а також за­безпечити безпечну експлуатацію енергетичного обладнання, що ним використовується. Законом встановлено заборону на відпуск енергії без оформлення договору енергопостачання.

Предметом договору енергопостачання є окремі, чітко визначе­ні види енергії - електрична енергія, пара, гаряча і перегріта вода, на­йменування яких передбачається в державних стандартах або технічних умовах.

Такі види ресурсів, як нафта, газ, вода не є об'єктом договору енер­гопостачання. На нашу думку, вони можуть бути або об'єктом договору купівлі-продажу (поставки), або об'єктом договору постачання енерге­тичними та іншими ресурсами через приєднану мережу, передбачено­го ст. 714 ЦК України.

Відповідно до ст. 278 ГК України здійснення **торговельно-біржової діяльності** має на меті організацію та регулювання торгівлі шляхом на­дання послуг суб'єктам господарювання у здійсненні ними торговель­них операцій спеціально утвореною господарською організацією - то­варною біржею. Правові умови створення та діяльності товарних бірж, а також основні правила здійснення торговельно-біржової діяльності ви­значаються цим Кодексом, прийнятими відповідно до нього законами та іншими нормативно-правовими актами.

Правила біржової торгівлі розробляються відповідно до законо­давства і є основним документом, що регламентує порядок здійснен­ня біржових операцій, ведення біржової торгівлі та розв'язання спорів з цих питань. Правила біржової торгівлі затверджуються загальними збо­рами членів товарної біржі або органом, ними уповноваженим.

Біржовими торгами є торги, що публічно і гласно проводяться в торговельних залах біржі за участі членів біржі з товарів, допущених до реалізації на біржі в порядку, встановленому правилами біржової тор­гівлі. Біржові операції дозволяється здійснювати тільки членам біржі або брокерам - громадянам, зареєстрованим на біржі відповідно до її статуту для виконання доручень членів біржі, яких вони представляють, щодо здійснення біржових операцій.

За договором **оренди** одна сторона (орендодавець) передає дру­гій стороні (орендареві) за плату на певний строк у користування май­но для здійснення господарської діяльності. У користування за догово­ром оренди передається індивідуально визначене майно виробничо- технічного призначення (або цілісний майновий комплекс), що не втра­чає у процесі використання своєї споживчої якості (неспоживна річ). Об'єктом оренди можуть бути: державні та комунальні підприємства або їх структурні підрозділи як цілісні майнові комплекси, тобто госпо­дарські об'єкти із завершеним циклом виробництва продукції (робіт, по­слуг), відокремленою земельною ділянкою, на якій розміщений об'єкт, та автономними інженерними комунікаціями і системою енергопоста­чання; нерухоме майно (будівлі, споруди, приміщення); інше окреме ін­дивідуально визначене майно виробничо-технічного призначення, що належить суб'єктам господарювання.

Оренда структурних підрозділів державних та комунальних під­приємств не повинна порушувати виробничо-господарську цілісність, технологічну єдність цього підприємства. Законом може бути встанов­лено перелік державних та комунальних підприємств, цілісні майнові комплекси яких не можуть бути об'єктом оренди. До відносин оренди застосовуються відповідні положення Цивільного кодексу України з ура­хуванням особливостей, передбачених цим Кодексом.

**Лізинг** - це господарська діяльність, спрямована на інвестування власних чи залучених фінансових коштів, яка полягає в наданні за до­говором лізингу однією стороною (лізингодавцем) у виключне корис­тування другій стороні (лізингоодержувачу) на визначений строк май­на, що належить лізингодавцю або набувається ним у власність (госпо­дарське відання) за дорученням чи погодженням лізингоодержувача у відповідного постачальника (продавця) майна, за умови сплати лізинго- одержувачем періодичних лізингових платежів. Залежно від особливос­тей здійснення лізингових операцій лізинг може бути двох видів - фі­нансовий чи оперативний. За формою здійснення лізинг може бути зво­ротним, пайовим, міжнародним тощо.

Об'єктом лізингу може бути нерухоме і рухоме майно, призначе­не для використання як основні фонди, не заборонене законом до віль­ного обігу на ринку і щодо якого немає обмежень про передачу його в лізинг. Майно, зазначене в частині першій цієї статті, яке є держав­ною (комунальною) власністю, може бути об'єктом лізингу тільки за по­годженням з органом, що здійснює управління цим майном, відповідно до закону. Не можуть бути об'єктами лізингу земельні ділянки, інші при­родні об'єкти, а також цілісні майнові комплекси державних (комуналь­них) підприємств та їх структурних підрозділів. Перехід права власності на об'єкт лізингу до іншої особи не є підставою для розірвання догово­ру лізингу. Правове регулювання лізингу здійснюється відповідно до ГК України та інших законів.

За договором **міни (бартеру)** кожна із сторін зобов'язується пере­дати другій стороні у власність, повне господарське відання чи опера­тивне управління певний товар в обмін на інший товар. Сторона догово­ру вважається продавцем того товару, який вона передає в обмін, і по­купцем товару, який вона одержує взамін. За погодженням сторін мож­лива грошова доплата за товар більшої вартості, що обмінюється на то­вар меншої вартості, якщо це не суперечить законодавству.

Не може бути об'єктом міни (бартеру) майно, віднесене законодав­ством до основних фондів, яке належить до державної або комунальної власності, у разі якщо друга сторона договору міни (бартеру) не є від­повідно державним чи комунальним підприємством. Законодавством можуть бути встановлені також інші особливості здійснення бартерних (товарообмінних) операцій, пов'язаних з придбанням і використанням окремих видів майна, а також здійснення таких операцій в окремих га­лузях господарювання. До договору міни (бартеру) застосовуються пра­вила, що регулюють договори купівлі-продажу, поставки, контрактації, елементи яких містяться в договорі міни (бартеру), якщо це не супере­чить законодавству і відповідає суті відносин сторін.

**Зберігання у товарному складі** здійснюється за договором склад­ського зберігання. Товарним складом визнається організація, що здій­снює зберігання товарів та надає пов'язані із зберіганням послуги на за­садах підприємницької діяльності.

Товарний склад є складом загального користування, у разі якщо із закону, інших правових актів або виданого суб'єкту господарювання до­зволу (ліцензії) випливає, що він зобов'язаний приймати на зберігання товари від будь-якого товароволодільця.

До регулювання відносин, що випливають із зберігання товарів за договором складського зберігання, застосовуються відповідні положен­ня Цивільного кодексу України.

^ Питання для самостійного вивчення

1. Особливості договорів контрактації сільськогосподарської про­дукції.
2. Правове регулювання питань постачання електроенергії.
3. Особливості окремих термінів ІНКОТЕРМС-2000.
4. Товарна біржа: організація діяльності та органи управління.
5. Вимоги до договору міни (бартеру).
6. Особливості відповідальності за договором складського збері­гання.

0 Тести для поточного контролю

1. *Термін «франко-завод» означає, що зобов'язання продавця щодо поставки вважається виконаним після:*

* передачі товару, очищеного від мита на експорт, під відповідаль­ність перевізника, названого покупцем, у погодженому місці;
* того, як він надав покупцеві товар на своєму підприємстві;
* того, як товар передано через поручні судна у погодженому пор­ту відвантаження.

1. *Законодавство про захист прав споживачів не поширюєть­ся на відносини:*

* придбання товарів у рекламних цілях;
* придбання товарів для власних потреб;
* придбання товарів для споживання іншою особою (придбання подарунків).

1. *Предметом договору енергопостачання є:*

* електрична енергія, пара, гаряча і перегріта вода;
* електрична енергія, гаряча вода;
* електрична енергія, пара і гаряча вода;
* пара, гаряча і перегріта вода.

1. *Знайдіть хибне твердження. Припинення договору оренди здійснюється:*

* у разі закінчення строку договору;
* в зв'язку з реорганізацією орендодавця;
* за згодою сторін;
* в разі загибелі (знищення) об'єкта оренди.

1. *Можуть бути об'єктом договору лізингу:*

* земельні ділянки;
* цілісні майнові комплекси державних підприємств;
* обладнання підприємства;
* цілісні майнові комплекси комунальних підприємств;
* структурні підрозділи цілісних майнових комплексів державних підприємств.

1. *Якщо в договорі оренди не встановлені обов'язки сторін щодо здійснення поточного та капітального ремонту, то хто відпо­відає за проведення цих видів ремонту:*

* з моменту страхування об'єкта оренди орендар;
* орендар здійснює капітальний ремонт, а орендодавець - поточ­ний;
* орендар здійснює поточний ремонт, а орендодавець - капіталь­ний;
* оскільки майном користується і володіє орендар, то саме на ньо­го покладається обов'язок проведення всіх видів ремонту.

1. *Вкажіть наслідки продажу власником майна, яке було пере­дано в оренду?*

* договір оренди зберігає силу для нового власника, а покупець по­винен бути попереджений про права орендаря на майно;
* договір оренди припиняється;
* орендар повинен бути завчасно попереджений про намір влас­ника продати майно, що перебуває в оренді та має право привілейова­ної купівлі зазначеного майна;
* таке майно не може бути продане без згоди орендаря.

1. *Хто несе відповідальність за ризик випадкової загибелі або пошкодження об'єкта оренди, якщо ці питання не врегульовані у до­говорі?*

* орендар;
* орендодавець (власник) майна, що передається в оренду;
* Фонд державного майна України;
* орендодавець, якщо інше не встановлено договором оренди.

1. *Метою діяльності товарної біржі є:*

* організаційне забезпечення торгівлі без мети отриманий прибутку;
* отримання прибутку шляхом надання послуг з укладення угод купівлі-продажу;
* сприяння укладенню договорів майнового характеру;
* закупівля товару з метою подальшого продажу.

1. *Форма лізингу, при якій лізингодавець набуває майно у влас­ника і передає його йому у користування - це:*

* зворотний лізинг;
* пайовий лізинг;
* корпоративний лізинг;
* фінансовий лізинг.

1. *З якого часу починається перебіг гарантійного строку від­повідно до Закону України «Про захист прав споживачів»?*

* з моменту реалізації товару;
* з моменту виготовлення товару;
* з моменту надходження товару до роздрібної торговельної ме­режі.

1. *Не є об'єктом договору енергопостачання такі види ресур­сів, як:*

* нафта, газ, вода;
* нафта, газ, перегріта вода;
* газ, вода.

1. *Сторонами договору оренди можуть бути:*

* будь-які суб'єкти господарювання;
* юридичні особи - підприємці;
* фізичні особи - підприємці;
* лише державні та комунальні підприємства.

1. *З якого часу починається перебіг гарантійного строку від­повідно до Закону України «Про захист прав споживачів»?*

* з моменту реалізації товару;
* з моменту виготовлення товару;
* з моменту надходження товару до роздрібної торговельної ме­режі.

1. *Оберіть ознаки, що не належать до договорів поставки. Договір поставки - це договір:*

* консенсуальний;
* плановий чи неплановий;
* тільки плановий;
* з метою використання товару у підприємницькій чи іншій діяль­ності.
* не для власних потреб.

**тема 24. комерційне посередництво (агентські відносини) у сфері господарювання**

1. *Агентська діяльність. Підстави виникнення агентських відносин.*
2. *Законодавство про комерційне посередництво у сфері господа­рювання.*
3. *Агентський договір та його зміст.*
4. *Немонопольні та монопольні агентські відносини.*
5. *Передача прав комерційного агента.*
6. *Розрахунки в агентських відносинах.*
7. *Нерозголошення конфіденційної інформації комерційним агентом. Відповідальність за порушення агентського договору.*
8. *Припинення агентського договору.*
9. Агентська діяльність. Підстави виникнення агентських відносин

Господарський кодекс України в гл. 31 вперше на законодавчому рівні врегульовує відносини, що виникають при здійсненні такого виду господарської діяльності, як комерційне посередництво. Комерційне посередництво, яке ще іменується в ГК України агентськими відносина­ми, завжди є підприємницькою діяльністю.

Поняття комерційного посередництва розкривається в ч. 1 ст. 295 ГК України, положення якої дають змогу виділити ознаки цього виду гос­подарської діяльності.

По-перше, комерційне підприємництво полягає в наданні послуг шляхом посередництва.

По-друге, комерційне посередництво (агентська діяльність) є під­приємницькою діяльністю, тобто діяльністю з метою отримання прибут­ку.

По-третє, учасниками відносин комерційного посередництва є: ко­мерційний агент, який завжди є суб'єктом підприємництва, та суб'єкт господарювання (не обов'язково суб'єкт підприємництва), який є спо­живачем послуг посередництва. Згідно з ч. 2 ст. 295 ГК України комер­ційним агентом може бути суб'єкт господарювання (громадянин або юридична особа), який за повноваженням, заснованим на агентському договорі, здійснює комерційне посередництво.

По-четверте, комерційне посередництво (агентська діяльність) має певні межі застосування: воно здійснюється у сфері господарювання і лише при здійсненні суб'єктами господарювання господарської діяль­ності. Разом з тим законом можуть бути встановлені обмеження або за­борона здійснення комерційного посередництва в окремих галузях гос­подарювання (ч. 5 ст. 295 ГК України).

По-п'яте, комерційне посередництво здійснюється комерційним агентом від імені, в інтересах, під контролем і за рахунок суб'єкта, якого він представляє. Тому підприємці, які діють хоч і в чужих інтересах, але від власного імені, не визнаються комерційними агентами (ч. 3 ст. 295 ГК України). Комерційний агент не може також укладати угоди від імені того, кого він представляє, стосовно себе особисто (ч. 4 ст. 295 ГК Укра­їни).

ГК України (ст. 296) встановлює спеціальні підстави виникнення агентських відносин, зазначаючи, що агентські відносини виникають у разі: надання суб'єктом господарювання на підставі договору повнова­жень комерційному агентові на вчинення відповідних дій; схвалення суб'єктом господарювання, якого представляє комерційний агент, уго­ди, укладеної в інтересах цього суб'єкта агентом без повноваження на її укладення або з перевищенням наданого йому повноваження.

1. Законодавство про комерційне посередництво у сфері господарювання

Комерційне посередництво є однією з форм господарсько-торгової діяльності (ст. 263 ГК України), яка з економічної точки зору опосеред­ковує процес доведення товару від виробника до безпосереднього спо­живача. За юридичним критерієм посередництво - це діяльність, спря­мована на виявлення потенційних контрагентів, підготовку і укладення угод.

Чинне законодавство України містить різні визначення посеред­ницьких операцій. Наприклад, для цілей оподатковування Постанова Верховної Ради України «Про затвердження Правил застосування Зако­ну України «Про оподаткування прибутку підприємств» від 27.06.1995 р. визначає посередницьку операцію як господарчу операцію суб'єкта під­приємницької діяльності, який виступає у ролі комісіонера у договорі комісії, консигнатора у консигнаційному договорі або повіреного у до­говорі доручення, за винятком довірчих операцій з грошовими кошта­ми, цінними паперами, включаючи приватизаційні майнові сертифікати, операцій з випуску боргових зобов'язань і вимог та торгівлі ними, опера­цій з торгівлі (управління) валютними цінностями та іншими видами фі­нансових ресурсів, а також усіх видів банківських і страхових операцій.

Визначення деяких видів посередницької діяльності містяться в підзаконних нормативно-правових актах. Так, Положення про прова­

дження діяльності страховими посередниками, затверджене постано­вою Кабінету Міністрів України від 18.12.1996 р. № 1523, визначає агент­ську діяльність як діяльність суб'єктів підприємницької діяльності, упов­новажених діяти від імені та на підставі доручення одного або більше страховиків, щодо рекламування, консультування, пропонування стра­хувальникам страхових послуг та проведення роботи, пов'язаної з укла­денням та виконанням договорів страхування (підготовка і укладення договорів страхування, виконання робіт з обслуговування договорів), у тому числі оформлення всіх необхідних документів для своєчасної ви­плати страхових сум або страхового відшкодування, а також здійснен­ня цих виплат.

Важливим для всіх посередницьких правовідносин є те, що право власності на товар не переходить до контрагента за договором. Посе­редник, незалежно від чийого імені він виступає, завжди діє в інтересах власника. Якщо в договорі передбачено інше - відсутнє посередництво. Замість нього має місце договір купівлі-продажу, постачання та ін. Тоб­то посередництво відбувається між власником і майбутнім власником.

Такий критерій належності угод до посередництва дозволяє від­нести до посередництва і представницькі повноваження у сфері підпри­ємницької діяльності. Якщо учасник угоди надав послуги іншій особі і не є при цьому власником товару, а лише одержує винагороду за свою ді­яльність, то такі послуги можна віднести до посередницьких послуг.

Слід звернути увагу, що відповідно до змісту ч. 5 ст. 295 ГК України у певних видах господарської діяльності законом можуть бути встановле­ні обмеження або заборона здійснення агентської діяльності - так, ціл­ком очевидно, що комерційне посередництво як підприємницька діяль­ність не допускається у тих видах діяльності, в яких підприємництво вза­галі заборонено законом.

Зокрема обмеження у здійсненні підприємницької діяльності вста­новлені ст. 4 Закону України «Про підприємництво» (загалом цей Закон, окрім вказаної правової норми, втратив чинність з 01.01.2004 р.) - на­приклад, діяльність, пов'язана з виготовленням і реалізацією військо­вої зброї та боєприпасів до неї, проведенням криміналістичних, судово- медичних, судово-психіатричних експертиз може здійснюватися тіль­ки державними підприємствами та організаціями, а проведення лом­бардних операцій - також і повними товариствами. Деякі обмеження можливості укладання агентського договору (як й інших договорів, в яких бере участь підприємець) обумовлюються вимогою законодавства щодо обов'язкового ліцензування відповідного виду діяльності - скажі­мо, згідно зі ст. 9 Закону України «Про ліцензування певних видів госпо­дарської діяльності» підлягають ліцензуванню посередництво у праце­влаштуванні на роботу за кордоном, а також посередницька діяльність митного брокера та митного перевізника.

1. Агентський договір та його зміст

Комерційне посередництво (агентська діяльність) є діяльністю з надання послуг. Отже, агентський договір, яким опосередковуються від­носини суб'єктів такої діяльності, є одним з видів договорів про надан­ня послуг. Тому на нього поширюється дія норм гл. 63 ЦК України, якими встановлені загальні положення щодо послуг та договору про надання послуг (такий висновок випливає з абз. 2 ч. 1 ст. 175 ГК України), а також, як зазначено в ч. 2 ст. 305 ГК України, положення ЦК України, якими ре­гулюються відносини доручення.

Агентським договором є договір, за яким одна сторона (комерцій­ний агент) зобов'язується надати послуги другій стороні (суб'єкту, якого представляє агент) в укладенні угод чи сприяти їх укладенню (надання фактичних послуг) від імені цього суб'єкта і за його рахунок (ч. 1 ст. 297 ГК України).

Отже, як випливає з легального визначення поняття агентського договору, його застосування обмежено не лише сферою господарюван­ня, але і предметом цього договору, яким є укладення угод або сприян­ня їх укладенню.

Згідно з ч. 2 ст. 297 ГК України в агентському договорі мають визна­чатися: сфера, характер і порядок виконання комерційним агентом по­середницьких послуг; права та обов'язки сторін; умови і розмір винаго­роди комерційному агентові; строк дії договору; санкції у разі порушен­ня сторонами умов договору; інші необхідні умови, визначені сторо­нами (зокрема, умова щодо території, в межах якої комерційний агент здійснює діяльність, визначену угодою сторін. У разі якщо територію дії агента в договорі не визначено, вважається, що агент діє в межах тери­торії України; форма підтвердження повноважень (представництва) ко­мерційного агента тощо).

Агентський договір укладається в письмовій формі. Виконуючи умови агентського договору, комерційний агент зобов'язаний повідо­мляти суб'єкта господарювання, якого він представляє, про кожний ви­падок його посередництва в укладенні угод та про кожну укладену ним в інтересах цього суб'єкта угоду. Угода, укладена від імені суб'єкта гос­подарювання, якого представляє комерційний агент, без повноваження на її укладення або з перевищенням наданого йому повноваження, вва­жається схваленою цим суб'єктом за умови, якщо він не відхилить пе­ред третьою особою дії комерційного агента. Наступне схвалення угоди суб'єктом, якого представляє агент, робить угоду дійсною з дня її укла­дення.

Оскільки комерційне посередництво є підприємницькою діяльніс­тю комерційного агента, було б нелогічно і несправедливо обмежува­ти її наданням послуг лише одному суб'єкту господарювання. З іншого боку, суб'єкт господарювання в умовах конкуренції повинен мати мож­ливість одночасно користуватися послугами не одного, а кількох комер­ційних агентів.

З урахуванням цього ГК України встановлює, що суб'єкт господа­рювання, якого представляє комерційний агент, має право довірити ко­мерційне посередництво також іншим суб'єктам, але з повідомленням про це агента. У свою чергу, комерційний агент має право здійснюва­ти комерційне посередництво також для інших суб'єктів господарюван­ня, якщо інтереси суб'єктів, яких представляє комерційний агент, не є суперечливими у питаннях, для вирішення яких запрошений цей агент (відсутність конфлікту інтересів).

Викладене не поширюється на монопольні агентські відносини, за яких комерційний агент, що представляє суб'єкта господарювання, не має права здійснювати комерційне посередництво для інших суб'єктів у межах, передбачених агентським договором (ч. 2 ст. 299 ГК Украї­ни). За загальним правилом, встановленим ст. 300 ГК України, комер­ційний агент повинен особисто виконати дії, на які він уповноважений суб'єктом, якого він представляє. Якщо агентським договором не перед­бачено інше, комерційний агент не може передавати на свій розсуд ін­шим особам прав, якими він володіє в інтересах того, кого він представ­ляє.

За посередницькі операції, що здійснені комерційним агентом в ін­тересах суб'єкта, якого він представляє, він одержує агентську винагоро­ду у розмірі, передбаченому договором.

Агентська винагорода виплачується комерційному агенту після оплати третьою особою за угодою, укладеною з його посередництвом, якщо інше не передбачено договором сторін. Якщо це передбачено договором, комерційному агенту сплачується додаткова винагорода у разі, якщо він бере на себе зобов'язання гарантувати виконання угоди, укладеної ним в інтересах суб'єкта, якого він представляє.

Умови виплати винагороди комерційному агенту за угоди, укладе­ні після закінчення договірних відносин, а також інші умови, що стосу­ються розрахунків сторін, визначаються договором.

1. Немонопольні та монопольні агентські відносини

Ст. 299 ГК України зазначає, що суб'єкт, якого представляє комер­ційний агент, має право довірити комерційне посередництво також ін­шим суб'єктам, повідомивши про це агента, а агент має право здійсню­вати комерційне посередництво також для інших суб'єктів господарю­вання, якщо інтереси суб'єктів, яких представляє комерційний агент, не є суперечливими у питаннях, для вирішення яких запрошений цей агент.

У разі монопольних агентських відносин комерційний агент, що представляє суб'єкта господарювання, не має права здійснювати ко­мерційне посередництво для інших суб'єктів у межах, передбачених агентським договором.

Таким чином, вказана стаття передбачає два варіанти побудови відносин агента та суб'єкта, якого він представляє - монопольну і немо- нопольну.

Оскільки агент діє на професійній основі, сам є підприємцем, а агентська діяльність є його підприємницькою діяльністю, його головна мета - одержання прибутку. З одного боку, виступаючи в ролі представ­ника, агент повинен піклуватися про інтереси осіб, яких він представ­ляє. З іншого боку, він зацікавлений в одержанні більшої винагороди за свої послуги. Наприклад, при виконанні договору морського агенту- вання морський агент, що діє від імені судновласника, може також дія­ти на користь іншої договірної сторони, якщо вона його на те уповнова­жила і якщо судновласник не заперечує (ст. 116 Кодексу торгового мо­реплавання України). Якщо він діє на постійній основі для одного чи ба­гатьох підприємців, то ступінь його економічної залежності досить ви­сока, тому одночасне представництво декількох суб'єктів господарської діяльності може привести до конфлікту інтересів. Саме тому сторонам надається право самостійно визначити варіант побудови своїх відносин.

1. Передача прав комерційного агента

Ст. 300 ГК України зазначає, що комерційний агент повинен осо­бисто виконати дії, на які він уповноважений суб'єктом, якого він пред­ставляє. Якщо агентським договором не передбачено інше, комерцій­ний агент не може передавати на свій розсуд іншим особам прав, яки­ми він володіє в інтересах того, кого він представляє.

Згідно з ч. 1 ст. 193 ГК України суб'єкти господарювання та інші учасники господарських відносин повинні виконувати господарські зобов'язання належним чином відповідно до закону, інших право­вих актів, договору, а за відсутності конкретних вимог щодо виконання зобов'язання - відповідно до вимог, що у певних умовах звичайно став­ляться. До виконання господарських договорів застосовуються відповід­ні положення Цивільного кодексу України з урахуванням особливостей, передбачених цим Кодексом.

Відповідно до ст. 527 ЦК України боржник зобов'язаний виконати свій обов'язок, а кредитор - прийняти виконання особисто, якщо інше не встановлено договором або законом, не випливає із суті зобов'язання чи звичаїв ділового обороту.

Обов'язок агента виконувати доручення особисто базується на формулі римського права: представник не може делегувати свої по­вноваження. Таким чином, агент, як правило, не може уповноважува­ти іншу особу виконати те, що він сам зобов'язаний зробити. Ст. 1005 ЦК України, що може бути застосована відповідно до ч. 5 ст. 305 ГК Украї­ни вказує, що повірений повинен виконати дане йому доручення осо­бисто. Повірений має право передати виконання доручення іншій осо­бі (замісникові), якщо це передбачено договором або якщо повірений був змушений до цього обставинами, з метою охорони інтересів дові­рителя. Повірений, який передав виконання доручення замісникові, по­винен негайно повідомити про це довірителя. Вказана стаття передба­чає обов'язок агента особисто виконати дії, на які він уповноважений суб'єктом, якого він представляє. Разом з тим це не виключає, що агент­ським договором може бути прямо передбачена можливість передачі агентом своїх прав іншій особі (ч. 2 ст. 300 ГК України).

1. Розрахунки в агентських відносинах

Відповідно до ст. 301 ГК України відповідно до агентського догово­ру комерційний агент одержує агентську винагороду за посередниць­кі операції, що здійснені ним в інтересах суб'єкта, якого він представ­ляє, у розмірі, передбаченому договором. Агентська винагорода випла­чується комерційному агенту після оплати третьою особою за угодою, укладеною з його посередництвом, якщо інше не передбачено догово­ром сторін. Сторони можуть передбачити в договорі, що комерційному агенту сплачується додаткова винагорода у разі, якщо він бере на себе зобов'язання гарантувати виконання угоди, укладеної ним в інтересах суб'єкта, якого він представляє.

Суб'єкт, якого представляє комерційний агент, розраховує винаго­роду, на яку має право комерційний агент, відповідно до розмірів і стро­ків, передбачених договором сторін. Комерційний агент має право ви­магати для розрахунку бухгалтерський витяг щодо всіх угод, за які йому належить агентська винагорода. Умови виплати винагороди комерцій­ному агенту за угоди, укладені після закінчення договірних відносин, а також інші умови, що стосуються розрахунків сторін, визначаються до­говором.

1. Нерозголошення конфіденційної інформації комерційним агентом. Відповідальність за порушення агентського договору

Згідно з ч. 1 ст. 302 ГК України комерційний агент не має права пе­редавати конфіденційну інформацію, одержану від суб'єкта, якого він представляє, без згоди цього суб'єкта, використовувати її у власних ін­тересах чи в інтересах інших осіб всупереч інтересам суб'єкта, якого він представляє, як при здійсненні комерційним агентом своєї діяльності в інтересах зазначеного суб'єкта, так і після припинення агентських відно­син з ним.

Ч. 2 ст. 302 ГК України встановлює, що сторони агентського дого­вору можуть укласти окрему угоду про захист конфіденційної інформа­ції суб'єкта, якого представляє комерційний агент (договір про нерозго- лошення).

Комерційний агент несе відповідальність за розголошення конфі­денційної інформації відповідно до закону та договору.

Відповідальність сторін агентського договору встановлена ст. 303 ГК України. Так, комерційний агент несе відповідальність у повному об­сязі за шкоду, заподіяну суб'єкту, якого він представляє, внаслідок неви­конання або неналежного виконання своїх обов'язків, якщо інше не пе­редбачено агентським договором.

У разі порушення агентського договору суб'єктом, якого представ­ляє комерційний агент, останній має право на одержання винагороди у розмірах, передбачених агентським договором, а також на відшкоду­вання збитків, понесених ним внаслідок невиконання або неналежного виконання договору другою стороною.

24.8. Припинення агентського договору

Підстави припинення агентського договору встановлені ст. 304 ГК України, відповідно до якої агентський договір припиняється:

а) за угодою сторін;

б) у разі: відкликання повноважень комерційного агента суб'єктом, якого він представляє, або відмови комерційного агента від подальшого здійснення комерційного посередництва за договором, укладеним сто­ронами без визначення строку його дії;

в) вибуття однієї із сторін договору внаслідок її припинення або смерті;

г) виникнення інших обставин, що припиняють повноваження ко­мерційного агента або суб'єкта, якого він представляє.

У разі відкликання повноважень комерційного агента суб'єкт, яко­го представляє комерційний агент, повинен сповістити його про припи­нення договору не менш як за один місяць, якщо більш тривалий строк не передбачений договором.

У разі усунення (закінчення) обставин, що призвели до припинен­ня повноважень комерційного агента, ці повноваження за згодою сто­рін можуть бути поновлені.

^ Питання для самостійного вивчення

1. Ризики комерційного агента під час виконання агентського до­говору.
2. Особливості немонопольних відносин у комерційному посеред­ництві.
3. Вимоги щодо державної реєстрації комерційного агента.
4. Особливості оподаткування прибутку комерційного агента.
5. Законодавче обмеження та заборона здійснення комерційного посередництва в окремих галузях господарювання.

(✓) тести для поточного контролю

1. *Комерційне посередництво:*

* завжди є підприємницькою діяльністю;
* може здійснюватись суб'єктом господарювання (не обов'язково суб'єктом підприємництва);
* це представництво, яке поширюється на будь-які правовідносини за умови оформлення довіреності.

1. *Підприємці, які діють у чужих інтересах, але від власного імені:*

* визнаються комерційними агентами;
* не визнаються комерційними агентами;
* це не має значення для комерційного посередництва.

1. *Якщо учасник угоди надав послуги іншій особі і не є при цьо­му власником товару, а лише одержує винагороду за свою діяльність, то такі послуги:*

* можна віднести до посередницьких послуг;
* не можна віднести до посередницьких послуг.

1. *Не підлягає ліцензуванню комерційне посередництво у ви­гляді:*

* посередництва у працевлаштуванні на роботу за кордоном;
* посередницької діяльності митного брокера;
* посередницької діяльності митного перевізника;
* посередництва у поставках металу та металоконструкцій.

1. *Агентським договором є договір, за яким комерційний агент зобов'язується надати послуги суб'єкту, якого представляє агент, щодо:*

* укладення угод чи сприяти їх укладенню;
* укладення угод;
* сприяння укладенню угод.

1. *У разі якщо територію дії агента в агентському договорі не визначено, вважається, що:*

* агент діє в межах території України;
* агент діє в межах території населеного пункту, де зареєстрований суб'єкт, якого представляє агент;
* територіальні межі для дії агента не встановлені.

1. *Наступне схвалення угоди суб'єктом, якого представляє ко­мерційний агент, робить угоду дійсною:*

* з дня її укладення;
* з дня її схвалення;
* з дня, коли комерційний агент повідомив суб'єкта, якого він пред­ставляє, про цю угоду.

1. *У разі монопольних агентських відносини суб'єкт господа­рювання, якого представляє комерційний агент, має право довірити комерційне посередництво також іншим суб'єктам:*

* так, у будь-якому випадку;
* так, але з повідомленням про це агента;
* ні, не може.

**тема 25. правове регулювання перевезення вантажів**

1. *Перевезення вантажів як вид господарської діяльності.*
2. *Договір перевезення вантажу.*
3. *Прийняття вантажу до перевезення та отримання вантажу в пункті призначення. Зміни умов перевезення.*
4. *Відповідальність за порушення умов договору перевезення.*
5. *Порядок вирішення спорів щодо перевезень.*
6. *Договір транспортного експедирування.*
7. Перевезення вантажів як вид господарської діяльності

Згідно з ч. 1 ст. 306 Господарського Кодексу перевезення ванта­жів - це вид господарської діяльності, яка пов'язана з переміщенням продукції виробничо-технічного призначення та виробів народного вжитку залізницею, автомобільним шляхам, водним та повітряним шля­хами, а також транспортування продукції трубопроводами. Суб'єктами перевезення є перевізник, вантажовідправник та вантажоотримувач.

Господарський кодекс дає перелік тих видів транспорту, які здій­снюють перевезення вантажів, а саме: вантажний залізничний тран­спорт, автомобільний вантажний транспорт, морський вантажний транспорт та вантажний внутрішній флот, авіаційний вантажний тран­спорт, трубопровідний транспорт, космічний транспорт та інші види транспорту.

Загальні положення про перевезення вантажів містяться у гл. 32 Господарського кодексу України. Ч. 6 ст. 306 ГК вказує, що відносини, які пов'язані з перевезенням пасажирів та багажу, регулюються Цивіль­ним кодексом України (гл. 64 ЦК) та іншими нормативно-правовими ак­тами, а саме: Повітряним кодексом України від 04.05.1993 р., Кодексом торговельного мореплавства України від 23.05.1995 р., Законом України «Про транспорт» від 10.11.1994 р., Законом України «Про залізничний транспорт» від 4.07.1996 р., законом України «Про автомобільний тран­спорт» від 5.04.2001 р., Законом України «Про трубопровідний тран­спорт України» від 15.05.1996 р., Статутом залізниць України, затвер­дженим постановою Кабінету міністрів України від 6.04.1998 р. № 457, Правилами повітряного перевезення вантажів, затверджених наказом Міністерства транспорту України від 14.10.2003 р. № 793, Правилами пе­ревезень вантажів автомобільним транспортом в Україні, затверджени­ми наказом Міністерства транспорту України від 14.10.1997 р. № 363.

Крім цього існує безліч відомчих актів: тарифів, технічних умов заванта­ження та кріплення вантажів тощо.

1. Договір перевезення вантажу

Згідно з ч. 1. ст. 307 ГК України за договором перевезення одна сто­рона (перевізник) зобов'язується доставити ввірений їй іншою стороною (вантажовідправником) вантаж в пункт призначення у встановлений за­конодавством або договором строк та видати його уповноваженій на отримання вантажу особі (вантажоодержувачу), а вантажовідправник зобов'язується сплатити за перевезення вантажу встановлену плату.

Договір перевезення вантажу, як правило, є реальним. Для його укладання недостатньо згоди сторін, а необхідна передача вказаного в договорі вантажу перевізнику та прийняття ним вантажу до переве­зення. Договір перевезення вантажу автомобільним транспортом нале­жить до консенсуальних договорів, оскільки він вважається укладеним з моменту досягнення сторонами згоди за істотними умовами договору до прийняття вантажу перевізником.

Предметом цього договору є вантаж. Згідно з п. 1 Правил переве­зення вантажів автомобільним транспортом в Україні вантажем вва­жаються всі предмети з моменту прийняття їх для перевезень до зда­чі одержувачу вантажу. Згідно з п. 6 Статуту залізниць України вантажем вважаються матеріальні цінності, які перевозяться залізничним тран­спортом у спеціально призначеному для цього вантажному рухомому складі.

***Вантажі можна класифікувати*** за різними підставами:

За видами продукції вантажі поділяються на: продукцію сільського господарства; продукцію лісової, деревообробної і целюлозно-паперової промисловості; руди металічні; продукцію паливно-енергетичної про­мисловості; мінеральну сировину, мінерально-будівельні матеріали та вироби; продукцію металургійної промисловості; продукцію хімічної промисловості; продукцію харчової, м'ясо-молочної та рибної промис­ловості; промислові товари народного споживання; продукцію маши­нобудування, приладобудування і металообробної промисловості; інші вантажі.

За фізичним станом вантажі поділяються на тверді, рідкі та газопо­дібні.

За наявністю тари - на ті, для яких тара потрібна, і ті, для яких тара не потрібна.

За способом завантаження і розвантаження вантажі бувають: штучними, сипучими, наволочними та наливними.

**Договір перевезення вантажу** - двосторонній та оплатний.

Сторонами в цьому договорі є перевізник та вантажовідправник.

Вантажоодержувач не є стороною в договорі перевезення ванта­жу, але у нього виникають за цим договором певні права та обов'язки.

**Перевізником** за договором перевезення можуть бути суб'єкти господарської діяльності - юридичні особи, установчі документи яких дозволяють займатися відповідним видом діяльності, і фізичні особи - суб'єкти підприємницької діяльності. Вантажовідправниками, вантажо­одержувачами вантажу можуть бути юридичні та фізичні особи неза­лежно від наявності у них статусу суб'єкта підприємницької діяльності.

Перевізник зобов'язується вчасно доставити, а також видати одер­жувачу ввірений йому відправником вантаж. Згідно зі ст. 919 Цивіль­ного кодексу України перевізник зобов'язаний доставити вантаж до пункту призначення у строк, встановлений договором, якщо інший строк не встановлений транспортними кодексами, статутами, іншими нормативно-правовими актами. У ст. 307 ГК строк, у разі відсутності від­повідних вказівок у законодавстві, є істотною умовою договору переве­зення вантажу, що виключає можливість укладення безстрокового дого­вору перевезення вантажу.

Згідно з ч. 2 ст. 307 ГК договір перевезення вантажу укладається в письмовій формі. Це підтверджується складанням перевізного докумен­та: при перевезенні вантажів автомобільним транспортом - товарно- транспортною накладною, при річкових перевезеннях - накладною та квитанцією, при морських перевезеннях - коносаментом, при переве­зенні вантажів залізницею - накладною.

Транспортна накладна складається на ім'я вантажоодержувача, підписується вантажовідправником та супроводжує вантаж на всьому шляху слідування і на станції призначення видається вантажоодержува­чу разом з вантажем.

Залежно від виду транспорту, яким передбачається систематичне перевезення вантажів, укладаються такі види довгострокових догово­рів:

* довгострокові - на залізничному і морському транспорті;
* навігаційний - на річковому транспорті (внутрішньому флоті);
* спеціальний - на повітряному транспорті;
* річний - на автомобільному транспорті.

Ці договори укладаються при наявності між перевізником і клієн­том стабільних господарських зв'язків, через необхідність систематич­них перевезень вантажів. На основі цих договорів не здійснюється пе­ревезення вантажів, а їх мета - досягнення угоди на майбутні переве­зення.

1. Прийняття вантажу до перевезення та отримання вантажу в пункті призначення. Зміни умов перевезення

Вантаж для перевезення приймається перевізником залежно від виду транспорту та вантажу в місцях загального та незагального корис­тування. Відповідальність перевізника за збереження вантажу вини­кає в момент прийняття вантажу до перевезення. Вантажовідправник зобов'язаний підготувати вантаж до перевезення з урахуванням необ­хідності забезпечення транспортабельності і збереження його в проце­сі перевезення та має право застрахувати вантаж. Правила прийняття вантажу до перевезення деталізовані в транспортних кодексах, статутах.

Так, згідно з Кодексом торговельного мореплавства (ст. 142) ванта­жі, для яких необхідна тара і упакування для попередження втрати, по­шкоджень, повинні пред'являтись для перевезення в цілій тарі або упа­куванні, що б забезпечило збереження вантажу в процесі перевезен­ня. На кожному вантажному місці повинна бути нанесена повне та чітке маркування, передбачене правилами морського перевезення вантажів. Вантажовідправник повинен своєчасно передати всі документи, які сто­суються вантажу, і які необхідні згідно з портовими, митними, санітарни­ми та іншими адміністративними правилами. Після прийняття вантажу для перевезення перевізник, капітан чи агент перевізника зобов'язані видати вантажовідправнику коносамент, який є доказом прийняття пе­ревізником вантажу, який в цьому коносаменті вказаний.

У випадках, якщо для здійснення перевезення вантажу законодав­ством або договором передбачені спеціальні документи, які підтвер­джують якість та інші властивості вантажу, який перевозиться, вантажо­відправник зобов'язаний передати такі документи перевізнику разом з вантажем. Так, наприклад, згідно зі Статутом залізниці України вантажо­відправник зобов'язаний на вимогу залізниці пред'явити стандарт або технічні умови, або сертифікат на продукцію, якщо вона підлягає серти­фікації, а також на її тару.

Згідно зі ст. 310 ГК України перевізник зобов'язаний повідомити вантажоодержувача про прибуття вантажу на його адресу.

Вантажоодержувач зобов'язаний прийняти вантаж, який прибув. Він має право відмовитись від прийняття пошкодженого або зіпсовано­го вантажу, якщо буде встановлено, що внаслідок зміни якості виключа­ється можливість повного або часткового використання його за первіс­ним призначенням.

Згідно з Кодексом торговельного мореплавства, а саме ст. 162 ван­таж видається в порту призначення:

а) за іменним коносаментом - одержувачу, який вказаний в коно­саменті, або особі, якій коносамент був переданий за іменним переда­точним написом або в іншій формі з дотриманням правил, встановле­них для передачі боргової вимоги;

б) за ордерним коносаментом - вантажовідправнику або вантажо­одержувачу залежно від того, складений коносамент «наказу відправ­ника» або «наказу одержувача», а при наявності в коносаменті переда­точного напису - особі, яка вказана останньою із безперервного ряду передаточних написів, або пред'явнику коносаменту з останнім бланко­вим підписом;

в) за коносаментом на пред'явника - пред'явнику коносамента.

Вантажоодержувач та перевізник мають право вимагати до вида­чі вантажу огляду та (або) перевірки його кількості. Якщо при прийомі вантажу, який перевозиться за коносаментом, вантажоодержувач пись­мово не заявив перевізнику про недостачу або пошкодження вантажу, то вважається, що вантажоодержувач отримав вантаж згідно з умовами коносаменту, якщо інше не буде доведено. Якщо вантаж був оглянутий та перевірений вантажоодержувачем спільно з перевізником, одержу­вач може не робити вказаної заяви. У випадках, коли втрата, недостача чи пошкодження не могли бути виявлені при звичайному способі при­йому вантажу, то заява перевізнику може бути зроблена вантажоодер­жувачем протягом трьох діб після прийому вантажу.

Відповідальність перевізника за збереження вантажу припиняєть­ся в момент його видачі вантажоодержувачу в пункті призначення.

Якщо вантажоодержувач не затребував вантаж, що прибув в уста­новлений строк, або відмовився його прийняти, перевізник має право залишити вантаж у себе на зберігання за рахунок і на ризик вантажо­відправника, письмово повідомивши його про це. Вантаж, не виданий одержувачеві на його вимогу протягом 30 днів після спливу строку його доставки вважається втраченим, якщо більш тривалий строк не встанов­лений договором.

Вантаж, який не отриманий протягом місяця після повідомлення перевізником вантажоодержувача, вважається не витребуваним ванта­жоодержувачем та реалізується у встановленому законом порядку.

**Зміни умов перевезення.** Згідно зі ст. 309 ГК України вантажовід­правник має право в порядку, встановленому транспортними кодекса­ми або статутами, отримати назад зданий для перевезення вантаж до його відправлення, замінити вказаний в перевізному документі ванта­жовідправника вантаж (до його видачі адресату), розпорядитись ванта­жем у випадку неприйняття його вантажоодержувачем або у випадку неможливості видачі вантажу вантажоодержувачу.

Правила зміни умов перевезення деталізують транспортні кодек­си та статути. Наприклад, згідно з п. 43 Статуту залізниці України, затвер­дженого постановою Кабінету Міністрів України від 6.04.1998 р. № 457 вантажовідправник має право змінити вказаного в накладній вантажо­одержувача без зміни станції призначення. Заява про зміну вантажо­одержувача подається начальнику станції відправлення з додатком ван­тажної квитанції. У випадку неможливості надання цієї квитанції, від­правник надає копію письмового чи телеграфного повідомлення на адресу першого вантажоодержувача про таку зміну. Залізниця виконує розпорядження вантажовідправника тільки в тому випадку, якщо ван­таж не виданий вантажоодержувачу. Залізниця може за заявою ванта­жовідправника, вантажоодержувача змінити станцію призначення ван­тажу, який прийнятий для перевезення з оплатою витрат за договірним тарифом. В усіх випадках зміни вантажоодержувача чи станції призна­чення підприємство, організація чи громадяни, за заявою яких здійсне­на така зміна, несуть відповідальність перед попереднім вантажоодер­жувачем за наслідки такої зміни та зобов'язані відрегулювати розрахун­ки між вантажовідправниками, попередніми адресатами та фактични­ми вантажоодержувачами.

У випадках переривання чи припинення перевезення вантажів че­рез незалежні від перевізника обставини, він (перевізник) зобов'язаний повідомити вантажовідправника та отримати від нього відповідне роз­порядження щодо вантажу.

1. Відповідальність за порушення умов договору перевезення

Перевізник несе відповідальність у разі прострочення доставки вантажу, а також за втрату, недостачу, пошкодження вантажу.

Одним з обов'язків перевізника є своєчасна доставка вантажу, при винному порушенні якого він несе відповідальність.

Перевізник зобов'язаний доставити вантаж у пункт призначення в строк, передбачений транспортними кодексами, статутами або прави­лами. Якщо строк доставки вантажів у вказаному порядку не встановле­ний, сторони мають право встановити цей строк у договорі (ч. 1 ст. 313 ГК України).

У разі прострочення доставки вантажу перевізник зобов'язаний відшкодувати другій стороні збитки, завдані порушенням строку пере­везення, якщо інші форми відповідальності не встановлені договором, транспортними кодексами (статутами) (ст. 923 Цивільного кодексу Укра­їни). Згідно з п. 116 Статуту залізниць України передбачені штрафи за не­своєчасну доставку вантажів у розмірі:

* 10% провізної плати - у разі прострочення на 2 доби;
* 20% провізної плати - у разі прострочення на 3 доби;
* 30% провізної плати - у разі прострочення на 4 і більше діб.

Вказаний штраф не сплачується, якщо вантаж не був вивезений зі станції протягом доби після отримання повідомлення про прибуття ван­тажу.

Перевізник звільняється від відповідальності за прострочення в до­ставці вантажів, якщо прострочення сталося не з його вини. Наприклад, залізниця не несе відповідальність за порушення строків доставки, якщо вона трапилась внаслідок стихійного лиха чи з інших, незалежних від залізниці, обставин. Ст. 94 Повітряного кодексу вказує, що перевізник звільняється від відповідальності, якщо прострочення сталося внаслідок несприятливих метеорологічних умов.

Також перевізник відповідає за збереження вантажу з моменту прийняття його до перевезення та до видачі вантажоодержувачу, якщо не доведе, що втрата, недостача, пошкодження чи знищення вантажу сталося внаслідок обставин, які перевізник не міг попередити та усунен­ня яких від нього не залежало, тобто з незалежних від нього причин.

Такими обставинами можуть бути:

* вина вантажовідправника чи вантажоодержувача;
* особливі природні властивості вантажу, який перевозиться;
* недоліки тари чи упакування, які не могли бути виявлені по зо­внішньому вигляду при прийомі вантажу до перевезення;
* застосування тари, яка не відповідає властивостям вантажу чи встановленим стандартам, при відсутності слідів пошкодження тари в дорозі;
* здача вантажу до перевезення без позначення в накладній його особливих властивостей, які потребують особливих умов та заходів без­пеки для збереження вантажу при перевезенні чи збереженні. Наяв­ність однієї із вказаних обставин доводить перевізник.

Господарський кодекс встановлює розмір вартості вантажу, який відшкодовує перевізник:

* у випадку втрати або недостачі вантажу - в розмірі вартості ван­тажу, який втрачений чи якого не вистачає;
* у випадку пошкодження вантажу - в розмірі суми, на яку зменши­лась його вартість;
* у випадку втрати вантажу, який пред'явлений до перевезення з оголошенням його вартості - у розмірі оголошеної вартості, якщо не буде доведено, що вона нижче дійсної вартості вантажу.

Якщо внаслідок пошкодження вантажу його якість змінилась на­стільки, що вантаж не може бути використаний за прямим призначен­ням, вантажоотримувач має право відмовитись від нього та вимагати відшкодування за його втрату. Якщо вантаж, за втрату чи недостачу яко­го перевізник заплатив відшкодування, буде через деякий час знайде­ний, вантажоотримувач (вантажовідправник) має право вимагати вида­ти йому вантаж, повернувши ті кошти, які він отримав за його втрату чи недостачу.

Виплата штрафу за доставку вантажу з прострочкою не звільняє перевізника від відповідальності за втрату, недостачу чи пошкодження вантажу, які сталися внаслідок прострочки.

1. Порядок вирішення спорів щодо перевезень

Ст. 315 ГК України, яка регулює порядок вирішення спорів щодо пе­ревезень, а саме ч. 1, встановлює претензійний порядок врегулювання спорів. До пред'явлення позову перевізнику повинна бути пред'явлена претензія. У випадку недотримання цього порядку позови відповідних осіб до перевізника не підлягають розгляду в судовому порядку. Пре­тензії можуть пред'являтися протягом шести місяців, а претензії щодо виплати штрафів та премій - протягом сорока п'яти днів. Перевізник зобов'язаний розглянути заявлену претензію та повідомити заявни­ка про задоволення чи відхилення її протягом трьох місяців, а стосовно претензій щодо перевезень, які здійснюються перевізниками різних ви­дів транспорту за одним документом, - протягом шести місяців, претен­зії щодо виплати штрафів чи премій - протягом сорока п'яти днів.

Спеціальні нормативно-правові акти, які регулюють перевезення на окремих видах транспорту, визначають початок перебігу претензій­них строків, а також особу, яка має право пред'являти претензію до пе­ревізника та порядок їх пред'явлення.

Так, наприклад, право на пред'явлення претензій та позовів до залізничного перевізника згідно зі Статутом залізниці України, а саме ст. 130, має право:

* у випадках втрати вантажу - вантажовідправник (за умови пред'явлення вантажної квитанції та документів, які підтверджують кількість та вартість вантажу), а також вантажоодержувач (за умови пред'явлення вантажної квитанції з позначкою станції про те, що вантаж не прибув, а також при наявності документів, які свідчать про кількість та вартість вантажу);
* у випадках недостачі чи пошкодження вантажу - вантажоодер­жувач (за умови надання накладної, комерційного акта та документа, який підтверджує кількість та вартість вантажу);
* у випадках прострочення при доставці вантажу - вантажоодер­жувач (за умови надання накладної).

Якщо претензія відхилена або відповідь на неї не була отримана в строки, вказані вище, заявник має право звернутися до суду протягом шести місяців з моменту отримання відповіді чи закінчення строку, який встановлений для відповіді.

1. Договір транспортного експедирування

Відносини транспортної експедиції врегульовані ст. 316 ГК Украї­ни, гл. 65 ЦК України, ЗУ «Про транспортно-експедиторську діяльність» від 1.07.2004 р.

Відповідно до цих нормативно-правових актів за договором тран­спортного експедирування одна сторона (експедитор) зобов'язується за плату і за рахунок іншої сторони (клієнта) виконати чи організувати ви­конання визначених договором послуг, пов'язаних з перевезенням ван­тажів.

Умови договору транспортного експедирування визначаються за домовленістю сторін, якщо інше не встановлено законом, іншими нормативно-правовими актами.

Предмет договору транспортного експедирування - це виконання або організація виконання послуг, пов'язаних з перевезенням вантажу.

Законом України «Про транспортно-експедиторську діяльність» встановлюються такі види транспортно-експедиторських послуг:

* забезпечення оптимального транспортного обслуговування, а та­кож організація перевезення вантажів різними видами транспорту те­риторією України та іноземних держав відповідно до умов догово­рів (контрактів), які укладені відповідно до вимог міжнародних правил щодо тлумачення термінів «ІНКОТЕРМС»;
* фрахтування національних, іноземних суден, залучення інших видів транспорту забезпечення їх подачі в порти, на залізничні станції, склади, термінали або інші об'єкти для своєчасного відправлення ван­тажів;
* здійснення робіт, пов'язаних з прийманням, накопиченням, по­дрібненням, доробкою, сортуванням, складуванням, зберіганням, пе­ревезенням вантажів;
* ведення обліку надходження та відправлення вантажів з портів, залізничних станцій, складів, терміналів або інших об'єктів;
* організація охорони вантажів під час їх перевезення, перевалки та зберігання;
* організація експертизи вантажів;
* здійснення оформлення товарно-транспортної документації та її розсилання за належністю;
* надання в установленому законом порядку учасникам транспорт­но-експедиторської діяльності заявки на відправлення вантажів та наря­ди на відвантаження;
* здійснення страхування вантажів та своєї відповідальності;
* забезпечення підготовки та додаткового обладнання транспорт­них засобів і вантажів згідно з вимогами нормативно-правових актів щодо діяльності відповідного виду транспорту;
* здійснення розрахунків з портами, транспортними організаціями за перевезення, перевалку, зберігання вантажів;
* оформлення документів та організація робіт відповідно до мит­них, карантинних та санітарних вимог;
* надання інших допоміжних та супутніх перевезенням транспортно- експедиторських послуг, які передбачені договором транспортного екс­педирування і не суперечать законодавству.

Договір транспортного експедирування укладається в письмовій формі, є консенсуальним та оплатним. Платою експедитору вважаються кошти, сплачені клієнтом експедитору за належне виконання договору транспортного експедирування.

**Сторонами** договору транспортного експедирування є експеди­тор та клієнт. Експедитором є суб'єкт господарювання, який за дору­ченням клієнта та за його рахунок виконує або організовує виконання транспортно-експедиторських послуг. Клієнтом є споживач послуг екс­педитора (фізична або юридична особа), доручає експедитору викона­ти чи організувати або забезпечити виконання визначених договором транспортного експедирування послуг та оплачує їх, включаючи плату експедитору.

Основний обов'язок експедитора - відправлення вантажів заліз­ничним, водним чи іншим видом транспорту або отримання ванта­жу, що прибув на адресу клієнта. При цьому він оформлює товарно- транспортні документи, які разом з вантажем пред'являються до пере­везення. Крім цього експедитор може прийняти на себе виконання дій, пов'язаних з відправленням чи отриманням вантажу (упакування, мар­кування, завантаження).

Основним обов'язком клієнта є надання експедитору вантажів, які підлягають відправці, прийняття вантажів, що прибули на його адресу, а також виплата обумовленої оплати та інших витрат. Крім цього клієнт повинен надати експедитору документи та іншу інформацію про влас­тивості вантажу, умови його перевезення. Експедитор повинен повідо­мити клієнта про виявлені недоліки отриманої інформації, а у випадках її неповноти - вимагати у клієнта необхідну додаткову інформацію. У разі ненадання клієнтом документів та необхідної інформації експеди­тор має право відкласти виконання свої обов'язків до надання докумен­тів та інформації в повному обсязі.

Відповідальність сторін за договором експедирування визнача­ється нормами Господарського кодексу, нормами транспортних кодек­сів та статутів, а також договором. Обов'язковою умовою настання від­повідальності є вина сторони в порушенні умов договору. Залежно від характеру порушення відповідальність наступає у вигляді неустойки (штрафу, пені) та відшкодування спричинених збитків. У кожному кон­кретному випадку вид санкції, її розмір, нормативно-правовий акт, який визначає відповідальність, залежить від фактичних обставин за догово­ром та характеру порушеного зобов'язання.

Зовнішньоекономічні договори транспортного експедирування по­винні відповідати вимогам законодавства про зовнішньоекономічну ді­яльність.

Перевезення вантажів супроводжується товарно-транспортними документами, а саме: авіаційна вантажна накладна, міжнародна авто­мобільна накладна, накладна СМГС, коносамент, накладна ЦІМ, ван­тажна відомість.

^ Питання для самостійного вивчення

1. Випадки, коли перевізник не повинен доводити свою вину.
2. Особливості документального оформлення перевезення ванта­жу залізницею.
3. Вимоги до вантажу для перевезення автомобільним транспор­том.
4. Наслідки неприйняття вантажу у місці його призначення.
5. Порядок реалізації вантажу, не витребуваного вантажоодержу­вачем.
6. Права та обов'язки вантажоодержувача за договором переве­зення.
7. тести для поточного контролю
8. *Господарський кодекс України регулює перевезення:*

* багажу;
* пасажирів;
* вантажів.

1. *Суб'єктами відносин перевезення вантажів є:*

* постачальник та перевізник;
* перевізник та вантажовідправник;
* коносамент та покупець;
* перевізник, вантажовідправник та вантажоодержувач;
* продукція виробничо-технічного призначення.

1. *Для пред'явлення перевізником до вантажовідправників та вантажоодержувачів позовів, що випливають з перевезення, вста­новлюється строк:*

* 6 місяців; - 1 рік;
* 3 місяці; - 3 роки.

1. *Сторони договору перевезення вантажу:*

* вантажовідправник і перевізник;
* перевізник і вантажоодержувач;
* вантажовідправник, перевізник і вантажоодержувач.

1. *Залежно від виду транспорту, яким передбачається систе­матичне перевезення вантажів, укладаються такі довгострокові до­говори:*

* навігаційний - на залізничному і морському транспорті;
* річний - на внутрішньому флоті;
* довгостроковий - на автомобільному транспорті;
* спеціальний - на повітряному транспорті.

1. *До пред'явлення перевізникові позову, що випливає з догово­ру перевезення вантажу обов'язковим є...*

* переговори між сторонами договору;
* пред'явлення претензії;
* пред'явлення вимоги виплати штрафу;
* пред'явлення вимоги відшкодування збитків.

1. *Відповідь на претензію перевізник зобов'язаний надати про­тягом:*

* 3 місяців; - 45 днів;
* 6 місяців; - 1 місяця.

1. *Предмет транспортного експедирування не може вклю­чати:*

* перевірку кількості та стану вантажу;
* укладання договору перевезення експедитором від свого імені;
* укладання договору перевезення експедитором від імені клієнта;
* здійснення перевезення вантажу;
* зберігання вантажу до його одержання у пункті призначення.

1. *Строк подання претензії щодо сплати штрафів і премій у спорах щодо перевезень:*

* 1 місяць; - 45 днів;
* 20 днів; - 6 місяців.

**тема 26. правове регулювання відносин у капітальному Будівництві**

1. *Підрядні відносини у капітальному будівництві.*
2. *Сторони договору підряду на капітальне будівництво: замовник, генеральний підрядник та субпідрядник.*
3. *Розрахунки за договором підряду на капітальне будівництво.*
4. *Відповідальність за порушення договору підряду на капітальне будівництво.*
5. *Умови укладання та виконання договору підряду на капітальне будівництво.*
6. *Договір підряду на проведення дослідних та проектних робіт.*
7. Підрядні відносини у капітальному будівництві

Капітальне будівництво - це процес створення нових, а також розширення, реконструкція, технічне переоснащення діючих підпри­ємств, об'єктів виробничого і невиробничого призначення, пускових комплексів (з урахуванням проектних робіт, проведення торгів (тенде­рів) у будівництві, консервації, розконсервації об'єктів, утримання ди­рекції підприємств, що будуються, а також придбання технологічного обладнання, що не входить до кошторису об'єктів).

***Види капітального будівництва:***

* нове будівництво - це будівництво основних або допоміжних бу­дівель і споруд або їх комплексів із заданими техніко-економічними по­казниками та призначенням, які споруджуються за єдиним проектом в першу та наступні черги на визначених для цього об'єктах нових май­данчиках або майданчиках, звільнених від існуючих будівель;
* розширення діючих підприємств - будівництво нових і розши­рення існуючих окремих цехів та об'єктів основного, підсобного та об­слуговуючого призначення на території діючих підприємств з метою створення додаткових або нових виробничих потужностей;
* реконструкція діючих підприємств - переобладнання діючих цехів та об'єктів основного, підсобного та обслуговуючого призначен­ня без розширення існуючих будівель і споруд основного призначен­ня та без збільшення чисельності працівників з одночасним поліпшен­ням умов їх праці та охорони навколишнього природного середовища, здійснюване з метою вдосконалення виробництва та підвищення його техніко-економічного рівня, збільшення виробничих потужностей, змі­ни номенклатури продукції та поліпшення її якості;
* технічне переоснащення діючих підприємств - це комплекс за­ходів щодо підвищення техніко-економічного рівня окремих вироб­ництв, цехів і дільниць на основі впровадження передової техніки та технології, механізації та автоматизації виробництва, модернізації та зміни застарілого і фізично зношеного устаткування на нове більш про­дуктивне.

Будівництво об'єктів виробничого та іншого призначення, підго­товка будівельних майданчиків, роботи з оснащення приміщень, ро­боти із завершення будівництва, прикладні та експериментальні дослі­дження, розробки, які виконуються суб'єктами господарювання для ін­ших суб'єктів або за їх замовленням, здійснюються на основі підряду.

Видами договору підряду, які опосередковують підрядні відноси­ни в капітальному будівництві є:

* договір підряду на капітальне будівництво;
* договір субпідряду;
* договір підряду на виконання проектних та дослідних робіт;
* договір підряду на виконання геологічних, геодезичних та інших робіт, необхідних для капітального будівництва.

Загальні умови договорів підряду визначаються відповідно до Ци­вільного кодексу України про договір підряду, якщо інше не встановлено Господарським кодексом. Загальні правові норми, які регулюють відноси­ни підряду містяться в гл. 61 Цивільного кодексу. Джерела спеціального правового регулювання залежать від виду договору підряду.

Згідно зі ст. 837 ЦК України за договором підряду одна сторо­на (підрядник) зобов'язується на свій ризик виконати певну роботу за завданням другої сторони (замовника), а замовник, у свою чергу, зобов'язується прийняти та оплатити виконану роботу. Договір підряду може укладатися на виготовлення, обробку, переробку, ремонт речі або на виконання іншої роботи з переданням її результату замовнику. Для виконання окремих видів робіт, встановлених законом, підрядник (суб­підрядник) зобов'язаний отримати спеціальний дозвіл.

Предметом договору підряду є результат роботи підрядника.

Договір підряду є двостороннім.

Сторонами договору підряду можуть бути юридичні і фізичні осо­би, в тому числі суб'єкти підприємницької діяльності. Особливості пе­редбачені лише щодо договорів підряду на виконання окремих ро­біт і обумовленні їх специфікою. Так, наприклад, за договором побуто­вого підряду замовником може бути лише фізична особа, а підрядни­ком - юридична або фізична особа - суб'єкт підприємницької діяльнос­ті (ст. 865 ЦК України).

Договір підряду є консенсуальним, тобто вважається укладеним, коли між сторонами в потрібній у належних випадках формі досягнуто згоди з усіх істотних умов.

Договір підряду є оплатним. Замовник зобов'язаний оплатити ви­конану роботу. Оплата відбувається на основі погодженої сторонами ціни роботи, що включає відшкодування витрат підрядника та плату за виконану ним роботу. Згідно зі ст. 854 ЦК України якщо договором під­ряду не передбачена попередня оплата виконаної роботи або окремих її етапів, замовник зобов'язаний сплатити підряднику обумовлену ціну після остаточної здачі роботи за умови, що робота виконана належним чином і в погоджений строк або, за згодою замовника - достроково. Підрядник має право вимагати виплати йому авансу лише у випадках та в розмірі, встановлених договором.

1. Сторони договору підряду на капітальне будівництво: замовник, генеральний підрядник та субпідрядник

Базові положення щодо договорів підряду на капітальне будівни­цтво містяться в ЦК України (ст. 875-891) та ГК України (гл. 33).

Ч. 1 ст. 318 ГК України встановлює, що за договором підряду на капітальне будівництво одна сторона (підрядник) зобов'язується свої­ми силами і засобами на замовлення другої сторони (замовника) побу­дувати і здати замовникові у встановлений строк визначений догово­ром об'єкт відповідно до проектно-кошторисної документації або ви­конати обумовлені договором будівельні та інші роботи, а замовник зобов'язується передати підряднику затверджену проектно-кошторисну документацію, надати йому будівельний майданчик, прийняти закінче­ні будівництвом об'єкти і оплатити їх.

Договір підряду на капітальне будівництво укладається на будівни­цтво, розширення, реконструкцію та перепрофілювання об'єктів; вико­нання робіт з проектування, поставки обладнання, виконання будівель­них, монтажних, спеціальних, проектно-конструкторських та інших ро­біт, пов'язаних з будівництвом об'єктів.

Договір підряду на капітальне будівництво є оплатним, консенсу- альним, двостороннім.

Сторонами в договорі є підрядник та замовник. Ними можуть бути юридичні та фізичні особи, а також іноземні громадяни.

Ст. 319 ГК України вказує на право підрядника за згодою замовника залучати для виконання договору як третіх осіб субпідрядників. У цьому разі на стороні підрядника можуть виступати:

* генеральний підрядник - підрядник, який відповідає за виконан­ня комплексу робіт, передбачених замовленням, передачу їх замовнику

і забезпечує координацію діяльності інших підрядників;

* головний підрядник - підрядник, який відповідає за виконання частини робіт на об'єкті, здає їх генеральному підряднику або замовни­ку і забезпечує координацію діяльності субпідрядників;
* субпідрядники - підрядники, які виконують спеціальні і окремі види робіт за домовленістю з генеральним підрядником, головним під­рядником або замовником.

Генеральний підрядник укладає з іншими спеціалізованими буді­вельними організаціями договори субпідряду на виконання спеціаль­них або монтажних робіт.

Замовник знаходиться в договірних відносинах тільки з генераль­ним підрядником, який відповідає перед замовником за виконання всіх робіт у строки, передбачені договором, та їх необхідну якість, в тому числі робіт, які виконує субпідрядник.

Субпідрядник зобов'язаний за договором субпідряду своїми сила­ми та засобами виконати передбачені монтажні та інші спеціальні ро­боти відповідно до затвердженої проектно-кошторисною документації та у встановлений строк, забезпечити належну якість цих робіт, своєчас­но усунути недоліки у виконаних роботах, які виявлені в процесі їх при­йняття. На субпідрядника покладається забезпечення робіт, які він вико­нує всіма матеріалами, деталями та конструкціями, за винятком мате­ріалів, забезпечення якими здійснює генеральний підрядник та замов­ник.

Обов'язком генерального підрядника є забезпечення будівельної готовності об'єкта, конструкцій та окремих видів робіт для здійснення субпідрядником наступних монтажних та інших спеціальних робіт. Ге­неральний підрядник зобов'язаний передати субпідрядникам затвер­джену проектно-кошторисну документацію, забезпечити своєчасне фі­нансування субпідрядних робіт, координувати роботу субпідрядни­ків, здійснювати контроль за їх роботою без втручання в оперативно- господарську діяльність.

Замовник здійснює контроль і технічний нагляд за відповідністю обсягу, вартості та якості виконуваних робіт проектам та кошторисам. Він може в будь-який час перевіряти хід та якість будівельних та мон­тажних робіт, а також якість матеріалів, які використовуються, при цьо­му він не повинен втручатися в оперативно-господарську діяльність. Якщо замовник виявляє ухилення від проектно-кошторисної докумен­тації, будівельних норм та правил, він має право вимагати від підрядни­ка усунення допущених відхилень, а в необхідних випадках - призупи­нити роботи та не оплачувати їх до усунення відхилень.

Право контролю та технічного нагляду поширюється не тільки на роботи, які виконуються генеральним підрядником, а також і на робо­ти, які виконують субпідрядники. У свою чергу, генеральний підрядник, який є замовником щодо субпідрядної організації, має право здійсню­вати аналогічні функції контролю за діяльністю субпідрядників.

Ч. 2 ст. 320 ГК України передбачає право замовника розірвання до­говору та відшкодування збитків, якщо підрядник несвоєчасно виконує договір, чи виконує роботу настільки повільно, що закінчення її в уста­новлений строк явно неможливе.

У свою чергу, підрядник має право не братися за роботу, а роз­почату роботу призупинити у випадках, коли замовник порушує свої зобов'язання за договором підряду на капітальне будівництво. Підряд­ник зобов'язаний усунути недоліки та дефекти, які виявлені в процесі прийняття робіт, а також усунути за свій рахунок недоліки, які допущені з його вини (чи з вини субпідрядника) та які виявлені протягом гарантій­них строків. Недоліки в спеціальних монтажних роботах, які допущені з вини субпідрядника, усуваються за рахунок генерального підрядника з наданням йому права регресу до винуватої сторони.

**26.з.** Розрахунки за договором підряду на капітальне будівництво

У договорі підряду на капітальне будівництво сторони визначають вартість робіт (ціну договору) чи спосіб її визначення. Ціна встановлю­ється на основі базисного рівня кошторисної вартості та додаткових ви­трат підрядника (подорожчання матеріальних ресурсів, різні надбавки при реалізації через посередників тощо).

Згідно зі ст. 854 ЦК України, якщо договором підряду не передба­чена попередня оплата виконаної роботи або окремих її етапів, замов­ник зобов'язаний сплатити підрядникові обумовлену ціну після остаточ­ної здачі роботи за умови, що роботу виконано належним чином і в по­годжений строк або, за згодою замовника, - достроково.

Ціна у договорі підряду може бути визначена у кошторисі, який може бути приблизним та твердим. Кошторис є твердим, якщо інше не встановлено договором. Зміни в такий кошторис можуть бути внесені тільки за згодою сторін.

Якщо виникає необхідність значно перевищити приблизний кошто­рис, підрядник зобов'язаний своєчасно попередити про це замовника. Якщо підрядник своєчасно не попередив замовника про необхідність перевищення приблизного кошторису, то він зобов'язаний виконати ро­боту, не вимагаючи відшкодування додаткових витрат, які він поніс.

Підрядник не має права вимагати збільшення твердого кошторису, а замовник - його зменшення. У разі істотного зростання після укладан­ня договору вартості матеріалу, устаткування, які мали бути надані під­рядником, а також вартості послуг, які надавали треті особи, підрядник має право вимагати збільшення встановленої вартості робіт, а у випадку відмови замовника - розірвання договору.

Правила визначення вартості будівництва: Державні будівельні норми України, затверджені наказом Держбуду від 27.08.2000 р. (ДБН 2000).

Якщо в договорі не передбачена попередня оплата виконаної ро­боти чи окремих її етапів, замовник зобов'язаний виплатити обумовле­ну договором ціну після кінцевої здачі об'єкта будівництва, за умови, що робота виконана належним чином та в обумовлений строк, чи за зго­дою замовника - достроково.

Як правило, оплата робіт проводиться після прийняття замовником збудованого об'єкта (виконаних робіт), якщо інший порядок розрахун­ків не встановлений за згодою сторін. Порядок розрахунків за виконан­ня підрядником робіт визначається за згодою сторін. Можуть передба­чатись платежі щомісячні чи щоквартальні або за фактично виконані ро­боти. Підрядник має право вимагати виплати авансу, якщо така виплата та розмір передбачені договором.

У випадку пошкодження об'єкта будівництва внаслідок нездолан­ної сили до встановленого договором строку здачі об'єкта, а також у ви­падку неможливості завершити будівництво чи будівельні роботи з ін­ших причин, які не залежать від замовника, підрядник не має права ви­магати від замовника плату за роботу чи оплату витрат, якщо інше не встановлено договором.

У разі, коли виникає необхідність консервації будівництва через незалежні від сторін обставини, замовник зобов'язаний оплатити під­ряднику виконані до консервації роботи та відшкодувати йому витрати, які пов'язані з консервацією об'єкта.

1. Відповідальність за порушення договору підряду на капітальне будівництво

Відповідальність сторін за порушення договору підряду на капі­тальне будівництво може бути передбачена як в нормативному (перед­баченому законодавством), так і в договірному (передбаченому укладе­ним договором) порядку.

Ст. 322 ГК України за невиконання чи неналежне виконання обов'язків за договором підряду на капітальне будівництво винна сто­рона виплачує штрафні санкції, а також відшкодовує іншій стороні збит­ки в сумі, яка не покривається штрафними санкціями, якщо інший по­рядок не передбачений законом. За загальним принципом цивільно- правової відповідальності сторони несуть відповідальність за порушен­ня договору тільки за наявності їх вини. Оскільки відповідальність за по­рушення субпідрядниками їх зобов'язань покладається на генерально­го підрядника, він несе відповідальність перед замовником не тільки за свою вину, а й за вину третіх осіб (субпідрядників).

Недоліки, які виявлені при прийнятті роботи (об'єкта), підрядник зобов'язаний усунути за свій рахунок у строки, узгоджені із замовником. При порушені строків усунення недоліків підрядник несе відповідаль­ність, передбачену договором.

Позовна давність для вимог, які випливають з неналежної якості робіт за договором підряду на капітальне будівництво, визначається з дня прийняття роботи замовником та становить:

* один рік - щодо недоліків некапітальних конструкцій, а у випад­ку якщо недоліки не могли бути виявлені при звичайному способі при­йняття роботи - два роки;
* три роки - щодо недоліків капітальних конструкцій, а у разі якщо недоліки не могли бути виявлені при звичайному способі прийняття ро­боти - десять років;
* тридцять років - щодо відшкодування збитків, завданих замов­никові протиправними діями підрядника, які призвели до руйнувань чи аварії.

1. Умови укладання та виконання договору підряду на капітальне будівництво

Договори підряду (субпідряду) на капітальне будівництво уклада­ються та виконуються на загальних умовах укладання та виконання дого­ворів підряду в капітальному будівництві, затверджених Кабінетом Мі­ністрів, відповідно із законом. 1 серпня 2005 р. була прийнята Постано­ва Кабінету Міністрів «Про затвердження загальних умов укладання та виконання договорів підряду в капітальному будівництві» № 668. Згід­но з цією постановою загальні умови відповідно до Цивільного та Госпо­дарського Кодексу України визначають порядок укладання та виконан­ня договорів підряду на виконання робіт щодо нового будівництва, ре­конструкції, реставрації, капітального ремонту будівель, споруд, техніч­ного переоснащення підприємств, а також окремих комплексів та видів робіт, пов'язаних з будівництвом об'єктів.

Договори підряду на капітальне будівництво за участі іноземних суб'єктів господарювання укладаються та виконуються в порядку, пе­редбаченому Господарським кодексом, міждержавними угодами, а та­кож особливими умовами укладання та виконання договорів підряду в капітальному будівництві, затвердженими в порядку, встановленому Кабінетом Міністрів.

1. Договір підряду на проведення дослідних та проектних робіт

Ст. 324 ГК України дає визначення договору підряду на проведення дослідних та проектних робіт. Згідно з цією статтею за договором підряду на проведення дослідних та проектних робіт підрядник зобов'язується розробити на замовлення замовника проектну документацію чи вико­нати обумовленні договором проектні роботи, а також виконати дослід­ні роботи, а замовник зобов'язується прийняти та оплатити їх.

За цим договором замовник зобов'язаний передати підряднику завдання на проектування а також інші вихідні дані, які необхідні для складання проектно-кошторисної документації. Завдання на проекту­вання може бути підготовлено за дорученням замовника підрядником. В такому випадку завдання є обов'язковим для сторін з моменту його затвердження замовником. Підрядник зобов'язаний дотримуватись ви­мог, які містяться в завданні та інших вихідних даних для проектування та виконання дослідних робіт, і має право відступити від них тільки за згодою замовника.

*Зміст договору підряду на проведення проектних та дослідних робіт.*

Замовник зобов'язаний: виплатити підряднику обумовлену плату після закінчення всіх робіт або виплачувати її частинами після завершен­ня окремих етапів роботи, чи в іншому порядку, передбаченому зако­ном чи договором; використовувати проектно-кошторисну документа­цію, отриману від підрядника, тільки на цілі, які передбачені договором; не передавати проектно-кошторисну документацію іншим особам та не розголошувати дані, які містяться в ній, без згоди підрядника; надавати послуги підряднику у виконанні проектних та дослідних робіт в обсязі та на умовах, передбачених договором; брати участь разом з підрядником в узгодженні готової проектно-кошторисної документації з компетент­ними органами державної влади та органами місцевого самоврядуван­ня; відшкодовувати підряднику додаткові затрати, які викликані зміною вихідних даних для проведення проектних та дослідних робіт внаслідок обставин, які не залежать від підрядника.

Обов'язки підрядника: виконувати роботи відповідно до вихідних даних для проведення проектування і згідно з договором; узгоджувати готову проектно-кошторисну документацію із замовником, а у разі не­обхідності - також з компетентними органами державної влади та орга­нами місцевого самоврядування; передати замовнику готову проектно- кошторисну документацію та результати дослідних робіт; не передава­ти без згоди замовника проектно-кошторисну документацію іншим осо­бам; гарантувати замовнику відсутність у третіх осіб права перешкоджа­ти чи обмежувати виконання робіт на підставі підготовленої за догово­ром проектно-кошторисної документації.

Ч. 3 ст. 324 ГК України передбачає відповідальність підрядника за недоліки проекту, в тому числі, які виявлені в процесі його реалізації та експлуатації побудованого за цим проектом об'єкта.

У випадку виявлення недоліків у проектно-кошторисній документа­ції чи в дослідних роботах підрядник на вимогу замовника зобов'язаний безоплатно переробити проектно-кошторисну документацію чи здій­снити необхідні додаткові дослідні роботи, а також відшкодувати спри­чинені збитки, якщо інше не встановлено договором чи законом. Позов про відшкодування замовнику збитків, які викликані недоліками про­екту, може бути пред'явлений протягом десяти років, а якщо збитки за­мовнику спричинені протиправними діями підрядника, що спричинили руйнування, аварії, обвали, - протягом тридцяти років з дня прийняття побудованого об'єкта.

^ Питання для самостійного вивчення

1. Відмінності проектно-кошторисної документації для проведення капітального будівництва та капітального ремонту.
2. Кошторис договору підряду на капітальне будівництво згідно з ДБН 2000.
3. Введення об'єкта в експлуатацію: поняття та процедура.
4. Страхування об'єкта капітального будівництва.
5. Ліцензування певних видів будівельної діяльності.
6. Самочинне будівництво: ризики та правові наслідки.
7. Тести для поточного контролю
8. *Знайдіть хибне твердження. Капітальне будівництво - це процес:*

* створення нових підприємств, об'єктів виробничого і невиробни­чого призначення, пускових комплексів;
* розширення діючих підприємств;
* капітальний ремонт діючих підприємств, об'єктів виробничого і невиробничого призначення;
* реконструкція об'єктів виробничого і невиробничого призначення;
* технічне переоснащення діючих підприємств, об'єктів виробни­чого і невиробничого призначення, пускових комплексів.

1. *Переобладнання діючих цехів без розширення існуючих буді­вель і споруд основного призначення та без збільшення чисельності працівників з одночасним поліпшенням умов їх праці та охорони навко­лишнього природного середовища, здійснюване з метою вдосконален­ня виробництва, - це:*

* реконструкція діючих підприємств;
* розширення діючих підприємств;
* створення нових підприємств;
* технічне переоснащення діючих підприємств.

1. *Знайдіть хибне твердження. Договори, які опосередкову­ють підрядні відносини в капітальному будівництві - це:*

* договір підряду на капітальне будівництво;
* договір субпідряду;
* договір комерційної концесії;
* договір підряду на виконання проектних та дослідних робіт;
* договір підряду на виконання геологічних, геодезичних та інших робіт, необхідних для капітального будівництва.

1. *Забезпечення будівельної готовності об'єкта, конструк­цій та окремих видів робіт для здійснення субпідрядником наступних монтажних та інших спеціальних робіт є:*

* обов'язком генерального підрядника;
* правом генерального підрядника;
* обов'язком замовника.

1. *Замовник може перевіряти хід та якість будівельних та мон­тажних робіт, а також якість матеріалів, які використовуються:*

* у будь-який час виконання робіт;
* лише під час прийняття об'єкта;
* під час підписання актів прийняття робіт та під час прийняття об'єкта.

1. *Замовник має право розірвати договір, якщо:*

* підрядник несвоєчасно виконує договір чи виконує роботу на­стільки повільно, що закінчення її в установлений строк явно неможли­ве;
* підрядник несвоєчасно виконує договір;
* підрядник виконує роботу настільки повільно, що закінчення її в установлений строк явно неможливе.

1. *Якщо у договорі капітального будівництва не зазначено інше, кошторис є:*

* приблизним;
* твердим;
* м'яким.

1. *Зміни в твердий кошторис у договорі капітального будів­ництва можуть бути внесені:*

* тільки за згодою сторін;
* на вимогу підрядника;
* не можуть вноситися зовсім.

1. *Якщо підрядник своєчасно не попередив замовника про необ­хідність перевищення приблизного кошторису, то він:*

* зобов'язаний виконати роботу, не вимагаючи відшкодування до­даткових витрат, які він поніс;
* має право на відшкодування додаткових витрат, але з відстроч­кою оплати;
* має право на відшкодування додаткових витрат лише у разі, якщо він доведе необхідність такого перевищення.

1. *У випадку пошкодження об'єкта будівництва внаслідок не­здоланної сили до встановленого договором строку здачі об'єкта, а також у випадку неможливості завершити будівництво чи будівельні роботи з інших причин, які не залежать від замовника:*

* підрядник не має права вимагати від замовника плату за роботу чи оплату витрат, якщо інше не встановлено договором;
* підрядник має право вимагати від замовника плату за фактично виконану роботу;
* підрядник має право вимагати від замовника плату за виконану роботу та оплату додаткових витрат для усунення наслідків пошкоджен­ня об'єкта.

**тема 27. банківська діяльність та страхування**

1. *Фінансова діяльність суб'єктів господарювання.*
2. *Правовий статус банків. Система банків України.*
3. *Організаційно-правові форми банків. Державні та кооперативні банки.*
4. *Банківські операції. Депозитні та розрахункові операції банків. Відповідальність за порушення строків розрахунків. Кредитування господарської діяльності.*
5. *Страхування у сфері господарювання. Суб'єкти страхової діяль­ності у сфері господарювання.*
6. *Законодавство про страхування у сфері господарювання. Договір страхування.*
7. Фінансова діяльність суб'єктів господарювання

Особливостям правового регулювання фінансової діяльності при­свячена гл. 35 ГК України.

Фінанси суб'єктів господарювання є самостійною ланкою націо­нальної фінансово-кредитної системи з індивідуальним кругообігом коштів, що забезпечує покриття витрат виробництва продукції (робіт, послуг) і одержання прибутку.

Згідно з ч. 2 ст. 333 Г України фінансова діяльність суб'єктів госпо­дарювання включає:

* грошове та інше фінансове посередництво - діяльність, пов'я­зана з отриманням та перерозподілом фінансових коштів, крім випад­ків, передбачених законодавством. Фінансове посередництво здійсню­ється установами банків та іншими фінансово-кредитними організація­ми;
* страхування - діяльність, спрямована на покриття довготерміно­вих та короткотермінових ризиків суб'єктів господарювання з викорис­танням заощаджень через кредитно-фінансову систему або без такого використання;
* допоміжну діяльність у сфері фінансів і страхування - недер­жавне управління фінансовими ринками, біржові операції з фондови­ми цінностями, інші види діяльності (посередництво у кредитуванні, фі­нансові консультації, діяльність, пов'язана з іноземною валютою, стра­хуванням вантажів, оцінювання страхового ризику та збитків, інші види допоміжної діяльності).

До фінансових установ, які надають фінансові послуги належать: банки, страхові компанії, кредитні спілки, ломбарди, інвестиційні фонди та інвестиційні компанії, лізингові компанії, фонди недержавного пен­сійного забезпечення тощо.

**Основними нормативними актами,** що регулюють фінансову ді­яльність в Україні є: Господарський кодекс України, Закони України «Про банки та банківську діяльність» від 7 грудня 2000 року № 2121-Ш, «Про Національний банк України», «Про засади державної регуляторної полі­тики у сфері господарської діяльності» від 11 вересня 2003 року № 1160- IV, «Про фінансові послуги та державне регулювання ринків фінансових послуг» від 12 липня 2001 року № 2664-Ш, «Про страхування» від 7 бе­резня 1996 року № 85/96-ВР, «Про недержавне пенсійне забезпечен­ня», «Про кредитні спілки» 20 грудня 2001 року № 2908-Ш, «Про фінан­совий лізинг» 16 грудня 1997 року № 723/97-ВР, Указ Президента Укра­їни «Про стимулювання розвитку підприємницької діяльності в умовах світової фінансової кризи« від 22.06.2009 № 466/2009.

1. Правовий статус банків. Система банків України

Банки у своїй діяльності керуються ГК України, законом про банки і банківську діяльність, іншими законодавчими актами.

Згідно з ч. 1 ст. 344 ГК України, ч. 1 ст. 4 ЗУ «Про банки та банківську діяльність» банківська система України складається з Національного банку України та інших банків, а також філій іноземних банків, що ство­рені і діють на території України відповідно до положень цього Закону.

**Банки** - це фінансові установи, функціями яких є залучення у вкла­ди грошових коштів громадян і юридичних осіб та розміщення зазна­чених коштів від свого імені, на власних умовах і на власний ризик, від­криття та ведення банківських рахунків громадян та юридичних осіб.

Банки є юридичними особами. Суб'єкт господарювання не має права у своїй назві використовувати слово «банк» без реєстрації цього суб'єкта як банку в Національному банку України, крім випадків, перед­бачених законом.

Банк самостійно визначає напрями своєї діяльності і спеціаліза­цію за видами операцій. Національний банк України здійснює регулю­вання діяльності спеціалізованих банків через економічні нормативи та нормативно-правове забезпечення здійснюваних цими банками опера­цій.

Банки можуть функціонувати як **універсальні** або як **спеціалізова­ні** - ощадні, інвестиційні, іпотечні, розрахункові (клірингові). Банк набу­ває статусу спеціалізованого банку у разі, якщо більше 50 відсотків його активів є активами одного типу. Банк набуває статусу спеціалізованого ощадного банку у разі, якщо більше 50 відсотків його пасивів є вклада­ми фізичних осіб.

Національний банк України здійснює регулювання та банківський нагляд відповідно до положень Конституції України, цього Закону, Зако­ну України «Про Національний банк України», інших законодавчих актів та нормативно-правових актів Національного банку України.

Посадовим особам органів державної влади та органів місцево­го самоврядування забороняється участь в органах управління бан­ків, якщо інше не передбачено законом. Банки не відповідають за зобов'язаннями держави, а держава не відповідає за зобов'язаннями банків, крім випадків, передбачених законом, та випадків, коли держа­ва відповідно до закону бере на себе таку відповідальність.

**Банківська система** України складається з:

1. Національного банку України - центральний банк держави, основною функцією якого є забезпечення стабільності грошової одини­ці України - гривні;
2. державних банків;
3. кооперативних банків;
4. філій іноземних банків, що створені і діють на території України;
5. банківських об'єднань. Банки мають право створювати банків­ські об'єднання таких типів:

а) банківська корпорація - це юридична особа (банк), засновника­ми та акціонерами якої можуть бути виключно банки. Банківська корпо­рація створюється з метою концентрації капіталів банків - учасників кор­порації, підвищення їх загальної ліквідності та платоспроможності, а та­кож забезпечення координації та нагляду за їх діяльністю.

1. банківська холдингова група - це банківське об'єднання, до складу якого входять виключно банки. Материнському банку банків­ської холдингової групи має належати не менше 50 відсотків акціонер­ного (пайового) капіталу або голосів кожного з інших учасників групи, які є його дочірніми банками. Дочірній банк не має права володіти акці­ями материнського банку. У разі якщо дочірній банк набув права влас­ності на акції материнського банку, він зобов'язаний відчужити їх у мі­сячний термін.

в) фінансова холдингова група має складатися переважно або ви­ключно з установ, що надають фінансові послуги, причому серед них має бути щонайменше один банк, і материнська компанія має бути фі­нансовою установою. Материнській компанії має належати більше 50 відсотків акціонерного (пайового) капіталу кожного з учасників фінансо­вої холдингової групи.

Банківське об'єднання створюється за попередньою згодою Націо­нального банку України та підлягає державній реєстрації шляхом вне­сення відповідного запису до Державного реєстру банків.

Порядок отримання дозволу на створення банківського об'єднання та порядок його державної реєстрації встановлюються Національним банком України.

Банк може бути учасником лише одного банківського об'єднання. Учасники банківського об'єднання перед своєю власною назвою вказу­ють назву банківського об'єднання.

Згідно зі ст. 13 ЗУ «Про банки та банківську діяльність» з метою за­хисту та представлення інтересів своїх членів, розвитку міжрегіональ­них та міжнародних зв'язків, забезпечення наукового та інформаційно­го обміну і професійних інтересів, розробки рекомендацій щодо банків­ської діяльності банки мають право створювати неприбуткові спіл­ки чи асоціації. Банківські спілки та асоціації не мають права займатися банківською чи підприємницькою діяльністю і не можуть бути створені з метою отримання прибутку.

Асоціація (спілка) банків є договірним об'єднанням банків і не має права втручатися у діяльність банків - членів асоціації (спілки).

Банки можуть бути учасниками промислово-фінансових груп з до­триманням вимог антимонопольного законодавства України.

Керівниками банку є голова, його заступники та члени ради банку, голова, його заступники та члени правління (ради директорів), головний бухгалтер, його заступник, керівники відокремлених структурних під­розділів банку.

Керівниками банку мають бути дієздатні фізичні особи, які відпові­дають таким вимогам:

1. наявність вищої економічної, юридичної освіти чи освіти у галу­зі управління залежно від займаної посади (ця вимога не застосовується до членів спостережної ради банку);
2. стаж роботи у банківській системі за відповідним фахом не мен­ше трьох років (ця вимога не застосовується до членів спостережної ради банку);
3. бездоганна ділова репутація.

Голова правління (ради директорів) та головний бухгалтер заступа­ють на посаду після надання письмової згоди на це Національним бан­ком України.

Голова правління (ради директорів) банку та головний бухгалтер повинні мати попередній досвід керівної роботи у банках.

Інформація щодо діяльності та фінансового стану клієнта, яка ста­ла відомою банку у процесі обслуговування клієнта та взаємовідносин з ним чи третім особам при наданні послуг банку і розголошення якої може завдати матеріальної чи моральної шкоди клієнту, є банківською таємницею.

Відповідно до ч. 2 ст. 60 ЗУ «Про банки та банкіську діяльність» бан­ківською таємницею, зокрема, є:

1. відомості про банківські рахунки клієнтів, у тому числі кореспон­дентські рахунки банків у Національному банку України;
2. операції, які були проведені на користь чи за дорученням клієн­та, здійснені ним угоди;
3. фінансово-економічний стан клієнтів;
4. системи охорони банку та клієнтів;
5. інформація про організаційно-правову структуру юридичної осо­би - клієнта, її керівників, напрями діяльності;
6. відомості стосовно комерційної діяльності клієнтів чи комерцій­ної таємниці, будь-якого проекту, винаходів, зразків продукції та інша комерційна інформація;
7. інформація щодо звітності за окремим банком, за винятком тієї, що підлягає опублікуванню;
8. коди, що використовуються банками для захисту інформації.

Інформація про банки чи клієнтів, що збирається під час проведен­ня банківського нагляду, становить банківську таємницю.

Положення цієї статті не поширюються на узагальнену щодо банків інформацію, яка підлягає опублікуванню. Перелік інформації, що підля­гає обов'язковому опублікуванню, встановлюється Національним бан­ком України та додатково самим банком на його розсуд.

Службовці банку при вступі на посаду підписують зобов'язання щодо збереження банківської таємниці. Керівники та службовці банків зобов'язані не розголошувати та не використовувати з вигодою для себе чи для третіх осіб конфіденційну інформацію, яка стала відома їм при виконанні своїх службових обов'язків.

Згідно зі ст. 64 ЗУ «Про банки та банківську діяльність» банкам за­бороняється відкривати та вести анонімні (номерні) рахунки.

Банкам забороняється вступати в договірні відносини з клієнтами - юридичними чи фізичними особами у разі, якщо виникає сумнів стосов­но того, що особа виступає не від власного імені.

Ст. 73 ЗУ «Про банки та банківську діяльність» визначені заходи впливу НБУ на комерційні банки. Так, у разі порушення банками або ін­шими особами, які можуть бути об'єктом перевірки Національного бан­ку України відповідно до цього Закону, банківського законодавства, нормативно-правових актів Національного банку України або здійснен­ня ризикових операцій, які загрожують інтересам вкладників чи інших кредиторів банку, Національний банк України адекватно вчиненому по­рушенню має право застосувати заходи впливу, до яких належать:

1. письмове застереження щодо припинення порушення та вжит­тя необхідних заходів для виправлення ситуації, зменшення невиправ­даних витрат банку, обмеження невиправдано високих процентних ви­плат за залученими коштами, зменшення чи відчуження неефективних інвестицій;
2. скликання загальних зборів учасників, спостережної ради банку, правління (ради директорів) банку для прийняття програми фінансово­го оздоровлення банку або плану реорганізації банку;
3. укладення письмової угоди з банком, за якою банк чи визначена угодою особа зобов'язується вжити заходів для усунення порушень, по­ліпшення фінансового стану банку тощо;
4. видача розпорядження щодо:

а) зупинення виплати дивідендів чи розподілу капіталу в будь-якій іншій формі;

б) встановлення для банку підвищених економічних нормативів;

в) підвищення резервів на покриття можливих збитків за кредита­ми та іншими активами;

г) обмеження, зупинення чи припинення здійснення окремих видів здійснюваних банком операцій з високим рівнем ризику;

д) заборони надавати бланкові кредити;

е) накладення штрафів на:

* керівників банків у розмірі до ста неоподатковуваних мінімумів доходів громадян;
* банки відповідно до положень, затверджених Правлінням Націо­нального банку України, але у розмірі не більше одного відсотка від суми зареєстрованого статутного фонду;

є) тимчасової, до усунення порушення, заборони власнику істотної участі в банку використовувати право голосу придбаних акцій (паїв) у разі грубого чи систематичного порушення ним вимог цього Закону або нормативно-правових актів Національного банку України;

ж) тимчасового, до усунення порушення, відсторонення посадо­вої особи банку від посади у разі грубого чи систематичного порушення цією особою вимог цього Закону або нормативно-правових актів Націо­нального банку України;

з) реорганізації банку;

и) призначення тимчасової адміністрації.

У разі порушення ЗУ «Про банки та банківську діяльність» чи нормативно-правових актів Національного банку України, що спричини­ло значну втрату активів або доходів, і настання ознак неплатоспромож­ності банку Національний банк України має право відкликати ліцензію та ініціювати процедуру ліквідації банку.

1. Організаційно-правові форми банків. Державні та кооперативні банки

Згідно зі ст. 336 ГК України організаційно-правовими формами банків є публічне (відкрите) акціонерне товариство або кооперативний банк.

Учасниками банку можуть бути юридичні особи та громадяни, ре­зиденти і нерезиденти, а також держава в особі Кабінету Міністрів Украї­ни або уповноважених ним органів. Учасниками банку не можуть бути юридичні особи, в яких банк має істотну участь, об'єднання громадян, релігійні та благодійні організації.

Забороняється використовувати для формування статутного фонду банку бюджетні кошти, якщо такі кошти мають інше цільове призначен­ня, кошти, одержані в кредит та під заставу, а також збільшувати статут­ний фонд банку для покриття збитків.

Банки мають право створювати банківські об'єднання, види яких ви­значаються законом, а також бути учасниками промислово-фінансових груп. Банк може бути учасником лише одного банківського об'єднання.

Умови та порядок створення, державної реєстрації, ліцензуван­ня діяльності та реорганізації банків, вимоги щодо статуту, формуван­ня статутного та інших фондів, а також здійснення функцій банків вста­новлюються законом про банки і банківську діяльність. Законодавство про господарські товариства та про кооперацію поширюється на банки в частині, що не суперечить цьому Кодексу та зазначеному закону.

Державний банк - це банк, сто відсотків статутного капіталу якого належать державі.

Державний банк засновується за рішенням Кабінету Міністрів України. При цьому в законі про Державний бюджет України на відпо­відний рік передбачаються витрати на формування статутного капіталу державного банку. Кабінет Міністрів України зобов'язаний отримати по­зитивний висновок Національного банку України з приводу наміру за­снування державного банку. Отримання висновку Національного бан­ку України є обов'язковим також у разі ліквідації (реорганізації) держав­ного банку, за винятком його ліквідації внаслідок неплатоспроможності.

Статут та діяльність державного банку мають відповідати вимо­гам законів України та нормативно-правових актів Національного бан­ку України. Статут державного банку затверджується постановою Кабі­нету Міністрів України.

Найменування державного банку повинно містити слово «держав­ний».

Держава здійснює повноваження власника щодо акцій (паїв), які належать їй у статутному фонді державного банку, через органи управ­ління державного банку. У разі прийняття рішення про часткове або повне відчуження державою належних їй акцій (паїв) державного банку цей банк втрачає статус державного.

Органами управління державного банку є наглядова рада і прав­ління банку.

Органом контролю державного банку є ревізійна комісія, персо­нальний та кількісний склад якої визначаються наглядовою радою дер­жавного банку.

Наглядова рада є вищим органом управління державного банку, що здійснює контроль за діяльністю правління банку з метою збережен­ня залучених у вклади грошових коштів, забезпечення їх повернення вкладникам і захисту інтересів держави як акціонера державного бан­ку, а також здійснює інші функції.

Президент України призначає п'ять членів наглядової ради дер­жавного банку шляхом прийняття відповідного Указу. Верховна Рада України призначає п'ять членів наглядової ради державного банку шля­хом прийняття відповідної Постанови. Кабінет Міністрів України призна­чає п'ять членів наглядової ради державного банку шляхом прийнят­тя відповідної Постанови. Термін повноважень членів наглядової ради державного банку - п'ять років.

**Кооперативний банк** - це банк, створений суб'єктами господарю­вання, а також іншими особами за принципом територіальності на заса­дах добровільного членства та об'єднання пайових внесків для спільної грошово-кредитної діяльності. Відповідно до закону можуть створюва­тися місцеві та центральний кооперативні банки.

Статутний фонд кооперативного банку поділяється на паї, та не може бути меншим 75 млн. грн. Кожний учасник кооперативного бан­ку незалежно від його участі (паю) у статутному фонді банку має право одного голосу.

Мінімальна кількість учасників місцевого (у межах області) ко­оперативного банку має бути не менше 50 осіб. У разі зменшення кіль­кості учасників і неспроможності кооперативного банку протягом одно­го року збільшити їх кількість до мінімальної необхідної кількості діяль­ність такого банку припиняється шляхом зміни організаційно-правової форми або ліквідації.

Учасниками центрального кооперативного банку є місцеві коопе­ративні банки.

До функцій центрального кооперативного банку, крім передба­чених цим Законом, належать централізація та перерозподіл ресурсів, акумульованих місцевими кооперативними банками, а також здійснен­ня контролю за діяльністю кооперативних банків регіонального рівня.

Органами управління кооперативних банків є загальні збори учас­ників (пайовиків), спостережна рада банку та правління банку. Органом контролю є ревізійна комісія банку. Органи управління та контролю ко­оперативного банку створюються та здійснюють свої повноваження від­повідно до цього Закону.

Статутний капітал кооперативного банку поділяється на паї. Рівень мінімального розміру статутного капіталу кооперативного банку вста­новлюється Національним банком України відповідно до цього Закону.

Кожний учасник кооперативного банку незалежно від розміру сво­єї участі у капіталі банку (паю) має право одного голосу.

Прибутки або збитки кооперативного банку за результатами фі­нансового року розподіляються між учасниками пропорційно розміру їх паю.

1. Банківські операції. Депозитні та розрахункові операції банків. Відповідальність за порушення строків розрахунків. Кредитування господарської діяльності

Згідно зі ст. 339 ГК України фінансове посередництво здійснюєть­ся банками у формі банківських операцій. **Основними видами банків­ських операцій** є:

* депозитні;
* розрахункові;
* кредитні;
* факторингові;
* лізингові операції.

Перелік банківських операцій визначається законом про банки і банківську діяльність. Так, згідно зі ст. 47 ЗУ «Про банки та банківську ді­яльність» на підставі банківської ліцензії банки мають право здійснюва­ти такі банківські операції:

1. приймання вкладів (депозитів) від юридичних і фізичних осіб;
2. відкриття та ведення поточних рахунків клієнтів і банків-корес- пондентів, у тому числі переказ грошових коштів з цих рахунків за допо­могою платіжних інструментів та зарахування коштів на них;
3. розміщення залучених коштів від свого імені, на власних умовах та на власний ризик.

Банк, крім перелічених операцій, має право здійснювати такі опе­рації та угоди:

1. операції з валютними цінностями;
2. емісію власних цінних паперів;
3. організацію купівлі та продажу цінних паперів за дорученням клієнтів;
4. здійснення операцій на ринку цінних паперів від свого імені (включаючи андеррайтинг);
5. надання гарантій і поручительств та інших зобов'язань від третіх осіб, які передбачають їх виконання у грошовій формі;
6. придбання права вимоги на виконання зобов'язань у грошовій формі за поставлені товари чи надані послуги, приймаючи на себе ризик виконання таких вимог та прийом платежів (факторинг);
7. лізинг;
8. послуги з відповідального зберігання та надання в оренду сейфів для зберігання цінностей та документів;
9. випуск, купівлю, продаж і обслуговування чеків, векселів та ін­ших оборотних платіжних інструментів;
10. випуск банківських платіжних карток і здійснення операцій з використанням цих карток;
11. надання консультаційних та інформаційних послуг щодо бан­ківських операцій.

Банкам забороняється діяльність у сфері матеріального виробниц­тва, торгівлі (за винятком реалізації пам'ятних, ювілейних та інвестицій­них монет) та страхування, крім виконання функцій страхового посеред­ника.

Спеціалізованим банкам (за винятком ощадного) забороняється залучати вклади (депозити) від фізичних осіб в обсягах, що перевищу­ють 5 відсотків капіталу банку.

Банк може мати у власності нерухоме майно загальною вартістю не більше 25 відсотків капіталу банку. Це обмеження не поширюється на:

1. приміщення, яке забезпечує технологічне здійснення банків­ських функцій;
2. майно, яке перейшло банку у власність на підставі реалізації прав заставодержателя відповідно до умов договору застави;
3. майно, набуте банком з метою запобігання збиткам, за умови, що таке майно має бути відчужено банком протягом одного року з мо­менту набуття права власності на нього.

депозитні операції банків полягають у залученні коштів у вклади та розміщення ощадних (депозитних) сертифікатів. Депозити утворюються за рахунок коштів у готівковій або у безготівковій формі, у гривнях або в іноземній валюті, що розміщені юридичними особами чи громадяна­ми (клієнтами) на їх рахунках у банку на договірних засадах на певний строк зберігання або без зазначення такого строку і підлягають виплаті вкладнику відповідно до законодавства та умов договору. Договір бан­ківського вкладу (депозиту) укладається у письмовій формі.

У ст. 341 ГК України зазначено, що розрахункові операції банків спрямовані на забезпечення взаємних розрахунків між учасниками гос­подарських відносин, а також інших розрахунків у фінансовій сфері. Для здійснення банківської діяльності банки відкривають та ведуть корес­

пондентські рахунки у Національному банку України та інших банках в Україні і за її межами, банківські рахунки для фізичних та юридичних осіб у гривнях та іноземній валюті.

Банківські розрахунки проводяться у готівковій та безготівковій формах згідно із правилами, встановленими нормативно-правовими ак­тами Національного банку України.

Безготівкові розрахунки проводяться на підставі розрахункових до­кументів на паперових носіях чи в електронному вигляді. Банки в Украї­ні можуть використовувати як платіжні інструменти платіжні доручення, платіжні вимоги, вимоги-доручення, векселі, чеки, банківські платіжні картки та інші дебетові і кредитові платіжні інструменти, що застосову­ються у міжнародній банківській практиці.

Платіжні інструменти мають бути оформлені належним чином і містити інформацію про їх емітента, платіжну систему, в якій вони вико­ристовуються, правові підстави здійснення розрахункової операції і, як правило, держателя платіжного інструмента та отримувача коштів, дату валютування, а також іншу інформацію, необхідну для здійснення бан­ком розрахункової операції, що цілком відповідають інструкціям влас­ника рахунку або іншого передбаченого законодавством ініціатора роз­рахункової операції.

При виконанні розрахункової операції банк зобов'язаний переві­рити достовірність та формальну відповідність документа.

Під час оплати за договорами, укладеними державними, казенни­ми, комунальними підприємствами та господарськими товариствами, в яких державна частка акцій перевищує 50 відсотків, банки перевіря­ють наявність звіту про результати здійснення процедури закупівлі та ін­ших документів, що підтверджують виконання такими підприємствами та господарськими товариствами вимог Закону України «Про закупівлю товарів, робіт і послуг за державні кошти».

Платежі здійснюються у межах наявних коштів на рахунку платни­ка. У разі потреби банк може надати платникові кредит для здійснення розрахунків.

Установи банків забезпечують розрахунки відповідно до законодав­ства та вимог клієнта, на умовах договору на розрахункове обслуговуван­ня. Договір повинен містити реквізити сторін, умови відкриття і закриття рахунків, види послуг, що надаються банком, обов'язки сторін та відпові­дальність за їх невиконання, а також умови припинення договору.

**Міжнародні розрахункові операції** провадяться за грошовими ви­могами і зобов'язаннями, що виникають при здійсненні зовнішньоеко­номічної діяльності між державами, суб'єктами господарювання, інши­ми юридичними особами та громадянами, які перебувають на терито­рії різних країн.

Суб'єктами міжнародних розрахунків є експортери, імпортери і банки, які вступають у відносини, пов'язані з рухом товаророзпорядчих документів та операційним оформленням платежів.

Міжнародні розрахунки регулюються нормами міжнародного пра­ва, банківськими звичаями і правилами, умовами зовнішньоекономіч­них контрактів, валютним законодавством країн - учасниць розрахунків.

Загальні умови розрахункових відносин з іноземними держава­ми визначаються міжнародними договорами. Порядок розрахунків і ве­дення банківських рахунків встановлюється договорами, що укладають­ся уповноваженими на це банками.

Міжнародні розрахунки здійснюються через установи банків, між якими є кореспондентські відносини (банки, що мають домовленість про проведення платежів та розрахунків за взаємним дорученням).

Для здійснення міжнародних розрахунків використовуються ко­мерційні документи: коносамент, накладна, рахунок-фактура, страхові документи (страховий поліс, сертифікат), документ про право власності та інші комерційні документи. Фінансовими документами, що викорис­товуються для здійснення міжнародних розрахунків, є простий вексель, переказний вексель, боргова розписка, чек та інші документи, що вико­ристовуються для одержання платежу.

Кредитні операції згідно зі ст. 345 ГК України полягають у розмі­щенні банками від свого імені, на власних умовах та на власний ризик залучених коштів юридичних осіб (позичальників) та громадян.

Кредитні відносини здійснюються на підставі кредитного договору, що укладається між кредитором і позичальником у письмовій формі. У кредитному договорі передбачаються мета, сума і строк кредиту, умови

і порядок його видачі та погашення, види забезпечення зобов'язань по­зичальника, відсоткові ставки, порядок плати за кредит, обов'язки, пра­ва і відповідальність сторін щодо видачі та погашення кредиту.

Згідно зі ст. 49 ЗУ «Про банки та банківську діяльність» кредитні операції можуть бути:

* консорціумні (для проведення спільного фінансування бан­ки можуть укладати угоди про консорціумне кредитування. В рам­ках такої угоди банки-учасники встановлюють умови надання креди­ту та призначають банк, відповідальний за виконання угоди. Банки- учасники несуть ризик за наданим кредитом пропорційно до внесених у консорціум коштів).
* бланкові (банк має право видавати бланкові кредити за умов до­держання економічних нормативів).

Банк зобов'язаний мати підрозділ, функціями якого є надання кре­дитів та управління операціями, пов'язаними з кредитуванням.

*Банкам забороняється*:

* прямо чи опосередковано надавати кредити для придбання влас­них цінних паперів. Використання цінних паперів власної емісії для за­безпечення кредитів можливе з дозволу Національного банку України.
* надавати кредити під процент, ставка якого є нижчою від про­центної ставки за кредитами, які бере сам банк, і процентної ставки, що виплачується ним за депозитами. Виняток можна робити лише у разі, якщо при здійсненні такої операції банк не матиме збитків. Банк зобов'язаний при наданні кредитів додержуватись основних принципів кредитування, у тому числі перевіряти кредитоспроможність позичаль­ників та наявність забезпечення кредитів, додержуватись встановлених Національним банком України вимог щодо концентрації ризиків.
* надавати безпроцентні кредити, за винятком передбачених зако­ном випадків.

У разі несвоєчасного погашення кредиту або відсотків за його ко­ристування банк має право видавати наказ про примусову оплату бор­гового зобов'язання, якщо це передбачено угодою.

Стосовно кредитування підприємницької діяльності, то для зни­ження ступеня ризику банк надає кредит позичальникові за наявності гарантії платоспроможного суб'єкта господарювання чи поручительства іншого банку, під заставу належного позичальникові майна, під інші га­рантії, прийняті у банківській практиці. З цією метою банк має право по­передньо вивчити стан господарської діяльності позичальника, його платоспроможність та спрогнозувати ризик непогашення кредиту.

У сфері господарювання можуть використовуватися банківський, комерційний, лізинговий, іпотечний та інші форми кредиту.

Кредити, які надаються банками, розрізняються за строками корис­тування (короткострокові - до одного року, середньострокові - до трьох років, довгострокові - понад три роки); способом забезпечення; ступе­нем ризику; методами надання; строками погашення; іншими умовами надання, користування або погашення.

Банки також можуть надавати факторингові операції (ст. 350 ГК України), а саме придбання банком права вимоги у грошовій формі з по­ставки товарів або надання послуг з прийняттям ризику виконання такої вимоги та прийом платежів (факторинг) є банківською операцією, що здійснюється на комісійних засадах на договірній основі.

За договором факторингу банк бере на себе зобов'язання пере­дати за плату кошти в розпорядження клієнта, а клієнт бере на себе зобов'язання відступити банкові грошову вимогу до третьої особи, що випливає з відносин клієнта з цією третьою особою. Факторингові опе­рації банків можуть супроводжуватися наданням клієнтам додаткових консультаційних та інформаційних послуг.

Договір факторингу є дійсним незалежно від угоди між клієнтом та його боржником про заборону або обмеження передавання грошової вимоги. Загальні умови та порядок здійснення факторингових операцій визначаються Цивільним кодексом України, Господарським кодексом України, законом про банки і банківську діяльність, іншими законами, а також нормативно-правовими актами Національного банку України.

**лізингові операції** (ст. 351 ГК України). Банки мають право при- дбавати за власні кошти засоби виробництва для передачі їх у лізинг з дотриманням вимог, встановлених у ст. 292 ГК України. Загальні умови та порядок здійснення лізингових операцій визначаються законом про банки і банківську діяльність, іншими законодавчими актами, а також нормативно-правовими актами Національного банку України.

***Відповідальність за порушення строків розрахунків*** передбаче­на у ст. 343 ГК України.

Платники і одержувачі коштів здійснюють контроль за своєчасним проведенням розрахунків та розглядають претензії, що виникли, без участі установ банку. Платник грошових коштів сплачує на користь одер­жувача цих коштів за прострочку платежу пеню в розмірі, що встановлю­ється за згодою сторін, але не може перевищувати подвійної облікової ставки Національного банку України, що діяла у період, за який сплачу­ється пеня. При цьому платник зобов'язаний самостійно нараховувати пеню на прострочену суму платежу і давати банку доручення про її пе­рерахування з наявних на рахунку платника коштів.

У разі затримки зарахування грошових надходжень на раху­нок клієнта банки сплачують на користь одержувачів грошових коштів пеню у розмірі, що передбачається угодою про проведення касово- розрахункових операцій, а за відсутності угоди про розмір пені - в роз­мірі, встановленому законом.

1. Страхування у сфері господарювання. Суб'єкти страхової діяльності у сфері господарювання

Відповідно до ч. 1 ст. 352 ГК України **страхування** - це діяльність спеціально уповноважених державних організацій та суб'єктів господа­рювання (страховиків), пов'язана з наданням страхових послуг юридич­ним особам або громадянам (страхувальникам) щодо захисту їх майно­вих інтересів у разі настання визначених законом чи договором страху­вання подій (страхових випадків), за рахунок грошових фондів, які фор­муються шляхом сплати страхувальниками страхових платежів.

Страхування може здійснюватися на основі договору між страху­вальником і страховиком (добровільне страхування) або на основі зако­ну (обов'язкове страхування).

Суб'єкти господарювання з метою страхового захисту їх майнових інтересів можуть створювати товариства взаємного страхування в по­рядку і на умовах, визначених законодавством.

Суб'єкти господарювання - страховики здійснюють страхову діяль­ність за умови одержання ліцензії на право проведення певного виду страхування. Страховик має право займатися лише тими видами страху­вання, які визначені в ліцензії.

Предметом безпосередньої діяльності страховика може бути лише страхування, перестраховування та фінансова діяльність, пов'язана з формуванням, розміщенням страхових резервів та управ­лінням ними. Допускається здійснення вказаних видів діяльності у ви­гляді надання послуг для інших страховиків за договорами про спіль­ну діяльність.

Страхувальниками є учасники господарських відносин, які уклали договори страхування із страховиками або є страхувальниками відпо­відно до закону.

27.6. Законодавство про страхування у сфері господарювання. Договір страхування

Об'єкти страхування, види обов'язкового страхування, а також за­гальні умови здійснення страхування, вимоги до договорів страхуван­ня та порядок здійснення державного нагляду за страховою діяльніс­тю визначаються Цивільним кодексом України, Господарським кодек­сом України, Законом України «Про страхування», іншими законодав­чими актами.

За договором страхування згідно ст. 354 ГК України страховик зобов'язується у разі настання страхового випадку здійснити страхову виплату страхувальнику або іншій особі, визначеній страхувальником у договорі страхування, а страхувальник зобов'язується сплачувати стра­хові платежі у визначені строки та виконувати інші умови договору.

Орган державної влади, уповноважений здійснювати нагляд за страховою діяльністю, має право відповідно до закону встановлювати додаткові вимоги до договорів страхування.

При укладенні договору страхування страховик має право вима­гати у страхувальника довідку про його фінансовий стан, підтверджену аудитором (аудиторською організацією).

Укладення договору страхування може посвідчуватися страхо­вим свідоцтвом (полісом, сертифікатом), що є формою договору стра­хування.

^ Питання для самостійного вивчення

1. Державна реєстрація та ліцензування банків.
2. Обов'язок банків щодо ідентифікації клієнтів.
3. Запобігання та протидія легалізації (відмиванню) доходів, одер­жаних злочинним шляхом.
4. Порядок розкриття банківської таємниці.
5. Порядок відкриття філій та представництв іноземних банків на території України.
6. Види обов'язкового страхування.
7. Порядок реєстрації та правові вимоги до страховиків.

(2) Тести для поточного контролю

1. *Об'єднання банків може здійснюватись за такими організа­ційно-правовими формами:*

* акціонерне товариство;
* банківська корпорація;
* товариство з обмеженою відповідальністю;
* повне товариство.

1. *У скільки банківських об'єднань може входити банк:*

* кількість не обмежена;
* не більше трьох;
* лише в одне;
* не може об'єднуватись будь з ким.

1. *Банк, в якому більше 50% пасивів є внесками фізичних осіб, називається:*

* кліринговий;
* іпотечний;
* ощадний;
* інвестиційний.

1. *Організаційно-правовою формою банку не може бути:*

* акціонерне товариство;
* товариство з обмеженою відповідальністю;
* кооперативний банк.

1. *Розмір статутного капіталу Національного банку України складає:*

* 5 млн грн;
* 10 млн грн;
* 20 млн грн;
* 50 млн грн.

1. *Основною функцією НБУ є:*

* відповідальність за зобов'язаннями органів державної влади;
* відповідальність за зобов'язаннями державних банків;
* здійснення банківського регулювання і нагляд;
* забезпечення стабільності грошової одиниці - гривні.

1. *Розмір мінімального статутного капіталу для кооператив­них місцевих банків:*

* 75 млн євро;
* 5 млн євро;
* 10 млн євро;
* 75 млн грн.

1. *Кількість учасників кооперативного місцевого банку не по­винна бути менша за:*

* 25 осіб;
* 15 осіб;
* 20 осіб;
* 50 осіб;
* 100 осіб.

1. *Коли, за загальним правилом, договір страхування набирає чинності?*

* з моменту внесення першого страхового платежу, якщо інше не передбачено договором;
* з моменту підписання договору його сторонами;
* з моменту узгодження умов договору його сторонами;
* після передачі страхового свідоцтва.

1. *Яким чином підприємець може використати отриманий кредит:*

* позичальник самостійно визначає призначення коштів, отрима­них у кредит, про що сповіщає установу банку;
* кошти, отримані у кредит, можуть використовуватись тільки на цілі, передбачені кредитним договором;
* ці положення не розглядаються сторонами;
* позичальник може використати кредит на власний розсуд без будь-якого погодження.

**тема 28. посередництво у здійсненні операцій з** цінними **паперами. аудиторська** діяльність **як засіб** контролю **фінансової** діяльності **суб'єктів господарювання**

1. *Посередництво, пов'язане з випуском та обігом цінних паперів.*
2. *Ліцензування посередницької діяльності у сфері випуску та обігу цінних паперів. Умови, за яких не допускається здійснення посередницької діяльності.*
3. *Укладення правочинів з цінних паперів.*
4. *Поняття фондової біржі. Законодавство, що регулює діяльність фондової біржі. Особливі умови припинення діяльності фондової біржі.*
5. *Поняття аудиту. Аудиторська діяльність.*
6. *Суб'єкти аудиторської діяльності: аудитор та аудиторська організація.*
7. *Аудиторська палата України.*
8. Посередництво, пов'язане з випуском та обігом цінних паперів

Відповідно до ст. 356 ГК України посередницькою діяльністю у сфе­рі випуску та обігу цінних паперів є підприємницька діяльність суб'єктів господарювання (торговці цінними паперами), для яких операції з цін­ними паперами становлять виключний вид їх діяльності або яким така діяльність дозволена законом.

Законом можуть передбачатися також інші види посередницької діяльності з цінними паперами (діяльність з управління цінними папе­рами тощо).

Закон України «Про цінні папери та фондовий ринок» зазначає, що професійна діяльність з торгівлі цінними паперами на фондовому рин­ку провадиться торговцями цінними паперами - господарськими това­риствами, для яких операції з цінними паперами є виключним видом ді­яльності, а також банками.

Професійна діяльність з торгівлі цінними паперами включає: бро­керську діяльність; дилерську діяльність; андерайтинг; діяльність з управління цінними паперами.

Торговець цінними паперами може провадити дилерську діяль­ність, якщо має сплачений грошима статутний капітал у розмірі не мен­ше як 120 тисяч гривень, брокерську діяльність та діяльність з управлін­ня цінними паперами - не менше як 300 тисяч гривень, андерайтинг - не менше як 600 тисяч гривень.

У статутному капіталі торговця цінними паперами частка іншого торговця не може перевищувати 10 відсотків. Торговцю цінними папе­рами забороняється перепродавати (обмінювати) цінні папери власно­го випуску.

Брокерська діяльність - укладення торговцем цінними папера­ми цивільно-правових договорів (зокрема договорів комісії, доручення) щодо цінних паперів від свого імені (від імені іншої особи), за доручен­ням і за рахунок іншої особи. Торговець цінними паперами може висту­пати поручителем або гарантом виконання зобов'язань перед третіми особами за договорами, що укладаються від імені клієнта такого торгов­ця, отримуючи за це винагороду, що визначається договором торговця цінними паперами з клієнтом.

Дилерська діяльність - укладення торговцем цінними паперами цивільно-правових договорів щодо цінних паперів від свого імені та за свій рахунок з метою перепродажу, крім випадків, передбачених зако­ном.

Андерайтинг - розміщення (підписка, продаж) цінних паперів тор­говцем цінними паперами за дорученням від імені та за рахунок емітен­та. У разі публічного розміщення цінних паперів андерайтер може бра­ти на себе зобов'язання за домовленістю з емітентом щодо гарантуван­ня продажу всіх цінних паперів емітента, що підлягають розміщенню, або їх частини. Якщо випуск цінних паперів публічно розміщується не в повному обсязі, андерайтер може здійснити повний або частковий ви­куп нереалізованих цінних паперів за визначеною в договорі фіксова­ною ціною на засадах комерційного представництва відповідно до взя­тих на себе зобов'язань. З метою організації публічного розміщення цін­них паперів андерайтери можуть укладати між собою договір про спіль­ну діяльність.

Діяльність з управління цінними паперами - діяльність, яка прова­диться торговцем цінними паперами від свого імені за винагороду про­тягом визначеного строку на підставі договору про управління переда­ними йому цінними паперами та грошовими коштами, призначеними для інвестування в цінні папери, а також отриманими в процесі цього управління цінними паперами та грошовими коштами, які належать на праві власності установнику управління, в його інтересах або в інтере­сах визначених ним третіх осіб. Торговець цінними паперами має пра­во укладати договори про управління цінними паперами з фізичними та юридичними особами. Сума договору про управління цінними папера­ми з одним клієнтом - фізичною особою має становити не менше суми, еквівалентної 100 мінімальним заробітним платам.

Істотні умови договору про управління цінними паперами встанов­люються законом та за домовленістю сторін. Договір про управління цінними паперами не може укладатися торговцем цінними паперами з компанією з управління активами. Торговець цінними паперами здійс­нює управління цінними паперами відповідно до вимог чинного зако­нодавства України.

Договір доручення, договір комісії або договір про управління цін­ними паперами укладається з торговцем цінними паперами в письмовій формі. Права та обов'язки торговця цінними паперами стосовно його клієнта, умови укладення договорів щодо цінних паперів, порядок звіт­ності торговця перед його клієнтом, порядок і умови виплати торговцю винагороди визначаються у договорі, що укладається між ними. Торго­вець цінними паперами зобов'язаний виконувати доручення клієнтів за договорами доручення, договорами комісії та договорами про управ­ління цінними паперами на найвигідніших для клієнта умовах. Доручен­ня клієнтів виконуються торговцем цінними паперами у порядку їх над­ходження, якщо інше не передбачено договором або дорученням клі­єнтів. У разі укладення торговцем цінними паперами договорів за влас­ний рахунок разом з укладенням ним договорів за рахунок клієнта вико­нання договорів для клієнта є пріоритетним.

Торговець цінними паперами веде облік цінних паперів, грошових коштів окремо для кожного клієнта та окремо від цінних паперів, грошо­вих коштів та майна, що перебувають у власності торговця цінними па­перами, відповідно до вимог, установлених Державною комісією з цін­них паперів та фондового ринку за погодженням з Міністерством фінан­сів України, а у випадках, установлених законодавством, - також з На­ціональним банком України. На грошові кошти та цінні папери клієнтів, що передаються торговцям цінними паперами в управління, не може бути звернене стягнення за зобов'язаннями торговця цінними папера­ми, що не пов'язані із здійсненням ним функцій управителя.

Для провадження діяльності з управління цінними паперами гро­шові кошти клієнта зараховуються на окремий поточний рахунок торгов­ця цінними паперами у банку окремо від власних коштів торговця цін­ними паперами, коштів інших клієнтів та відповідно до умов договору про управління цінними паперами. Торговець цінними паперами звітує перед клієнтами про використання їх грошових коштів. Торговець цін­ними паперами вправі використовувати грошові кошти клієнтів, якщо це передбачено договором про управління цінними паперами. Догово­ром про управління цінними паперами може бути передбачено розпо­діл між сторонами прибутку, отриманого торговцем цінними паперами від використання грошових коштів клієнта. Торговець цінними папера­ми зобов'язаний подавати на обрану ним фондову біржу інформацію про всі вчинені ним правочини з цінними паперами в строки і порядку, що визначені правилами фондової біржі.

Не вважається професійною діяльністю з торгівлі цінними папе­рами: розміщення емітентом власних цінних паперів; викуп емітентом власних цінних паперів; проведення юридичними особами та фізични­ми особами - підприємцями розрахунків з використанням векселів та/ або заставних; провадження юридичними особами на підставі догово­рів комісії або договорів доручення купівлі - продажу (обміну) цінних паперів через торговця цінними паперами, який має ліцензію на про­вадження брокерської діяльності, а також на підставі договорів купів- лі-продажу або міни, укладених безпосередньо з торговцем цінними паперами; внесення цінних паперів до статутного капіталу юридичних осіб.

Без участі торговця цінними паперами можуть здійснюватися такі операції: дарування та спадкування цінних паперів; операції, пов'язані з виконанням рішення суду; придбання акцій відповідно до законодав­ства про приватизацію. Особливості укладення договорів, пов'язаних з переходом права власності на емітовані банками акції, визначаються за­коном.

1. Ліцензування посередницької діяльності у сфері випуску та обігу цінних паперів. Умови, за яких не допускається здійснення посередницької діяльності

Здійснення посередницької діяльності у сфері випуску та обігу цін­них паперів допускається на основі ліцензії, що видається в порядку, встановленому законодавством. Суб'єкти виключної посередницької діяльності у сфері випуску та обігу цінних паперів можуть здійснювати окремі види діяльності, пов'язані з обігом цінних паперів (надання кон­сультацій власникам цінних паперів тощо) (ст. 357 ГК України).

Ст. 27 Закону України «Про цінні папери та фондовий ринок» пе­редбачає, що ліцензійні умови, у тому числі вимоги до розміру статут­ного і власного капіталу, порядку його визначення, ліквідності, кваліфі­каційні вимоги до фахівців професійного учасника фондового ринку, не­обхідні умови договорів, які укладаються під час провадження профе­сійної діяльності на фондовому ринку, інші вимоги та показники, що об­межують ризики професійної діяльності на фондовому ринку, встанов­люються цим Законом, іншими законами України, що регулюють про­вадження окремих видів професійної діяльності на фондовому ринку, та нормативно-правовими актами Державної комісії з цінних паперів та фондового ринку.

Ліцензію на здійснення діяльності з випуску та обігу цінних папе­рів можуть отримати тільки юридичні особи, створені у формі господар­ських товариств (у тому числі акціонерних, статутний фонд яких сформо­вано за рахунок виключно іменних акцій).

Ліцензію на здійснення всіх або окремих видів діяльності **з випуску і обігу цінних паперів** може бути видано торговцям цінними паперами (крім банків), які мають сформований статутний фонд у розмірі **не мен­ше як 1000** неоподатковуваних мінімумів доходів громадян, а на здій­снення комісійної **діяльності з цінними паперами - не менше як 200** неоподатковуваних мінімумів доходів громадян. Статутний фонд тор­говця цінними паперами при його створенні повинен бути сплачений виключно за рахунок грошових коштів.

Для торговців цінними паперами (крім банків) відповідно до чин­ного законодавства операції з цінними паперами становлять виключ­ний вид їх діяльності, що повинно бути відображено в установчих до­кументах.

Для торговців цінними паперами (крім банків) встановлені такі кваліфікаційні вимоги при отриманні ліцензії: наявність не менше трьох сертифікованих у встановленому порядку фахівців (у тому числі керів­ні посадові особи) - для торговця цінними паперами та по два сертифі­кованих фахівці (у тому числі керівні посадові особи) - для кожної філії, якій надані повноваження щодо здійснення діяльності з випуску та обі­гу цінних паперів.

Для торговців цінними паперами - банків кваліфікаційні вимоги при отриманні ліцензії такі: наявність не менше чотирьох сертифікова­них у встановленому порядку фахівців (у тому числі керівні посадові осо­би) для юридичної особи та по три сертифікованих фахівці (у тому чис­лі керівні посадові особи) - для кожної філії, якій надані повноваження щодо здійснення діяльності з випуску і обігу цінних паперів.

Для отримання ліцензії заявник - професійний учасник ринку цін­них паперів - особисто або через уповноважений ним орган чи особу звертається до органу ліцензування (у відповідне управління Державної комісії з цінних паперів та фондового ринку, яке здійснює приймання та розгляд документів) із заявою про видачу ліцензії встановленого зраз­ка. До заяви про видачу ліцензії додається копія свідоцтва про держав­ну реєстрацію заявника, засвідчена нотаріально або органом, який ви­дав документ.

Згідно зі ст. 358 ГК України ліцензію на здійснення будь-якого виду посередницької діяльності у сфері випуску та обігу цінних паперів не може одержати торговець цінними паперами, який безпосередньо або побічно володіє майном іншого торговця цінними паперами, вартість якого перевищує розмір, встановлений законом. Торговець цінними па­перами, який має ліцензію на здійснення будь-якого виду посередниць­кої діяльності у сфері випуску та обігу цінних паперів, не може безпосе­редньо або побічно володіти майном іншого торговця цінними папера­ми, вартість якого перевищує розмір, встановлений законом.

*Торговець цінними паперами не може здійснювати торгівлю:*

* цінними паперами власного випуску;
* акціями того емітента, у якого він безпосередньо або побічно во­лодіє майном у розмірі понад 5% статутного фонду.

1. Укладення правочинів з цінних паперів

У ст. 359 ГК України зазначається, що у разі прийняття доручен­ня на купівлю або продаж цінних паперів торговець цінними папера­ми зобов'язаний надавати особі, за дорученням і за рахунок якої він діє, інформацію про курс цінних паперів. Торговець цінними паперами зобов'язаний надавати фондовій біржі інформацію щодо всіх укладених ним угод з цінними паперами в строки і порядку, що визначені прави­лами фондової біржі. Спеціальні вимоги до укладення угод щодо цін­них паперів встановлюються законом. Особливості ведення бухгалтер­ського обліку, операцій з цінними паперами визначаються відповідно до закону.

Торговці цінними паперами укладають угоди щодо цінних паперів на підставі укладених з клієнтами договорів доручення або комісії. При виконанні операцій з цінними паперами під час здійснення комісійної діяльності за договорами з клієнтами торговці зобов'язані:

а) діяти в інтересах клієнта (домагатися найкращого виконання за­мовлень клієнта, враховуючи умови, зазначені в договорі, кон'юнктуру ринку цінних паперів, умови здійснення розрахунково-клірингових опе­рацій та надання депозитарних послуг, ризик вибору контрагента та інші фактори ризику);

б) попереджати клієнтів (крім випадків володіння інформацією, що становить комерційну таємницю) про ризики конкретної угоди з цінни­ми паперами;

в) узгоджувати з клієнтом рівень можливого ризику щодо вико­нання операцій купівлі-продажу або обміну цінних паперів, у тому числі щодо ліквідності цінних паперів, що придбаватимуться;

г) надавати клієнту інформацію щодо курсів цінних паперів;

д) виконувати договори та замовлення клієнтів у порядку їх надхо­дження, якщо інше не передбачено договором;

є) в першу чергу виконувати операції з цінними паперами за до­говорами та замовленнями клієнтів, а потім власні операції з такими ж цінними паперами;

є) у разі наявності у торговця зацікавленості, яка перешкоджає йому виконати замовлення клієнта на найбільш вигідних умовах, торговець цінними паперами зобов'язаний негайно повідомити про це клієнта.

Якщо в результаті невиконання торговцем зазначених обов'язків заподіяно збитків клієнту, торговець зобов'язаний відшкодувати клієн­ту збитки за свій рахунок.

На наступний робочий день після проведення операцій з цінни­ми паперами на виконання договору або замовлення клієнта торговець зобов'язаний повідомляти клієнта про здійснення операцій з цінними паперами письмово, а у разі, якщо це передбачено договором, також і іншим способом:

а) про розмір винагороди, яку вони отримують від клієнта при здій­сненні угоди;

б) про вартість розрахунково-клірингових та інших послуг, пов'я­заних з обслуговуванням договорів клієнта, оплата яких здійснюється за рахунок клієнта;

в) про розмір прямих та непрямих винагород, комісійних та заохо­чень у грошовій або іншій формі, які вони одержують від інших фізичних або юридичних осіб у зв'язку з виконанням операції, що є предметом договору між торговцем та клієнтом;

г) про ціну купівлі чи продажу цінних паперів;

д) про те, чи були цінні папери, придбані для клієнта, у власності торговця.

*Торговці не мають права:*

а) розголошувати комерційну таємницю клієнтів, за винятком ви­падків надання такої інформації на вимогу уповноважених державних органів, відповідно до чинного законодавства;

б) запевняти клієнтів у беззаперечному отриманні доходу з цінних паперів (чи його певного розміру) або у відсутності збитків від інвесту­вання в цінні папери, робити заяви, які можуть бути розцінені як гаран­тії зазначеного;

в) при виконанні замовлення клієнта не через організатора торгівлі ринку цінних паперів здійснювати операції з цінними паперами без його письмового замовлення;

г) використовувати грошові кошти та цінні папери клієнтів для здій­снення власних операцій;

д) здійснювати операції з цінними паперами клієнтів не в інтересах клієнта, а виключно з метою отримання винагороди;

е) задовольняти вимоги кредиторів за рахунок цінних паперів та грошових коштів, що належать клієнтам;

є) передовіряти виконання замовлень третім особам, якщо це не передбачено договором з клієнтом;

ж) здійснювати комісійну та комерційну діяльність з цінних папе­рів, щодо яких не зареєстрована інформація про випуск та/або не здій­снена реєстрація випуску у порядку, визначеному чинним законодав­ством;

з) здійснювати обмін одних цінних паперів на інші, якщо в обмі­ні задіяні цінні папери, емітентом яких є торговець або його афілійовані особи (крім випадків здійснення спільного інвестування);

и) здійснювати види діяльності, не передбачені чинним законодав­ством;

і) надавати фінансові кредити і здійснювати залучення коштів та майна фізичних і юридичних осіб, якщо це не пов'язано зі здійсненням комісійної діяльності, спільного інвестування та управління активами.

При здійсненні комісійної діяльності з цінних паперів торговці мо­жуть укладати як договори на виконання разового замовлення, так і до­говори на обслуговування протягом певного терміну.

Договір на виконання разового замовлення укладається торговцем та клієнтом і передбачає виконання операції певного виду з конкретни­ми цінними паперами. Договір на обслуговування передбачає, що тор­говець протягом певного терміну виконуватиме разові замовлення клі­єнта. Разове замовлення містить доручення клієнта надати послугу пев­ного виду та виконати певну операцію з конкретними цінними папера­ми. Таке замовлення складається клієнтом у письмовій формі, підпису­ється ним (його уповноваженою особою), а в разі, якщо клієнтом є юри­дична особа, також засвідчується його печаткою.

Договір на виконання разового замовлення повинен містити такі умови і реквізити:

а) номер та дату видачі торговцю дозволу на здійснення діяльності з випуску та обігу цінних паперів;

б) вид послуги, яку торговець надає клієнту (посередницькі послу­ги з купівлі цінних паперів; посередницькі послуги з продажу цінних па­перів; посередницькі послуги з обміну цінних паперів; інші, передбачені чинним законодавством). Договір на разове замовлення може уклада­тися тільки на один із видів послуг;

в) опис цінних паперів (вид цінного паперу; назву емітента цінного паперу; номінальну вартість цінного паперу (у національній чи інозем­ній валюті);

г) умови виконання договору, що містять термін дії замовлення (в разі необхідності) та вид замовлення (ринкове замовлення на купівлю (РЗК) - замовлення купити цінні папери за мінімальною ціною; ринкове замовлення на продаж (РЗП) - замовлення продати цінні папери за мак­симальною ціною; лімітне замовлення на купівлю (ЛЗК) - замовлення купити цінні папери за ціною, що не перевищує обумовлену; лімітне за­мовлення на продаж (ЛЗП) - замовлення продати цінні папери за ціною, що не нижче ніж обумовлена; стоп-замовлення на купівлю (СЗК) цінних паперів - замовлення купити цінні папери в той момент, коли ціна до­сягне обумовленого рівня; стоп-замовлення на продаж (СЗП) цінних па­перів - замовлення продати цінні папери в той момент, коли ціна досяг­не обумовленого рівня; замовлення на термін (ТЗ) - замовлення, яке діє протягом встановленого терміну; відкрите замовлення (ВЗ) - замовлен­ня, яке діє до моменту виконання або відкликання (відміни); інші, пе­редбачені чинним законодавством);

д) перелік обов'язків та прав сторін, у тому числі права клієнта в разі невиконання або неналежного виконання торговцем своїх обов'язків щодо клієнта;

е) положення про канали та порядок передачі інформації та зв'язку між клієнтом і торговцем, а також відомості про уповноважених осіб сторін, через яких сторони підтримують зв'язок;

є) умови розрахунків та процент комісійної винагороди, яку торго­вець отримує від клієнта в разі належного виконання договору;

ж) відповідальність сторін і порядок розгляду спорів, а саме - обсяг відповідальності сторін, умови, за яких сторони звільняються від відпо­відальності, а також застереження щодо порядку вирішення спорів, що можуть виникнути між сторонами в процесі виконання договору;

з) термін дії, підстави для зміни та припинення договору, а саме - визначення моменту, з якого договір набуває чинності, до якого момен­ту вважається чинним, а також визначення підстав, за яких він може бути змінений або припинений та процедури дії сторін у випадку прий­няття рішення про дострокове припинення договору тощо.

Договір на обслуговування протягом певного терміну має містити такі умови і реквізити:

а) номер та дату видачі торговцю дозволу на здійснення діяльності з випуску і обігу цінних паперів;

б) предмет договору - надання посередницьких послуг щодо ку­півлі, продажу, обміну цінних паперів, інших операцій, не заборонених чинним законодавством;

в) умови розрахунків та процент комісійної винагороди для всіх ви­дів замовлень, які торговець отримує від клієнта відповідно до догово­ру на обслуговування;

г) інші умови, що відповідають вимогам, які пред'являються до змісту договору на разове замовлення.

1. Поняття фондової біржі. Законодавство, що регулює діяльність фондової біржі. Особливі умови припинення діяльності фондової біржі

Діяльність з організації торгівлі на фондовому ринку - діяльність професійного учасника фондового ринку (організатора торгівлі) із ство­рення організаційних, технологічних, інформаційних, правових та інших умов для збирання та поширення інформації стосовно попиту і пропози­цій, проведення регулярних торгів фінансовими інструментами за вста­новленими правилами, централізованого укладення і виконання дого­ворів щодо фінансових інструментів, у тому числі здійснення клірингу та розрахунків за ними, та розв'язання спорів між членами організато­ра торгівлі.

Організаторами торгівлі є фондові біржі. Для здійснення своєї ді­яльності фондові біржі повинні підтримувати власний капітал в розмі­рі, не меншому ніж 3 мільйони гривень, а для фондових бірж, що здій­снюють кліринг та розрахунки, - не меншому ніж 6 мільйонів гривень.

Фондова біржа утворюється та діє в організаційно-правовій формі товариства (крім повного, командитного товариства і товариства з до­датковою відповідальністю) або дочірнього підприємства об'єднання торговців цінними паперами, та провадить свою діяльність відповідно до Цивільного кодексу України, законів, що регулюють питання утворен­ня, діяльності та припинення юридичних осіб, з особливостями, визна­ченими цим Законом.

Прибуток фондової біржі спрямовується на її розвиток та не підля­гає розподілу між її засновниками (учасниками). Фондова біржа утво­рюється не менше ніж двадцятьма засновниками - торговцями цінни­ми паперами, які мають ліцензію на право провадження професійної ді­яльності на фондовому ринку, або їх об'єднанням, що налічує не менше ніж двадцять торговців цінними паперами. Частка одного торговця цін­ними паперами не може бути більшою ніж 5 відсотків статутного капіта­лу фондової біржі.

Фондова біржа набуває статусу юридичної особи з моменту дер­жавної реєстрації. Державна реєстрація фондової біржі здійснюється в порядку, встановленому Законом України «Про державну реєстрацію юридичних осіб та фізичних осіб - підприємців». Фондова біржа має право провадити діяльність з організації торгівлі на фондовому ринку з моменту отримання ліцензії Державної комісії з цінних паперів та фон­дового ринку.

Термін «фондова біржа» та похідні від нього дозволяється вико­ристовувати лише юридичним особам. Діяльність фондової біржі як ор­ганізатора торгівлі тимчасово зупиняється Державною комісією з цінних паперів та фондового ринку в разі, коли кількість її членів стала мен­шою ніж 20, а якщо фондову біржу утворено у формі дочірнього підпри­ємства об'єднання торговців цінними паперами - коли кількість членів такого об'єднання стала меншою ніж 20. Якщо протягом шести місяців прийняття нових членів не відбулося, діяльність фондової біржі припи­няється.

Членами фондової біржі можуть бути виключно торговці цінними паперами, які мають ліцензію на право провадження професійної ді­яльності на фондовому ринку та взяли на себе зобов'язання виконувати всі правила, положення і стандарти фондової біржі. У разі анулювання отриманої торговцем цінними паперами ліцензії на право провадження професійної діяльності на фондовому ринку його членство у фондовій біржі тимчасово зупиняється до поновлення ним ліцензії або надання на біржу листа щодо виключення його з членів біржі. Інші підстави при­пинення або тимчасового зупинення членства у фондовій біржі визнача­ються правилами фондової біржі.

Членство у фондовій біржі припиняється у разі анулювання ліцен­зії на право провадження професійної діяльності на фондовому ринку, виданої торговцю цінними паперами. Кожний член фондової біржі має рівні права щодо організації діяльності фондової біржі як організатора торгівлі.

Статут фондової біржі затверджується вищим органом фондової біржі. У статуті фондової біржі зазначаються найменування і місцезна­ходження фондової біржі, порядок управління і формування її органів та їх компетенція, мета діяльності, підстави та порядок припинення діяль­ності фондової біржі, розподілу майна фондової біржі у разі її ліквідації.

Фондова біржа зобов'язана оприлюднювати та надавати Держав­ній комісії з цінних паперів та фондового ринку інформацію про: пере­лік торговців цінними паперами, допущених до укладення договорів купівлі-продажу цінних паперів на фондовій біржі; перелік цінних папе­рів, які пройшли процедуру лістингу; обсяг торгівлі цінними паперами (кількість цінних паперів, загальну вартість укладених договорів, курс цінних паперів щодо кожного емітента окремо) за період, установлений Державною комісією з цінних паперів та фондового ринку. Державна комісія з цінних паперів та фондового ринку встановлює порядок і фор­ми подання інформації та здійснює контроль за розкриттям інформації фондовими біржами.

Фондова біржа створює організаційні умови для укладання дого­ворів з цінними паперами шляхом котирування цінних паперів на основі даних попиту і пропозицій, отриманих від учасників торгів на фондовій біржі. У торгах на фондовій біржі мають право брати участь члени фон­дової біржі та інші особи відповідно до законодавства. Торгівля на фон­довій біржі здійснюється за правилами фондової біржі, які затверджу­ються біржовою радою та реєструються Державною комісією з цінних паперів та фондового ринку.

Правила фондової біржі складаються з порядку: організації та про­ведення біржових торгів; лістингу та делістингу цінних паперів; допуску членів фондової біржі та інших осіб, визначених законодавством, до бір­жових торгів; котирування цінних паперів та оприлюднення їх біржового курсу; розкриття інформації про діяльність фондової біржі та її оприлюд­нення; розв'язання спорів між членами фондової біржі та іншими особа­ми, які мають право брати участь у біржових торгах згідно із законодав­ством; здійснення контролю за дотриманням членами фондової біржі та іншими особами, які мають право брати участь у біржових торгах згідно із законодавством, правил фондової біржі; накладення санкцій за пору­шення правил фондової біржі.

**Особливі умови припинення діяльності фондової біржі** зазначе­ні у ст. 361 ГК України, де зазначено, що діяльність фондової біржі при­пиняється за умови, якщо кількість її членів протягом встановленого за­коном строку залишається меншою, ніж мінімальна кількість, визначе­на законом. Діяльність фондової біржі припиняється в порядку, встанов­леному для припинення діяльності господарських товариств, якщо інше не передбачено законом.

1. Поняття аудиту. Аудиторська діяльність

Аудит - порівняно новий для нашої країни напрямок економічно­го аналізу і контролю господарської діяльності. Якщо на Заході цей на­прямок відомий уже понад 150 років, то в Україні він почав розвиватися лише з початком економічних перетворень у зв'язку з відмовою від дер­жавної монополії на ведення господарства.

Контроль за фінансово-господарською діяльністю підприємств і організацій, ревізії цієї діяльності здійснювалися і раніше, здійснюють­ся вони і тепер.

Так, відповідно до ст. 2 Закону України від 26 січня 1993 р. «Про державну контрольно-ревізійну службу в Україні» головним завданням державної контрольно-ревізійної служби є здійснення державного фі­нансового контролю за використанням і збереженням державних фі­нансових ресурсів, необоротних та інших активів, правильністю визна­чення потреби в бюджетних коштах та взяття зобов'язань, ефективним використанням коштів і майна, станом і достовірністю бухгалтерського обліку і фінансової звітності в міністерствах та інших органах виконавчої влади, в державних фондах, у бюджетних установах і в суб'єктів госпо­дарювання державного сектора економіки, а також на підприємствах і в організаціях, які отримують (отримували в періоді, який перевіряєть­ся) кошти з бюджетів усіх рівнів та державних фондів або використову­ють (використовували у періоді, який перевіряється) державне чи кому­нальне майно (підконтрольні установи), виконанням місцевих бюдже­тів, розроблення пропозицій щодо усунення виявлених недоліків і пору­шень та запобігання їм у подальшому.

Державний фінансовий контроль реалізується державною конт­рольно-ревізійною службою через проведення державного фінансово­го аудиту та інспектування.

Державний фінансовий аудит є різновидом державного фінансо­вого контролю і полягає у перевірці та аналізі фактичного стану справ щодо законного та ефективного використання державних чи комуналь­них коштів і майна, інших активів держави, правильності ведення бух­галтерського обліку і достовірності фінансової звітності, функціонуван­ня системи внутрішнього контролю. Результати державного фінансово­го аудиту та їх оцінка викладаються у звіті.

Інспектування здійснюється у формі ревізії та полягає у доку­ментальній і фактичній перевірці певного комплексу або окремих пи­тань фінансово-господарської діяльності підконтрольної установи, яка повинна забезпечувати виявлення наявних фактів порушення законо­давства, встановлення винних у їх допущенні посадових і матеріально відповідальних осіб. Результати ревізії викладаються в акті.

Порядок проведення державною контрольно-ревізійною службою державного фінансового аудиту та інспектування встановлюється Кабі­нетом Міністрів України.

Державний фінансовий аудит проводиться також Рахунковою па­латою у порядку та у спосіб, що визначені законом. Державний конт­роль здійснюється у формі ревізій і перевірок.

**Ревізія** - це метод документального контролю за фінансово- господарською діяльністю підприємства, установи, організації, дотри­манням законодавства з фінансових питань, достовірністю обліку і звіт­ності, спосіб документального викриття недостач, розтрат, привласнень та крадіжок коштів і матеріальних цінностей, попередження фінансових зловживань. За наслідками ревізії складається акт.

**Перевірка** - це обстеження і вивчення окремих ділянок фінансово- господарської діяльності підприємства, установи, організації або їх під­розділів. Наслідки перевірки оформляються довідкою або доповідною запискою. Ревізія і аудит, хоч і близькі за змістом багатьох операцій по­няття, проте це різні види діяльності.

Аудитор в англосаксонських країнах - ревізор, який контролює фінансово-господарську діяльність компанії, в США - посадова особа штату чи незалежної громадської організації, яка здійснює нагляд за ра­ціональним використанням ресурсів.

Поняття аудиту ширше від понять ревізії і контролю, оскільки охоп­лює не лише перевірку достовірності фінансових показників, але і роз­робку пропозицій щодо поліпшення господарської діяльності з метою раціоналізації видатків і оптимізації прибутків на законних підставах. Тому аудит можна розглядати як своєрідну експертизу бізнесу.

Згідно з ч. 1 ст. 362 ГК аудиторською діяльністю визнається діяль­ність громадян та організацій, предметом якої є здійснення аудиту, ор­ганізаційне і методичне забезпечення аудиту та надання інших аудитор­ських послуг.

**Аудиторська діяльність** у сфері фінансового контролю регулюєть­ся Законом України від 22 квітня 1993 р. «Про аудиторську діяльність», іншими законодавчими і нормативними актами України. У випадках, якщо міжнародним договором, в якому бере участь Україна, встановле­но інші правила, ніж ті, що містить зазначений Закон, то застосовуються правила міжнародного договору.

Особливості проведення інших видів аудиторської діяльності регу­люються спеціальним законодавством.

Відповідно до визначення, вміщеного в ст. 3 Закону, аудиторська діяльність включає в себе організаційне і методичне забезпечення ауди­ту, практичне виконання аудиторських перевірок (аудит) та надання ін­ших аудиторських послуг.

З наведеного визначення випливає, що змістом аудиторської ді­яльності є:

* організаційне забезпечення аудиту;
* методичне забезпечення аудиту;
* власне аудит, який включає в себе практичне виконання аудитор­ських перевірок;
* надання інших аудиторських послуг.

Закон «Про аудиторську діяльність» не розкриває змісту організа­ційного та методичного забезпечення аудиту. До організаційного забез­печення аудиту можна віднести:

* легалізацію аудиторської фірми (аудитора) шляхом державної реєстрації;
* сертифікацію аудиторів;
* ведення Реєстру аудиторських фірм та аудиторів, які одноособо­во надають аудиторські послуги.

Методичне забезпечення аудиту включає в себе:

* розроблення і затвердження програми підготовки аудиторів;
* затвердження норм і стандартів аудиту. Аудиторську діяльність можна розглядати як один із видів господарської (підприємницької) ді­яльності (хоч на відміну від, наприклад, російського законодавства, про це в Законі «Про аудиторську діяльність» прямо не зазначається). Проте такий висновок можна зробити зі змісту ч. 3 ст. 3 Закону, в якому йдеть­ся про те, що прибуток (доход) від аудиторської діяльності оподаткову­ється згідно з чинним законодавством.

Безумовно, аудиторська діяльність є безпосередньою, самостій­ною, систематичною на власний ризик діяльністю з надання послуг з метою отримання прибутку, яка здійснюється фізичними та юридични­ми особами. Проте Закон «Про аудиторську діяльність» знову ж таки не вимагає, щоб ці особи були зареєстровані як суб'єкти господарювання у порядку, встановленому законодавством.

Вважаємо, що з метою уникнення різного тлумачення положень Закону «Про аудиторську діяльність», а відтак конфліктів з цього приво­ду, у вищеназваному законі варто було б прямо зазначити, що аудитор­ська діяльність є підприємницькою діяльністю (підприємництвом).

Згідно з ч. 2 ст. 362 ГК аудиторська діяльність регулюється Госпо­дарським кодексом, законом про аудиторську діяльність та іншими при­йнятими відповідно до них нормативно-правовими актами. Основним нормативно-правовим актом законодавства про аудиторську діяльність є Закон України від 22 квітня 1993 р. «Про аудиторську діяльність». Його положення діють на території України і поширюються на усі господарю­ючі суб'єкти незалежно від форм власності та видів діяльності. Дія цього Закону не поширюється на аудиторську діяльність державних органів, їх підрозділів та посадових осіб, уповноважених законами України на здій­снення державного фінансового контролю.

Важливе значення для правового регулювання здійснення аудиту мають положення Закону України від 16 липня 1999 р. «Про бухгалтер­ський облік та фінансову звітність в Україні», який визначає правові за­сади регулювання, організації, ведення бухгалтерського обліку та скла­дання фінансової звітності в Україні. Більш детально ці питання врегу­льовані Положеннями (стандартами) бухгалтерського обліку, затвер­дженими Міністерством фінансів України.

Значна кількість нормативно-правових актів прийнята Аудитор­ською палатою України. Серед них можна назвати Положення про сер­тифікацію аудиторів від 19 листопада 2002 р., Положення про Реєстр суб'єктів аудиторської діяльності від 31 жовтня 2000 р.( в ред. від 25 лис­топада 2004 р.), Типове положення про регіональне відділення Ауди­торської палати України від 27 січня 2005 р. тощо.

Проведення аудиту окремих суб'єктів господарювання здійснюєть­ся з урахуванням положень, що містяться у так званих відомчих норма­тивних актах, прийнятих Державною комісією з цінних паперів і фондо­вого ринку, Фондом Державного майна, Національним банком України, Державною податковою адміністрацією України.

1. Суб'єкти аудиторської діяльності: аудитор та аудиторська організація

Правове становище аудитора (аудиторської фірми). Як зазначе­но в ч. 2 ст. 363 ГК та в ч. 2 ст. 4 Закону «Про аудиторську діяльність», аудит здійснюється незалежними особами (аудиторами), аудиторськи­ми фірмами, які уповноважені суб'єктами господарювання на його про­ведення.

Аудитором може бути фізична особа, яка має сертифікат, що визна­чає її кваліфікаційну придатність на заняття аудиторською діяльністю на території України (ч. 1 ст. 5 Закону).

Аудитор має право займатися аудиторською діяльністю індивіду­ально, створити аудиторську фірму, об'єднатися з іншими аудиторами в спілку з дотриманням вимог законів України. Для здійснення аудитор­ської діяльності одноособово аудитор повинен на підставі чинного сер­тифікату отримати ліцензію.

Аудиторам забороняється безпосередньо займатися торговель­ною, посередницькою та виробничою діяльністю, що не виключає їх права отримувати дивіденди від акцій та доходи від інших корпоратив­них прав.

Аудитором не може бути особа, яка має судимість за корисливі злочини. Аудиторська фірма - це організація, яка займається виключно наданням аудиторських послуг.

Аудиторські фірми можуть створюватися на основі будь-яких форм власності. Загальний розмір частки засновників (учасників, акціонерів) аудиторської фірми, які не є аудиторами, у статутному фонді не може перевищувати 30 відсотків. Аудиторській фірмі дозволяється здійснюва­ти аудиторську діяльність лише за умови, якщо у ній працює хоча б один аудитор.

Керівником аудиторської фірми може бути тільки аудитор. Суб'єкти аудиторської діяльності вносяться до Реєстру суб'єктів аудиторської ді­яльності, ведення якого за Законом «Про аудиторську діяльність» по­кладено на Аудиторську палату України.

Реєстр суб'єктів аудиторської діяльності (Реєстр) - це офіційний за­гальнодержавний реєстр аудиторських фірм і аудиторів-суб'єктів під­приємницької діяльності, які зареєстрували свою аудиторську діяльність згідно із Законом України «Про аудиторську діяльність».

До Реєстру вносяться суб'єкти аудиторської діяльності:

а) аудиторські фірми, які зареєстрували свою діяльність відповідно до чинного законодавства України і відповідають вимогам Закону Укра­їни «Про аудиторську діяльність», а саме:

* організація пройшла державну реєстрацію як аудиторська фірма;
* установчими документами передбачено виключно аудиторську діяльність;
* загальний розмір частки засновників (учасників, акціонерів) ауди­торської фірми, які не є аудиторами, у статутному капіталі не перевищує 30%;
* директором фірми є сертифікований аудитор;

б) аудитори, зареєстровані як суб'єкти господарювання (фізичні особи-підприємці) і мають чинний сертифікат аудитора.

Про суб'єктів аудиторської діяльності до Реєстру заносяться такі

дані:

* ідентифікаційний код/номер суб'єкта аудиторської діяльності;
* дата початку аудиторської діяльності (дата отримання першої лі­цензії або свідоцтва);
* назва аудиторської фірми (прізвище, ім'я, по батькові - для ауди- тора-суб'єкта підприємницької діяльності);
* адреса фактичного місцезнаходження, номери контактних теле­фонів, факсу, електронної пошти;
* організаційно-правова форма;
* форма власності;
* інформація про державну реєстрацію;
* інформація про засновників (для аудиторів - прізвище, ім'я, по батькові, номери сертифікатів та дати їх отримання, ідентифікаційний номер, адреса; для юридичних осіб - назва, ідентифікаційний код, част­ка в статутному капіталі);
* прізвище, ім'я, по батькові керівника аудиторської фірми, номер та дата видачі сертифіката;
* кількість працівників, у тому числі сертифікованих аудиторів;
* наявність та місцезнаходження філій або представництв чи відді­лень, дочірніх підприємств.

Зведені дані Реєстру є відкритими для користувачів. Дата прийнят­тя контрольно-реєстраційною комісією АПУ позитивного рішення про внесення до Реєстру є фактичною датою занесення суб'єкта аудитор­ської діяльності до Реєстру з одночасною видачею йому відповідного свідоцтва.

Свідоцтво про включення до Реєстру суб'єктів аудиторської діяль­ності в Україні видається терміном на п'ять років. Підписи голови спо­стережної ради та завідувача секретаріату АПУ на свідоцтві скріплюють­ся печаткою Аудиторської палати України.

Як зазначається в ч. 1 ст. 12 Закону «Про аудиторську діяльність», сертифікація (визначення кваліфікаційної придатності кандидатів) здій­снюється Аудиторською палатою України.

Право на отримання сертифікату мають фізичні особи, які здобу­ли вищу освіту, певні знання з питань аудиту та досвід роботи не менше трьох років підряд на посадах аудитора, ревізора, бухгалтера, юриста, фінансиста або економіста. Наявність певних знань з питань аудиту ви­значається шляхом проведення відповідного іспиту (ч. 2 ст. 12 Закону).

Особи, які не склали кваліфікаційного іспиту, мають право повтор­но складати його не раніше ніж через рік після прийняття рішення Ауди­торською палатою України (ч. 3 ст. 12 Закону).

Термін чинності сертифікату не може перевищувати п'яти років (ч. 4 ст. 12 Закону). Для отримання сертифікату кандидат подає до АПУ в одному примірнику (або до Регіонального відділення АПУ в двох при­мірниках) такі документи:

* заяву за встановленою формою;
* копію диплома, завірену у встановленому порядку;
* копію трудової книжки, завірену у встановленому порядку;
* документ про оплату сертифікації.

Для отримання сертифіката кандидати повинні успішно скласти кваліфікаційний іспит двох рівнів

Іспити проводяться в два етапи: перший - письмове тестування (або тестування на ПЕОМ) за переліком запитань, затверджених АПУ; другий - письмове розв'язання ситуаційного завдання. До другого етапу допускаються кандидати, які набрали не менш як 70% правильних від­повідей за результатами тестування.

Перший етап іспитів можуть проводити Аудиторська палата Украї­ни або її регіональні відділення, а другий етап - тільки кандидати, екза­менаційні роботи другого етапу яких оцінені: в 60 і більше балів - здо­були право на отримання сертифіката аудитора; в 40-59 балів - здобули право на повторне складання другого етапу кваліфікаційного іспиту на загальних умовах в термін до одного року; в 39 і менше балів - є такими, що не склали кваліфікаційний іспит, і мають право на повторне складан­ня іспиту на загальних умовах не раніше як через рік.

За результатами складання іспитів Аудиторська палата України за­тверджує протоколи Комісії із сертифікації та освіти аудиторів Аудитор­ської палати України та Комісій з сертифікації аудиторів її регіональних відділень та приймає рішення про видачу або відмову у видачі сертифі­ката.

Сертифікат - офіційний документ, який засвідчує право громадя­нина України на здійснення аудиту підприємств та господарських това­риств (серія «А»), банків (серія «Б») на території України.

Бланк сертифікату є бланком суворої звітності, із зазначенням но­мера та серії.

Сертифікат містить такі реквізити:

* серію та номер сертифікату;
* прізвище, ім'я та по батькові аудитора;
* дату, номер рішення Аудиторської палати України про видачу сертифіката;
* дату, номер рішення Аудиторської палати України про продов­ження дії сертифіката;
* термін чинності сертифікату;

Сертифікат підписує голова Комісії із сертифікації та освіти аудито­рів Аудиторської палати України та завідуючий Секретаріатом Аудитор­ської палати України.

На підставі повноважень, передбачених ст. 26 та 27 Закону України «Про аудиторську діяльність» за неналежне виконання своїх професій­них обов'язків до аудитора Аудиторською палатою України можуть бути застосовані стягнення у вигляді попередження, зупинення дії сертифіка­ту на строк до одного року або анулювання сертифікату.

Припинення чинності сертифікату на аудиторську діяльність здій­снюється на підставі рішення Аудиторської палати України у випадках:

1. встановлення неодноразових фактів низької якості аудиторських перевірок;
2. систематичного чи грубого порушення чинного законодавства України, встановлених норм та стандартів аудиту.

Порядок припинення чинності сертифікату на аудиторську діяль­ність визначається Аудиторською палатою України.

Рішення Аудиторської палати України щодо припинення чинності сертифікату можуть бути оскаржені до суду.

1. Аудиторська палата України

Аудиторська палата України - самоврядний орган що здійснює сертифікацію суб'єктів, які мають намір займатися аудиторською діяль­ністю, затверджує програми підготовки аудиторів, норми і стандарти аудиту, веде облік аудиторських організацій та аудиторів (ч. 1 ст. 365 ГК).

Повноваження Аудиторської палати України визначаються Зако­ном України «Про аудиторську діяльність» (ст. 14-16) та Статутом Ауди­торської палати України, який підлягає затвердженню двома третинами голосів від загальної кількості членів палати.

Функції Аудиторської палати визначені ч. 3 ст. 14 Закону «Про ауди­торську діяльність», відповідно до якої Аудиторська палата України:

* здійснює сертифікацію суб'єктів, що мають намір займатися ауди­торською діяльністю;
* затверджує програми підготовки аудиторів, норми і стандарти аудиту;
* веде Реєстр аудиторських фірм та аудиторів, які одноособово на­дають аудиторські послуги;
* здійснює заходи із забезпечення незалежності аудиторів при про­веденні ними аудиторських перевірок та організації контролю за якістю аудиторських послуг.

Затвердження норм і стандартів аудиту є виключним правом Ауди­торської палати України. Затверджені Аудиторською палатою України норми і стандарти аудиту є обов'язковими для дотримання підприєм­ствами, установами та організаціями.

Аудиторська палата України створюється і функціонує як незалеж­ний, самостійний орган на засадах самоврядування. Аудиторська палата України є юридичною особою, веде відповідний облік та звітність. Ауди­торська палата України набуває повноважень юридичної особи від дня реєстрації у Міністерстві юстиції України на підставі заяви та Статуту, за­твердженого в порядку, передбаченому цим Законом. Плата за реєстра­цію не справляється.

Аудиторська палата України формується шляхом делегування до її складу п'яти представників від професійної громадської організації аудиторів України, по одному представнику від Рахункової палати, Мі­ністерства фінансів України, Головного контрольно-ревізійного управ­ління України, Державної податкової адміністрації України, Національ­ного банку України, Державного комітету статистики України, Мініс­терства юстиції України, державних органів, уповноважених законами України на здійснення державного фінансового контролю та окремих фахівців від навчальних, наукових та інших організацій.

Фахівці від навчальних, наукових та інших організацій делегують­ся за їх згодою професійною громадською організацією аудиторів Укра­їни в кількості п'яти представників і по одному представнику за про­позицією Рахункової палати, Міністерства фінансів України, Головного контрольно-ревізійного управління України, Державної податкової ад­міністрації України, Національного банку України, Державного коміте­ту статистики України, Міністерства юстиції України, державних органів, уповноважених законами України на здійснення державного фінансо­вого контролю.

Порядок делегування визначається відповідно з'їздом, правлін­ням, колегією або іншим вищим керівним органом. Загальна кількість членів Аудиторської палати України становить двадцять п'ять осіб. Ауди­торська палата України створює на території України регіональні відді­лення, повноваження яких визначаються Аудиторською палатою Укра­їни.

Ведення поточних справ в Аудиторській палаті України здійснює Секретаріат, який очолює завідуючий. Завідуючий Секретаріатом несе персональну відповідальність за ефективне використання майна та кош­тів Аудиторської палати України і створення належних умов для вико­нання функціональних обов'язків її членами.

Термін повноважень членів Аудиторської палати України не може перевищувати п'яти років. Персональний склад Аудиторської палати України підлягає щорічній ротації в кількості не менше трьох членів. Ро­тація здійснюється на підставі визначення особистого рейтингу членів Аудиторської палати України шляхом таємного анкетування аудиторів України. Результати анкетування затверджуються Аудиторською пала­тою України.

Призначення нових членів Аудиторської палати України замість ви­булих здійснюється у встановленому порядку.

Формою роботи Аудиторської палати є засідання. Всі рішення Ау­диторської палати України приймаються на її засіданні простою більшіс­тю голосів при наявності двох третіх її членів, за винятком рішень, пе­редбачених ч. 2 ст. 14 цього Закону. В окремих випадках, що підляга­ють визначенню в Статуті Аудиторської палати України, рішення можуть прийматися шляхом письмового опитування. При рівності голосів пере­вага надається рішенню, за яке проголосував головуючий.

Засідання Аудиторської палати України веде головуючий, функції якого виконують по черзі всі члени палати в алфавітному порядку їх пріз­вищ. Члени Аудиторської палати України виконують свої обов'язки на громадських засадах. Матеріальні витрати на сертифікацію покривають­ся за рахунок осіб, що претендують на отримання сертифікатів, у розмі­рах, які визначаються Аудиторською палатою України.

Відповідно до ч. 1 ст. 17 Закону «Про аудиторську діяльність» ауди­тори України мають право об'єднатися в громадську організацію за про­фесійними ознаками (Спілку аудиторів України), дотримуючись вимог цього Закону та інших законів України. Спілка аудиторів України пови­нна мати фіксоване індивідуальне членство в особі окремих аудито­рів або їх колективів. Спілка аудиторів України може відкривати місце­ві осередки при наявності в них не менше п'яти аудиторів, які є членами Спілки. Відкриття місцевих осередків не є обов'язковим.

Повноваження професійної громадської організації аудиторів України визначаються ст. 18 Закону «Про аудиторську діяльність», Зако­ном України «Про об'єднання громадян» та Статутом професійної гро­мадської організації аудиторів України (Спілки аудиторів України).

З метою забезпечення соціального захисту своїх членів Спілка ауди­торів України може створювати відповідні фонди, в тому числі фонд со­ціального страхування. У порядку, встановленому цим Законом, Спілка аудиторів України має право: делегувати своїх представників до Ауди­торської палати України та достроково їх відкликати; порушувати клопо­тання про припинення повноважень членів Аудиторської палати Украї­ни, які делеговані Рахунковою палатою, Міністерством фінансів України, Головним контрольно-ревізійним управлінням України, Державною по­датковою адміністрацією України, Національним банком України, Дер­жавним комітетом статистики України, Міністерством юстиції України, державними органами, уповноваженими законами України на здій­снення державного фінансового контролю; вносити на розгляд Ауди­торської палати України проекти норм і стандартів аудиту.

Рішення та клопотання з питань делегування, відкликання та при­пинення повноважень членів Аудиторської палати України приймають­ся з'їздом Спілки аудиторів України або правлінням з наступним затвер­дженням таких рішень з'їздом.

^ питання для самостійного вивчення

1. Види цінних паперів.
2. Діяльність з управління цінними паперами.
3. Лістинг та делістинг.
4. Роль ДКЦПФР, Мінфіну України, НБУ для регулювання діяльності з управління цінними паперами.
5. Розвиток фондового ринку в Україні.
6. Організація діяльності фондової біржі.

(2) тести для поточного контролю

1. *Професійна діяльність з торгівлі цінними паперами включає:*

* брокерську діяльність;
* дилерську діяльність;
* андерайтинг;
* діяльність з управління цінними паперами;
* все перелічене.

1. *Для торговців цінними паперами (крім банків) відповідно до чинного законодавства операції з цінними паперами становлять:*

* виключний вид їх діяльності;
* один із видів діяльності разом з іншими.

1. *Для торговців цінними паперами (крім банків) для отриман­ня ліцензії необхідно:*

* не менше 3 сертифікованих в установленому порядку спеціалістів та для кожної філії - по 2;
* 3 сертифіковані в установленому порядку спеціалісти;
* не менше 4 спеціалістів та по три - для кожної філії.

1. *Фондова біржа реєструється:*

* Державною комісією з цінних паперів та фондового ринку;
* Національним банком України;
* Міністерством фінансів та його територіальними органами;
* Місцевими державними організаціями.

1. *Мінімальний розмір статутного фонду торговців цінними паперами (крім банків) для всіх або окремих видів діяльності з випуску й обігу цінних паперів:*

* 100 неоподаткованих мінімальних доходів громадян;
* 1000 неоподаткованих мінімальних доходів громадян;
* 200 неоподаткованих мінімальних доходів громадян;
* 100 мінімальних заробітних плат.

1. *Торговець цінними паперами може здійснювати торгівлю:*

* цінними паперами власного випуску;
* акціями емітента, в якого він безпосередньо володіє майном у розмірі більше 5% статутного фонду;
* акціями емітента, в якого він опосередковано володіє майном у розмірі більше 5% статутного фонду;
* немає жодної правильної відповіді.

1. *Якщо кількість членів фондової біржі протягом встановле­ного законом строку залишається меншою ніж мінімальна кількість, визначена законом, її діяльність:*

* зупиняється;
* припиняється;
* продовжується.

1. *Членами фондової біржі можуть бути:*

* виключно торговці цінними паперами, які мають ліцензію;
* суб'єкти господарювання;
* будь-які фізичні та юридичні особи.

1. *У разі анулювання ліцензії на право провадження професій­ної діяльності на фондовому ринку, виданої торговцю цінними папера­ми, його членство у фондовій біржі:*

* припиняється;
* не припиняється;
* ці обставини не пов'язані між собою.

1. *Щодо організації діяльності фондової біржі як організато­ра торгівлі кожний член фондової біржі:*

* має рівні права;
* має права пропорційно зробленому внеску;
* немає жодної правильної відповіді.

1. *Аудиторам забороняється безпосередньо займатися*

* торговельною діяльністю;
* посередницькою діяльністю;
* виробничою діяльністю;
* все вище зазначене.

1. *Керівником аудиторської фірми може бути:*

* тільки аудитор;
* будь-яка особа;
* особа, що має вищу юридичну або економічну освіту.

**тема 29. використання у підприємницькій діяльності прав інших суб'єктів господарювання (комерційна концесія)**

1. *Договір комерційної концесії.*
2. *Порядок укладання та зміст договору комерційної концесії. Форма і реєстрація договору комерційної концесії. Комерційна субконцесія.*
3. *Права та обов'язки сторін за договором комерційної концесії. Винагорода за договором комерційної концесії.*
4. *Відповідальність правоволодільця за вимогами, що висуваються до користувача.*
5. Договір комерційної концесії

Відносини, пов'язані з використанням у підприємницькій діяльнос­ті прав інших суб'єктів господарювання, регулюються ГКУ та відповідни­ми законами України (ст. 376 ГКУ).

Відповідно до ст. 366 ГКУ за договором комерційної концесії одна сторона (правоволоділець) зобов'язується надати другій стороні (корис­тувачеві) на строк або без визначення строку право використання в під­приємницькій діяльності користувача комплексу прав, належних пра- воволодільцеві, а користувач зобов'язується дотримуватись умов вико­ристання наданих йому прав і сплатити правоволодільцеві обумовлену договором винагороду.

Договір комерційної концесії передбачає використання комплек­су наданих користувачеві прав, ділової репутації і комерційного досвіду правоволодільця в певному обсязі із зазначенням або без зазначення території використання щодо певної сфери підприємницької діяльності.

Договір комерційної концесії повинен бути укладений у письмовій формі у вигляді єдиного документа. Недодержання цієї вимоги зумов­лює недійсність договору. Договір комерційної концесії підлягає дер­жавній реєстрації органом, який здійснив реєстрацію суб'єкта господа­рювання, що за договором є правоволодільцем. Якщо правоволоділець зареєстрований як суб'єкт господарювання не в Україні, реєстрація до­говору комерційної концесії здійснюється органом, який зареєстрував суб'єкта господарювання, що є користувачем.

У відносинах з третіми особами сторони договору комерційної кон­цесії мають право посилатися на договір лише з дня його державної ре­єстрації. Відсутність реєстрації договору позбавляє сторони права в разі спору посилатися на цей договір. Інші вимоги щодо укладення договору комерційної концесії встановлюються законом (ст. 367 ГКУ).

1. Порядок укладання та зміст договору комерційної концесії. Форма і реєстрація договору комерційної концесії. Комерційна субконцесія

Концесійна діяльність здійснюється на основі концесійних догово­рів, що укладаються відповідно до законодавства України з концесіоне­рами, в тому числі іноземними інвесторами, Кабінетом Міністрів Украї­ни або уповноваженим ним органом державної влади, або визначени­ми законом органами місцевого самоврядування.

Строк дії концесійного договору встановлюється сторонами дого­вору залежно від характеру та умов концесії. Цей строк не може бути меншим десяти років та більшим п'ятдесяти років. Кабінет Міністрів України може затверджувати типові концесійні договори для здійснен­ня певних видів концесійної діяльності.

Вимоги до концесійних договорів, порядок їх укладення, а також інші питання правового регулювання концесійної діяльності визнача­ються законом про концесії, іншими законами.

Концесійний договір укладається на строк, визначений у договорі, який має бути не менше 10 років та не більше 50 років. Концесійний до­говір вважається укладеним з дня досягнення домовленості з усіх істот­них умов і підписання сторонами тексту договору. Строк дії концесійно­го договору може бути змінений за згодою сторін в межах строків, пе­редбачених вище. Кабінетом Міністрів України можуть бути затвердже­ні типові концесійні договори для здійснення певних видів концесійної діяльності.

Істотними умовами договору концесії є: сторони договору; види ді­яльності, роботи, послуги, які здійснюються за умовами договору; об'єкт концесії (склад і вартість майна або технічні і фінансові умови створення об'єкта концесії); умови надання земельної ділянки, якщо вона необхід­на для здійснення концесійної діяльності; перелік видів діяльності, здій­снення яких підлягає ліцензуванню; умови встановлення, зміни цін (та­рифів) на виготовлені (надані) концесіонером товари (роботи, послуги); строк дії договору концесії, умови найму, використання праці працівни­ків - громадян України; умови використання вітчизняних сировини, ма­теріалів; умови та обсяги поліпшення об'єкта концесії та порядок ком­пенсації зазначених поліпшень; умови, розмір і порядок внесення кон­цесійних платежів; порядок використання амортизаційних відрахувань; відновлення об'єкта концесії та умови його повернення; відповідаль­ність за невиконання або неналежне виконання зобов'язань, що ви­пливають з концесійного договору; страхування концесіонером об'єктів концесії, взятих у концесію; порядок внесення змін та розірвання дого­вору; порядок вирішення спорів між сторонами; право на отримання ін­формації та проведення перевірки виконання умов договору; порядок та умови передачі, у тому числі з наданням гарантії кредиторам, прав і зобов'язань, що випливають з концесійного договору; порядок викорис­тання об'єктів права інтелектуальної власності.

Для договорів концесії щодо об'єктів, що використовуються для здійснення діяльності з централізованого водо-, теплопостачання та во- довідведення, істотними умовами додатково є: обов'язковість додер­жання ліцензійних умов концесіонером при здійсненні відповідного виду діяльності; умови утримання об'єкта концесії згідно з вимогами державних стандартів, норм та правил, що діють у відповідній сфері ді­яльності; умови передачі концесієдавцю об'єкта концесії після закінчен­ня строку дії концесійного договору в належному технічному стані згід­но з вимогами державних стандартів, норм та правил, що діють на час передачі у відповідній сфері діяльності. За згодою сторін у концесійному договорі можуть бути передбачені й інші умови, в тому числі передбаче­ні спеціальними законами про концесійну діяльність в окремих сферах господарської діяльності.

Якщо для здійснення концесійної діяльності необхідна земельна ділянка, договір оренди земельної ділянки додається до концесійного договору. Умови концесійного договору є чинними на весь строк дії до­говору, в тому числі у випадках, коли після його укладення законодав­чими актами встановлено правила, які погіршують становище концесіо­нера. Реорганізація концесіонера - юридичної особи не є підставою для зміни умов або розірвання концесійного договору.

У разі якщо об'єктом концесії є об'єкт права державної власнос­ті, орган, уповноважений укласти концесійний договір в установленому Кабінетом Міністрів України порядку, повідомляє про укладення тако­го договору Фонд державного майна України, який веде реєстр конце­сійних договорів. Порядок ведення такого реєстру визначається Кабіне­том Міністрів України. У разі якщо об'єктом концесії є об'єкт права кому­нальної власності, орган, уповноважений укласти концесійний договір в установленому Кабінетом Міністрів України порядку, реєструє такий до­говір у виконавчому органі відповідної ради та повідомляє Фонд дер­жавного майна України про укладення такого концесійного договору. Порядок ведення обліку концесійних договорів, укладених органами місцевого самоврядування, визначається Кабінетом Міністрів України.

Договір комерційної концесії може бути змінений відповідно до положень, встановлених ст. 188 ГКУ. У відносинах з третіми особами сторони договору комерційної концесії мають право посилатися на змі­ни договору лише з дня державної реєстрації цієї зміни відповідно до ст. 367 ГКУ, якщо не доведуть, що третя особа знала або повинна була знати про зміну договору раніше.

Кожна зі сторін договору комерційної концесії, укладеного без за­значеного строку, має право в будь-який час відмовитися від договору, повідомивши про це другу сторону за шість місяців, якщо договором не передбачений триваліший строк.

Дострокове розірвання договору комерційної концесії, укладе­ного на визначений строк, а також розірвання договору, укладеного без визначення строку, підлягають державній реєстрації відповідно до ст. 367 ГКУ. При оголошенні правоволодільця або користувача непла­тоспроможним (банкрутом) договір комерційної концесії припиняєть­ся (ст. 374 ГКУ). У ст. 375 ГКУ зазначається, що в разі зміни торговельної марки чи іншого позначення правоволодільця, права на використання яких входять у комплекс прав за договором комерційної концесії, цей договір зберігає чинність щодо нових позначень правоволодільця, якщо користувач не вимагає розірвання договору.

У разі продовження чинності договору комерційної концесії корис­тувач має право вимагати відповідного зменшення належної правово- лодільцеві винагороди. Якщо в період дії договору комерційної конце­сії припинилося право, користування яким надано за цим договором, договір продовжує свою чинність, крім положень, що стосуються права, яке припинилося, а користувач, якщо інше не передбачено договором, має право вимагати відповідного зменшення належної правоволоділь- цеві винагороди.

**Комерційна субконцесія.** Договором комерційної концесії може бути передбачено право користувача дозволяти іншим особам корис­тування наданим йому комплексом прав або часткою цього комплексу прав на умовах комерційної субконцесії, погоджених ним із правоволо- дільцем або визначених у договорі комерційної концесії.

Якщо договір комерційної концесії визнано недійсним, не дій­сні також укладені на його основі договори комерційної субконцесії (ст. 368 ГКУ).

Укладання користувачем договорів комерційної субконцесії на­дає правоволодільцю додаткові можливості розширення своєї товарно- збутової мережі. Тому в договорі комерційної концесії, як правило, за­кріплюється не право, а обов'язок користувача надати протягом визна­ченого строку певної кількості осіб право користування зазначеними правами на умовах субконцесії.

Договір комерційної субконцесії обов'язково погоджується з пра- воволодільцем або заздалегідь визначається в договорі комерційної концесії. Надані на основі субконцесії права є похідними від прав, отри­маних користувачем за основним договором, і не виходять за їх межі.

До договору комерційної субконцесії застосовуються положення про договір комерційної концесії, встановлені Господарським кодексом України, а також у гл. 76 Цивільного кодексу України. Договір комерцій­ної субконцесії має похідний характер від договору комерційної конце­сії і тому його правова доля залежить від долі основного договору.

1. Права та обов'язки сторін за договором комерційної концесії. Винагорода за договором комерційної концесії

У ст. 369 ГКУ регламентується, що винагорода за договором комер­ційної концесії може виплачуватися користувачем правоволодільцеві у формі разових або періодичних платежів або в іншій формі, передбаче­ній договором.

Правоволоділець зобов'язаний:

* передати користувачеві технічну та комерційну документацію і надати іншу інформацію, необхідну користувачеві для здійснення прав, наданих йому за договором комерційної концесії, а також проінструкту­вати користувача і його працівників з питань, пов'язаних з реалізацією цих прав;
* видати користувачеві передбачені договором ліцензії (дозволи), забезпечивши їх оформлення у встановленому законодавством порядку.

Якщо договором комерційної концесії не передбачено інше, пра- воволоділець зобов'язаний (ст. 370 ГКУ):

* забезпечити реєстрацію договору комерційної концесії;
* постійно надавати користувачеві технічне та консультативне сприяння, включаючи сприяння у навчанні та підвищенні кваліфікації працівників;
* контролювати якість товарів (робіт, послуг), що виробляються (виконуються або надаються) користувачем на підставі договору комер­ційної концесії.

З урахуванням характеру та особливостей діяльності, що здійсню­ється користувачем за договором комерційної концесії, користувач зобов'язаний (ст. 371 ГКУ):

* використовувати при здійсненні передбаченої договором діяль­ності торговельну марку та інші позначення правоволодільця визначе­ним у договорі способом;
* забезпечувати відповідність якості товарів, що виробляються ним на основі договору, виконаних робіт, послуг, що надаються, якості таких самих товарів (робіт, послуг), що виробляються (виконуються або нада­ються) безпосередньо правоволодільцем;
* дотримуватись інструкцій і вказівок правоволодільця, спрямова­них на забезпечення відповідності характеру, способів та умов викорис­тання комплексу наданих прав використанню цих прав правоволоділь- цем;
* надавати покупцям (замовникам) додаткові послуги, на які вони могли б розраховувати, купуючи (замовляючи) товар (роботу, послуги) безпосередньо у правоволодільця;
* інформувати покупців (замовників) найбільш очевидним для них способом про використання ним торговельної марки та інших позна­чень правоволодільця за договором комерційної концесії;
* не розголошувати секрети виробництва правоволодільця та іншу одержану від нього конфіденційну інформацію;
* сплатити правоволодільцеві обумовлену договором винагороду.

Договором комерційної концесії можуть бути передбачені обме­ження прав сторін за цим договором, зокрема:

* обов'язок правоволодільця не надавати іншим особам аналогіч­ні комплекси прав для їх використання на закріпленій за користувачем території або утримуватися від власної аналогічної діяльності на цій те­риторії;
* обов'язок користувача не допускати його конкуренції з правово- лодільцем на території, де поширюється чинність договору комерційної концесії стосовно підприємницької діяльності, що здійснюється корис­тувачем з використанням належних правоволодільцеві прав;
* відмова користувача від одержання за договором комерційної концесії аналогічних прав у конкурентів (потенційних конкурентів) пра- воволодільця;
* обов'язок користувача погоджувати з правоволодільцем місце розташування виробничих приміщень, що мають використовуватися при здійсненні наданих за договором прав, а також їх внутрішнє і зов­нішнє оформлення.

Обмежувальні умови можуть бути визнані не дійсними, якщо су­перечать законодавству (ст. 372 ГКУ).

Передача об'єктів у концесію не зумовлює перехід права влас­ності на цей об'єкт до концесіонера та не припиняє права державної чи комунальної власності на ці об'єкти. Майно, створене на виконан­ня умов концесійного договору, є об'єктом права державної чи кому­нальної власності. Майно, яке придбав концесіонер на виконання умов концесійного договору, належить йому на праві власності та може пере­ходити у власність держави або територіальної громади після закінчен­ня строку дії концесійного договору відповідно до умов, передбачених цим Законом та концесійним договором. Концесіонеру належить право власності на прибуток, отриманий від управління (експлуатації) об'єкта концесій, а також на продукцію, отриману в результаті виконання умов концесійного договору.

Амортизаційні відрахування, нараховані на основні фонди, отри­мані у концесію або створені у зв'язку з виконанням умов концесійно­го договору, залишаються у розпорядженні концесіонера і використо­вуються виключно на відновлення основних фондів, отриманих у кон­цесію або створених у зв'язку з виконанням умов концесійного догово­ру. Концесіонер має право відповідно до умов концесійного договору за рахунок власних коштів здійснювати реконструкцію, технічне пере­оснащення, поліпшення майна, отриманого в концесію. Право власності на поліпшене, реконструйоване, технічно переоснащене майно залиша­ється відповідно за державою або територіальною громадою. Концесі­онер має право на адекватне і ефективне відшкодування витрат, зроб­лених у зв'язку з поліпшенням майна, отриманого в концесію, за раху­нок отриманого прибутку, якщо інше не передбачено концесійним до­говором.

Ст. 369 ГКУ передбачає, що **винагорода за договором комерційної концесії** може виплачуватися користувачем правоволодільцеві у формі разових або періодичних платежів або в іншій формі, передбаченій до­говором.

Норма, яка міститься у вказаній статті, має диспозитивний харак­тер, надаючи сторонам право самостійно визначати порядок і форми виплати винагороди, що повинно знайти відповідне закріплення в дого­ворі комерційної концесії.

На практиці форма винагороди може бути різною. Вона визнача­ється сторонами в договорі залежно від специфіки конкретних відносин. Вказана стаття дає сторонам деякі рекомендаційні варіанти вирішення цього питання. Платежі за договором комерційної концесії прийнято по­діляти на: первісний одноразовий платіж (внесок); періодичні (поточні) платежі; додаткові платежі.

Первісний одноразовий (разовий) платіж являє собою своєрідну плату користувача за надану можливість вступити у франчайзингове під­приємництво. Первісний одноразовий внесок повинен покривати також певний перелік послуг правоволодільця, пов'язаних з налагодженням підприємництва користувача (первісне навчання фахівців, постачання устаткування, допомога в його установці, надання необхідної докумен­тації і консультування з її застосування та ін.).

Періодичні (поточні) платежі називають платою за управлінські по­слуги. Поточні платежі показують, наскільки ефективно діє та чи інша франчайзингова система, тому що виплачуються вони правоволоділь- цю звичайно від суми прибутку або від обсягу реалізації товарів (робіт, послуг). Тому чим вище показники результатів господарської діяльнос­ті користувача, тим більше сума поточного платежу правоволодільцю.

Додаткові платежі користувач здійснює, як правило, у випадку, якщо прибігає до тих послуг правоволодільця, які не передбачені дого­вором комерційної концесії. До додаткових послуг правоволодільця на­лежать: консультування з поточних проблем, які виникають в результаті управління бізнесом; надання в оренду будинків, споруджень та іншо­го майна; проведення незалежної аудиторської перевірки користувача у випадку ненадання їм необхідної фінансової звітності та ін.

1. Відповідальність правоволодільця за вимогами, що висуваються до користувача

Відповідно до ст. 373 ГКУ правоволоділець несе субсидіарну відпо­відальність за вимогами, що висуваються до користувача комерційної концесії в разі невідповідності якості товарів (робіт, послуг), які прода­ються (виконуються, надаються) користувачем.

За вимогами, що висуваються до користувача як виробника про­дукції (товарів) правоволодільця, останній відповідає солідарно з корис­тувачем.

Вказана стаття спрямована на захист прав споживачів товарів (ро­біт, послуг) які виробляються (виконуються, надаються) користувачем. Встановлено субсидіарну відповідальність правоволодільця за вимо­гами, що висуваються до користувача комерційної концесії у разі не­відповідності якості товарів (робіт, послуг), які продаються (викону­ються, надаються) користувачем за договором комерційної конце­сії. Загальні положення про субсидіарну відповідальність закріплені в ст. 619 ЦК України.

До пред'явлення вимог до правоволодільця, який несе субсидіар- ну відповідальність, споживач повинен висунути вимогу до користува­ча. Якщо користувач відмовився задовольнити вимогу споживача, або споживач не одержав від нього протягом розумного строку відповідь на пред'явлену вимогу, споживач може заявити вимогу в повному обсязі до правоволодільця. Правоволоділець повинен до задоволення вимо­ги, пред'явленої до нього споживачем, сповістити про це користувача, а у випадку пред'явлення позову, - заявити клопотання про залучення користувача до участі в справі. У випадку недотримання цих вимог пра- воволодільцем користувач має право висунути проти регресної вимоги правоволодільця заперечення, що він мав проти споживача.

Ст. 373 ГК закріплює солідарну відповідальність користувача і пра­воволодільця у випадку, коли користувач є виробником продукції (то­варів) правоволодільця. Таким чином, якщо користувач не тільки про­дає, але і сам виробляє товар правоволодільця, то споживач має право заявити вимоги як обом сторонам, так і кожній з них. У цій ситуації ви­никає пасивне солідарне зобов'язання, яке надає споживачу (кредито­ру) право вимагати виконання від кожного з боржників у повному обсязі або від усіх боржників спільно. Якщо виконання, надане одним з борж­ників - користувачем або правоволодільцем, виявиться неповним, спо­живач вправі вимагати недоотримане з іншого боржника. Зобов'язання вважається виконаним тільки у випадку повного його виконання. Загаль­ні питання солідарних зобов'язань регулюються ст. 541, 543 ЦК України.

^ Питання для самостійного вивчення

1. Комерційна концесія у законодавстві інших країн.
2. Франчайзинг та комерційна концесія за законодавством України.
3. Розвиток комерційної концесії в Україні.
4. Контроль за дотриманням вимог за договором комерційної кон­цесії.

(0 Тести для поточного контролю

1. *Сторони за договором комерційної концесії:*

* постачальник та отримувач;
* правоволоділець та користувач;
* власник та користувач;
* концесіонер та концесор.

1. *Якщо правоволоділець зареєстрований як суб'єкт господа­рювання не в Україні, реєстрація договору комерційної концесії здій­снюється органом, який зареєстрував суб'єкта господарювання, що є:*

* користувачем;
* правоволодільцем;
* користувачем або правоволодільцем.

1. *За загальним правилом договір комерційної концесії підлягає державній реєстрації органом, який здійснив реєстрацію суб'єкта гос­подарювання, що за договором є:*

* правоволодільцем;
* користувачем;
* користувачем або правоволодільцем.

1. *Договір комерційної концесії:*

* може бути оформлений у письмовій формі шляхом листування між сторонами;
* підлягає державній реєстрації;
* підлягає оформленню у письмовій, нотаріально посвідченій фор­мі.

1. *Концесійний договір укладається на строк, визначений у до­говорі, який має бути:*

* не менше 10 років та не більше 50 років;
* не менше 5 років та не більше 10 років;
* не менше 3 років.

1. *При оголошенні правоволодільця або користувача неплато­спроможним (банкрутом) договір комерційної концесії:*

* зупиняється;
* припиняється;
* визнається недійсним.

1. *Надати протягом визначеного строку певній кількості осіб право користування зазначеними правами на умовах субконцесії в до­говорі комерційної концесії, як правило, закріплюється:*

* не право, а обов'язок користувача;
* право користувача.

1. *За вимогами, що висуваються заявляються до користувача як виробника продукції (товарів) правоволодільця, останній:*

* відповідає солідарно з користувачем;
* несе субсидіарну відповідальність;
* не несе будь-якої відповідальності.

**розділ** СПЕЦІАЛЬНІ РЕЖИМИ ГОСПОДАРЮВАННЯ. \л/ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЬ У СФЕРІ

***ГОСПОДАРСЬКОЇ ДІЯЛЬНОСТІ***

**тема зо. правове регулювання інноваційної діяльності**

1. *Поняття інноваційної діяльності.*
2. *Види та форми інвестування інноваційної діяльності.*
3. *Інвестування інноваційної діяльності.*
4. *Державне регулювання інноваційної діяльності.*
5. *Державні гарантії інноваційної діяльності.*
6. *Договір на створення та передачу науково-технічної продукції.*
7. *Державна експертиза інноваційних проектів.*
8. Поняття інноваційної діяльності

Однією з економіко-правових форм інвестування, якому притаман­ний спеціальний правовий режим, є інноваційна діяльність, що набуває особливого значення у зв'язку з орієнтацією нашої держави на іннова­ційний шлях розвитку економіки країни.

Інноваційне інвестування може здійснюватися систематично як ін­новаційна діяльність або як окремі операції (комплекс операцій) іннова­ційного характеру. Законодавець оперує поняттям інноваційної діяль­ності в широкому розумінні, що охоплює інноваційне інвестування на професійних засадах (здійснюється систематично як основний чи один з основних видів діяльності суб'єкта господарювання) та інноваційні опе­рації (здійснюються у разі потреби учасниками господарських відносин незалежно від наявності у них статусу суб'єкта господарювання).

Інноваційне інвестування - це одна з економіко-правових форм ін­вестиційної діяльності, що здійснюється з метою впровадження досяг­нень науково-технічного прогресу у виробництво і соціальну сферу з ме­тою досягнення певного соціально-економічного ефекту, в т. ч. випуску і розповсюдження принципово нових видів техніки і технології, досягнен­ня прогресивних міжгалузевих структурних зрушень, здійснення якісних змін у стані продуктивних сил, поліпшення соціального і екологічного становища, випуску нових конкурентоспроможних товарів, послуг та ін.

Вирішальною ознакою інноваційного інвестування є інновації, що створюються в результаті її здійснення та/або застосовуються у проце­сі її здійснення.

Інновації - новостворені (застосовані) і (або) вдосконалені кон­курентоспроможні технології, продукція або послуги, а також органі­заційно-технічні рішення виробничого, адміністративного, комерційно­го або іншого характеру, що істотно поліпшують структуру та якість ви­робництва і (або) соціальної сфери.

Залежно від мети здійснення інноваційне інвестування може бути некомерційним або комерційним.

Некомерційним слід визнати таке інноваційне інвестування, ме­тою здійснення якого є виконання довгострокових науково-технічних програм з тривалими строками окупності витрат і впровадження нових науково-технічних досягнень у виробництво та інші сфери суспільного життя (тобто отримання прибутку - як безпосередня мета здійснення такої діяльності - відсутнє, проте воно може бути досягнуте згодом як один з її результатів).

Комерційним є інноваційне інвестування, спрямоване на викорис­тання, і комерціалізацію результатів наукових досліджень та розробок і зумовлює випуск на ринок нових конкурентоспроможних товарів і по­слуг.

Згідно з ч. 1 ст. 325 ГК інноваційною діяльністю у сфері господа­рювання є діяльність учасників господарських відносин, що здійсню­ється на основі реалізації інвестицій з метою виконання довгостроко­вих науково-технічних програм з тривалими строками окупності витрат і впровадження нових науково-технічних досягнень у виробництво та інші сфери суспільного життя.

Законодавство України у сфері інноваційної діяльності базується на Конституції України і складається із Господарського кодексу Украї­ни (ст. 325-332), Законів України «Про наукову і науково-технічну діяль­ність», «Про наукову і науково-технічну експертизу», «Про спеціальний режим інвестиційної та інноваційної діяльності технологічних парків», «Про спеціальну економічну зону «Яворів» та інших законодавчих актів, що регулюють суспільні відносини у цій сфері.

Основним нормативно-правовим актом у зазначеній сфері госпо­дарювання є Закон України від 4 липня 2002 р. «Про інноваційну діяль­ність», що визначає правові, економічні та організаційні засади держав­ного регулювання інноваційної діяльності в Україні, встановлює форми стимулювання державою інноваційних процесів і спрямований на під­тримку розвитку економіки України інноваційним шляхом.

1. Види та форми інвестування інноваційної діяльності

Ст. 327 ГК України передбачає, що інноваційна діяльність передба­чає інвестування наукових досліджень і розробок, спрямованих на здій­снення якісних змін у стані продуктивних сил і прогресивних міжгалузе­вих структурних зрушень, розробки і впровадження нових видів продук­ції і технологій.

Інноваційна діяльність здійснюється за такими напрямами: про­ведення наукових досліджень і розробок, спрямованих на створення об'єктів інтелектуальної власності, науково-технічної продукції; розроб­ка, освоєння, випуск і розповсюдження принципово нових видів техніки і технології; розробка і впровадження нових ресурсозберігаючих техно­логій, призначених для поліпшення соціального і екологічного станови­ща; технічне переозброєння, реконструкція, розширення, будівництво нових підприємств, що здійснюються вперше як промислове освоєння виробництва нової продукції або впровадження нової технології.

Інвестування відтворення основних фондів і приросту матеріально- виробничих запасів здійснюється як капітальні вкладення.

Ч. 2 ст. 326 ГК встановлює, що формами інвестування інновацій­ної діяльності є:

1. державне (комунальне) інвестування, що здійснюється органа­ми державної влади або органами місцевого самоврядування за раху­нок бюджетних коштів та інших коштів відповідно до закону;
2. комерційне інвестування, що здійснюється суб'єктами господа­рювання за рахунок власних або позичкових коштів з метою розвитку бази підприємництва;
3. соціальне інвестування, що здійснюється в об'єкти соціальної сфери та інших невиробничих сфер;
4. іноземне інвестування, що здійснюється іноземними юридични­ми особами або іноземцями, а також іншими державами;
5. спільне інвестування, що здійснюється суб'єктами України разом з іноземними юридичними особами чи іноземцями.
6. Інвестування інноваційної діяльності

Інноваційна діяльність передбачає інвестування наукових дослі­джень і розробок, спрямованих на здійснення якісних змін у стані про­дуктивних сил і прогресивних міжгалузевих структурних зрушень, роз­робки і впровадження нових видів продукції і технологій.

Інноваційна діяльність здійснюється за такими напрямами: про­ведення наукових досліджень і розробок, спрямованих на створення об'єктів інтелектуальної власності, науково-технічної продукції; розроб­ка, освоєння, випуск і розповсюдження принципово нових видів техніки і технології; розробка і впровадження нових ресурсозберігаючих техно­логій, призначених для поліпшення соціального і екологічного станови­ща; технічне переозброєння, реконструкція, розширення, будівництво нових підприємств, що здійснюються вперше як промислове освоєння виробництва нової продукції або впровадження нової технології.

У ч. 1 ст. 326 ГК України під терміном «вкладення» розуміється не інвестиція як матеріальний предмет, а інвестування як дія, процес, тоб­то тут, фактично, визначається інвестування у сфері господарювання, що охоплює інвестування інноваційної діяльності. Тому поняття «інвес­тиції», наведене у ст. 326 ГК України, не збігається з визначенням ч. 1 ст. 1 Закону від 18.09.1991 р. «Про інвестиційну діяльність»: «Інвести­ціями є усі види майнових і інтелектуальних цінностей, що вкладають­ся в об'єкти підприємницької та інших видів діяльності, в результаті якої створюється прибуток (доход) або досягається соціальний ефект». Інвес­тування як процес також визначається в Законі України від 18.09.1991 р. іншим чином: «сукупність практичних дій громадян, юридичних осіб і держави щодо реалізації інвестицій» (ст. 2).

Форми інвестування інноваційної діяльності слід відрізняти від ви­значених в законодавстві форм здійснення інвестицій (наприклад, у ст. 3 Закону України від 19.03.1996 р. «Про режим іноземного інвестування»). Форми інвестування інноваційної діяльності, перелічені в ч. 2 ст. 326 ГК України, багато в чому збігаються з тим, що в ч. 2 ст. 2 Закону України від 18.09.1991 р. «Про інвестиційну діяльність» іменується як «основа» ін­вестиційної діяльності.

Ч. 3 ст. 326 ГК України має характер посилання. Загальні умови ре­алізації інвестицій визначаються Законом України від 18.09.1991 р. «Про інвестиційну діяльність».

1. Державне регулювання інноваційної діяльності

Верховна Рада України: визначає єдину державну політику у сфері інноваційної діяльності і здійснює повноваження, визначені ст. 7 Закону «Про інноваційну діяльність»: створює законодавчу базу для сфери ін­новаційної діяльності; затверджує пріоритетні напрями інноваційної ді­яльності як окрему загальнодержавну програму або у складі Програми діяльності Кабінету Міністрів України, загальнодержавних програм еко­номічного, науково-технічного, соціального розвитку, охорони довкіл­ля; в межах Державного бюджету України визначає обсяг асигнувань для фінансової підтримки інноваційної діяльності;

Верховна Рада Автономної Республіки Крим, обласні і район­ні ради затверджують регіональні інноваційні програми, що кредиту­ються з бюджету Автономної Республіки Крим, обласних і районних бюджетів; визначають кошти відповідно - бюджету Автономної Рес­публіки Крим, обласних і районних бюджетів для фінансової підтрим­ки регіональних інноваційних програм, делегують повноваження об­ласним і районним державним адміністраціям фінансування регіо­нальних інноваційних програм через державні інноваційні фінансово- кредитні установи (їх регіональні відділення) у межах виділених у цих бюджетах коштів; контролюють фінансування регіональних інновацій­них програм за кошти бюджету Автономної Республіки Крим, обласних і районних бюджетів;

представницькі органи місцевого самоврядування - сільські, се­лищні, міські ради (відповідно до їх компетенції): затверджують місце­ві інноваційні програми; у межах коштів бюджету розвитку визначають кошти місцевих бюджетів для фінансової підтримки місцевих іннова­ційних програм; створюють комунальні інноваційні фінансово-кредитні установи для фінансової підтримки місцевих інноваційних програм за кошти місцевих бюджетів, затверджують їх статути чи положення про них, підпорядковують їх своїм виконавчим органам; доручають своїм ви­конавчим органам фінансування місцевих інноваційних програм за ра­хунок коштів місцевого бюджету через державні інноваційні фінансово- кредитні установи або через комунальні інноваційні фінансово-кредитні установи; затверджують порядок формування і використання коштів ко­мунальних інноваційних фінансово-кредитних установ; контролюють фі­нансування місцевих інноваційних програм за кошти місцевого бюдже­ту через державні інноваційні фінансово-кредитні установи; контролю­ють діяльність комунальних інноваційних фінансово-кредитних установ;

Кабінет Міністрів України - здійснює державне управління та за­безпечує реалізацію державної політики у сфері інноваційної діяльнос­ті; готує та подає Верховній Раді України пропозиції щодо пріоритетних напрямів інноваційної діяльності як окрему загальнодержавну програ­му або в рамках Програми діяльності Кабінету Міністрів України, загаль­нодержавних програм економічного, науково-технічного, соціального, національно-культурного розвитку, охорони довкілля; здійснює заходи щодо реалізації пріоритетних напрямів інноваційної діяльності; сприяє створенню ефективної інфраструктури у сфері інноваційної діяльності; створює спеціалізовані державні інноваційні фінансово-кредитні уста­нови для фінансової підтримки інноваційних програм і проектів, затвер­джує їх статути чи положення про них, підпорядковує ці установи спеці­ально уповноваженому центральному органу виконавчої влади у сфері інноваційної діяльності; готує та подає Верховній Раді України як скла­дову частину проекту закону про Державний бюджет України на відпо­відний рік пропозиції щодо обсягів бюджетних коштів для фінансової підтримки виконання інноваційних проектів через спеціалізовані дер­жавні інноваційні фінансово-кредитні установи; затверджує положення про порядок державної реєстрації інноваційних проектів і ведення Дер­жавного реєстру інноваційних проектів; інформує Верховну Раду Укра­їни про виконання інноваційних проектів, які кредитувалися за кошти Державного бюджету України, і про повернення до бюджету наданих раніше кредитів);

Міністерство освіти та науки (МОН) України - спеціально упов­новажений центральний орган виконавчої влади у сфері інноваційної ді­яльності - здійснює заходи щодо проведення єдиної науково-технічної та інноваційної політики; готує і подає Кабінетові Міністрів України про­позиції щодо пріоритетних напрямів інноваційної діяльності, держав­них інноваційних програм і щодо необхідних обсягів бюджетних кош­тів для їх кредитування; координує роботу у сфері інноваційної діяль­ності інших центральних органів виконавчої влади; визначає свій окре­мий підрозділ для кваліфікування інноваційних проектів з метою їх дер­жавної реєстрації; здійснює державну реєстрацію інноваційних проек­тів і веде Державний реєстр інноваційних проектів; готує і подає Кабі­нету Міністрів України пропозиції щодо створення спеціалізованих дер­жавних інноваційних фінансово-кредитних установ для фінансової під­тримки інноваційних програм і проектів, розробляє статути чи положен­ня про ці установи; затверджує порядок формування і використання коштів підпорядкованих йому спеціалізованих державних інноваційних фінансово-кредитних установ і контролює їх діяльність; доручає держав­ним інноваційним фінансово-кредитним установам здійснення конкурс­ного відбору пріоритетних інноваційних проектів і здійснення фінансо­вої підтримки цих проектів у межах коштів, передбачених законом про Державний бюджет України на відповідний рік; організовує підвищен­ня кваліфікації спеціалістів у сфері інноваційної діяльності); здійснює контрольні функції у сфері інноваційної діяльності щодо суб'єктів такої діяльності;

центральні органи виконавчої влади здійснюють підготовку про­позицій щодо реалізації інноваційної політики у відповідній галузі еко­номіки, створюють організаційно-економічні механізми підтримки її реалізації; доручають державним інноваційним фінансово-кредитним установам здійснення конкурсного відбору пріоритетних інноваційних проектів із пріоритетних галузевих напрямів інноваційної діяльності і здійснення фінансової підтримки цих проектів у межах коштів, передба­чених законом про Державний бюджет України на відповідний рік; здій­снюють державний контроль у сфері інноваційної діяльності для забез­печення дотримання всіма її суб'єктами вимог законодавства щодо та­кої діяльності;

Рада міністрів Автономної Республіки Крим, місцеві державні ад­міністрації (у межах делегованих їм органами місцевого самовряду­вання повноважень) відповідно до їх компетенції - розробляють про­екти регіональних інноваційних програм і подають їх для затверджен­ня, відповідно, Верховній Раді Автономної Республіки Крим, обласним і районним радам; вживають заходів щодо виконання регіональних ін­новаційних програм; сприяють інноваційній діяльності у своєму регіоні і створенню сучасної інфраструктури у цій сфері; залучають підприємства, установи і організації, розташовані на підпорядкованій їм території, за їх згодою, до розв'язання проблем інноваційного розвитку регіонів; до­ручають державним інноваційним фінансово-кредитним установам (їх регіональним відділенням) проведення конкурсного відбору інновацій­них проектів регіональних інноваційних програм і здійснення їх фінан­сової підтримки у межах коштів, передбачених у бюджеті Автономної Республіки Крим і обласних та районних бюджетах; подають пропози­ції спеціально уповноваженому центральному органу виконавчої влади у сфері інноваційної діяльності стосовно включення інноваційних проек­тів за регіональними програмами до державних програм і їх фінансуван­ня шляхом кредитування із державного бюджету).

Виконавчі органи місцевого самоврядування, відповідно до їх ком­петенції, розробляють проекти місцевих інноваційних програм і пода­ють їх для затвердження відповідним місцевим радам; вживають за­ходів щодо виконання місцевих інноваційних програм; залучають під­приємства, установи і організації, розташовані на підпорядкованій їм території, за їх згодою, до розв'язання проблем інноваційного розвит­ку населених пунктів; доручають державним інноваційним фінансово- кредитним установам (їх регіональним відділенням) або комунальним інноваційним фінансово-кредитним установам проведення конкурсно­го відбору інноваційних проектів місцевих інноваційних програм і здій­снення фінансової підтримки цих проектів у межах коштів, передбаче­них у відповідному місцевому бюджеті; готують і подають відповідним місцевим радам пропозиції щодо створення комунальних спеціалізова­них інноваційних фінансово-кредитних установ для фінансової підтрим­ки місцевих інноваційних програм; подають пропозиції спеціально упо­вноваженому центральному органу виконавчої влади у сфері інновацій­ної діяльності стосовно включення інноваційних проектів за місцевими програмами до державних програм і їх фінансування шляхом кредиту­вання із державного бюджету через державні інноваційні фінансово- кредитні установи.

Комісія з організації діяльності технологічних парків та іннова­ційних структур інших типів (постійно діючий орган Кабінету Міністрів України), яка здійснює організаційне та методичне забезпечення ро­боти із створення і функціонування технологічних парків та інновацій­них структур інших типів; розглядає і надає рекомендації щодо форму­вання стратегічних пріоритетних напрямів інноваційної діяльності та се- редньострокових пріоритетних напрямів інноваційної діяльності загаль­нодержавного, галузевого та регіонального рівнів; вносить пропозиції до проектів державних інноваційних програм і щодо необхідних обся­гів бюджетних коштів для їх кредитування; розглядає пропозиції щодо державного замовлення на інноваційну продукцію; сприяє організації проведення систематичного моніторингу інноваційного розвитку Укра­їни, а також виконання інноваційних та інвестиційних проектів; органі­зовує проведення експертизи проектів створення технологічних парків та інноваційних структур інших типів, вирішує питання щодо їх держав­ної реєстрації; погоджує пріоритетні напрями діяльності технологічних парків та інноваційних структур інших типів; приймає рішення щодо ре­єстрації інвестиційних та інноваційних проектів технологічних парків та інноваційних структур інших типів; вирішує питання щодо подальшої ре­алізації інвестиційних та інноваційних проектів технологічних парків та інноваційних структур інших типів за результатами моніторингу їх вико­нання; готує пропозиції щодо: доцільності надання суб'єктам інновацій­ної діяльності фінансової підтримки за рахунок коштів державного бю­джету; забезпечує удосконалення: а) системи показників і критеріїв еко­номічної та соціальної ефективності інвестиційних та інноваційних про­ектів, що виконуються технологічними парками та інноваційними струк­турами інших типів; б) механізму ведення оперативного бухгалтерсько­го обліку витрат на інвестиційні та інноваційні проекти; в) запроваджен­ня системи контролю та відповідної державної статистичної і бухгалтер­ської звітності; г) реалізації механізму нарахування та цільового вико­ристання коштів, що акумулюються на спеціальних рахунках технологіч­них парків, здійснення контролю за цільовим використанням сировини, матеріалів, устаткування, комплектуючих виробів та інших товарів, що ввозяться технологічними парками в Україну для реалізації інвестицій­них та інноваційних проектів;

Державний контроль у сфері інноваційної діяльності здійснюється: а) МОН України - спеціально уповноваженим центральним органом ви­конавчої влади у сфері інноваційної діяльності; б) Верховною Радою Ав­тономної Республіки Крим, органами місцевого самоврядування у ме­жах їх повноважень; в) щодо визначених ст. 21 Закону «Про інноваційну діяльність» особливостей оподаткування - Державною податковою ад­міністрацією України.

1. Державні гарантії інноваційної діяльності

У сфері інноваційного інвестування держава застосовує стимули двох видів - позитивні та негативні. До перших (позитивних) належать державні гарантії, пільги та переваги, що надаються суб'єктам іннова­ційної діяльності з метою їх заохочення до здійснення такої діяльності.

Позитивне стимулювання інноваційної діяльності (крім гарантій прав та законних інтересів інвесторів та суб'єктів господарювання / під­приємництва) включає: фінансову підтримку та пільги.

Фінансова підтримка за рахунок Державного бюджету України, бюджету Автономної Республіки Крим, місцевих бюджетів (у межах коштів, передбачених відповідними бюджетами) може надаватися у таких формах (ст. 17 Закону «Про інноваційну діяльність»): а) повного безвідсоткового кредитування (на умовах інфляційної індексації) пріо­ритетних інноваційних проектів за рахунок коштів Державного бюдже­ту України, коштів бюджету Автономної Республіки Крим та коштів міс­цевих бюджетів; б) часткового (до 50%) безвідсоткового кредитуван­ня (на умовах інфляційної індексації) інноваційних проектів за рахунок коштів Державного бюджету України, коштів бюджету Автономної Рес­публіки Крим та коштів місцевих бюджетів за умови залучення до фінан­сування проекту решти необхідних коштів виконавця проекту і (або) ін­ших суб'єктів інноваційної діяльності; в) повної чи часткової компенсації (за рахунок коштів Державного бюджету України, коштів бюджету Авто­номної Республіки Крим та коштів місцевих бюджетів) відсотків, сплачу­ваних суб'єктами інноваційної діяльності комерційним банкам та іншим фінансово-кредитним установам за кредитування інноваційних проек­тів; г) надання державних гарантій комерційним банкам, що здійснюють кредитування пріоритетних інноваційних проектів; д) майнового страху­вання реалізації інноваційних проектів у страховиків відповідно до Зако­ну України «Про страхування».

Фінансова підтримка інноваційного інвестування передбачаєть­ся Державним бюджетом на відповідний рік (визначає загальний об­сяг коштів на інноваційне інвестування підприємств за рахунок части­ни коштів, отриманих від приватизації державного майна, та їх головно­го розпорядника).

Крім фінансової підтримки (яка не є обов'язковою відповідно до Закону «Про інноваційну діяльність»), суб'єкти інноваційної діяльності мають право на отримання таких видів пільг: а) податкові; б) амортиза­ційні; в) митні. Слід, однак, зазначити, що протягом 2003-2005 років дія ст. 21 і 22 Закону «Про інноваційну діяльність» стосовно цих пільг при­зупинялася згідно із законом «Про Державний бюджет України» на від­повідний рік.

Особливості в оподаткуванні інноваційної діяльності полягають в наданні пільг щодо 1) податку на додану вартість, 2) податку на прибу­ток та 3) земельного податку. Оподаткування об'єктів інноваційної ді­яльності здійснюється у порядку, за яким 50 відсотків податку на дода­ну вартість з операцій з продажу товарів (виконання робіт, надання по­слуг), пов'язаних з виконанням інноваційних проектів, і 50 відсотків по­датку на прибуток, одержаний від виконання цих проектів, залишають­ся у розпорядженні платника податків, зараховуються на його спеціаль­ний рахунок і використовуються ним виключно на фінансування інно­ваційної, науково-технічної діяльності і розширення власних науково- технологічних і дослідно-експериментальних баз. Проте реалізація за­значених пільг пов'язується з наявністю таких умов: а) виконання заре­єстрованого в установленому порядку інноваційного проекту суб'єктом інноваційної діяльності розпочато не пізніше вісімнадцяти місяців від дати його державної реєстрації; б) суб'єкт інноваційної діяльності про початок реалізації інноваційного проекту у місячний строк повідомляє відповідному органу Державної податкової адміністрації і в) з усіх гос­подарських операцій, пов'язаних з виконанням інноваційного проекту, веде окремий бухгалтерський облік.

Крім того, у разі виконання пріоритетного інноваційного проекту, яким передбачається випуск особливо важливого інноваційного продук­ту (визначеного таким прийнятою Постановою Кабінету Міністрів Укра­їни), сировина, устаткування, обладнання, комплектуючі та інші това­ри (крім підакцизних товарів), які не виробляються в Україні або вироб­ляються, але не відповідають вимогам проекту, при ввезенні в Україну протягом строку чинності свідоцтва про державну реєстрацію інновацій­ного проекту звільняються від сплати податку на додану вартість.

Пільги щодо земельного податку передбачаються для інновацій­них підприємств, які сплачують такий податок за ставкою у розмірі 50 відсотків діючої ставки оподаткування. Амортизаційні пільги надаються інноваційним підприємствам, яким дозволяється прискорена амортиза­ція основних фондів і встановлюється щорічна двадцятивідсоткова нор­ма прискореної амортизації основних фондів групи 3. При цьому амор­тизація основних фондів групи 3 проводиться до досягнення балансо­вою вартістю групи нульового значення. Особливості митного регулю­вання інноваційної діяльності (і надання відповідних пільг) полягають у звільненні від сплати ввізного мита сировини, устаткування, обладнан­ня, комплектуючих та інших товарів (крім підакцизних товарів), які не виробляються в Україні або виробляються, але не відповідають вимо­гам проекту, за умови їх використання для реалізації пріоритетного ін­новаційного проекту щодо випуску особливо важливого інноваційного продукту (номенклатура та обсяги ввезення сировини, матеріалів, устат­кування, обладнання, комплектуючих та інших товарів мають бути ви­значені в інноваційному проекті перед його державною реєстрацією). Суб'єкти інноваційної діяльності та інші її учасники, яким надаються мит­ні пільги, щоквартально складають та подають до органів митної служ­би за своїм місцезнаходженням звіти про використання ввезених ними сировини, матеріалів, устаткування, обладнання, комплектуючих та ін­ших товарів.

Якщо надання пільг суб'єктам інноваційної діяльності відпвідно до загального закону («Про інноваційну діяльність») все ще залишається на рівні сподівань (у зв'язку з призупиненням відповідних його положень протягом останніх 3-х років), то згідно із спеціальними законами такі пільги надаються. Так, Закон України від 16.07.1999 р. «Про спеціальний режим інноваційної діяльності технологічних парків» визначає право­ві та економічні засади запровадження та функціонування спеціально­го режиму інноваційної діяльності низки технологічних парків: «Напів­провідникові технології і матеріали, оптоелектроніка та сенсорна техні­ка» (м. Київ), «Інститут електрозварювання імені Є.О. Патона» (м. Київ), «Інститут монокристалів» (м. Харків), «Вуглемаш» (м. Донецьк), «Інсти­тут технічної теплофізики» (м. Київ), «Київська політехніка» (м. Київ), «Ін­телектуальні інформаційні технології» (м. Київ), «Укрінфотех» (м. Київ), «Агротехнопарк» (м. Київ), «Еко-Україна» (м. Донецьк), «Наукові і на­вчальні прилади» (м. Суми), «Текстиль» (м. Херсон), «Ресурси Донбасу» (м. Донецьк), «Український мікробіологічний центр синтезу та новітніх технологій» (УМБІЦЕНТ) (м. Одеса), «Яворів» (Львівська область), визна­вши А) пріоритетними проекти технологічних парків, які виконуються у встановленому законодавством порядку: 1) для залучення кредитів, що надаються під державні гарантії іноземними державами, банками, між­народними фінансовими організаціями, іншими фінансово-кредитними установами, 2) для залучення коштів Державного інноваційного фон­ду та його регіональних відділень - щодо проектів, які виконуються у пріоритетних напрямах діяльності технологічних парків, а також перед­бачивши Б) особливості валютного регулювання; кошти, що надійшли в іноземній валюті від реалізації продукції (продажу товарів, виконан­ня робіт, надання послуг) технологічних парків, їх учасників, дочірніх і спільних підприємств, не підлягають обов'язковому продажу.

Негативні стимули у формі відповідальності за порушення вимог ін­новаційного законодавства та умов договорів інноваційного характеру спрямовані на захист публічних інтересів у цій сфері, а також законних приватних інтересів суб'єктів інноваційної діяльності та тих її учасників, що належать до інноваційної інфраструктури. Система негативних сти­мулів у формі відповідальності за порушення вимог інноваційного за­конодавства виконує не лише стимулюючу, а й інші функції - запобіган­ня правопорушенням у сфері інноваційної діяльності, контролю за ефек­тивністю діяльності її суб'єктів, інформування учасників інноваційної ді­яльності про результати діяльності - як їх власні, так і їх партнерів, контр­агентів, виробників інноваційної продукції.

Негативне стимулювання зазвичай має форму відповідальності різ­них видів: відшкодування збитків (застосовується у разі порушення до­говірних зобов'язань у сфері інноваційної діяльності, завдання шкоди її суб'єктам та іншим учасникам); оперативно-господарських санкцій (дострокове розірвання в установленому порядку договорів інновацій­ного характеру у разі грубого порушення іншою стороною договірних зобов'язань; зміна порядку оплати виконання - відповідно до умов до­говору - з метою уникнення повторення порушень строків оплати; при­йняття виконання після застосування спеціальної процедури, передба­ченої договором на випадок виявлення порушень щодо якості виконан­ня та ін.); адміністративно-господарські санкції, а саме: а) позбавлення передбачених законом пільг (так, у разі використання сировини, мате­ріалів, устаткування, обладнання, комплектуючих та інших товарів, вве­зених в Україну без сплати ввізного мита та податку на додану вартість, згідно з положеннями частини першої цієї статті, не для потреб вико­нання інноваційного проекту, ввізне мито та податок на додану вартість сплачуються до бюджету в повному обсязі; при цьому платник подат­ку зобов'язаний збільшити податкові зобов'язання за наслідками по­даткового періоду, в якому відбулося таке порушення, на суму ввізно­го мита і податку на додану вартість, що мали бути сплачені при ввезен­ні на митну територію таких товарів, а також сплатити пеню, нарахова­ну на суму податків); б) анулювання державної реєстрації інноваційно­го/пріоритетного інноваційного проекту та запису про реєстрацію у Реє­стрі до закінчення строку дії свідоцтва про державну реєстрацію іннова­ційного/пріоритетного інноваційного проекту (здійснюється МОН Укра­їни за результатами аналізу даних моніторингу виконання такого про­екту на підставі рішення, погодженого Комісією з організації діяльності технологічних парків та інноваційних структур інших типів та затвердже­ного наказом МОН України); в) анулювання державної реєстрації інно­ваційної структури та виключення її з Державного реєстру інноваційних структур (здійснюється МОН України у разі виявлення невідповідності її діяльності критеріям, визначеним Комісією з організації діяльності тех­нологічних парків та інноваційних структур інших типів, або ліквідація ін­новаційної структури).

Закон «Про інноваційну діяльність» містить положення щодо від­повідальності МОН України за повноту і достовірність експертизи і за збереження конфіденційної інформації, пов'язаної з інноваційними проектами. Неправомірні кваліфікація і державна реєстрація проекту як інноваційного тягнуть за собою відповідальність згідно із законом. Пра­вопорушеннями при кваліфікуванні і державній реєстрації інновацій­них проектів вважаються: а) прийняття рішення про кваліфікування ін­новаційного проекту та його державну реєстрацію без проведення екс­пертизи; б) фальсифікація висновків експертизи; в) вчинення дій, що пе­решкоджають проведенню експертизи; г) умисне примушування або створення для експертів чи експертних комісій обставин, які зумовлю­ють необ'єктивне проведення експертизи; д) переслідування експертів за підготовлені ними висновки, несприятливі для тієї чи іншої особи чи організації; е) залучення до експертизи посадових осіб та фахівців, без­посередньо заінтересованих у результатах експертизи; є) розголошен­ня конфіденційної інформації, пов'язаної з розглядуваними інновацій­ними проектами.

За такі порушення можуть застосовуватися різні види та форми юридичної відповідальності. У разі якщо такі дії завдали шкоди учасни­кам інноваційної діяльності, вони підлягають відшкодуванню за рахунок МОН України. Крім того, посадові особи, в діях яких є склад відповідного адміністративного правопорушення, злочину чи дисциплінарного про­ступку можуть бути притягнені, відповідно, до адміністративної, кримі­нальної чи дисциплінарної відповідальності.

1. Договір на створення та передачу науково-технічної продукції

Основною правовою формою реалізації інвестицій у сфері іннова­ційної діяльності є договір на створення і передачу науково-технічної продукції.

За договором на створення і передачу науково-технічної продук­ції одна сторона (виконавець) зобов'язується виконати зумовлені за­вданням другої сторони (замовника) науково-дослідні та дослідно- конструкторські роботи (далі - НДДКР), а замовник зобов'язується при­йняти виконані роботи (продукцію) і оплатити їх.

Предметом договору на передачу науково-технічної продукції може бути модифікована науково-технічна продукція.

Науково-технічною продукцією є завершені науково-дослідні, про­ектні, конструкторські, технологічні роботи та послуги, створення до­слідних зразків або партій виробів, необхідних для проведення НДДКР згідно з вимогами, погодженими із замовниками, що виконуються чи надаються суб'єктами господарювання (науково-дослідними, конструк­торськими, проектно-конструкторськими і технологічними установами, організаціями, а також науково-дослідними і конструкторськими під­розділами підприємств, установ і організацій тощо).

Договір може укладатися на виконання усього комплексу робіт від дослідження до впровадження у виробництво науково-технічної про­дукції, а також на її подальше технічне супроводження (обслуговуван­ня).

У разі якщо науково-технічна продукція є результатом ініціативних робіт, договір укладається на її передачу, включаючи надання послуг на її впровадження та освоєння.

Договори на створення і передачу науково-технічної продукції для державних потреб та за участі іноземних суб'єктів господарювання укладаються і виконуються в порядку, встановленому Кабінетом Міні­стрів України відповідно до закону.

За договором на виконання науково-дослідних або дослідно- конструкторських та технологічних робіт підрядник (виконавець) зобов'язується провести за завданням замовника наукові дослідження, розробити зразок нового виробу та конструкторську документацію на нього, нову технологію тощо, а замовник зобов'язується прийняти вико­нану роботу та оплатити її. Договір може охоплювати весь цикл прове­дення наукових досліджень, розроблення та виготовлення зразків або його окремі етапи (ст. 892 ЦК).

Характерні ознаки цього договору:

* Підрядний договір на виконання робіт;
* Предмет договору - виконання науково-дослідних або дослідно- конструкторських та технологічних робіт, результатом яких є створення об'єктів інтелектуальної власності (винаходу, корисної моделі, промис­лового зразка, топографії інтегральної мікросхеми, селекційного досяг­нення тощо);
* Форма договору - проста письмова;
* Сторони договору - підрядник (виконавець) і замовник;
* Обов'язки сторін договору:

А) виконавця:

* виконати роботи відповідно до погодженої із замовником про­грами (техніко-економічних показників) або тематики і передати замов­никові результат у строк, встановлений договором;
* додержуватися вимог, пов'язаних з охороною прав інтелектуаль­ної власності;
* утримуватися від публікації без згоди замовника науково- технічних результатів, одержаних при виконанні робіт;
* вживати заходів для захисту одержаних при виконанні робіт ре­зультатів, що підлягають правовій охороні, та інформувати про це за­мовника;
* своїми силами та за свій рахунок усувати допущені з його вини недоліки у технічній документації, які можуть спричинити відступи від техніко-економічних показників, передбачених у технічному завданні замовника або в договорі;
* негайно інформувати замовника про виявлену неможливість одержати очікувані результати або недоцільність продовжувати роботу.

Б) замовника:

* видати виконавцеві технічне завдання та погодити з ним програ­му (техніко-економічні показники) або тематику робіт;
* передати виконавцеві необхідну для виконання робіт інформа­цію;
* прийняти виконані роботи та оплатити їх;

В) спільні обов'язки виконавця і замовника: забезпечити конфіден­ційність визначених договором відомостей щодо предмета договору на виконання науково-дослідних або дослідно-конструкторських та тех­нологічних робіт, ходу його виконання та одержаних результатів, якщо інше не встановлено договором. Обсяг відомостей, що належать до кон­фіденційних, встановлюється договором.

* Права сторін на результати робіт: І) замовник має право викорис­товувати передані йому результати науково-дослідних або дослідно- конструкторських та технологічних робіт у межах і на умовах, встанов­лених договором; II) виконавець має право: а) використати одержа­ний ним результат зазначених робіт для себе, лише у разі, якщо інше не встановлено договором; б) передавати результати робіт іншим особам, якщо це безпосередньо передбачено договором;
* Порядок виконання робіт: а) виконавець зобов'язаний провести наукові дослідження особисто, якщо інше не встановлено договором; б) виконавець має право залучати до виконання науково-дослідних робіт інших осіб лише за згодою замовника.
* Передання, прийняття та оплата робіт: I) можливість визначен­ня в договорі таких схем передання-прийняття та оплати виконання: а) після завершення виконання усього обсягу передбачених договором науково-дослідних або дослідно-конструкторських та технологічних ро­біт; б) після завершення виконання окремих етапів робіт; в) інший спосіб оплати, в т. ч. авансування замовником виконання робіт підрядником;

1. можливість зменшення корегування встановленого договором розмі­ру плати за виконання науково-дослідних (дослідно-конструкторських та технологічних робіт) залежно від фактично одержаних результатів по­рівняно з результатами, передбаченими договором, якщо це не залежа­ло від замовника, а можливість такого зменшення та його межі були пе­редбачені домовленістю сторін;

* Наслідки неможливості досягнення визначеного договором ре­зультату: а) якщо в процесі виконання обумовлених договором робіт ви­являється неможливість досягнення результату внаслідок обставин, що не залежать від виконавця, замовник зобов'язаний оплатити роботи, проведені до виявлення неможливості отримати передбачені догово­ром результати, але не вище відповідної частини ціни робіт, визначеної договором; б) якщо у ході виконання обумовлених договором робіт ви­являється неможливість досягнення результату внаслідок обставин, що виникли не з вини виконавця, замовник зобов'язаний відшкодувати ви­трати виконавця;
* Відповідальність сторін за невиконання (неналежне виконання) договірних зобов'язань:

А) виконавця: 1) відповідає перед замовником за порушення до­говору на виконання науково-дослідних або дослідно-конструкторських та технологічних робіт, якщо не доведе, що порушення договору ста­лося не з його вини; 2) форми відповідальності: а) відшкодування за­мовникові реальних збитків у межах ціни робіт, в яких виявлено недо­ліки, якщо договором встановлено, що вони підлягають відшкодуван­ню в межах загальної ціни робіт за договором; упущена вигода підлягає відшкодуванню у випадках, встановлених законом; б) неустойка - в роз­мірі та у випадках, визначених законом та договором; в) оперативно- господарські санкції - види та порядок застосування яких визначаєть­ся в договорі;

Б) замовника: форми відповідальності: а) відшкодування збитків (реальних) підрядникові, якщо досягнення визначених договором ре­зультатів має місце не з вини підрядника (ст. 899 ЦК); б) сплата неустой­ки за прострочення виконання зобов'язань замовника (щодо передан- ня підряднику необхідної для виконання документації, матеріалів, а та­кож строків прийняття та оплати виконання) - в розмірах та у випадках, визначених договором; в) оперативно-господарські санкції - види та по­рядок застосування яких визначається в договорі.

1. Державна експертиза інноваційних проектів

Інноваційним визнається проект, яким передбачаються розроб­ка, виробництво і реалізація інноваційного продукту і (або) інновацій­ної продукції, що відповідають вимогам ст. 14 і 15 Закону України «Про інноваційну діяльність». Передбачена цим Законом державна підтрим­ка реалізації інноваційного проекту надається за умови його державної

реєстрації. Державна реєстрація інноваційного проекту здійснюється за ініціативою суб'єкта інноваційної діяльності відповідно до положень ст. 13 Закону України «Про інноваційну діяльність».

Державна реєстрація інноваційних проектів здійснюється у поряд­ку, визначеному Кабінетом Міністрів України. Державну реєстрацію ін­новаційних проектів здійснює, за поданням суб'єктів інноваційної діяль­ності, спеціально уповноважений центральний орган виконавчої влади у сфері інноваційної діяльності. Цей орган веде Державний реєстр інно­ваційних проектів. Необхідною умовою занесення проекту до Держав­ного реєстру інноваційних проектів є його кваліфікування. Для кваліфі­кування інноваційних проектів спеціально уповноважений центральний орган виконавчої влади у сфері інноваційної діяльності визначає окре­мий підрозділ.

Установа може мати регіональні відділення в Автономній Респуб­ліці Крим, областях, містах Києві і Севастополі. Установа для кваліфіку­вання інноваційних проектів організує проведення експертизи прийня­тих до розгляду проектів. Експертиза при кваліфікуванні інноваційних проектів виконується за рахунок коштів суб'єктів інноваційної діяльнос­ті, які заявляють проекти на державну реєстрацію, і відповідно до Зако­ну України «Про наукову і науково-технічну експертизу».

Проекти, що визнані за результатами експертизи інноваційними, заносяться спеціально уповноваженим центральним органом виконав­чої влади у сфері інноваційної діяльності до Державного реєстру інно­ваційних проектів. Інноваційні проекти з пріоритетних напрямів іннова­ційної діяльності, затверджених Верховною Радою України, визнають­ся Установою пріоритетними інноваційними проектами. Інформація про занесення інноваційного проекту до Державного реєстру інноваційних проектів публікується спеціально уповноваженим центральним орга­ном виконавчої влади у сфері інноваційної діяльності у його бюлетені.

Спеціально уповноважений центральний орган виконавчої влади у сфері інноваційної діяльності видає суб'єкту інноваційної діяльності сві­доцтво про державну реєстрацію інноваційного проекту. Форма свідоц­тва затверджується Кабінетом Міністрів України.

Свідоцтво про державну реєстрацію інноваційного проекту є чин­ним протягом трьох років від дати його видачі. Після завершення цьо­го строку державна реєстрація інноваційного проекту і відповідний за­пис у Державному реєстрі інноваційних проектів анулюються. Інформа­ція про це публікується спеціально уповноваженим центральним орга­ном виконавчої влади у сфері інноваційної діяльності у його бюлетені. Державна реєстрація інноваційного проекту не передбачає будь-яких зобов'язань щодо бюджетного кредитування його виконання чи іншої державної фінансової підтримки. Строк розгляду Установою проекту, поданого для державної реєстрації як інноваційного, не повинен пере­вищувати шість місяців від дати його прийняття. Особливості експерти­зи і державної реєстрації інноваційних проектів, на які поширюються по­ложення Закону України «Про державну таємницю», визначаються спе­ціальним Положенням.

У разі незгоди суб'єкта інноваційної діяльності чи будь-якої іншої фізичної або юридичної особи з рішенням щодо кваліфікації інновацій­ного проекту і (або) з його державною реєстрацією ці акти можуть бути оскаржені до суду (господарського суду). Установа несе відповідаль­ність за повноту і достовірність експертизи і за збереження конфіден­ційної інформації, пов'язаної з інноваційними проектами.

Неправомірні кваліфікація і державна реєстрація проекту як ін­новаційного тягнуть за собою відповідальність згідно із законом. Пра­вопорушеннями при кваліфікуванні і державній реєстрації інновацій­них проектів вважаються: а) прийняття рішення про кваліфікування ін­новаційного проекту і його державну реєстрацію без проведення екс­пертизи; б) фальсифікація висновків експертизи; в) вчинення дій, що пе­решкоджають проведенню експертизи; г) умисне примушування або створення для експертів чи експертних комісій обставин, які зумовлю­ють необ'єктивне проведення експертизи; д) переслідування експертів за підготовлені ними висновки, несприятливі для тієї чи іншої особи чи організації; е) залучення до експертизи посадових осіб та фахівців, без­посередньо заінтересованих у результатах експертизи; є) розголошення конфіденційної інформації, пов'язаної з інноваційними проектами, які розглядаються.

**^ Питання для самостійного вивчення**

1. Технологічні парки: умови створення в Україні.
2. Що таке «бізнес-інкубатори» та «бізнес-ангели»?
3. Заохочення суб'єктів господарювання - учасників інноваційних проектів.
4. Пріоритетні напрямки інноваційної діяльності за законодав­ством України.
5. Особливості інвестування різних видів інноваційної діяльності.

**0 тести для поточного контролю**

1. *Інвестиції в інноваційній діяльності - це:*

* вкладення різних видів майна, інтелектуальних цінностей та май­нових прав в об'єкти господарської діяльності;
* довгострокові вкладення матеріальних, інтелектуальних ціннос­тей та майнових прав з метою одержання доходу (прибутку) або іншо­го соціального ефекту;
* довгострокові вкладення матеріальних, інтелектуальних ціннос­тей та майнових прав з метою одержання доходу (прибутку);
* впровадження науково-технічних програм з тривалими строками окупності витрат;
* довгострокові вкладення різних видів майна в об'єкти господа­рювання з метою одержання доходу (прибутку).

1. *Інвестування відтворення основних фондів і приросту матеріально-виробничих запасів здійснюється як:*

* довгострокова інвестиція;
* капітальне вкладення;
* впровадження нових видів продукції і технологій;
* комерційне інвестування.

1. *Знайдіть хибне твердження. Формами інвестування іннова­ційної діяльності є:*

* комерційне;
* державне;
* соціальне;
* іноземне;
* колективне.

1. *До законодавства про інноваційну діяльність не нале­жать:*

* Господарський кодекс України;
* Цивільний кодекс України;
* Закон України «Про пріоритетні напрями інноваційної діяльнос­ті в Україні»;
* Закон України «Про інвестування інноваційної діяльності»;
* Закон України «Про інноваційну діяльність».

1. *Інвестування інноваційної діяльності з метою розвитку бази підприємництва - це:*

* державне (комунальне) інвестування;
* соціальне інвестування;
* іноземне інвестування;
* комерційне інвестування;
* спільне інвестування.

1. *На основі чого здійснюється інноваційна діяльність?*

* впровадження нових науково-технічних досягнень у виробни­цтво;
* виконання довгострокових науково-комерційних програм;
* реалізації інвестицій;
* технічного переозброєння підприємств для освоєння виробниц­тва нової продукції.

1. *Спільне інвестування інноваційної діяльності - це інвесту­вання інноваційних програм:*

* суб'єктами господарської діяльності та окремими фізичними осо­бами України;
* суб'єктами господарювання України різних форм власності;
* суб'єктами України разом з іноземними юридичними особами чи іноземцями;
* фізичними та юридичними особами України, органами держав­ної влади та органами місцевого самоврядування;
* органами державної влади разом з органами місцевого самовря­дування.

**тема зі. правове регулювання зовнішньоекономічної діяльності**

1. *Поняття і правове забезпечення зовнішньоекономічної діяль­ності (ЗЕД).*
2. *Суб'єкти ЗЕД. Правила ІНКОТЕРМС.*
3. *Ліцензування та квотування ЗЕД.*
4. *Правовий режим іноземних інвестицій: поняття та форми здійснення іноземних інвестицій.*
5. *Оцінка іноземних інвестицій. Державна реєстрація та гарантії захисту іноземних інвестицій.*
6. Поняття і правове забезпечення зовнішньоекономічної діяльності (ЗЕД)

В юридичній літературі зовнішньоекономічна діяльність розгляда­ється як діяльність щодо розвитку співробітництва з іншими державами у галузі торгівлі, економіки, техніки, культури, туризму. На думку деяких авторів, це особлива форма здійснення суспільно-виробничих зв'язків між окремими державами, між державами і міжнародними організа­ціями, між міжнародними організаціями у сфері міжнародного еконо­мічного співробітництва, яка є предметом вивчення міжнародного еко­номічного права як самостійної галузі міжнародного публічного права.

Така оцінка місця і галузевої належності норм, що регулюють від­носини щодо зовнішньоекономічної діяльності, на нашу думку, не узго­джуються з легальним визначенням поняття зовнішньоекономічної ді­яльності, що міститься в ст. 1 Закону «Про зовнішньоекономічну діяль­ність»: зовнішньоекономічна діяльність - це діяльність суб'єктів госпо­дарської діяльності України та іноземних суб'єктів господарської діяль­ності, побудована на взаємовідносинах між ними, що має місце як на території України, так і за її межами. Істотним доповненням визначен­ня поняття зовнішньоекономічної діяльності є вказівка ч. 1 ст. 377 ГК на таку її ознаку, як перетинання митного кордону України майном та/або робочою силою.

Оскільки мова йде про діяльність суб'єктів господарської діяльнос­ті, то цілком логічним є висновок про те, що зовнішньоекономічна ді­яльність є одним з видів господарської діяльності, під якою Закон «Про зовнішньоекономічну діяльність» (ст. 1) розуміє будь-яку діяльність, в тому числі підприємницьку, пов'язану з виробництвом і обміном мате­ріальних і нематеріальних благ, що виступають у формі товару. Відтак і законодавство про зовнішньоекономічну діяльність є одним з інститутів господарського законодавства, що в стислій формі вміщений в Розділ VIII Господарського кодексу України.

Основним нормативно-правовим актом, що регулює зовнішньое­кономічну діяльність, є Закон України від 16 квітня 1991 р. «Про зовніш­ньоекономічну діяльність», який визначає принципи зовнішньоеконо­мічної діяльності, окреслює коло її суб'єктів, називає види зовнішньо­економічної діяльності, закріплює основи її регулювання, передбачає встановлення спеціальних правових режимів зовнішньоекономічної ді­яльності, містить норми щодо відповідальності учасників зовнішньоеко­номічної діяльності та захисту їх прав і інтересів.

Порядок урегулювання приватноправових відносин, які хоча б че­рез один із своїх елементів пов'язані з одним або кількома правопоряд- ками, іншими, ніж український правопорядок, встановлює Закон Украї­ни від 23 червня 2005 р. «Про міжнародне приватне право».

Важливе значення для регулювання окремих видів зовнішньо­економічної діяльності мають також Цивільний кодекс України; Зако­ни України від 24 лютого 1994 р. «Про міжнародний комерційний ар­бітраж», від 15 вересня 1995 р. (в редакції Закону України від 21 червня 2001 р.) «Про операції з давальницькою сировиною у зовнішньоеконо­мічних відносинах», від 19 березня 1996 р. «Про режим іноземного ін­вестування» та від 23 грудня 1998 р. «Про регулювання товарообмінних (бартерних) операцій у галузі зовнішньоекономічної діяльності»; Декрет Кабінету Міністрів України від 19 лютого 1993 р. «Про систему валютно­го регулювання і валютного контролю»; Укази Президента України від

1. жовтня 1994 р. «Про застосування Міжнародних правил інтерпрета­ції комерційних термінів» та від 7 листопада 1994 р. «Про облік окремих видів зовнішньоекономічних договорів (контрактів) в Україні»; постано­ви Кабінету Міністрів (спільно з Національним банком України) від 21 червня 1995 р. «Про типові платіжні умови зовнішньоекономічних дого­ворів (контрактів) та типові форми захисних застережень до зовнішньо­економічних договорів (контрактів), які передбачають розрахунки в іно­земній валюті» та від 12 грудня 2002 р. «Про затвердження Порядку ве­дення Української класифікації товарів зовнішньоекономічної діяльнос­ті», а також нормативно-правові акти Міністерства економіки України.
2. Суб'єкти ЗЕД. Правила ІННОТЕРМС

Господарський кодекс України визнає суб'єктами зовнішньоеконо­мічної діяльності:

а) суб'єктів господарювання, зазначених в пп. 1, 2 ч. 2 ст. 55 ГК:

* господарські організації - юридичні особи, створені відповідно до Цивільного кодексу України, державні, комунальні та інші підприєм­ства, створені відповідно до цього Кодексу, а також інші юридичні осо­би, які здійснюють господарську діяльність та зареєстровані в установ­леному законом порядку;
* громадян України, іноземців та осіб без громадянства, які здій­снюють господарську діяльність та зареєстровані відповідно до закону як підприємці.

б) у зовнішньоекономічній діяльності можуть брати участь також зовнішньоекономічні організації, що мають статус юридичної особи, утворені в Україні відповідно до закону органами державної влади або органами місцевого самоврядування (ч. 2 ст. 378 ГК).

При цьому всі зазначені суб'єкти зовнішньоекономічної діяльності мають рівне право здійснювати будь-які прямо не заборонені законами України її види незалежно від форми власності та інших ознак.

Фізичні особи мають право здійснювати зовнішньоекономічну ді­яльність з моменту набуття ними цивільної дієздатності згідно із зако­нами України. Фізичні особи, які мають постійне місце проживання на території України, мають зазначене право, якщо вони зареєстровані як підприємці згідно із законодавством України, а фізичні особи, які не ма­ють постійного місця проживання на території України, мають право здійснювати зовнішньоекономічну діяльність, якщо вони є суб'єктами господарської діяльності за законом держави, в якій вони мають постій­не місце проживання або громадянами якої вони є. Юридичні особи ма­ють право здійснювати зовнішньоекономічну діяльність відповідно до їхніх установчих документів з моменту набуття ними статусу юридичної особи.

Усі суб'єкти зовнішньоекономічної діяльності України мають пра­во відкривати свої представництва на території інших держав згідно із законами цих держав. Іноземні суб'єкти господарської діяльності, що здійснюють зовнішньоекономічну діяльність на території України, ма­ють право на відкриття своїх представництв на території України.

Господарська, в тому числі зовнішньоекономічна діяльність іно­земних суб'єктів господарської діяльності на території України, регулю­ється законами України щодо порядку здійснення іноземними особами господарської діяльності на території України. У разі якщо зазначена ді­яльність пов'язана з іноземними інвестиціями, вона регулюється відпо­відними законами України.

Відповідно до Указу Президента України «Про застосування Між­народних правил інтерпретації комерційних термінів» від 04.10.1994 р., з метою однакового тлумачення комерційних термінів суб'єктами під­приємницької діяльності України при укладанні договорів, а також учас­никами відносин, що виникають у зв'язку з такими договорами, установ­лено, що при укладенні суб'єктами підприємницької діяльності Украї­ни всіх форм власності договорів, у тому числі зовнішньоекономічних договорів (контрактів), предметом яких є товари (роботи, послуги), за­стосовуються Міжнародні правила інтерпретації комерційних термінів, підготовлені Міжнародною торговою палатою (далі - Правила «ІНКО­ТЕРМС»). Суб'єктам підприємницької діяльності України при укладанні договорів, у тому числі зовнішньоекономічних договорів (контрактів), запропоновано забезпечувати додержання Правил «ІНКОТЕРМС».

Найчастіше сторонам, які укладають договір, невідомі відмінності у торговельній практиці у відповідних країнах. Ця розмаїтість у тлумачен­нях призводить до непорозумінь, розбіжностей і звернень до суду, на­слідком чого є втрата і коштів, і часу. З метою вирішення цієї проблеми Міжнародна торгова палата в 1936 р. видала звід Міжнародних правил щодо тлумачення торгових термінів, названих «ІНКОТЕРМС». Згодом, у 1953, 1967, 1976, 1980, 1990 і 2000 роках до нього вносилися зміни і до­повнення. Зараз застосовується сьома редакція - «ІНКОТЕРМС-2000».

Сформульовані в «ІНКОТЕРМС» базисні умови зовнішньоторго­вельної купівлі-продажу визначають момент переходу права власності на товар від продавця до покупця, а отже, і ризику його випадкової заги­белі; установлюють, хто (продавець або покупець) організовує переве­зення товару, його навантаження, хто оплачує витрати зі страхування то­вару, здійснює митне очищення товару від мита тощо.

В «ІНКОТЕРМС-2000» всі базисні умови постачання класифіковані за чотирма категоріями. В основі цієї класифікації лежить відмінність в обсязі зобов'язань контрагентів щодо доставки товару. Перша катего­рія, названа умовно «Е», в неї входить лише умова «франко-завод» (ех могкз), зазначає мінімальний обсяг обов'язків для продавця, який має надати товар у розпорядження покупця за місцем перебування продав­ця.

Друга категорія «Р» включає умови, що покладають на продавця обов'язок передати товар перевізнику, зазначеному покупцем (ФОБ, ФАС, «франко-перевізник»).

Третя група «С» об'єднує умови, на яких продавець має забезпечи­ти перевезення товару, але не зобов'язаний приймати на себе ризик ви­падкового знищення або пошкодження товару чи нести які-небудь до­даткові витрати, які можуть виникнути в результаті подій, що відбува­ються після відвантаження товару (СІФ, «доставка оплачена до ...», «до­ставка і страхування оплачені до ...»).

У четверту категорію <Ш» входять умови постачання, що передба­чають обов'язок продавця нести всі витрати і ризики, що можуть виник­нути у зв'язку з доставкою товару в країну призначення («доставлено на кордон», «доставлено із судна», «доставлено із пристані», «доставлено без оплати мита», «доставлено з оплатою мита»).

1. Ліцензування та квотування ЗЕД

В Україні діють шість видів експортних (імпортних) ліцензій:

* ліцензія генеральна - відкритий дозвіл на експортні (імпортні) операції з певним товаром (товарами) та/або з певною країною (групою країн) протягом періоду дії режиму ліцензування з цього товару (това­рів);
* ліцензія разова (індивідуальна) - разовий дозвіл, що має іменний характер і видається для здійснення кожної окремої операції конкрет­ним суб'єктом зовнішньоекономічної діяльності на період не менший ніж той, що є необхідним для здійснення експортної (імпортної) опера­ції;
* ліцензія відкрита (індивідуальна) - дозвіл на експорт (імпорт) то­вару протягом певного періоду часу (але не менше одного місяця) з ви­значенням його загального обсягу;
* ліцензія антидемпінгова - належним чином оформлене право на імпорт в Україну протягом установленого строку певного товару (то­варів), який є об'єктом антидемпінгового розслідування та/або анти­демпінгових заходів;
* ліцензія компенсаційна - належним чином оформлене право на імпорт в Україну протягом установленого строку певного товару), який є об'єктом антисубсидиційного розслідування та/або компенсаційних за­ходів;
* ліцензія спеціальна - належним чином оформлене право на ім­порт в Україну протягом установленого строку певного товару товарів), який є об'єктом спеціального розслідування та/або спеціальних заходів.

Стосовно кожного виду товару може встановлюватися лише один вид ліцензії.

В Україні діють шість видів експортних (імпортних) квот (континген­тів):

* квоти (контингенти) глобальні - квоти, які встановлюються щодо товару (товарів) без визначення конкретних країн (груп країн), куди товар (товари) експортується або з яких він (вони) імпортується;
* квоти (контингенти) групові - квоти, які встановлюються щодо товару (товарів) з визначенням групи країн, куди товар (товари) експор­тується або з яких він (вони) імпортується,
* квоти (контингенти) індивідуальні - квоти, які встановлюють­ся щодо товару (товарів) з визначенням конкретної країни, куди товар (товари) може експортуватися або з якої він (вони) може імпортуватися;
* квоти антидемпінгові - граничний обсяг імпорту в Україну пев­ного товару (товарів), що є об'єктом антидемпінгового розслідування та/або антидемпінгових заходів, який дозволено імпортувати в Україну протягом установленого строку та який визначається в натуральних та/ або вартісних одиницях виміру;
* квоти компенсаційні - граничний обсяг імпорту в Україну певно­го товару (товарів), що є об'єктом антисубсидиційного розслідування та/ або компенсаційних заходів, який дозволено імпортувати в Україну про­тягом установленого строку та який визначається в і натуральних та/або вартісних одиницях виміру;
* квоти спеціальні - граничний обсяг імпорту в Україну певного товару (товарів), що є об'єктом спеціального розслідування та/або спе­ціальних заходів, який дозволено імпортувати в Україну протягом уста­новленого строку та який визначається в натуральних та/або вартісних одиницях виміру.

Стосовно кожного виду товару може встановлюватися лише один вид квоти.

Згідно зі ст. 16 Закону «Про зовнішньоекономічну діяльність» лі­цензування зовнішньоекономічних операцій визначається як комплекс дій органу виконавчої влади з надання дозволу на здійснення суб'єктом зовнішньоекономічної діяльності експорту (імпорту) товарів.

Ліцензування експорту (імпорту) товарів здійснюється у формі ав­томатичного або неавтоматичного ліцензування. Автоматичне ліцен­зування визначається як комплекс дій органу виконавчої влади з на­дання суб'єкту зовнішньоекономічної діяльності дозволу на здійснення протягом визначеного періоду експорту (імпорту) товарів, щодо яких не встановлюються квоти (кількісні або інші обмеження). Автоматичне лі­цензування експорту (імпорту) як адміністративна процедура з оформ­лення та видачі ліцензії не справляє обмежувального впливу на товари, експорт (імпорт) яких підлягає ліцензуванню.

Неавтоматичне ліцензування визначається як комплекс дій ор­гану виконавчої влади з надання суб'єкту зовнішньоекономічної діяль­ності дозволу на здійснення протягом визначеного періоду експорту (ім­порту) товарів, щодо яких встановлюються певні квоти (кількісні або інші обмеження). Неавтоматичне ліцензування експорту (імпорту) як адміні­стративна процедура з оформлення та видачі ліцензії використовуєть­ся в разі встановлення квот (кількісних або інших обмежень) на експорт (імпорт) товарів.

Ліцензування експорту товарів запроваджується в Україні в разі:

* значного порушення рівноваги щодо певних товарів на внутріш­ньому ринку, особливо сільськогосподарської продукції, продуктів ри­бальства, продукції харчової промисловості та промислових товарів ши­рокого вжитку першої необхідності або інших товарів, що мають вагоме значення для життєдіяльності в Україні;
* необхідності забезпечення захисту життя, здоров'я людини, тва­рин або рослин, навколишнього природного середовища, громадської моралі, національного багатства художнього, історичного чи археологіч­ного значення або захисту прав інтелектуальної власності, а також від­повідно до вимог державної безпеки;
* експорту дорогоцінних металів, крім банківських металів;
* необхідності застосування заходів захисту вітчизняного товаро­виробника;
* необхідності забезпечення захисту патентів, торгових марок та авторських прав;
* необхідності забезпечення виконання міжнародних договорів України.

Ліцензування імпорту товарів запроваджується в Україні в разі:

* різкого погіршення стану платіжного балансу та зовнішніх плате­жів (якщо інші заходи неефективні);
* різкого скорочення або мінімального розміру золотовалютних резервів;
* необхідності забезпечення захисту життя, здоров'я людини, тва­рин або рослин, навколишнього природного середовища, громадської моралі, національного багатства художнього, історичного чи археологіч­ного значення або захисту прав інтелектуальної власності, а також від­повідно до вимог державної безпеки;
* імпорту дорогоцінних металів, крім банківських металів;
* необхідності застосування заходів захисту вітчизняного товаро­виробника;
* необхідності забезпечення захисту патентів, торгових марок та і авторських прав;
* необхідності забезпечення виконання міжнародних договорів України.

1. Правовий режим іноземних інвестицій: поняття та форми здійснення іноземних інвестицій

Відносини, пов'язані з іноземними інвестиціями в Україні, регулю­ються ГКУ, законом про режим іноземного інвестування, іншими зако­нодавчими актами України та чинними міжнародними договорами, зго­ду на обов'язковість яких надано Верховною Радою України. Якщо між­народним договором встановлено інші правила, ніж ті, що передбачені законодавством України про іноземні інвестиції, застосовуються прави­ла міжнародного договору (ст. 400 ГКУ).

Згідно зі ст. 380 ГКУ іноземними інвесторами визнаються суб'єкти, які здійснюють інвестиційну діяльність на території України:

* юридичні особи, утворені за іншим законодавством, ніж законо­давство України;
* іноземці та особи без громадянства, які не мають постійного міс­ця проживання на території України;
* міжнародні урядові та неурядові організації;
* інші держави;
* інші іноземні суб'єкти інвестиційної діяльності, визначені зако­ном.

Іноземні інвестори мають право здійснювати інвестиції на терито­рії України у вигляді іноземної валюти, що визнається конвертованою Національним банком України, будь-якого рухомого і нерухомого май­на та пов'язаних з ним майнових прав; інших цінностей (майна), які від­повідно до закону визнаються іноземними інвестиціями. Заборона або обмеження будь-яких видів іноземних інвестицій може здійснюватися виключно законом (ст. 391 ГКУ).

Відповідно до ст. 392 ГКУ іноземні інвестори мають право здійсню­вати всі зазначені у ст. 391 ГКУ види інвестицій у таких формах:

* участь у господарських організаціях, що створюються разом з ві­тчизняними юридичними особами чи громадянами, або придбання частки в діючих господарських організаціях;
* створення іноземних підприємств на території України, філій або інших структурних підрозділів іноземних юридичних осіб або придбан­ня у власність діючих підприємств;
* придбання безпосередньо нерухомого або рухомого майна, що не заборонено законами України, або придбання акцій чи інших цінних паперів;
* придбання самостійно або за участю громадян чи вітчизняних юридичних осіб прав користування землею та використання природних ресурсів на території України;
* господарська діяльність на основі угод про розподіл продукції;
* придбання інших майнових прав;
* в інших не заборонених законом формах.

Заборона або обмеження будь-яких форм здійснення іноземних інвестицій може здійснюватись лише законом. Відносини, що виника­ють у зв'язку з придбанням іноземним інвестором майнових прав на землю та інші природні ресурси в Україні, регулюються відповідно зе­мельним та іншим законодавством України.

На території України щодо іноземних інвестицій встановлюється національний режим інвестиційної діяльності, за винятками, передба­ченими ГКУ, іншими законами і чинними міжнародними договорами, згоду на обов'язковість яких надано Верховною Радою України.

Відносини щодо оподаткування іноземних інвесторів та підпри­ємств з іноземними інвестиціями регулюються податковим законодав­ством України. У державних програмах залучення іноземних інвестицій у пріоритетні галузі економіки та соціальну сферу може бути передба­чено встановлення додаткових пільг для суб'єктів господарювання, що здійснюють діяльність у цих сферах.

Законом може бути обмежено або заборонено діяльність інозем­них інвесторів та підприємств з іноземними інвестиціями в окремих га­лузях народного господарства або в межах окремих територій України виходячи з інтересів національної безпеки України (ст. 394 ГКУ).

1. Оцінка іноземних інвестицій. Державна реєстрація та гарантії захисту іноземних інвестицій

Оцінка іноземних інвестицій, включаючи внески до статутного фон­ду підприємства з іноземними інвестиціями, здійснюється в іноземній конвертованій валюті та у гривнях за згодою сторін на основі цін міжна­родних ринків або ринку України. При цьому перерахунок сум в інозем­ній валюті у гривні здійснюється за курсом, встановленим Національним банком України (ст. 393 ГКУ).

Оцінка інвестицій - найважливіший етап інвестування. Разом з тим треба підкреслити основне правило - оцінка здійснюється за згодою сторін, а при недоговірному характері інвестиції - самим інвестором, якщо законом не встановлене інше. Так, іноземна валюта оцінюється за офіційним курсом валюти України, встановленому Національним бан­ком України, а не сторонами або інвестором.

Відповідно до ст. 395 ГКУ державна реєстрація іноземних інвести­цій здійснюється Радою Міністрів Автономної Республіки Крим, облас­ними, Київською та Севастопольською міськими державними адміні­страціями протягом трьох робочих днів після фактичного їх внесення у порядку, що встановлюється Кабінетом Міністрів України.

Відмова в державній реєстрації іноземних інвестицій можлива лише в разі порушення законодавства України про іноземне інвесту­вання. Відмову в державній реєстрації іноземних інвестицій може бути оскаржено в судовому порядку.

Незареєстровані іноземні інвестиції не дають права на одержання пільг та гарантій, передбачених ГКУ та іншими законами для іноземних інвесторів і підприємств з іноземними інвестиціями.

На території України можуть створюватися й діяти суб'єкти госпо­дарювання з іноземними інвестиціями, які здійснюють свою діяльність у формах підприємства з іноземними інвестиціями (ст. 116 ГКУ), інозем­ного підприємства (ст. 117 ГКУ), філії або представництва іноземної юри­дичної особи, інших не заборонених законом формах. У ст. 396 ГКУ за­значається, що порядок утворення підприємств з іноземними інвести­ціями та іноземних підприємств регулюється ГКУ, іншими прийняти­ми відповідно до нього законами. Особливості створення банківських, страхових та інших фінансових установ за участю іноземного інвестора визначаються відповідними законами України.

У ст. 397 ГКУ висвітлюються гарантії здійснення іноземних інвести­цій. Зокрема зазначається, що з метою забезпечення стабільності право­вого режиму іноземного інвестування встановлюються такі гарантії для іноземних інвесторів:

* застосування державних гарантій захисту іноземних інвестицій;
* у разі зміни законодавства про іноземні інвестиції;
* гарантії щодо примусового вилучення, а також від незаконних дій органів влади та їх посадових осіб;
* компенсація і відшкодування збитків іноземним інвесторам;
* гарантії в разі припинення інвестиційної діяльності;
* гарантії переказу прибутків та використання доходів від інозем­них інвестицій;
* інші гарантії здійснення інвестиційної діяльності.

У разі зміни законодавства про режим іноземного інвестування на вимогу іноземного інвестора у випадках і порядку, визначених законо­давством, застосовуються державні гарантії, які визначаються законо­давством, що діяло на момент вкладення інвестицій.

Іноземні інвестиції в Україні не підлягають націоналізації. Органи державної влади та їх посадові особи не мають права реквізувати іно­земні інвестиції, крім випадків здійснення рятувальних заходів у разі стихійного лиха, аварій, епідемій, епізоотій. Зазначена реквізиція може бути здійснена лише на підставі рішення органів, уповноважених на це Кабінетом Міністрів України, і в порядку, встановленому законом.

Іноземні інвестори мають право вимагати відшкодування збитків, завданих їм незаконними діями чи бездіяльністю органів державної влади або органів місцевого самоврядування, їх посадових осіб. Збитки іноземних інвесторів повинні бути відшкодовані за поточними ринкови­ми цінами або на основі обґрунтованих оцінок, підтверджених незалеж­ним аудитором (аудиторською організацією).

Компенсація, яка виплачується іноземному інвестору в порядку відшкодування збитків, повинна бути адекватною, ефективною та ви­значеною на момент виконання рішення про відшкодування збитків. Сума компенсації за цим рішенням має бути негайно виплачена у ва­люті, в якій було здійснено інвестиції, чи в іншій прийнятній для інозем­ного інвестора валюті відповідно до валютного законодавства. Законом може бути передбачено нарахування відсотків на суму компенсації.

Компенсація збитків іноземним інвесторам здійснюється в поряд­ку, встановленому законом. У ст. 398 ГКУ зазначаються гарантії перека­зу та використання доходів від іноземних інвестицій. Так, іноземним ін­весторам після сплати ними податків та зборів (обов'язкових платежів) гарантується безперешкодний негайний переказ за кордон їх доходів, прибутків та інших коштів в іноземній валюті, одержаних на законних підставах від здійснення інвестицій.

Порядок переказу за кордон зазначених коштів встановлюється Національним банком України. Доход іноземного інвестора або інші кошти, одержані в Україні у гривнях або іноземній валюті від здійснен­ня інвестицій, можуть реінвестуватися в Україні в порядку, встановлено­му законодавством.

У ст. 399 ГКУ перелічено гарантії іноземним інвесторам у разі при­пинення інвестиційної діяльності. Зокрема, у разі припинення інвести­ційної діяльності на території України іноземний інвестор має право по­вернути свої інвестиції не пізніше шести місяців після припинення цієї ді­яльності, а також доходи за цими інвестиціями у грошовій або товарній формі, якщо інше не встановлено законом або угодою сторін.

**^ питання для самостійного вивчення**

1. Міжнародні організації у сфері міжнародного економічного спів­робітництва.
2. Міжнародне економічне право як самостійна галузь міжнарод­ного публічного права.
3. Спеціальні правові режими зовнішньоекономічної діяльності.
4. Особливості оподаткування та реєстрації іноземних інвестицій.
5. Режим додаткових пільг для суб'єктів господарювання, що здійснюють діяльність у пріоритетних галузях економіки та соціальній сфері.
6. Проблеми здійсненні іноземного інвестування в сучасній Україні.
7. **тести для поточного контролю**
8. *Фізичні особи мають право здійснювати зовнішньоеконо­мічну діяльність з моменту:*

* набуття ними цивільної дієздатності згідно із законами України;
* з моменту реєстрації як підприємців;
* з моменту набуття ними статусу юридичної особи;
* з моменту реєстрації у митних органах;
* усі названі умови.

1. *З якого моменту в юридичної особи з'являється право на здійснення зовнішньоекономічної діяльності за чинним законодав­ством України?*

* з моменту реєстрації як підприємців;
* з моменту набуття ними статусу юридичної особи;
* з моменту затвердження засновниками статуту товариства;
* з моменту реєстрації у митних органах;
* усі названі умови.

1. *Перша категорія, названа умовно «Е», в яку входить лише умова «франко-завод» (ех шогкз), зазначає таке:*

* мінімальний обсяг обов'язків для продавця, який має надати то­вар у розпорядження покупця за місцем перебування продавця;
* покладається на продавця обов'язок передати товар перевізни­ку, зазначеному покупцем;
* продавець має забезпечити перевезення товару, але не зобов'я­заний брати на себе ризик випадкового знищення або пошкодження то­вару чи нести які-небудь додаткові витрати, які можуть виникнути в ре­зультаті подій, що відбуваються після відвантаження товару;
* умови постачання, що передбачають обов'язок продавця нести всі витрати і ризики, що можуть виникнути у зв'язку з доставкою товару в країну призначення.

1. *Друга категорія «Р» включає умови ФОБ, ФАС, «франко- перевізник», зазначає таке:*

* мінімальний обсяг обов'язків для продавця, який має надати то­вар у розпорядження покупця за місцем перебування продавця;
* покладається на продавця обов'язок передати товар перевізни­ку, зазначеному покупцем;
* продавець має забезпечити перевезення товару, але не зобов'я­заний брати на себе ризик випадкового знищення або пошкодження то­вару чи нести які-небудь додаткові витрати, які можуть виникнути в ре­зультаті подій, що відбуваються після відвантаження товару;
* умови постачання, що передбачають обов'язок продавця нести всі витрати і ризики, що можуть виникнути у зв'язку з доставкою товару в країну призначення.

1. *Третя група «С» об'єднує умови СІФ, «доставка оплачена до ...», «доставка і страхування оплачені до...» зазначає таке:*

* мінімальний обсяг обов'язків для продавця, який має надати то­вар у розпорядження покупця за місцем перебування продавця;
* покладається на продавця обов'язок передати товар перевізни­ку, зазначеному покупцем;
* продавець має забезпечити перевезення товару, але не зобов'я­заний брати на себе ризик випадкового знищення або пошкодження то­вару чи нести які-небудь додаткові витрати, які можуть виникнути в ре­зультаті подій, що відбуваються після відвантаження товару;
* умови постачання, що передбачають обов'язок продавця нести всі витрати і ризики, що можуть виникнути у зв'язку з доставкою товару в країну призначення.

1. *У четверту категорію «^» входять умови «доставлено на кордон», «доставлено із судна», «доставлено із пристані», «достав­лено без оплати мита», «доставлено з оплатою мита»:*

* мінімальний обсяг обов'язків для продавця, який має надати то­вар у розпорядження покупця за місцем перебування продавця;
* покладається на продавця обов'язок передати товар перевізни­ку, зазначеному покупцем;
* продавець має забезпечити перевезення товару, але не зобов'я­заний брати на себе ризик випадкового знищення або пошкодження то­вару чи нести які-небудь додаткові витрати, які можуть виникнути в ре­зультаті подій, що відбуваються після відвантаження товару;
* умови постачання, що передбачають обов'язок продавця нести всі витрати і ризики, що можуть виникнути у зв'язку з доставкою товару в країну призначення.

1. *Стосовно кожного виду товару може встановлюватися:*

* лише один вид ліцензії;
* два види ліцензій: генеральна та разова;
* кількість ліцензій не обмежена.

1. *У зовнішньоекономічній діяльності ліцензія разова (індивіду­альна) - це:*

* разовий дозвіл, що має іменний характер і видається для здій­снення кожної окремої операції конкретним суб'єктом зовнішньоеконо­мічної діяльності на період не менший ніж той, що є необхідним для здійснення експортної (імпортної) операції;
* дозвіл на експорт (імпорт) товару протягом певного періоду часу (але не менше одного місяця) з визначенням його загального обсягу;
* належним чином оформлене право на імпорт в Україну протя­гом установленого строку певного товару (товарів), який є об'єктом ан­тидемпінгового розслідування та/або антидемпінгових заходів.

1. *Квоти, які встановлюються щодо товару (товарів) з визна­ченням конкретної країни, куди товар (товари) може експортувати­ся або з якої він (вони) може імпортуватися, - це квоти:*

* індивідуальні;
* групові;
* глобальні;
* антидемпінгові.

1. *Автоматичне ліцензування визначається як комплекс дій органу виконавчої влади з надання суб'єкту зовнішньоекономічної ді­яльності дозволу на здійснення протягом визначеного періоду експор­ту (імпорту) товарів, щодо яких:*

* не встановлюються квоти;
* встановлюються квоти.

1. *Знайдіть хибне твердження. Іноземні інвестиції в Україні:*

* не підлягають націоналізації;
* не мають права реквізувати, крім випадків здійснення рятуваль­них заходів у разі стихійного лиха, аварій, епідемій, епізоотій;
* іноземний інвестор не має права повернути свої інвестиції протя­гом шести місяців після припинення інвестиційної діяльності.

1. *Яким документом визначаються правовідносини між пере­візником і одержувачем вантажу за договором морського перевезен­ня?*

* коносаментом;
* товарно-транспортною накладною;
* товарною накладною;
* зовнішньоекономічним контрактом.

1. *Який правовий режим застосовується до підприємства з іноземними інвестиціями в Україні?*

* режим найбільшого сприяння;
* національний режим або режим додаткових пільг;
* режим додаткових пільг;
* спеціальний режим.

1. *Які органи розглядають спори між суб'єктами зовнішньо­економічної діяльності, іноземними суб'єктами господарської діяль­ності?*

* господарські суди;
* суди загальної юрисдикції;
* за згодою сторін спору - арбітражні (третейські) суди;
* усі названі органи.

1. *Який з названих видів юридичної відповідальності застосо­вується у сфері зовнішньоекономічної діяльності?*

* майнова;
* дисциплінарна;
* солідарна.

1. *Право якої країни застосовується до зовнішньоекономічно­го договору (контракту) про створення спільного підприємства?*

* право країни іноземного учасника;
* право країни, на території якої спільне підприємство створюєть­ся і реєструється;
* право країни, в якій буде здійснюватись основна діяльність спіль­ного підприємства;
* право країни за погодженням сторін.

**тема з2. правове регулювання концесійної діяльності та інших спеціальних режимів господарювання**

1. *Концесійна діяльність в Україні. Законодавство про концесію.*
2. *Принципи концесійної діяльності.*
3. *Договір комерційної концесії та концесійний договір.*
4. *Припинення діяльності підприємства, майно якого передається в концесію.*
5. *Спеціальні (вільні) економічні зони (СЕЗ): поняття, територія і статус.*
6. *Види СЕЗ.*
7. *Державні гарантії інвестицій у СЕЗ.*
8. Концесійна діяльність в Україні. Законодавство про концесію

В ЦК України (гл. 76) і в ГК України (гл. 36) вперше включено норми, що регулюють використання у підприємницькій діяльності прав інших суб'єктів господарювання - комерційну концесію. Оскільки у відносини комерційної концесії можуть вступати лише суб'єкти підприємницької діяльності (ст. 1117 ЦК), включення норм про договір комерційної кон­цесії (так само, як і норм, що регулюють інші договори у сфері господа­рювання - лізинг, факторинг тощо) в ЦК за наявності спеціального коди­фікованого акту - ГК, що регулює господарські (в тому числі і підприєм­ницькі) відносини, видається необґрунтованим.

Комерційну концесію слід відрізняти від концесій, що регулюються нормами гл. 40 ГК і Законом України від 16 липня 1999 р. «Про концесії».

За своєю сутністю комерційна концесія найбільше відповідає фран- чайзингу, що набув поширення у світовій практиці господарювання з 70-х років минулого століття. До речі, в усіх проектах ЦК вживався саме термін «франчайзинг» і лише на заключній стадії прийняття його було замінено терміном «комерційна концесія» (так і в ЦК Російської феде­рації), що не можна визнати вдалим у зв'язку з можливим ототожнен­ням комерційної концесії з концесіями, що регулюються гл. 40 ГК (в ЦК такі норми відсутні).

На початку свого виникнення франчайзинг розглядався як різновид договору про виключний продаж товарів, за яким продавець надає по­купцеві виключно про по продажу певних товарів на визначеній терито­рії або визначеній клієнтурі. Покупець у такій схемі відносин відігравав роль дистриб'ютора.

Сьогодні франчайзинг (франшиза) являє собою спосіб просуван­ня і збуту товарів і послуг. Він заснований на тому, що один суб'єкт під­приємницької діяльності (франчайзер, франшизіар) за винагороду на­дає іншому суб'єкту підприємницької діяльності (франчайзи, франши- зіару) право використовувати свої засоби індивідуалізації (фірмове на­йменування, знак для товарів і послуг), передає йому ноу-хау і надає по­стійне консультаційне сприяння в організації підприємницької діяльнос­ті. З економічної точки зору франчайзинг дозволяє виробнику товарів або послуг, що відомі споживачам і мають попит (франчайзеру), розши­рити збут своїх товарів або послуг шляхом відкриття нових підприємств, не витрачаючи при цьому власних чи залучених коштів (відкриття під­приємств відбувається за рахунок франчайзи, який є власником відкри­тих підприємств).

В Україні відносини франчайзингу отримали назву комерційної концесії, а сторони відповідного договору називаються правоволоділь- цем та користувачем.

Концесія - це надання з метою задоволення суспільних потреб уповноваженим органом державної влади чи органом місцевого само­врядування на підставі концесійного договору на платній та строковій основі вітчизняним або іноземним суб'єктам господарювання (концесі­онерам) права на створення (будівництво) та/або управління (експлуа­тацію) об'єктом концесії за умови взяття концесіонером на себе відпо­відних зобов'язань, майнової відповідальності і підприємницького ри­зику (ч. 1 ст. 406 ГК України).

Сфери господарювання, в яких дозволяється концесійна діяльність, об'єкти права державної або комунальної власності, що можуть надава­тися в концесію, а також види підприємницької діяльності, які не дозво­ляється здійснювати на концесійній основі, визначаються законом.

*Нормативно-правове регулювання концесії* здійснюється:

* Господарським кодексом України (гл. 40, ст. 406-410, що визна­чають: поняття та основні засади концесійної діяльності - ст. 406-407, договірні засади здійснення концесійної діяльності - ст. 408, положен­ня щодо припинення діяльності підприємства, майно якого передається в концесію - ст. 409, законодавство про концесії - ст. 410, гарантії прав учасників господарських відносин в умовах спеціального режиму госпо­дарювання - ст. 418);
* Земельним Кодексом, що визначає: землі, промисловості, тран­спорту, енергетики та іншого призначення (гл. 13), права концесіоне­ра на земельну ділянку (ст. 94), права та обов'язки землекористувачів (ст. 95-97), відповідальність за порушення земельного законодавства (ст. 211).
* Законами України: «Про концесії» від 16.07.1999 р. (містить ви­значення застосовуваних у Законі термінів - ст. 1, положення щодо: принципів концесійної діяльності - ст. 2, об'єктів концесії - ст. 3, засад концесійної діяльності, в т. ч. обмеження, - ст. 4-5, щодо концесійних конкурсів - ст. 6-8 та договорів концесії, що укладаються за результата­ми їх проведення, - ст. 9-16, прав та обов'язків сторін концесійного до­говору - ст. 17-25, статистичної звітності у сфері концесійної діяльнос­ті - ст. 26-27); спеціальним Законами України: від 14.12.1999 р. «Про концесії на будівництво та експлуатацію автомобільних доріг» (містить спеціальні положення щодо цього виду концесійної діяльності з вище­згаданих питань); від 16.03.1996 р. «Про режим іноземного інвестуван­ня» (визначає концесійний договір як один з основних видів договорів у сфері іноземного інвестування - ст. 22);
* Постановами Кабінету Міністрів України та ін.

1. Принципи концесійної діяльності

Основними принципами діяльності, пов'язаної з наданням та отри­манням концесії (далі - концесійної діяльності), є:

1. законність здійснення концесійної діяльності;
2. державне регулювання концесійної діяльності та контроль за її здійсненням;
3. здійснення концесійної діяльності на підставі концесійного до­говору;
4. вибір концесіонерів переважно на конкурсній основі;
5. врахування особливостей надання об'єкта у концесію в окремих сферах господарської діяльності;
6. комплексне використання об'єкта концесії;
7. взаємовигода сторін у концесійному договорі;
8. державні гарантії капіталовкладень концесіонера;
9. оплатне використання об'єкта концесії;
10. забезпечення законних прав та інтересів споживачів товарів (робіт, послуг), що надаються концесіонером;
11. стабільність умов концесійних договорів;
12. розподіл ризиків між сторонами концесійного договору;
13. участь держави, органів місцевого самоврядування у частково­му фінансуванні об'єктів концесії, які мають соціальне значення (ст. 2 За­кону України «Про концесії»).

Згідно зі ст. 407 ГК України концесійна діяльність в Україні базуєть­ся на таких засадах: поєднання державного регулювання концесійної ді­яльності та здійснення її на підставі концесійного договору; вибір конце­сіонерів переважно на конкурсній основі; комплексне та оплатне вико­ристання об'єкта концесії, участь держави, органів місцевого самовря­дування у частковому фінансуванні об'єктів концесії соціального при­значення; взаємна вигода сторін у концесійному договорі, розподіл ри­зиків між сторонами концесійного договору; державне гарантування ін­вестицій концесіонерів; стабільність умов концесійних договорів; забез­печення прав та законних інтересів споживачів продукції (послуг), що надаються концесіонерами.

1. Договір комерційної концесії та концесійний договір

Так само як концесійну діяльність слід відрізняти від концесії, так і договір комерційної концесії слід відрізняти від концесійного договору.

**Договір комерційної концесії** - це договір, за яким одна сторона (правоволоділець) зобов'язується надати другій стороні (користуваче­ві) на строк або без визначення строку право використання в підприєм­ницькій діяльності користувача комплексу прав, належних правоволо­дільцеві, а користувач зобов'язується дотримуватися умов використан­ня наданих йому прав та сплатити правоволодільцеві обумовлену дого­вором винагороду (ч. 1 ст. 366 ГК).

У наведеному визначенні зазначається сфера, в якій можуть вико­ристовуватися надані користувачеві права - сфера підприємницької ді­яльності користувача, проте в ньому відсутня вказівка на мету надання користувачеві зазначених прав. ЦК (ст. 1115) обмежує цю мету виготов­ленням та (або) продажем певного виду товарів та (або) наданням по­слуг.

Предмет договору комерційної концесії в ГК визначений лише в за­гальних рисах: як комплекс прав, ділової репутації і комерційного до­свіду (ч. 2 ст. 366 ЦК). За змістом ч. 1 ст. 1116 ЦК предметом договору комерційної концесії є право на використання об'єктів права інтелекту­альної власності (торговельних марок, промислових зразків, винаходів, творів, комерційних таємниць тощо), комерційного досвіду та ділової репутації, під якою можна розуміти сукупність інформації про правово­лодільця, що дає можливість зробити висновок про його професійні та управлінські здібності, порядність та відповідність його діяльності вимо­гам закону.

За своїм предметом договір комерційної концесії відрізняється від схожих з ним договорів щодо розпорядження майновими правами інте­лектуальної власності, зокрема ліцензійного договору, договору про пе- редання виключних майнових прав інтелектуальної власності тощо, пе­редбачених ст. 1107 ЦК.

Договір комерційної концесії передбачає використання комплек­су наданих користувачеві прав, ділової репутації і комерційного досві­ду правоволодільця в певному обсязі, із зазначенням або без зазначен­ня території використання щодо певної сфери підприємницької діяль­ності (ч. 2 ст. 366 ГК).

Закон вимагає, щоб договір комерційної концесії був укладений у письмовій формі у вигляді єдиного документа (в ст. 1118 ЦК йдеться про «письмову форму»). Недодержання цієї вимоги тягне за собою недій­сність договору (згідно з ч. 1 ст. 1118 ЦК він є нікчемним).

Особливістю договору комерційної концесії є те, що він підлягає державній реєстрації органом, який здійснив реєстрацію суб'єкта госпо­дарювання, що виступає за договором як правоволоділець. Якщо пра­воволоділець зареєстрований як суб'єкт господарювання не в Україні, реєстрація договору комерційної концесії здійснюється органом, який зареєстрував суб'єкта господарювання, що є користувачем.

Юридичне значення реєстрації полягає в тому, що у відносинах з третіми особами сторони договору комерційної концесії мають право посилатися на договір лише з дня його державної реєстрації. Відсутність реєстрації договору позбавляє сторони права в разі спору посилатися на цей договір.

Слід проте зазначити, що Законом України від 15 травня 2003 р. «Про державну реєстрацію юридичних осіб та фізичних осіб-підприємців» по­вноваження державного реєстратора щодо державної реєстрації дого­ворів комерційної концесії не передбачені. Інші вимоги щодо укладання договору комерційної концесії встановлюються законом.

Договором комерційної концесії може бути передбачено право ко­ристувача дозволяти іншим особам користування наданим йому комп­лексом прав або часткою цього комплексу прав на умовах комерційної субконцесії, погоджених ним із правоволодільцем або визначених у до­говорі комерційної концесії. До договору комерційної субконцесії засто­совуються положення про договір комерційної концесії, якщо інше не випливає з особливостей субконцесії. Якщо договір комерційної конце­сії визнано недійсним, недійсні також укладені на його основі договори комерційної субконцесії.

Винагорода за договором комерційної концесії може виплачува­тися користувачем правоволодільцеві у формі разових або періодичних платежів або в іншій формі, передбаченій договором (ст. 369 ГК).

Обов'язки сторін договору комерційної концесії визначені ст. 370, 371 ГК і ст. 1120 і 1121 ЦК. Так, правоволоділець зобов'язаний: передати користувачеві технічну та комерційну документацію і надати іншу інфор­мацію, необхідну користувачеві для здійснення прав, наданих йому за договором комерційної концесії, а також проінструктувати користувача і його працівників з питань, пов'язаних із здійсненням цих прав; видати користувачеві передбачені договором ліцензії (дозволи), забезпечивши їх оформлення у встановленому законодавством порядку.

Якщо договором комерційної концесії не передбачено інше, пра­воволоділець зобов'язаний: забезпечити державну реєстрацію догово­ру комерційної концесії; надавати користувачеві постійне технічне та консультативне сприяння, включаючи сприяння у навчанні та підвищен­ні кваліфікації працівників; контролювати якість товарів (робіт, послуг), що виробляються (виконуються або надаються) користувачем на підста­ві договору комерційної концесії.

З урахуванням характеру та особливостей діяльності, що здійсню­ється користувачем за договором комерційної концесії, користувач зобов'язаний: використовувати при здійсненні передбаченої догово­ром діяльності торговельну марку та інші позначення правоволодільця визначеним у договорі способом; забезпечити відповідність якості то­варів, що виробляються ним на основі договору, виконаних робіт, по­слуг, що надаються, якості таких самих товарів (робіт, послуг), що виро­бляються (виконуються або надаються) безпосередньо правоволоділь- цем; дотримуватися інструкцій і вказівок правоволодільця, спрямова­них на забезпечення відповідності характеру, способів та умов викорис­тання комплексу наданих прав використанню цих прав правоволоділь- цем; надавати покупцям (замовникам) додаткові послуги, на які вони могли б розраховувати, купуючи (замовляючи) товар (роботу, послуги) безпосередньо у правоволодільця; інформувати покупців (замовників) найбільш очевидним для них способом про використання ним торго­вельної марки та інших позначень правоволодільця за договором ко­мерційної концесії; не розголошувати секрети виробництва правоволо- дільця та іншу одержану від нього конфіденційну інформацію; сплатити правоволодільцеві обумовлену договором винагороду.

Згідно з ч. 1 ст. 372 ГК договором комерційної концесії можуть бути передбачені обмеження прав сторін за цим договором, зокрема: обов'язок правоволодільця не надавати іншим особам аналогічні комп­лекси прав для їх використання на закріпленій за користувачем тери­торії або утримуватися від власної аналогічної діяльності на цій терито­рії; обов'язок користувача не допускати його конкуренції з правоволо- дільцем на території, на яку поширюється чинність договору комерцій­ної концесії стосовно підприємницької діяльності, що здійснюється ко­ристувачем з використанням належних правоволодільцеві прав; відмо­ва користувача від одержання за договором комерційної концесії ана­логічних прав у конкурентів (потенційних конкурентів) правоволоділь­ця; обов'язок користувача погоджувати з правоволодільцом місце роз­ташування виробничих приміщень, що мають використовуватися при здійсненні наданих за договором прав, а також їх внутрішнє і зовнішнє оформлення.

Обмежувальні умови можуть бути визнані недійсними, якщо ці умови суперечать законодавству (ч. 2 ст. 372 ГК). Крім цього, ч. 2 ст. 1122 ЦК прямо встановлено, що умова договору, відповідно до якої право­володілець має право визначати ціну товару (робіт, послуг), передбаче­ного договором, або встановлювати верхню чи нижню межу цієї ціни, є нікчемною.

Відповідно до ст. 373 ГК правоволоділець несе субсидіарну відпо­відальність за вимогами, що заявляються до користувача комерційної концесії у разі невідповідності якості товарів (робіт, послуг), які прода­ються (виконуються, надаються) користувачем.

За вимогами, що заявляються до користувача як виробника про­дукції (товарів) правоволодільця, останній відповідає солідарно з корис­тувачем. Договір комерційної концесії може бути змінений відповідно до положень, встановлених ст. 188 ГК. У відносинах з третіми особами сторони договору комерційної концесії мають право посилатися на змі­ни договору лише з дня державної реєстрації цієї зміни відповідно до ст. 367 ГК, якщо не доведуть, що третя особа знала або повинна була знати про зміну договору раніше.

Кожна із сторін договору комерційної концесії, укладеного без за­значеного строку, має право у будь-який час відмовитися від договору, повідомивши про це другу сторону за шість місяців, якщо договором не передбачений більш тривалий строк.

Дострокове розірвання договору комерційної концесії, укладеного на визначений строк, а також розірвання договору, укладеного без ви­значення строку, підлягають державній реєстрації відповідно до ст. 367 ГК. При оголошенні правоволодільця або користувача неплатоспромож­ним (банкрутом) договір комерційної концесії припиняється.

У разі зміни торговельної марки чи іншого позначення правоволо­дільця, права на використання яких входять у комплекс прав за догово­ром комерційної концесії, цей договір зберігає чинність щодо нових по­значень правоволодільця, якщо користувач не вимагає розірвання дого­вору. Дещо інакше ця норма сформульована в п. 1 ч. 2 ст. 1126 ЦК, згід­но з яким договір комерційної концесії припиняється у разі «припинен­ня права правоволодільця на торговельну марку чи інше позначення, визначене в договорі, без його заміни аналогічним правом».

У разі продовження чинності договору комерційної концесії корис­тувач має право вимагати відповідного зменшення належної правово­лодільцеві винагороди. Якщо в період дії договору комерційної конце­сії припинилося право, користування яким надано за цим договором, договір продовжує свою чинність, крім положень, що стосуються права, яке припинилося, а користувач, якщо інше не передбачено договором, має право вимагати відповідного зменшення належної правоволоділь- цеві винагороди.

На відміну від договору комерційної концесії, згідно зі ст. 408 ГК України концесійна діяльність здійснюється на основі **концесійних до­говорів,** що укладаються відповідно до законодавства України з конце­сіонерами, в тому числі іноземними інвесторами, Кабінетом Міністрів України або уповноваженим ним органом державної влади, або визна­ченими законом органами місцевого самоврядування.

Строк дії концесійного договору встановлюється сторонами дого­вору залежно від характеру та умов концесії. Цей строк не може бути меншим десяти років та більшим п'ятдесяти років.

Кабінет Міністрів України може затверджувати типові концесійні договори для здійснення певних видів концесійної діяльності.

Вимоги до концесійних договорів, порядок їх укладення, а також інші питання правового регулювання концесійної діяльності визнача­ються законом про концесії, іншими законами.

32.4. Припинення діяльності підприємства, майно якого передається в концесію

Відповідно до ст. 409 ГК України припинення діяльності держав­ного або комунального підприємства, майно якого передається в кон­цесію, здійснюється шляхом ліквідації цього підприємства, з припинен­ням права господарського відання на майно, закріплене за цим держав­ним або комунальним підприємством. Умовами концесійного догово­ру повинно передбачатися максимальне використання в концесійній ді­яльності праці громадян України, в тому числі звільнених у зв'язку з лік­відацією державного або комунального підприємства, майно якого пе­редано в концесію.

1. Спеціальні (вільні) економічні зони (СЕЗ): поняття, територія і статус

Реформування соціально-економічного становища в Україні ви­магає застосування нових форм регіонального розвитку, що базуються на можливостях регіонів повніше й ефективніше використовувати наяв­ні ресурси і переваги сприятливого економіко-географічного та геополі- тичного розташування.

Найбільш дієвими формами регіональної політики, що застосову­ються країнами як з високорозвинутою, так і перехідною економікою, є створення спеціальних (вільних) економічних зон та здійснення комп­лексу заходів, що проводяться центральними і місцевими органами ви­конавчої влади шляхом запровадження спеціальних режимів інвести­ційної діяльності.

Спеціальні (вільні) економічні зони (СЕЗ) розглядаються як один з важливих інструментів, за допомогою якого досягається відкритість еко­номіки нашої держави зовнішньому світові і стимулюється міжнародне економічне співробітництво на основі залучення іноземних інвестицій.

Спеціальна економічна зона - це частина території України, на якій встановлюється спеціальний правовий режим економічної діяльнос­ті та особливий порядок застосування чинного законодавства України. Для СЕЗ характерним є те, що в них створюються сприятливі валютно- фінансові умови для розвитку банківсько-кредитної системи, страхуван­ня та системи державного інвестування.

Правовий режим СЕЗ в Україні визначається в першу чергу Законом України від 13 жовтня 1992 р. «Про загальні засади створення і функ­ціонування спеціальних (вільних) економічних зон». Цей закон визначає порядок створення та ліквідації і механізм функціонування спеціальних (вільних) економічних зон на території України, загальні правові і еконо­мічні основи їх статусу, а також загальні правила регулювання відносин суб'єктів економічної діяльності цих зон з місцевими радами, органами державної виконавчої влади та ін.

1. Види СЕЗ

Згідно із Законом України «Про загальні засади створення і функ­ціонування спеціальних (вільних) економічних зон» в Україні залежно від господарської спрямованості та економіко-правових умов діяльності можуть створюватися такі СЕЗ:

1. зовнішньоторговельні зони - частина території держави, де то­вари іноземного походження можуть зберігатися, купуватися та прода­ватися без сплати мита і митних зборів або з їх відстроченням. Форма­ми організації таких зон можуть бути вільні порти (порто-франко), вільні митні зони (зони франко) та митні склади;
2. комплексні виробничі зони - частина території держави, на якій запроваджується спеціальний (пільговий податковий, валютно- фінансовий, митний тощо) режим економічної діяльності з метою сти­мулювання підприємства, залучення інвестицій у пріоритетні галузі гос­подарства, розширення зовнішньоекономічних зв'язків, запозичен­ня нових технологій, забезпечення зайнятості населення. Вони можуть мати форму експортних виробничих зон, де розвивається насамперед експортне виробництво, орієнтоване на переробку власної сировини та переважно складальницькі операції, та імпортоорієнтованих зон, голов­на функція яких - розвиток імпортозамінних виробництв;
3. науково-технічні зони - це СЕЗ, спеціальний правовий режим яких орієнтований на розвиток наукового і виробничого потенціалу. Вони можуть існувати у формі регіональних інноваційних центрів - тех- нополісів, районів інтенсивного наукового розвитку, високотехнологіч- них промислових комплексів, науково-виробничих парків (технологіч­них, дослідних, промислових, агропарків), а також локальних інновацій­них центрів та опорних інноваційних пунктів;
4. туристично-рекреаційні зони - це СЕЗ, які створюються в регіо­нах, що мають багатий природний, рекреаційний та історико-культурний потенціал, з метою ефективного його використання і збереження, а та­кож активізації підприємницької діяльності (в тому числі із залученням іноземних інвесторів) у сфері рекреаційно-туристичного бізнесу;
5. банківсько-страхові (офшорні) зони - це зони, в яких запрова­джується особливо сприятливий режим здійснення банківських та стра­хових операцій в іноземній валюті для обслуговування нерезидентів. Офшорний статус надається банківським та страховим установам, які були створені за участю лише нерезидентів і обслуговують лише ту їхню підприємницьку діяльність, що здійснюється за межами України;
6. зони прикордонної торгівлі - частина території держави на кор­донах із сусідніми країнами, де діє спрощений порядок перетину кордо­ну і торгівлі.

Крім зазначених в Україні можуть створюватися СЕЗ інших типів, а також комплексні спеціальні (вільні) економічні зони, які поєднують у собі риси та елементи зон різних типів.

СЕЗ можуть бути класифіковані й за іншими критеріями.

Так, **за ознакою відкритості** розрізняють СЕЗ інтеграційні (діяль­ність яких спрямована на тісну взаємодію з позазональною економікою країни) та анклавні (орієнтовані на зв'язки із зовнішнім ринком).

**Залежно від місцезнаходження** СЕЗ поділяються на зовнішні (роз­міщені на кордоні з іншими державами) та внутрішні (розміщені у вну­трішніх районах країни).

1. Державні гарантії інвестицій у СЕЗ

У СЕЗ встановлюється спеціальний режим інвестування та господа­рювання, якому притаманна сукупність певних ознак, зокрема:

1. Юридична підстава встановлення - загальні закони (ст. 401-404 ГК України та Закон України від 13 жовтня 1992 р. «Про загальні заса­ди створення і функціонування спеціальних (вільних) економічних зон», спеціальний закон (про створення конкретної СЕЗ, що визначає її пара­метри, зміст спеціального режиму господарювання на території СЕЗ), низка підзаконних нормативно-правових актів, що конкретизують зміст цього режиму.
2. Визначення мети запровадження конкретної СЕЗ з урахуванням її виду.
3. Особливість режиму інвестування та господарювання, що вста­новлюється індивідуально для конкретної СЕЗ та передбачає (може пе­редбачати):

по-перше, створення сприятливих умов для інвестування та гос­подарювання для певних груп суб'єктів (суб'єктів господарювання СЕЗ) шляхом встановлення: а) пільг - митних (пільги у сплаті ввізного мита, податку на додану вартість та сплаті акцизного збору), податкових (в оподаткуванні прибутку, звільненні від оподаткування інвестицій, а та­кож від сплати низки платежів: плати за землю, зборів до Державного інноваційного фонду, збору на обов'язкове соціальне страхування на ви­падок безробіття); б) гарантій захисту майнових інтересів цих суб'єктів: загальні для інвесторів та спеціальні - для суб'єктів СЕЗ (а) стабілізацій­на гарантія від змін законодавства протягом функціонування конкретної СЕЗ; б) гарантія забезпечення інтересів суб'єктів СЕЗ у разі її ліквідації протягом встановленого строку реалізації інвестиційного проекту; в) га­рантія розгляду спорів між органами управління СЕЗ, суб'єктами СЕЗ та ліквідаційною комісією, пов'язаних з ліквідацією СЕЗ, в судах України, а спорів за участю іноземних суб'єктів господарювання - у судах за пого­дженням сторін, у т. ч. за кордоном);

по-друге, обмеження для суб'єктів СЕЗ (встановлюються з метою захисту публічних інтересів) у формі: а) заборон, що можуть встанов­люватися для суб'єктів конкретної СЕЗ»; б) встановлення спеціальних господарсько-правових санкцій (у формі, наприклад, позбавлення нада­них пільг у разі порушення суб'єктом СЕЗ умов їх надання; тимчасового припинення господарської діяльності суб'єкта СЕЗ у разі порушення ним законодавства України, установчих документів, договору щодо умов ре­алізації інвестиційного проекту; скасування наданих дозволів; розірван­ня договору; скасування реєстрації суб'єкта СЕЗ);

1. Спеціальний порядок управління СЕЗ, що здійснюється за до­помогою системи органів - місцевої державної адміністрації, органу місцевого самоврядування та спеціально створеного органу розвитку та управління СЕЗ (орган управління СЕЗ) з розмежуванням компетен­ції між ними, а також передбачає контроль за дотриманням суб'єктами СЕЗ вимог чинного законодавства, установчих документів та укладених договорів (контрактів) на реалізацію інвестиційних проектів на території конкретної СЕЗ; виконання контрольних функцій здійснюється зазначе­ними органами, а також уповноваженими державними органами відпо­відно до чинного законодавства Комісію з перевірки додержання зако­нодавства про здійснення імпортних операцій суб'єктами спеціальних (вільних) економічних зон та суб'єктами пріоритетного розвитку, на яких запроваджено спеціальний режим інвестиційної діяльності»).
2. Спеціальний порядок набуття статусу суб'єкта господарюван­ня СЕЗ (спеціальний порядок легітимації). Цього статусу можуть набу­ти лише суб'єкти господарювання, створені та/або зареєстровані відпо­відно до загального порядку. Спеціальний порядок легітимації передба­чає: 1) затвердження поданого заявником - суб'єктом господарювання інвестиційного проекту відповідно до встановлених для конкретної СЕЗ вимог (відповідність проекту пріоритетним напрямам розвитку еконо­міки регіону та вимогам до мінімальної вартості, наявність позитивно­го висновку інвестиційної експертизи) та порядку (встановлюється для певної СЕЗ); 2) укладення органом управління СЕЗ із суб'єктом господа­рювання договору на реалізацію затвердженого інвестиційного проек­ту на підставі Типового договору; 3) реєстрація заявника, який уклав та­кий договір, як суб'єкта господарювання певної СЕЗ (здійснюється ор­ганом господарського розвитку та управління конкретної СЕЗ за умови дотримання заявником встановлених вимог, після чого йому (заявнико­ві) видається свідоцтво про реєстрацію суб'єкта СЕЗ - основної підстави для надання передбачених законом пільг для суб'єктів конкретної СЕЗ).
3. Регулювання відносин між органом управління СЕЗ та суб'єктом СЕЗ актами законодавства конкретної СЕЗ та укладеним між ними до­говором (контрактом) на реалізацію інвестиційного проекту на терито­рії конкретної СЕЗ (предметом договору є реалізація належним чином затвердженого інвестиційного проекту, основними зобов'язаннями сто­рін є: інвестора - щодо реалізації на власний ризик і під власну відпо­відальність інвестиційного проекту з дотриманням встановлених зако­нодавством вимог та умов договору; органу управління - щодо забез­печення передбачених чинним законодавством та договором умов для реалізації інвестиційного проекту; у разі порушення сторонами договір­них зобов'язань можливе застосування передбачених законом та дого­вором господарсько-правових санкцій у формі відшкодування збитків, штрафних санкцій, оперативно-господарських санкцій (у т. ч. розірвання договору) і навіть адміністративно-господарських (зокрема, тимчасове зупинення діяльності суб'єкта СЕЗ, скасування наданих йому дозволів, скасування реєстрації суб'єкта СЕЗ).

Інвестування в СЕЗ - це залучення органами управління СЕЗ на до­говірних засадах в господарський обіг СЕЗ інвестицій, які вкладаються суб'єктами господарювання СЕЗ шляхом реалізації інвестиційних проек­тів, що відповідають встановленим вимогам, з наданням інвесторам пе­редбачених законом пільг та дотримання ними встановленого для кон­кретної СЕЗ режиму господарювання.

**^ Питання для самостійного вивчення**

1. Сучасний стан створення та використання СЕЗ в Україні.
2. Державна реєстрація договору комерційної концесії.
3. Комерційна концесія за законодавством інших країн світу.
4. Загальна характеристика концесійної діяльності згідно із ЗУ «Про концесії» від 16.07.1999 р.
5. Офшорні зони та їх переваги для підприємницької діяльності.
6. **Тести для поточного контролю**
7. *В Україні відносини франчайзингу отримали назву:*

* комерційної концесії; - представництва;
* комерційного посередництва; - контрактації продукції.

1. *Умова договору комерційної концесії, відповідно до якої пра- воволоділець має право визначати ціну товару (робіт, послуг), перед­баченого договором, або встановлювати верхню чи нижню межу цієї ціни:*

* є нікчемною;
* є обов'язковою;
* може бути вказана в договорі за бажанням сторін.

1. *У договорі комерційної концесії стороною є:*

* правоволоділець;
* комерційний агент;
* коносамент;
* аудитор;
* поручитель.

1. *Предмет договору комерційної концесії в ГК визначений як:*

* комплекс прав;
* комплекс прав і ділової репутації;
* комплекс прав, ділової репутації і комерційного досвіду.

1. *Закон вимагає, щоб договір комерційної концесії був укладе­ний:*

* у письмовій формі;
* у письмовій нотаріальній формі у вигляді єдиного документа;
* у письмовій формі у вигляді єдиного документа, що підлягає дер­жавній реєстрації органом, який здійснив реєстрацію в Україні суб'єкта господарювання - правоволодільця.

1. *Частина території держави, на якій запроваджується спе­ціальний (пільговий податковий, валютно-фінансовий, митний тощо) режим економічної діяльності з метою стимулювання підприємства, залучення інвестицій у пріоритетні галузі господарства, розширення зовнішньоекономічних зв'язків, запозичення нових технологій, забез­печення зайнятості населення:*

* науково-технічна зона;
* комплексні виробничі зони;
* туристично-рекреаційні зони;
* банківсько-страхові (офшорні) зони.

1. *За ознакою відкритості розрізняють СЕЗ:*

* інтеграційні та анклавні;
* анклавні та зовнішні;
* офшорні та інтеграційні.

1. *Залежно від місцезнаходження СЕЗ поділяються на:*

* зовнішні та внутрішні;
* внутрішні та інтеграційні;
* анклавні та офшорні.

**тема зз. відповідальність за правопорушення у сфері господарювання**

1. *Загальні принципи відповідальності учасників господарських відносин.*
2. *Господарські санкції як правові засоби відповідальності у сфері господарювання.*
3. *Підстави господарсько-правової відповідальності.*
4. *Зменшення розміру та звільнення від відповідальності.*
5. *Досудовий порядок реалізації господарсько-правової відповідаль­ності.*
6. *Види санкцій. Господарські санкції (договірні): відшкодування шко­ди, штрафні санкції, оперативно-господарські санкції.*
7. *Адміністративно-господарські санкції.*
8. *Кримінальна відповідальність у сфері господарювання.*
9. Загальні принципи відповідальності учасників господарських відносин

Учасники господарських відносин несуть господарсько-правову відповідальність за правопорушення у сфері господарювання шляхом застосування господарських санкцій до правопорушника. Підстави та порядок їх застосування передбачені Господарським кодексом, іншими законами та договором.

Застосування господарських санкцій має на меті забезпечення пра­вопорядку у сфері господарювання, захист прав та законних інтересів громадян, організацій та держави.

Згідно з ч. 3 ст. 216 ГК України господарсько-правова відповідаль­ність базується на трьох основних принципах:

* відшкодування збитків здійснюється незалежно від того, перед­бачено це в договорі чи ні. Передбачена в законі відповідальність ви­робника (продавця) за недоброякісну продукцію застосовується неза­лежно від того, чи є посилання на це в договорі;
* виплата штрафних санкцій за порушення зобов'язань, а також відшкодування збитків не звільняють правопорушника від виконання прийнятих на себе зобов'язань в натурі без згоди іншої сторони;
* в господарському договорі недопустимі положення щодо виключення чи обмеження відповідальності виробника (продавця) продукції.

33.2. Господарські санкції як правові засоби відповідальності у сфері господарювання

Згідно з ч. 1 ст. 217 ГК України господарськими санкціями визна­ються заходи впливу на правопорушника у сфері господарювання, в ре­зультаті застосування яких для нього настають несприятливі економічні та/або правові наслідки.

У сфері господарювання застосовуються такі види господарських санкцій:

* відшкодування збитків;
* штрафні санкції;
* оперативно-господарські санкції.

Крім вищевказаних санкцій, щодо суб'єктів господарювання за по­рушення ними правил здійснення господарської діяльності застосову­ються адміністративно-господарські санкції.

Різниця між господарськими санкціями та адміністративно-госпо­дарськими полягає в тому, що перші застосовуються за ініціативою учас­ників господарських відносин, а другі - уповноваженими органами дер­жавної влади чи органами місцевого самоуправління.

1. Підстави господарсько-правової відповідальності

Підставою господарсько-правової відповідальності учасника гос­подарських відносин, згідно зі ст. 218 ГК України, є здійснення ним пра­вопорушення у сфері господарювання.

Господарське правопорушення - це винне, противоправне діяння, яке спричиняє шкоду господарським відносинам, правам та законним інтересам суб'єктів господарювання та інших учасників господарських відносин.

Склад господарського правопорушення включає в себе такі обов'язкові елементи: протиправну поведінку суб'єктів господарюван­ня; наявність шкоди; причинний зв'язок між протиправною поведінкою правопорушника та наслідками; вину правопорушника.

Учасник господарських правовідносин несе відповідальність за не­виконання чи неналежне виконання господарського зобов'язання чи порушення правил здійснення господарської діяльності, якщо не дове­де що ним були прийняті всі можливі заходи для того, щоб не допустити господарське правопорушення.

Однією з підстав звільнення від відповідальності є дія нездолан­ної сили. У випадках, якщо інше не передбачене законом чи договором, суб'єкт господарювання за порушення господарського зобов'язання несе господарсько-правову відповідальність, якщо не доведе, що на­лежне виконання зобов'язань було неможливим внаслідок дії нездо­ланної сили, тобто надзвичайних та невідворотних обставин при певних умовах здійснення господарської діяльності.

Не вважаються надзвичайними та невідворотними обставинами:

* порушення зобов'язань контрагентами правопорушника;
* відсутність на ринку необхідних для виконання зобов'язань то­варів;
* відсутність у боржника необхідних засобів.

1. Зменшення розміру та звільнення від відповідальності

За невиконання чи неналежне виконання господарських зобов'я­зань чи порушення правил здійснення господарської діяльності право­порушник відповідає належним йому на праві власності чи закріпле­ним за ним на праві господарського ведення чи оперативного управ­ління майном. Це правило є диспозитивним, оскільки інше може бути передбачене Господарським Кодексом чи іншими законами. Засновни­ки суб'єкта господарювання не відповідають за зобов'язаннями суб'єкта господарювання, за винятком випадків, які передбачені або законом, або договором.

Суд має право зменшити розмір відповідальності чи звільнити від­повідача від відповідальності, якщо правопорушенню сприяли неправо­мірні дії (бездіяльність) іншої сторони зобов'язання.

Сторони зобов'язання можуть передбачити певні обставини, які внаслідок надзвичайного характеру цих обставин є підставами для звільнення їх від господарської відповідальності у випадках порушен­ня зобов'язання внаслідок цих обставин, а також порядок посвідчення факту виникнення таких обставин. Такі обставини називаються «форс- мажорними», і до них належать: війни, військові дії, блокади, ембарго, стихійні лиха, а також сезонні природні явища.

1. Досудовий порядок реалізації господарсько-правової відповідальності

Учасники господарських відносин, які порушили майнові права чи законні інтереси інших суб'єктів, зобов'язані відновити їх, не чекаючи пред'явлення їм претензії чи звернення в суд.

У ч. 2 ст. 222 ГК України передбачене право суб'єкта господарю­вання, права та інтереси якого порушені, звернутися до правопорушни­ка з претензією для досудового урегулювання спору. Такий порядок ре­алізації господарсько-правової відповідальності дозволяє суб'єктам гос­подарювання урегулювати розбіжності, які виникли між ними без звер­нення до суду та додаткових затрат на судові витрати.

Вимоги до змісту та форми претензії:

* повне найменування та поштові реквізити заявника претензії та особи (осіб), якій претензія пред'являється;
* дата пред'явлення та номер претензії;
* обставини, на підставі яких пред'явлена претензія; докази, які підтверджують ці обставини;
* вимоги заявника з посиланням на нормативні акти;
* сума претензії та її розрахунок, якщо претензія підлягає грошо­вій оцінці;
* платіжні реквізити заявника претензії;
* перелік документів, які додаються до претензії.

Документи, які підтверджують вимоги заявника, додаються в ори­гіналах чи в належних чином завірених копіях. Документи, які є в іншої сторони, можуть не додаватися до претензії. Претензія підписується повноважною особою заявника чи його представником та направляєть­ся адресату рекомендованим чи цінним листом чи вручається адреса­ту під підпис. Претензія підлягає розгляду у місячний строк з дня її отри­мання, якщо інше не встановлено ГК України чи іншими законодавчи­ми актами. Якщо вимоги заявника обґрунтовані, отримувач претензії зобов'язаний задовольнити. При розгляді претензії сторони за необхід­ності повинні звірити розрахунки, провести експертизу чи здійснити інші дії для забезпечення досудового урегулювання спору.

Якщо пред'явлення претензії є, як правило, правом суб'єкта госпо­дарювання, то відповідь на претензію є обов'язком адресата претензії, яка повинна бути виконана у встановленому законом порядку та в пев­ний строк.

Відповідно до ст. 8 ГПК України у відповіді на претензію вказують­ся:

1. повне найменування та поштові реквізити підприємства, органі­зації, які дають відповідь, та підприємства, організації, яким направля­ється відповідь; дата та номер відповіді; дата та номер претензії, на яку дається відповідь;
2. якщо претензія визнається повністю або частково - визнана сума, номер та дата платіжного доручення на перерахування цієї суми чи строк та спосіб задоволення претензії, якщо вона не підлягає грошовій оцінці;
3. якщо претензія відхилена повністю або частково, мотиви відхи­лення із посиланням на відповідні нормативні акти та документи, які об­ґрунтовують відхилення претензії;
4. перелік прикладених до відповіді документів чи інших доказів.

У разі коли претензія відхилена повністю або частково, заявнику повинні бути повернені оригінали документів, які отримані з претен­зією, а також направлені документи, які обґрунтовують відхилення пре­тензії, якщо вони відсутні у заявника претензії. Відповідь на претензію підписується повноважною особою чи представником отримувача пре­тензії та направляється заявнику рекомендованим чи цінним листом чи вручається йому під підпис.

1. Види санкцій. Господарські санкції (договірні): відшкодування шкоди, штрафні санкції, оперативно-господарські санкції

Учасник господарських відносин, який порушив господарські зобов'язання чи встановлені вимоги щодо здійснення господарської ді­яльності, повинен **відшкодувати спричинені цим збитки** суб'єкту, пра­ва та законні інтереси якого порушені.

Під збитками слід розуміти витрати, які зроблені правомочною сто­роною, втрата чи пошкодження майна, а також не отримані доходи, які сторона могла б отримати у разі належного виконання зобов'язань чи дотримання правил здійснення господарської діяльності іншою сторо­ною.

До складу збитків, які підлягають відшкодуванню, включаються:

* вартість втраченого, пошкодженого чи знищеного майна;
* додаткові витрати;
* не отриманий прибуток (втрачена вигода), на який сторона, яка понесла збитки, мала право розраховувати у разі належного виконання зобов'язання іншою стороною;
* матеріальна компенсація моральної шкоди.

При визначенні розміру шкоди враховуються ціни, які існували на місці виконання зобов'язання на день задоволення боржником в до­бровільному порядку вимог сторони, яка понесла збитки, а у випадку якщо вимога не задоволена в добровільному порядку - на день подан­ня до суду відповідного позову про стягнення шкоди. Виходячи з кон­кретних обставин, суд може задовольнити вимоги про відшкодування збитків, беручи до уваги ціни на день винесення рішення суду.

Сторони господарського зобов'язання мають право за взаємною згодою завчасно визначити розмір збитків, які підлягають відшкодуван­ню, в твердій сумі чи у вигляді відсоткових ставок залежно від обсягу не­виконання зобов'язання чи строків порушення зобов'язання сторонами.

**Штрафні санкції** - це господарські санкції у вигляді грошової суми (неустойка, штраф, пеня), яку учасник господарських відносин зобов'язаний сплатити у разі порушення ним правил здійснення госпо­дарської діяльності, невиконання чи неналежного виконання господар­ського зобов'язання.

Згідно зі ст. 50 ЦК України неустойкою (штрафом, пенею) є грошова сума чи інше майно, яке боржник повинен передати кредитору у випад­ках порушення боржником зобов'язання.

Штрафом є неустойка, яка вираховується у відсотках від суми не­виконаного чи неналежним чином виконаного **зобов'язання.**

Пенею є неустойка, яка вираховується у відсотках від суми несвоє­часно виконаного **грошового зобов'язання** за кожен день прострочки зобов'язання.

Правом застосовувати штрафні санкції наділені такі суб'єкти: суб'єкти господарювання, споживачі, органи державної влади та орга­ни місцевого самоврядування, які наділені господарською компетен­цією, а також громадяни, громадські та інші організації, які виступа­ють засновниками суб'єктів господарювання чи здійснюють щодо них організаційно-господарські повноваження на підставі відносин власнос­ті.

У ч. 2 ст. 231 ГК України передбачені конкретні розміри штрафних санкцій, які стягуються при порушенні господарського зобов'язання, у якому хоча б однією із сторін є суб'єкт господарювання, який належить до державного сектора економіки, чи порушення пов'язане з виконан­ням державного контракту, чи виконання зобов'язання фінансується за рахунок Державного бюджету чи за рахунок державного кредиту:

* за порушення умов зобов'язання щодо якості (комплектності) то­варів (робіт, послуг) стягується штраф у розмірі 20% вартості неякісних (некомплектних) товарів (робіт, послуг);
* за порушення строків виконання зобов'язання стягується пеня у розмірі 0,1% вартості товару (робіт, послуг), щодо якого допущена про- строчка виконання за кожен день прострочки, а за прострочку більше 30 днів додатково стягується штраф у розмірі 7% вказаної вартості.

У випадках, якщо розмір штрафних санкцій законом не визначе­ний, то санкції застосовуються у розмірі, передбаченому договором.

Штрафні санкції за порушення грошових зобов'язань встановлю­ються у відсотках, розмір яких визначається облікова ставка Національ­ного банку України за весь час користування чужими коштами, якщо ін­ший розмір не передбачений законом чи договором.

У внутрішньогосподарських відносинах розмір штрафних санкцій, а також відшкодування збитків визначається суб'єктом господарювання.

Вимогу щодо виплати штрафних санкцій може заявити учасник гос­подарських відносин, права або законні інтереси якого порушені, а у ви­падках, передбачених законом - уповноважений орган, який наділений господарською компетенцією.

**Оперативно-господарські санкції** - це заходи оперативного впли­ву на правопорушника, які застосовуються сторонами зобов'язання в односторонньому порядку з метою припинення чи попередження по­вторення порушень зобов'язання. На відміну від штрафних санкцій, які можуть бути передбачені як в законі, так і в договорі, оперативно- господарські санкції можуть бути передбачені тільки в договорі. Одні­єю з важливих особливостей оперативно-господарських санкцій є те, що вони можуть застосовуватися незалежно від відсутності чи наявнос­ті вини суб'єкта господарювання.

*Види оперативно-господарських санкцій:*

1. одностороння відмова від виконання свого зобов'язання упра- вомочною стороною зі звільненням її від відповідальності за це при по­рушення зобов'язання іншою стороною;

* відмова від виплати за зобов'язаннями, які виконано неналеж­ним чином чи достроково виконано боржником без згоди іншої сторони;
* відстрочка відвантаження продукції чи виконання робіт внаслі­док прострочки виставлення акредитиву платником, зупинення видачі банківських позичок і т. д.;

1. відмова управомоченої сторони зобов'язання від прийняття по­дальшого виконання зобов'язання, порушеного іншою стороною, чи повернення в односторонньому порядку виконаного кредитором за зобов'язанням (списання з рахунку боржника в безакцептному порядку коштів, виплачених за неякісну продукцію і т. д.);
2. встановлення в односторонньому порядку на майбутнє додатко­вих гарантій належного виконання зобов'язань стороною, яка поруши­ла зобов'язання: зміна порядку оплати продукції, перехід на попередню оплату продукції чи на оплату після перевірки її якості і т. д.;
3. відмова на встановлення в майбутньому господарських відно­син зі стороною, яка порушила зобов'язання. Цей перелік оперативно- господарських санкцій не є вичерпним. Сторони в договорі можуть пе­редбачити й інші оперативно-господарські санкції.

Підставою для застосування оперативно-господарських санкцій є факт порушення господарських зобов'язань іншою стороною. Ці санк­ції застосовуються стороною, яка потерпіла від правопорушення, у по- засудовому порядку та без попереднього пред'явлення претензії по­рушнику зобов'язання. Порядок застосування сторонами конкретних оперативно-господарських санкцій визначається договором. Якщо сто­рона не згодна із застосуванням санкції, вона може звернутися до суду із заявою про відміну такої санкції та відшкодування збитків, спричине­них її застосуванням. Оперативно-господарські санкції можуть застосо­

вуватися одночасно з відшкодуванням збитків та стягненням штрафних санкцій.

1. Адміністративно-господарські санкції

Одним із видів санкцій, які можуть застосовуватися за правопору­шення у сфері господарювання є адміністративно-господарські санкції. Ці санкції застосовуються органами державної влади чи органами міс­цевого самоврядування, мають не тільки майновий, а і організаційно- правовий характер, та спрямовані на припинення правопорушень суб'єктів господарювання та ліквідацію їх наслідків. Адміністративно- правові санкції можуть бути встановлені виключно законами.

*Види адміністративно-правових санкцій:*

* вилучення прибутку (доходу);
* адміністративно-господарський штраф;
* стягнення зборів (обов'язкових платежів);
* призупинення операцій за рахунками суб'єктів господарювання;
* застосування антидемпінгових заходів;
* припинення експортно-імпортних операцій;
* застосування індивідуального режиму ліцензування;
* призупинення дії ліцензії (патенту) на здійснення суб'єктом гос­подарювання окремих видів господарської діяльності;
* анулювання ліцензії (патенту) на здійснення суб'єктом господа­рювання окремих видів господарської діяльності;
* обмеження чи призупинення діяльності суб'єкта господарюван­ня;
* скасування державної реєстрації та ліквідація суб'єкта господа­рювання;

Вказаний перелік адміністративно-правових санкцій не є вичерп­ним - інші види адміністративно-правових санкцій можуть бути перед­бачені Господарським Кодексом та іншими законами.

Вилучення прибутку (доходу). Прибуток (доход), який отриманий суб'єктом господарювання внаслідок порушення встановлених зако­нодавством правил здійснення господарської діяльності, а також сума прихованого (заниженого) доходу (прибутку) чи суми податку, який не сплачений за прихований об'єкт оподаткування, підлягає вилученню в доход відповідного бюджету.

Адміністративно-господарський штраф. Це грошова сума, яка виплачується суб'єктом господарювання у відповідний бюджет у разі порушення ним встановлених правил здійснення господарської діяль­ності.

Стягнення зборів (обов'язкових платежів). При порушення суб'єктом господарювання встановлених правил та звітності щодо упла- ти зборів (обов'язкових платежів) чи їх несплати або неповної сплати сума, яка підлягає сплаті, стягується у відповідний бюджет. Крім цього із суб'єкта господарювання може бути стягнений штраф у розмірі до 50% тієї суми, яка підлягає виплаті.

Призупинення операцій за рахунками суб'єктів господарювання. При відмові органів управління чи посадових осіб суб'єктів господарю­вання у проведенні документальної перевірки чи в недопущенні робіт­ників податкових органів для обстеження приміщень, які використову­ються для здійснення господарської діяльності, ненадання податковим та іншим органам чи їх посадовим особам встановленої законом звіт­ності, розрахунків, декларацій чи інших документів, пов'язаних зі спла­тою податків, зборів (обов'язкових платежів), операції цього суб'єкта за його рахунками в установах банку призупиняються.

Застосування антидемпінгових заходів. При здійсненні окреми­ми учасниками господарських відносин зовнішньоекономічної діяль­ності, пов'язаної з отриманням незаконних переваг на ринку України (здійснення демпінгового імпорту, субсидійованого імпорту, недобро­совісна конкуренція), що спричинило шкоду економіці України чи по­тягло загрозу виникнення такої шкоди, до цих учасників відносин мо­жуть бути застосовані антидемпінгові, компенсаційні чи спеціальні за­ходи відповідно до закону.

Антидемпінгові заходи - це попередні чи кінцеві заходи, які засто­совуються під час чи за результатами антидемпінгового розслідування. Антидемпінгове мито (попереднє чи кінцеве) - це особливий вид мита, яке стягується у випадку ввозу на митну територію України товару, який є об'єктом застосування антидемпінгових заходів.

Субсидійований імпорт - ввіз на митну територію країни імпорт­ного товару (товарів), який користується пільгами від субсидії, яка нада­ється для виробництва, переробки, транспортування чи експорту тако­го товару.

Компенсаційні заходи - попередні чи кінцеві заходи, які застосову­ються під час чи за результатами антисубсидійованого розслідування.

Припинення експортно-імпортних операцій. Застосування ін­дивідуального режиму ліцензування. При недобросовісній конкурен­ції, розміщенні валютних цінностей з порушенням встановленого по­рядку на рахунках і вкладах за межами України, а також в інших випад­ках, якщо дії учасників зовнішньоекономічної діяльності завдають шко­ди економіці України, експортно-імпортні операції таких суб'єктів гос­подарювання припиняються. За порушення суб'єктами господарюван­ня правил здійснення зовнішньоекономічної діяльності щодо антимо- нопольних заходів, заборони недобросовісної конкуренції та інших пра­вил, якими встановлюються певні обмеження чи заборони у здійсненні зовнішньоекономічної діяльності, до таких суб'єктів може застосовува­тися індивідуальний режим ліцензування. Цей режим застосовується з метою контролю за зовнішньоекономічною діяльністю суб'єктів зовніш­ньоекономічної діяльності, які допустили порушення в цій сфері. У цьо­му разі оформлюється разова (індивідуальна) ліцензія, яка видається Мі­ністерством економіки чи уповноваженими ним органами. Ця ліцензія є підставою для здійснення зовнішньоекономічних операцій суб'єктами зовнішньоекономічної діяльності, до яких застосовані санкції.

Обмеження та зупинення діяльності суб'єкта господарювання. При здійсненні господарської діяльності з порушенням екологічних ви­мог діяльність суб'єкта господарювання може бути обмежена чи призу­пинена Кабінетом Міністрів, Радою міністрів АРК, а також уповноваже­ним центральним органом виконавчої влади з питань екології та при­родних ресурсів та його органами на місцях. До підприємств торгівлі, громадського харчування та сфери послуг, які неодноразово допуска­ли реалізацію недоброякісних товарів чи систематично порушують вста­новлені правила торгівлі та надання послуг чи умов зберігання чи тран­спортування товарів можуть застосовуватися тимчасове припинення ді­яльності таких підприємств. їх діяльність тимчасово припиняється у ви­падках, коли інші заходи впливу не дали чи не дадуть належних резуль­татів, наприклад: повторного виявлення протягом 90 календарних днів одного і того ж порушення; виявлення недоліків, причини яких не мо­жуть бути усунені негайно, а подальша діяльність може спричинити шкоду здоров'ю чи майну споживача; невиконання господарюючими суб'єктами приписів державних органів із захисту прав споживачів про припинення порушень прав споживачів. Тимчасове припинення діяль­ності передбачає припинення на певний строк (до усунення виявлених недоліків) роботу структурних підрозділів, пов'язаних з обслуговуван­ням споживачів і реалізацією (виробництвом) товарів.

Скасування державної реєстрації суб'єкта господарювання та його ліквідація. Відповідно до Положення про державну реєстрацію суб'єктів підприємницької діяльності, затвердженого постановою Кабі­нету Міністрів від 25.05.98 р., якщо суб'єктом підприємницької діяльнос­ті є юридична особа, то скасування його державної реєстрації здійсню­ється органом державної реєстрації на підставі рішення господарсько­го суду у випадку: визнання недійсними чи такими, що суперечать зако­нодавству уставних документів; здійснення діяльності, яка суперечить статутним документам та законодавству; несвоєчасного повідомлення суб'єктом підприємницької діяльності про зміну його назви, організа­ційної форми, форми власності та місцезнаходження; визнання суб'єкта підприємницької діяльності банкрутом; ненадання протягом року в ор­гани державної податкової служби податкових декларацій, документів бухгалтерської звітності.

Якщо суб'єктом підприємницької діяльності є фізична особа, то ска­сування його державної реєстрації здійснюється органом державної ре­єстрації на підставі рішення господарського суду у випадках: здійснення діяльності, яка суперечить законодавству; несвоєчасного повідомлення підприємцем-громадянином про зміну свого постійного чи тимчасового місця проживання; ненадання протягом року в органи державної подат­кової служби податкових декларацій та документів фінансової звітності. Вказаний перелік підстав скасування державної реєстрації є вичерпним та не підлягає розширеному тлумаченню.

Ліквідація суб'єкта господарювання у зв'язку зі скасуванням дер­жавної реєстрації здійснюється ліквідаційною комісією, яка створюєть­ся власником (власниками) майна суб'єкта господарювання чи уповно­важеним ним органом. Орган (особа), який прийняв рішення про лікві­дацію суб'єкта господарювання, встановлює порядок та визначає стро­ки проведення ліквідації, а також строк для заявлення претензії креди­торами, який не може бути меншим ніж 2 місяці з дня оголошення про ліквідацію.

Адміністративно-господарські санкції можуть бути застосовані до суб'єкта господарювання протягом 6 місяців з дня виявлення порушен­ня, але не пізніше ніж 1 рік з дня порушення цим суб'єктом встановле­них законодавством правил здійснення господарської діяльності.

1. Кримінальна відповідальність у сфері господарювання

Кримінальна відповідальність за злочини у сфері господарської ді­яльності передбачена нормами, які знаходяться у розділі VII Особли­вої частини Кримінального Кодексу України, який нараховує 38 статей (ст. 199-235). Залежно від видового об'єкта злочини у сфері господар­ської діяльності можна класифікувати таким чином:

1. **злочини проти порядку обігу грошей, цінних паперів, інших документів.** До цієї групи входять такі злочини: виготовлення, збері­гання, придбання, перевезення, пересилання, ввезення в Україну з ме­тою збуту або збут підроблених грошей, державних цінних паперів чи білетів державної лотереї (ст. 199 КК); виготовлення, збут чи викорис­тання підроблених недержавних цінних паперів (ст. 224 КК); порушен­ня порядку випуску (емісії) та обігу цінних паперів (ст. 223 КК); неза­конні дії з документами на переказ, платіжними картками та іншими засобами доступу до банківських рахунків, обладнанням для їх виготов­

лення (ст. 200 КК); підроблення знаків поштової оплати і проїзних квит­ків (ст. 215 КК).

1. злочини проти системи оподаткування. До цієї групи нале­жать: ухилення від сплати податків, зборів чи інших обов'язкових пла­тежів (ст. 212 КК); незаконне виготовлення, зберігання, збут або тран­спортування з метою збуту підакцизних товарів (ст. 204 КК); незаконне виготовлення, підроблення, використання або збут незаконно виготов­лених, одержаних чи підроблених марок акцизного збору чи контроль­них марок (ст. 216 КК).
2. злочини проти системи бюджетного регулювання. До цих злочинів належать: порушення законодавства про бюджетну систему (ст. 210 КК); видання нормативно-правових або розпорядчих актів, які змінюють доходи і видатки бюджету всупереч встановленому законом порядку (ст. 211 КК);
3. злочини проти системи валютного регулювання: ухилен­ня від повернення виручки в іноземній валюті (ст. 207 КК); незакон­не відкриття або використання за межами України валютних рахунків (ст. 208 КК).
4. ***злочини проти порядку переміщення предметів через мит­ний кордон України:*** контрабанда (ст. 201 КК).
5. злочини проти порядку зайняття підприємницькою чи іншою господарською діяльністю: порушення порядку зайняття господар­ською та банківською діяльністю (ст. 202 КК); зайняття забороненими видами господарської діяльності (ст. 203 КК); фіктивне підприємництво (ст. 205 КК); легалізація (відмивання) грошових коштів та іншого майна, здобутих злочинним шляхом (ст. 209 КК); порушення порядку здійснен­ня операцій з металобрухтом (ст. 213 КК); порушення законодавства, що регулює виробництво, експорт, імпорт дисків для лазерних систем зчи­тування, експорт, імпорт обладнання чи сировини для їх виробництва (ст. 203-1 КК); порушення правил здачі дорогоцінних металів і дорого­цінного каміння (ст. 214 КК).
6. злочини проти прав і законних інтересів кредиторів: фіктив­не банкрутство (218 КК); доведення до банкрутства (ст. 219 КК); при­ховування стійкої фінансової неспроможності (ст. 220 КК); незаконні дії у разі банкрутства (ст. 221 КК); шахрайство з фінансовими ресурса­ми (ст. 222 КК).
7. злочини проти добросовісної конкуренції і антимонополіс- тичноїдіяльності: протидія законній господарській діяльності (ст. 206 КК); порушення антимонопольного законодавства (ст. 230 КК); змова про зміну чи фіксування цін або примушування до їх зміни чи фіксуван­ня (ст. 228 КК); незаконне використання товарного знака (ст. 229 КК); не­законне збирання з метою використання або використання відомостей, що становлять комерційну таємницю (ст. 231 КК); розголошення комер­ційної таємниці (ст. 232 КК).
8. злочини проти прав і законних інтересів споживачів: обман покупців та замовників (ст. 225 КК); фальсифікація засобів вимірювання (ст. 226 КК); випуск або реалізація недоброякісної продукції (ст. 227 КК); незаконне виготовлення, збут або використання державного пробірно­го клейма (ст. 217 КК).
9. злочини проти порядку приватизації: незаконна приватизація державного, комунального майна (ст. 233 КК); незаконні дії щодо при­ватизаційних паперів (ст. 234 КК); недотримання особою обов'язкових умов щодо приватизації державного, комунального майна або підпри­ємств та їх подальшого використання (ст. 235 КК).

Численність вищевказаних груп злочинів можна пояснити різно­характерністю та неоднорідністю посягань. У цілому наведену класифі­кацію можна вважати оптимальною, такою, що ґрунтується на чинному кримінальному законодавстві і дозволяє показати специфіку кожної із виділених груп злочинних посягань. Та водночас необхідно вказати, що

і ця класифікація - певною мірою умовність, яка на остаточність претен­дувати не може, оскільки злочини у господарській діяльності різні вчені класифікують по різному. Що стосується покарання за вказані злочини, то спектр їх доволі широкий - від штрафів до позбавлення волі з конфіс­кацією майна.

**^ Питання для самостійного вивчення**

1. Суб'єкти кримінальної відповідальності у новелах законодавства в Україні.
2. Презумпція винуватості у господарській сфері.
3. Випадки, коли перевізник повинен доводити свою невинуватість.
4. Законодавче закріплення форс-мажору.
5. Особливості застосування відшкодування збитків та стягнення штрафних санкцій за ЦК України та ГК України.
6. Судова практика щодо визначення розміру та стягнення збитків за підрив ділової репутації.
7. Обов'язковість досудового врегулювання спорів згідно з рішен­ням Конституційного суду України.
8. **тести для поточного контролю**
9. *У сфері господарювання застосовуються такі види госпо­дарських санкцій:*

* відшкодування збитків, штрафні санкції, оперативно-господарські санкції, адміністративно-господарські санкції;
* штрафні санкції та оперативно-господарські санкції;
* відшкодування збитків, штрафні санкції, оперативно-господарські санкції.

1. *Склад господарського правопорушення включає в себе такі обов'язкові елементи:*

* протиправну поведінку суб'єктів господарювання; наявність шко­ди; причинний зв'язок між протиправною поведінкою правопорушника та наслідками; вину правопорушника;
* протиправну поведінку суб'єктів господарювання; наявність шко­ди; причинний зв'язок між протиправною поведінкою правопорушни­ка та наслідками;
* протиправну поведінку суб'єктів господарювання; наявність шко­ди; вину правопорушника.

1. *Не вважаються надзвичайними та невідворотними обста­винами як підстава звільнення від відповідальності:*

* порушення зобов'язань контрагентами правопорушника;
* відсутність на ринку необхідних для виконання зобов'язань то­варів;
* відсутність у боржника необхідних засобів;
* прийняті всі можливі заходи для того, щоб не допустити госпо­дарське правопорушення.

1. *Якщо правопорушенню сприяли неправомірні дії (бездіяль­ність) іншої сторони зобов'язання, то суд:*

* має право зменшити розмір відповідальності чи звільнити відпо­відача від відповідальності;
* має право зменшити розмір відповідальності;
* зобов'язаний зменшити розмір відповідальності чи звільнити від­повідача від відповідальності;
* зобов'язаний зменшити розмір відповідальності.

1. *Претензія підписується повноважною особою заявника чи його представником та направляється адресату:*

* рекомендованим чи цінним листом чи вручається адресату під підпис;
* рекомендованим чи цінним листом;
* вручається адресату під підпис;
* рекомендованим листом з описом вкладення.

1. *Згідно з вимогами ГК України претензія підлягає розгляду:*

* у місячний строк з дня її отримання, якщо інше не встановлено ГК України чи іншими законодавчими актами;
* у місячний строк з дня її відправлення, якщо інше не встановлено ГК України чи іншими законодавчими актами;
* у строк 20 днів з дня її отримання, якщо інше не встановлено ГК України чи іншими законодавчими актами;
* у строк, зазначений у претензії.

1. *Відповідь на претензію є:*

* обов'язком адресата претензії на претензію;
* правом адресата претензії;
* це має встановлюватись у договорі.

1. *До складу збитків, які підлягають відшкодуванню, не вклю­чаються:*

* вартість втраченого, пошкодженого чи знищеного майна;
* додаткові витрати;
* не отриманий прибуток (втрачена вигода), на яку сторона, яка понесла збитки, мала право розраховувати у разі належного виконання зобов'язання іншою стороною;
* матеріальна компенсація моральної шкоди;
* неустойка (штраф та пеня).

1. *Для суб'єктів господарювання розмір пені не повинен пере­вищувати:*

* подвійної облікової ставки НБУ;
* облікової ставки НБУ;
* розміру пені, що встановлюється для державних підприємств;
* розмір пені зазначається у договорі та підлягає стягненню у будь- якому випадку саме у цьому розмірі.

1. *Оперативно-господарські санкції можуть застосовуватися:*

* незалежно від відсутності чи наявності вини суб'єкта господарю­вання;
* при наявності вини суб'єкта господарювання;
* це залежить від ситуації.

1. *Оперативно-господарські санкції можуть застосовуватися:*

* одночасно з відшкодуванням збитків та стягненням штрафних санкцій;
* лише за умови, що відшкодування збитків та штрафні санкції не стягуються;
* після стягнення штрафних санкцій.

тема зз. відповідальність за правопорушення у сфері господарювання.

1. *Оперативно-господарські санкції застосовуються сторо­ною, яка потерпіла від правопорушення:*

* у позасудовому порядку та без попереднього пред'явлення пре­тензії порушнику зобов'язання;
* у судовому порядку та без попереднього пред'явлення претензії порушнику зобов'язання;
* у позасудовому порядку та без попереднього повідомлення по­рушника зобов'язання;
* у судовому порядку.

1. *Знайдіть хибне твердження. Адміністративно-госпо­дарські санкції - це санкції, які:*

* застосовуються органами державної влади чи органами місцево­го самоврядування;
* мають не тільки майновий, а й організаційно-правовий характер;
* спрямовані на припинення правопорушень суб'єктів господарю­вання та ліквідацію їх наслідків;
* можуть бути встановлені законами або договором.

**тема з4. захист прав суб'єктів господарювання**

1. *Способи захисту прав суб'єктів господарювання. Досудове врегу­лювання господарських спорів.*
2. *Виконавчий напис нотаріуса.*
3. *Вирішення справ господарським судом.*
4. *Третейський суд у спорах суб'єктів господарської діяльності. Порядок виконання судових рішень.*
5. Способи захисту прав суб'єктів господарювання. Досудове врегулювання господарських спорів

Згідно з ч. 5 ст. 55 Конституції України у кожного є право будь-якими не забороненими законом засобами захищати свої права та свободи від порушень та протиправних посягань. Тобто кожна особа має право віль­но обирати незаборонений законом засіб захисту прав і свобод. Захист прав та законних інтересів може реалізовуватись кількома способами, серед яких: самозахист, залучення органів, які будуть сприяти в такому захисті, досудове врегулювання спорів.

**Самозахист** - це активні безпосередні дії самих суб'єктів госпо­дарювання. При цьому потрібно зазначити, що крім державних органів у країні є досить багато установ, які мають недержавний статус. Само­захист (самооборона) - це застосування засобів примусу самою управ- неною особою, без втручання відповідних державних та інших органів. Проте це не означає, що самозахисту (самообороні) не властивий дер­жавний примус. Цей державний примус наявний, хоч закон делегує пра­во на його застосування самій особі, інтереси якої порушені. Самозахист здійснюється після вчинення правопорушення. Прикладом можуть слу­жити норми ч. 4, 6 ст. 193 ГК, які передбачають можливість відмови від виконання (прийняття виконання) зобов'язання сторонами. Прикла­дом самозахисту застосування сторонами зобов'язання є використання оперативно-господарських санкцій.

**Досудове врегулювання спору,** що має також назву «претензійний порядок врегулювання спору». Порядок застосування претензій визна­чається розділом ІІ Господарського процесуального кодексу України та ст. 222 ГК України. Суб'єкти господарювання мають можливість викорис­тання досудового врегулювання спорів як додаткового засобу правово­го захисту, що його держава надає учасникам певних правовідносин, що не суперечить принципу здійснення правосуддя виключно судом.

Однак використання досудових процедур є правом, а не обов'язком особи, яка потребує такого захисту, що було встановлено Рішенням КСУ № 15-рп/2002 від 09.07.2002 р. у справі щодо офіційного тлумачення положення ч. 2 ст. 124 Конституції України (справа про досудове врегу­лювання спорів). Конституційний Суд України виходить з того, що поло­ження ч. 2 ст. 124 Конституції України треба розглядати у системному зв'язку з іншими положеннями Основного Закону України, які передба­чають захист судом прав і свобод людини і громадянина, а також прав юридичної особи, встановлюють юридичні гарантії їх реалізації, надаю­чи можливість кожному захищати права і свободи будь-якими не забо­роненими законом засобами (ч. 5 ст. 55 Конституції України). Тобто кож­на особа має право вільно обирати не заборонений законом засіб захис­ту прав і свобод, у тому числі судовий захист.

Для забезпечення судового захисту Конституція України у ст. 124 встановила принципи здійснення правосуддя виключно судами, непри­пустимості делегування функцій судів та їх привласнення іншими орга­нами чи посадовими особами та визначила юрисдикцію судів. Зазначені принципи забезпечують здійснення конституційного права на судовий захист, яке не може бути обмежене навіть в умовах воєнного або над­звичайного стану (ст. 64 Конституції України).

Із змісту ч. 2 ст. 124 Конституції України щодо поширення юрисдик­ції на всі правовідносини, що виникають у державі, випливає, що кожен із суб'єктів правовідносин у разі виникнення спору може звернутися до суду за його вирішенням. Суб'єктами таких правовідносин можуть бути громадяни, іноземці, особи без громадянства, юридичні особи та інші суб'єкти цих правовідносин. Зазначена норма, як і інші положення Кон­ституції України, не містить застереження щодо допустимості судового захисту тільки після досудового врегулювання спору та неприпустимос­ті здійснення правосуддя без його застосування.

Право на судовий захист передбачено й іншими статтями Консти­туції України. Так, відповідно до ст. 8 Конституції України звернення до суду для захисту конституційних прав і свобод людини і громадянина безпосередньо на підставі Конституції України, норми якої мають пря­му дію та найвищу юридичну силу, гарантується. Ч. 4 ст. 13 Конститу­ції України встановлює обов'язок держави забезпечити захист прав усіх суб'єктів права власності і господарювання, в тому числі у судовому по­рядку. До таких суб'єктів належать, зокрема, юридичні особи та інші суб'єкти господарських відносин. Тобто можливість судового захисту не може бути поставлена законом, іншими нормативно-правовими актами у залежність від використання суб'єктом правовідносин інших засобів правового захисту, у тому числі досудового врегулювання спору.

Обов'язкове досудове врегулювання спорів, яке виключає можли­вість прийняття позовної заяви до розгляду і здійснення за нею право­суддя, порушує право особи на судовий захист. Можливість викорис­тання суб'єктами правовідносин досудового врегулювання спорів може бути додатковим засобом правового захисту, який держава надає учас­никам певних правовідносин, що не суперечить принципу здійснення правосуддя виключно судом. Виходячи з необхідності підвищення рів­ня правового захисту, держава може стимулювати вирішення правових спорів у межах досудових процедур, однак їх використання є правом, а не обов'язком особи, яка потребує такого захисту.

Право на судовий захист не позбавляє суб'єктів правовідносин можливості досудового врегулювання спорів. Це може бути передбаче­но цивільно-правовим договором, коли суб'єкти правовідносин добро­вільно обирають засіб захисту їхніх прав. Досудове врегулювання спору може мати місце також за волевиявленням кожного з учасників право­відносин і за відсутності у договорі застереження щодо такого врегулю­вання спору.

Таким чином, обрання певного засобу правового захисту, у тому числі і досудового врегулювання спору, є правом, а не обов'язком осо­би, яка добровільно, виходячи з власних інтересів, його використовує. Встановлення законом обов'язкового досудового врегулювання спору обмежує можливість реалізації права на судовий захист. З урахуванням викладеного положення ч. 2 ст. 124 Конституції України щодо поширен­ня юрисдикції судів на всі правовідносини, що виникають у державі, в аспекті конституційного звернення необхідно розуміти так, що право особи (громадянина України, іноземця, особи без громадянства, юри­дичної особи) на звернення до суду за вирішенням спору не може бути обмежене законом, іншими нормативно-правовими актами. Встанов­лення законом або договором досудового врегулювання спору за воле­виявленням суб'єктів правовідносин не є обмеженням юрисдикції судів

і права на судовий захист.

Право на судовий захист не позбавляє суб'єктів правовідносин можливості досудового врегулювання спорів. Це може бути передбаче­но цивільно-правовим договором, коли суб'єкти правовідносин добро­вільно обирають засіб захисту їхніх прав.

Досудове врегулювання спору може мати місце також за волеви­явленням кожного з учасників правовідносин і за відсутності в договорі застереження щодо такого врегулювання спору.

1. Виконавчий напис нотаріуса

В Україні, як і в інших країнах, створена система державних і недер­жавних органів, що здійснюють захист законних прав і інтересів суб'єктів господарювання, в тому числі способом розв'язання суперечок, які ви­никають між учасниками відносин у сфері господарювання. До орга­нів, що здійснюють захист, відносять нотаріусів. За ст. 87 Закону України «Про нотаріат» для стягнення грошових сум або витребування від борж­ника майна нотаріуси вчиняють виконавчі написи на документах, що встановлюють заборгованість.

Нотаріус вчиняє виконавчий напис, якщо документи підтверджу­ють безспірність заборгованості або іншої відповідальності боржника перед стягувачем. Стягнення за виконавчим написом провадиться так само, як і виконання судових рішень. Тому за юридичною силою вико­навчий напис, вчинений нотаріусом, прирівнюється до рішення суду.

Але першою чергою згідно з ч. 1 ст. 55 Конституції України права суб'єктів господарювання захищаються судом. Причому відповідно до

ч. 2 ст. 124 Конституції юрисдикція судів поширюється на всі правовідно­сини, що виникають у державі. У сфері господарювання особливу роль відіграє система господарських судів, хоч і не виключає захисту деяких прав судами загальної юрисдикції.

Закон України «Про забезпечення вимог кредиторів та реєстрацію обтяжень» визначає правовий режим регулювання обтяжень рухомо­го майна, встановлених з метою забезпечення виконання зобов'язань, а також правовий режим виникнення, оприлюднення та реалізації ін­ших прав юридичних і фізичних осіб стосовно рухомого майна. Зокре­ма, згідно зі ст. 24 цього Закону звернення стягнення на предмет забез­печувального обтяження здійснюється на підставі рішення суду в поряд­ку, встановленому законом, або в позасудовому порядку згідно із цим Законом.

Використання позасудових способів звернення стягнення на пред­мет забезпечувального обтяження не позбавляє права боржника, обтя- жувача або третіх осіб звернутися до суду. Обтяжувач, який ініціює звер­нення стягнення на предмет забезпечувального обтяження, зобов'я­заний до початку процедури звернення стягнення зареєструвати в Дер­жавному реєстрі відомості про звернення стягнення на предмет обтя­ження.

Реалізація предмета забезпечувального обтяження за рішенням суду передбачена ст. 25 вказаного Закону. Обтяжувач, який звертаєть­ся до суду з вимогою звернути стягнення на предмет забезпечувального обтяження, зобов'язаний до моменту подання відповідного позову до суду письмово повідомити всіх обтяжувачів, на користь яких встановле­но зареєстроване обтяження цього ж рухомого майна, про початок су­дового провадження у справі про звернення стягнення на предмет за­безпечувального обтяження.

У разі задоволення судом позову про звернення стягнення на пред­мет забезпечувального обтяження в рішенні суду зазначаються:

1. загальний розмір вимог та всі його складові, що підлягають спла­ті обтяжувачу з вартості предмета забезпечувального обтяження;
2. опис рухомого майна, за рахунок якого підлягають задоволенню вимоги обтяжувача;
3. заходи щодо забезпечення збереження предмета забезпечу­вального обтяження або передачі його в управління на період до його реалізації, якщо такі необхідні;
4. спосіб реалізації предмета забезпечувального обтяження шля­хом проведення публічних торгів або із застосуванням однієї з проце­дур, передбачених ст. 26 цього Закону;
5. пріоритет та розмір вимог інших обтяжувачів, на користь яких встановлено зареєстроване обтяження, які підлягають задоволенню з вартості предмета забезпечувального обтяження;
6. початкова ціна предмета забезпечувального обтяження для його подальшої реалізації на публічних торгах у порядку виконавчого провадження.

Якщо інше не передбачено рішенням суду, реалізація предмета за­безпечувального обтяження проводиться шляхом його продажу на пу­блічних торгах у порядку, встановленому законом.

Боржник вправі до дня продажу предмета забезпечувального об­тяження на публічних торгах повністю виконати забезпечену обтяжен­ням вимогу обтяжувача разом з відшкодуванням витрат, понесених об- тяжувачем у зв'язку з пред'явленням вимоги і підготовкою до проведен­ня публічних торгів. Таке виконання є підставою для припинення реалі­зації предмета забезпечувального обтяження на публічних торгах.

Ст. 26 цього закону визначає позасудові способи звернення стяг­нення на предмет забезпечувального обтяження. А саме, обтяжувач має право на власний розсуд обрати один із таких позасудових способів звернення стягнення на предмет забезпечувального обтяження:

1. передача рухомого майна, що є предметом забезпечувального обтяження, у власність обтяжувача в рахунок виконання забезпечено­го обтяженням зобов'язання в порядку, встановленому цим Законом;
2. продаж обтяжувачем предмета забезпечувального обтяження шляхом укладення договору купівлі-продажу з іншою особою-покупцем або на публічних торгах;
3. відступлення обтяжувачу права задоволення забезпеченої обтя­женням вимоги у разі, якщо предметом забезпечувального обтяження є право грошової вимоги;
4. переказ обтяжувачу відповідної грошової суми, у тому числі в по­рядку договірного списання, у разі, якщо предметом забезпечувального обтяження є гроші або цінні папери.

У разі звернення стягнення на рухоме майно, яке є предметом де­кількох обтяжень, переважне право на проведення процедури звернен­ня стягнення належить обтяжувачу з вищим пріоритетом. Якщо проце­дура звернення стягнення ініціюється обтяжувачем з нижчим пріорите­том, обтяжувач з вищим пріоритетом вправі протягом 30 днів з дня її іні­ціювання на підставі письмової вимоги припинити таке звернення стяг­нення обтяжувачем з нижчим пріоритетом та розпочати власну проце­дуру звернення стягнення.

1. Вирішення справ господарським судом

Підприємства, установи, організації, інші юридичні особи (у тому числі іноземні), громадяни, які здійснюють підприємницьку діяльність без створення юридичної особи і в установленому порядку набули ста­тусу суб'єкта підприємницької діяльності, мають право звертатися до господарського суду згідно з установленою підвідомчістю господар­ських справ за захистом своїх порушених або оспорюваних прав і охоро- нюваних законом інтересів.

У випадках, передбачених законодавчими актами України, до гос­подарського суду мають право також звертатися державні та інші орга­ни, громадяни, що не є суб'єктами підприємницької діяльності.

Правові засади здійснення діяльності господарськими судами ви­значаються Законом України «Про судоустрій України» від 7 люто­го 2002 р. та Господарським процесуальним кодексом від 6 листопада 1991 р.

Систему господарських судів становлять місцеві господарські суди, якими є господарські суди Автономної Республіки Крим, областей, міст Києва та Севастополя, апеляційні господарські суди, які утворені в апе­ляційних округах відповідно до Указу Президента України від 11 липня 2001 р. № 511 «Про утворення апеляційних господарських судів та за­твердження мережі господарських судів України», та Вищий господар­ський суд України.

Для визначення підвідомчості та підсудності важливими є також Рекомендації президії Вищого господарського суду України «Про дея­кі питання підвідомчості і підсудності справ господарським судам» від 27.06.2007 № 04-5/120, а також «Про практику застосування законодав­ства у розгляді справ, що виникають з корпоративних відносин (Реко­мендації президії Вищого господарського суду України» від 28.12.2007 № 04-5/14).

1. Третейський суд у спорах суб'єктів господарської діяльності. Порядок виконання судових рішень

Якщо господарські суди належать до судової гілки влади і є дер­жавним органом, то в країні існують також спеціалізовані недержавні установи, які можуть за згодою сторін, між якими виникла суперечка, останню вирішити. Насамперед це третейські суди.

Сьогодні в Україні діяльність третейських судів з розгляду госпо­дарських спорів між юридичними особами регулюється Законом Укра­їни від 11 травня 2004 р. № 1701-М «Про третейські суди» (далі - Закон № 1701-М).

Практична реалізація питань третейського судочинства відобра­жена в Узагальненні судової практики Верховного Суду України від

1. 02.2009 р. «Практика застосування судами Закону України «Про тре­тейські суди», в рекомендаціях президії Вищого господарського суду України від 11.04.2005 р. № 04-5/639 «Про деякі питання практики засто­сування господарськими судами Закону України «Про третейські суди», в інформаційному листі Вищого господарського суду України 02.04.2009 № 01-08/194 тощо. До того ж посилання на можливість вирішення гос­подарських та цивільних спорів у третейському суді містяться в більш ніж тридцяти нормативно-правових актах України, серед яких Цивіль­ний процесуальний кодекс України, Господарський процесуальний ко­декс України, закони України «Про заставу», «Про зовнішньоекономіч­ну діяльність» та ін.

Проблеми, пов'язані з діяльністю третейських судів в Україні, є об'єктом численних дискусій, в яких обговорюються питання як теоре­тичного, так і практичного характеру. З одного боку, інститут третейсько­го розгляду спорів, як і наявність інших альтернативних способів вирі­шення правових суперечок, - ознака розвинутого демократичного сус­пільства, та є досить ефективним і прогресивним, оскільки дає змогу особам уникнути деяких недоліків, притаманних державному судочин­ству. Він також сприяє зменшенню навантаження на суди. Цей інститут має багатовікову історію і поширений практично в усіх країнах світу.

З іншого боку, в Україні внаслідок недосконалості законодавчої бази впровадження і діяльність третейських судів не лише не дає по­зитивних результатів, але й призводить до виникнення значних усклад­нень і проблем. Причому не можна стверджувати, що ці проблеми нале­жать до сфери суто третейського розгляду справ. Оскільки питання вико­нання та оскарження рішення третейського суду нерозривно пов'язані з відповідним зверненням до державного суду, практично всі проблеми, пов'язані з третейським розглядом справ, стають актуальними і для су­дів. Крім того, до них додаються також проблеми, що виникають при здійсненні судами своїх власних функцій.

Відповідно до положень Закону від 11 травня 2004 р. № 1701-М «Про третейські суди» (далі - Закон № 1701-М) державними судами розглядається дві основні категорії справ, що безпосередньо пов'язані з діяльністю третейських судів: 1) справи про видачу виконавчого доку­мента на рішення третейського суду; 2) справи про скасування рішення третейського суду. Процесуальним законодавством не регламентовано порядок розгляду таких справ, що, зокрема, призводить до неоднакової судової практики.

Основна причина виникнення проблем у зазначеній сфері є недо­сконалість законодавства, що регламентує діяльність третейських судів та їх взаємодію із судами та іншими державними органами, насампе­ред Закону № 1701-М. Справа в тому, що низка положень цього Закону внаслідок їх юридично-технічної недосконалості не узгоджується з по­ложеннями інших законодавчих актів (зокрема з положеннями Цивіль­ного процесуального кодексу України (далі - ЦПК) та Господарського процесуального кодексу України (далі - ГПК), що призводить до склад­них системних колізій, вирішувати які доводиться саме судам. Крім того, у чинному законодавстві з питань, пов'язаних з діяльністю третейських судів, наявна велика кількість прогалин, які на сьогодні вже виявлені за­вдяки напрацьованій практиці. Наявність колізій і прогалин неминуче призводить до неоднакової практики вирішення спорів, у першу чергу судами, що негативно позначається на рівні захисту прав осіб, а також створює ґрунт для численних зловживань.

Слід відзначити, що низку змін до чинного законодавства було вне­сено Законом від 5 березня 2009 р. № 1076^1 «Про внесення змін до де­яких законодавчих актів України щодо діяльності третейських судів та виконання рішень третейських судів». Цим Законом, зокрема, вилучено деякі категорії справ з компетенції третейських судів, встановлено до­даткові вимоги до третейської угоди, внесено зміни щодо правил визна­чення компетентного суду, врегульовано питання про преюдиційність рішення третейського суду, розширено переліки підстав для скасуван­ня рішення третейського суду та для відмови у видачі виконавчого доку­мента на рішення третейського суду, а також вирішено питання про за­хист прав осіб, які не були стороною третейського розгляду, якщо тре­тейський суд вирішив питання про їх права і обов'язки. Велику кількість проблем та зловживань породжує діяльність третейських судів при ви­рішенні конкретних спорів (арбітражів агі Нос), що можуть утворюватися згідно з ч. 1 ст. 7 Закону № 1701-М.

На відміну від постійно діючих третейських судів, для яких зако­ном передбачено необхідність реєстрації (що автоматично означає на­

явність юридичної адреси, подання відомостей про особовий склад по­стійно діючого третейського суду, зміст його регламенту тощо), всі пи­тання створення та діяльності суду агі Нос регламентуються виключно третейською угодою, до якої також не встановлено спеціальних вимог. Таким чином, суди агі Нос часто функціонують фактично поза межами ефективного правового регулювання їх діяльності, що закономірно при­зводить до зловживань.

Третейська угода є підставою для передачі спору на розгляд тре­тейського суду, а в деяких випадках - і підставою для створення та діяль­ності такого суду. Таким чином, належність форми і змісту третейської угоди, наявність у ній всіх істотних умов, передбачених законом, є пер­винною та обов'язковою умовою правомірності третейського розгляду, а відтак - і третейського рішення.

Вбачається, що розглядаючи будь-яке питання, пов'язане з діяль­ністю третейського суду, суду перш за все необхідно перевірити наяв­ність укладеної сторонами належним чином третейської угоди, відпо­відність її форми та змісту встановленим вимогам. Відповідно до поло­жень ст. 5 Закону № 1701-М спір може бути переданий на розгляд тре­тейського суду за наявності між сторонами третейської угоди, яка відпо­відає вимогам цього Закону. Однак слід наголосити на тому, що третей­ська угода є різновидом цивільно-правового правочину, тому вона має відповідати також вимогам, встановленим цивільним законодавством. Невідповідність третейської угоди вимогам цивільного законодавства дає підстави вважати таку третейську угоду нікчемною на підставі ст. 228 ЦК, згідно з ч. 1 якої правочин вважається таким, що порушує публічний порядок, якщо він був спрямований на порушення конституційних прав і свобод людини і громадянина, знищення, пошкодження майна фізичної або юридичної особи, держави, АР Крим, територіальної громади, неза­конне заволодіння ним. Судам також слід звернути увагу на положення ст. 203 ЦК, якою встановлено загальні вимоги, додержання яких є необ­хідним для чинності правочину.

Щодо обов'язковості виконання рішення третейського суду було зроблено висновок Конституційним Судом України у п. 4 Рішення від 10 січня 2008 р. № 1-РП/2008 (справа про завдання третейського суду), в якому зазначено, що відповідно до Закону № 1701-М третейські суди приймають рішення тільки від свого імені (ст. 46 цього Закону), а самі ці рішення, ухвалені в межах чинного законодавства, є обов'язковими лише для сторін спорів.

Відповідно до цих висновків Законом від 5 березня 2009 р. № 1076-

1. «Про внесення змін до деяких законодавчих актів України щодо ді­яльності третейських судів та виконання рішень третейських судів» пе­релік підстав для відмови у видачі виконавчого документа на рішення третейського суду доповнено п. 9, згідно з яким підставою такої відмови є вирішення третейським судом питання про права і обов'язки осіб, які не брали участь у справі.

Відмова у видачі виконавчого документа на рішення третейсько­го суду.

Підстави відмови у видачі виконавчого документа встановлено ч. 6 ст. 56 Закону 1701-М. Так, компетентний суд відмовляє в задоволенні заяви про видачу виконавчого документа, якщо:

1. на день прийняття рішення за заявою про видачу виконавчого документа рішення третейського суду скасовано компетентним судом;
2. справа, з якої прийнято рішення третейського суду, не підвідо­мча третейському суду відповідно до закону;
3. пропущено встановлений цією статею строк для звернення за видачею виконавчого документа, а причини його пропуску не визнані судом поважними;
4. рішення третейського суду прийнято у спорі, не передбачено­му третейською угодою, або цим рішенням вирішені питання, які вихо­дять за межі третейської угоди. Якщо рішенням третейського суду ви­рішені питання, які виходять за межі третейської угоди, то скасовано може бути лише ту частину рішення, що стосується питань, які виходять за межі третейської угоди;
5. третейська угода визнана недійсною компетентним судом;
6. склад третейського суду, яким прийнято рішення, не відповідав вимогам статей 16-19 цього Закону;

рішення третейського суду містить способи захисту прав та охоро- нюваних інтересів, які не передбачені законами України;

1. постійно діючий третейський суд не надав на вимогу компетент­ного суду відповідну справу;
2. третейський суд вирішив питання про права і обов'язки осіб, які не брали участь у справі.
3. березня 2009 р. набув чинності Закон від № 1076^1 «Про внесен­ня змін до деяких законодавчих актів України щодо діяльності третей­ських судів та виконання рішень третейських судів», положеннями яко­го встановлено, що місцем проведення третейського розгляду справи у постійно діючому третейському суді є місцезнаходження цього тре­тейського суду. Місце проведення третейського розгляду справи у тре­тейському суді для вирішення конкретного спору визначається третей­ською угодою.

Зі змісту ст. 51 Закону № 1701-М (в системному аналізі зі стаття­ми 2, 3 цього Закону і визначенням терміна «сторони третейського роз­гляду»), - питаннями, що виходять як за межі третейської угоди, так і за межі самого рішення третейського суду, слід вважати, зокрема, питан­ня прав та обов'язків інших осіб, які не є сторонами, що передали спір на вирішення третейського суду, оскільки у межах рішення третейського суду можливо вирішувати лише питання, що стосуються виключно сто­рін третейського розгляду. Залучення до справи зацікавленої особи як третьої особи не надає такій особі прав сторони третейського розгляду.

Таким чином, рішенням третейського суду вирішені питання за ви­щевказаними межами, що є порушенням Закону № 1701-М і безумов­ною підставою для скасування рішення третейського суду.

Відповідно до п. 1 ст. 6 та 13 Конвенції про захист прав людини і основоположних свобод (далі - Конвенція) кожен при вирішенні питан­ня щодо його цивільних прав та обов'язків має право на справедливий і відкритий розгляд упродовж розумного строку незалежним і безсто­роннім судом, створеним відповідно до закону.

Кожен, чиї права і свободи, викладені в цій Конвенції, порушу­ються, має право на ефективний засіб правого захисту у відповідному національному органі, навіть якщо таке порушення було вчинене особа­ми, які здійснювали свої офіційні повноваження.

Право на судовий захист передбачається ст. 55 Конституції України, ст. 3 ЦПК, ст. 6 Кодексу адміністративного судочинства України.

Відповідно до ст. 12 Господарського процесуального кодексу Укра­їни третейські суди, разом з господарським судом, правомочні розгля­дати будь-які економічні спори, підвідомчі господарському суду, за ви­нятком спорів про визнання недійсними актів органів державної влади, а також суперечок, що виникають під час укладання, зміни і виконан­ня господарських договорів, пов'язаних із задоволенням державних по­треб. Крім того, третейському суду не підвідомчі також справи про бан­крутство, а також сімейні трудові спори.

Найвідомішими центрами з третейського розгляду внутрішньо- економічних спорів є Третейський суд при Київській третейській палаті, Міжрегіональний третейський суд України при Асоціації третейських су­дів України, Третейський суд при Київській торгово-промисловій палаті.

До міжнародного комерційного арбітражу відповідно до Закону України «Про міжнародний комерційний арбітраж» від 24.02.1994 мо­жуть за угодою сторін передаватися:

* спори з договірних та інших цивільно-правових відносин, що ви­никають під час здійснення зовнішньоторговельних та інших видів між­народних економічних зв'язків, якщо комерційне підприємство хоча б однієї зі сторін знаходиться за кордоном,
* спори підприємств з іноземними інвестиціями і міжнародних об'єднань та організацій, створених на території України, між собою,
* спори між їх учасниками, а також їх спори з іншими суб'єктами права України.

В Україні постійно діючими арбітражними установами є Міжна­родний комерційний арбітражний суд при Торгово-промисловій пала­ті України та Міжнародна морська комісія при Торгово-промисловій па­латі України.

Крім того, останнім часом в Україні все більше поширюються аль­тернативні способи розв'язання конфліктів. До таких способів відносять посередництво (медіація), фасилітацію, міні-суди, приватний арбітраж та ін.

Зрозуміло, що винесення рішення компетентним органом ще не є гарантією свідомого виконання свого обов'язку правопорушником. Саме з метою примусити виконувати свої обов'язки в Україні діє спеціа­лізований інститут - державна виконавча служба, правовий статус якої визначений відповідним Законом України «Про державну виконавчу службу» від 24 березня 1998 р.

Державна виконавча служба входить до системи органів Міністер­ства юстиції України і здійснює виконання рішень судів та інших органів відповідно до законів України. Отже, у разі відмови порушника від до­бровільного виконання свого обов'язку, підтвердженого рішенням ком­петентного органу, суб'єкт господарювання повинен звернутися саме до виконавчої служби.

Органами державної виконавчої служби є:

* Департамент державної виконавчої служби Міністерства юстиції України;
* відділи державної виконавчої служби Головного управління юстиції Міністерства юстиції України в Автономній Республіці Крим, об­ласних, Київського та Севастопольського міських управлінь юстиції;
* районні, міські (міст обласного значення), районні у містах відді­ли державної виконавчої служби відповідних управлінь юстиції.

Базовим законодавчим актом, який визначає процедуру здійснен­ня виконавчих дій, є Закон України «Про виконавче провадження» від 21 квітня 1999 р. Його положення деталізують норми Інструкції про про­ведення виконавчих дій, затвердженої наказом Міністерства юстиції № 74/5 від 15 грудня 1999 р.

Крім цього, особливі процедури визнання і виконання рішень іно­земних судів на території України визначаються відповідним законом від 29 листопада 2001 р.

**^ Питання для самостійного вивчення**

1. Суб'єкти кримінальної відповідальності у новелах законодавства в Україні.
2. Презумпція винуватості у господарській сфері.
3. Випадки, коли перевізник повинен доводити свою невинува­тість.
4. Законодавче закріплення форс-мажору.
5. Особливості застосування відшкодування збитків та стягнення штрафних санкцій за ЦК України та ГК України.
6. Судова практика щодо визначення розміру та стягнення збитків за підрив ділової репутації.
7. Обов'язковість досудового врегулювання спорів згідно з рішен­ням Конституційного суду України.

**0 тести для поточного контролю**

1. *Що таке арбітражна угода за чинним законодавством України?*

* угода сторін про призначення арбітрів;
* угода сторін про передачу до арбітражу (третейського суду) всіх або певних спорів;
* клопотання сторін про припинення провадження по справі;
* угода про припинення провадження по справі за згодою сторін.

1. *Господарському суду підвідомчі:*

* справи за заявою органів Антимонопольного комітету України;
* спори, що виникають при погодженні стандартів;
* спори, що виникають у зв'язку зі створенням чи ліквідацією промислово-фінансових груп;
* спори, що виникають у зв'язку з порушенням прав споживачів.

1. *Спори, що виникають при виконанні господарських догово­рів, розглядаються господарським судом за місцезнаходженням:*

* позивача;
* відповідача;
* сторони, що виконує відповідне зобов'язання.

1. *Трудовий спір підвідомчий:*

* місцевому суду; - адміністративному суду;
* господарському суду; - третейському суду.

1. *Спори, що випливають з виконання господарського догово­ру, вирішуються:*

* місцевим судом;
* господарським судом;
* арбітражним судом;
* торгово-промисловою палатою України.

1. *Обов'язкове досудове врегулювання передбачено для:*

* спорів про укладення господарських договорів;
* спорів, що випливають з договорів перевезення;
* справ про банкрутство;
* спорів щодо укладання зміни та розірвання договорів оренди державного майна.

1. *Спір про виконання договору поставки між підприємством і громадянином-підприємцем підвідомчий:*

* місцевому суду;
* господарському суду;
* адміністративному суду;
* торгово-промисловій палаті України.

1. *Спір про захист порушених прав споживачів підвідомчий:*

* місцевому суду;
* господарському суду;
* адміністративному суду;
* місцевій раді.

1. *У разі відсутності підстав для відмови в прийнятті позов­ної заяви суддя господарського суду виносить ухвалу про порушення провадження у справі:*

* не пізніше 5 днів з дня її надходження;
* не пізніше 3 днів з дня її надходження;
* протягом 20 днів з дня її надходження;
* протягом 10-денного строку.

1. *Корпоративні спори підлягають розгляду у:*

* місцевому суді;
* господарському суді;
* адміністративному суді;
* місцевій раді.

1. *Касаційною інстанцією для господарських судів є:*

* Вищий господарський суд України;
* Верховний суд України;
* Міжнародний комерційний арбітраж.

1. *Яку відповідальність несе засновник товариства з обме­женою відповідальністю в разі банкрутства:*

* акціями, які він придбав протягом року;
* власним майном;
* часткою грошових вкладень в це товариство.

**тема з5. припинення суб'єктів господарювання**

1. *Підстави припинення суб'єктів господарювання. Форми реорга­нізації: виділення, поділ, перетворення, приєднання, злиття.*
2. *Державна реєстрація припинення юридичної особи.*
3. *Зняття з обліку в органах державної податкової служби.*
4. *Зняття з обліку в органах Фонду загальнообов'язкового держав­ного соціального страхування України на випадок безробіття та тимчасової втрати працездатності.*
5. *Порядок закриття рахунків в установах банку.*
6. *Державна реєстрація припинення діяльності фізичної особи- підприємця.*
7. ***Підстави припинення суб'єктів господарювання. Форми реорганізації: виділення, поділ, перетворення, приєднання, злиття***

Припинення суб'єктів господарювання (фізичних та юридичних осіб) регламентується, насамперед, Законом України від 15 травня 2003 р. № 755-М «Про державну реєстрацію юридичних осіб та фізич­них осіб - підприємців» (далі - Закон про держреєстрацію) та іншими підзаконними актами.

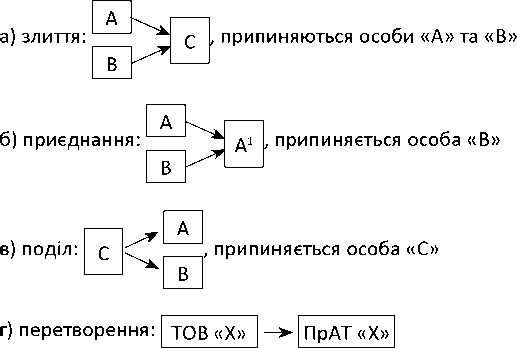
На відміну від законів та нормативних актів, що регулювали по­рядок державної реєстрації до набуття чинності Законом про держре­єстрацію, останній не містить поняття «скасування державної реєстра­ції». Натомість зазначений Закон містить термін «державна реєстрація припинення юридичної особи» (щодо юридичної особи) та «державна реєстрація припинення підприємницької діяльності фізичної особи-під- приємця» (щодо фізичної особи).

Відповідно до ст. 33 Закону про держреєстрацію «юридична осо­ба припиняється в результаті передання всього свого майна, прав та обов'язків іншим юридичним особам - правонаступникам у результаті злиття, приєднання, поділу, перетворення (реорганізації) або в резуль­таті ліквідації за рішенням, прийнятим засновниками (учасниками) юри­дичної особи або уповноваженим ними органом, за судовим рішенням або за рішенням органу державної влади, прийнятим у випадках, перед­бачених законом».

Тобто **підставами** для припинення суб'єкта господарської діяль­ності є:

1. ***правонаступництво в результаті реорганізації.***

Формами реорганізації є:



д) виділення - єдина форма реорганізації, яка не припиняє суб'єкта господарювання, створюючи при цьому новий суб'єкт.

1. ***ліквідація за рішенням:***

* засновників (учасників) юридичної особи;
* уповноваженого учасниками юридичної особи органу;
* суду (господарського суду);
* органу державної влади (наприклад, у разі ліквідації суб'єкта гос­подарювання державної форми власності).

Юридична особа є такою, що припинилася, з дати внесення до Єдиного державного реєстру запису про державну реєстрацію припи­нення юридичної особи.

Державна реєстрація припинення юридичної особи та підприєм­ницької діяльності фізичної особи здійснюється органом державної ре­єстрації шляхом виключення його з Єдиного державного реєстру юри­дичних осіб та фізичних осіб - підприємців (це автоматизована система збирання, накопичення, захисту, обліку та надання інформації про юри­дичних осіб та фізичних осіб - підприємців) (далі - Єдиний державний реєстр).

Закон України «Про державну реєстрацію юридичних осіб та фізич­них осіб - підприємців» передбачає окремий порядок для державної реєстрації припинення юридичної особи та державної реєстрації припи­нення підприємницької діяльності фізичної особи-підприємця», що ре­гулюється, відповідно, розділами 4 та 6 Закону.

1. ***Державна реєстрація припинення юридичної особи***

Залежно від форм припинення юридичної особи (реорганізації чи ліквідації) Закон України «Про державну реєстрацію юридичних осіб та фізичних осіб - підприємців» визначає окремий порядок для проведен­ня державної реєстрації припинення юридичної особи.

Відповідно до ст. 36 Закону України «Про державну реєстрацію юридичних осіб та фізичних осіб - підприємців» для проведення дер­жавної реєстрації припинення юридичної особи в результаті її ліквідації голова ліквідаційної комісії або уповноважена ним особа після закінчен­ня процедури ліквідації, яка передбачена законом, але не раніше двох місяців з дати публікації повідомлення у спеціалізованому друкованому засобі масової інформації, повинен подати (надіслати рекомендованим листом з описом вкладення) державному реєстратору такі документи:

* заповнену реєстраційну картку на проведення державної реє­страції припинення юридичної особи у зв'язку з ліквідацією;
* свідоцтво про державну реєстрацію юридичної особи;
* оригінал установчих документів;
* акт ліквідаційної комісії з ліквідаційним балансом, який затвер­джено рішенням засновників (учасників) або уповноваженого ними ор­гану;
* довідку відповідного органу державної податкової служби про зняття юридичної особи з обліку як платника податків;
* довідку відповідного органу Пенсійного фонду України про знят­тя з обліку;
* довідки відповідних органів фондів соціального страхування про зняття з обліку;
* довідку архівної установи про прийняття документів, які відповід­но до законодавства підлягають довгостроковому зберіганню.

Крім документів, які передбачені ст. 36 Закону України «Про дер­жавну реєстрацію юридичних осіб та фізичних осіб - підприємців», до­датково подається висновок аудитора щодо достовірності та повноти ліквідаційного балансу.

Підписи на ліквідаційному балансі повинні бути нотаріально по­свідчені. Державний реєстратор повинен внести до Єдиного держав­ного реєстру запис про проведення державної реєстрації припинення юридичної особи в результаті її ліквідації. Дата внесення до Єдиного державного реєстру запису про проведення державної реєстрації при­пинення юридичної особи в результаті її ліквідації є датою державної реєстрації припинення юридичної особи.

**Строк** державної реєстрації припинення юридичної особи в ре­зультаті її ліквідації не повинен перевищувати **трьох робочих днів** з

дати надходження документів для проведення державної реєстрації припинення юридичної особи.

Державний реєстратор не пізніше наступного робочого дня з дати державної реєстрації припинення юридичної особи повинен видати (на­діслати рекомендованим листом з описом вкладення) голові ліквідацій­ної комісії або уповноваженій ним особі один примірник оригіналу уста­новчих документів і свідоцтво про державну реєстрацію юридичної осо­би, які мають спеціальну відмітку про державну реєстрацію припинення юридичної особи. Така відмітка робиться державним реєстратором та­кож на примірнику оригіналу установчих документів юридичної особи, який залишається у реєстраційній справі.

Ст. 37 Закону України «Про державну реєстрацію юридичних осіб та фізичних осіб - підприємців» визначає порядок проведення державної реєстрації припинення юридичної особи в результаті злиття, приєднан­ня, поділу або перетворення (реорганізації). Для проведення державної реєстрації припинення юридичної особи в результаті злиття, приєднан­ня, поділу або перетворення голова комісії з припинення або уповнова­жена ним особа після закінчення процедури припинення, яка передба­чена законом, але не раніше двох місяців з дати публікації повідомлен­ня у спеціалізованому друкованому засобі масової інформації, повинні подати особисто (надіслати рекомендованим листом з описом вкладен­ня) державному реєстратору такі документи:

* заповнену реєстраційну картку на проведення державної реє­страції припинення юридичної особи в результаті злиття, приєднання, поділу або перетворення;
* свідоцтво про державну реєстрацію юридичної особи;
* оригінал установчих документів;
* нотаріально посвідчену копію передавального акта, якщо припи­нення здійснюється в результаті злиття, приєднання або перетворення, або нотаріально посвідчену копію розподільчого балансу, якщо припи­нення здійснюється у разі поділу;
* довідку архівної установи про прийняття документів, які відповід­но до законодавства підлягають довгостроковому зберіганню;
* документ про узгодження плану реорганізації з органом держав­ної податкової служби;
* довідку відповідного органу державної податкової служби про зняття юридичної особи з обліку як платника податків;
* довідку відповідного органу Пенсійного фонду України про знят­тя з обліку;
* довідки відповідних органів фондів соціального страхування про зняття з обліку.

У випадках, що встановлені законом, крім зазначених документів, додатково подається висновок аудитора щодо достовірності та повноти передавального акта або розподільчого балансу.

У разі державної реєстрації припинення юридичної особи в резуль­таті перетворення державному реєстратору подаються лише:

* заповнена реєстраційна картка на проведення державної реє­страції припинення юридичної особи в результаті перетворення;
* свідоцтво про державну реєстрацію юридичної особи;
* оригінал установчих документів;
* нотаріально посвідчену копію передавального акта.

Державна реєстрація юридичної особи, яка утворена в результаті

перетворення, здійснюється у порядку, який встановлено ст. 24-27 За­кону України «Про державну реєстрацію юридичних осіб та фізичних осіб - підприємців». При перетворенні юридичної особи до неї не за­стосовуються обмеження, встановлені ч. 2 ст. 35 Закону. Перетворення вважається завершеним з моменту державної реєстрації новоутвореної юридичної особи та державної реєстрації припинення юридичної осо­би, що припиняється у результаті перетворення.

Зміни до установчих документів юридичної особи, що не припи­няється в результаті приєднання, підлягають державній реєстрації піс­ля державної реєстрації припинення юридичної особи в результаті при­єднання у порядку, встановленому ст. 29 Закону України «Про державну реєстрацію юридичних осіб та фізичних осіб - підприємців». Приєднан­ня вважається завершеним з моменту державної реєстрації таких змін до установчих документів та державної реєстрації припинення юридич­них осіб, що припиняються в результаті приєднання.

Державна реєстрація юридичної особи, яка утворена в результа­ті злиття або поділу, здійснюється у порядку, встановленому ст. 24-27 Закону України «Про державну реєстрацію юридичних осіб та фізичних осіб - підприємців».

Злиття вважається завершеним з моменту державної реєстрації но­воутвореної юридичної особи та державної реєстрації припинення юри­дичних осіб.

Поділ вважається завершеним з моменту державної реєстрації но­воутворених юридичних осіб та державної реєстрації припинення юри­дичної особи.

Відповідно до ч. 9 ст. 37 Закону України «Про державну реєстрацію юридичних осіб та фізичних осіб - підприємців» за відсутності підстав, передбачених ч. 7 ст. 37 Закону, для залишення документів, які подані для проведення державної реєстрації припинення юридичної особи в результаті її реорганізації, без розгляду державний реєстратор повинен внести до Єдиного державного реєстру запис про проведення держав­ної реєстрації припинення юридичної особи в результаті її реорганізації. Дата внесення до Єдиного державного реєстру запису про проведен­ня державної реєстрації припинення юридичної особи в результаті її ре­організації є датою державної реєстрації припинення юридичної особи.

Строк державної реєстрації припинення юридичної особи в резуль­таті її реорганізації не повинен перевищувати три робочих дні з дати надходження документів для проведення державної реєстрації припи­нення юридичної особи.

Державний реєстратор не пізніше наступного робочого дня з дати державної реєстрації припинення юридичної особи повинен видати (на­діслати рекомендованим листом з описом вкладення) голові комісії з припинення або уповноваженій ним особі один примірник оригіналу установчих документів і свідоцтво про державну реєстрацію юридичної особи, які мають спеціальну відмітку про державну реєстрацію припи­нення юридичної особи. Така відмітка робиться державним реєстрато­ром також на примірнику оригіналу установчих документів юридичної особи, який залишається у реєстраційній справі.

1. ***Зняття з обліку в органах державної податкової служби***

Порядок зняття юридичної особи з податкового обліку визначе­ний Інструкцією про порядок обліку платників податків, затв. Нака­зом Державної податкової адміністрації України від 19 лютого 1998 р. № 80 (в редакції наказу від 17 листопада 1998 р. № 552). Але після на­брання чинності новим Законом України «Про державну реєстрацію юридичних осіб та фізичних осіб - підприємців» при приведенні у від­повідність до зазначеного Закону цієї Інструкції до неї не було внесе­но ряд змін, в результаті чого в останній міститься ряд неузгодженос- тей. Так, зокрема, Інструкцією не визначений порядок зняття з обліку в органах державної податкової служби юридичних осіб, які припиня­ються шляхом реорганізації. Чітко визначений лише порядок зняття із обліку юридичних осіб, що припиняються в результаті ліквідації. Тому при знятті з обліку юридичній особі, яка припиняється шляхом реор­ганізації, слід керуватися порядком, що застосовується при припинен­ні юридичної особи шляхом ліквідації, але з урахуванням особливос­тей процедури реорганізації (відсутністю ліквідаційної комісії, відсут­ністю ліквідаційного балансу тощо). Але не слід забувати, що при ре­організації суб'єкта господарювання правонаступнику необхідно здій­снити нову реєстрацію в органах податкової служби в порядку, визна­ченому п. 7 Інструкції.

Зняття з обліку юридичної особи, що припиняється шляхом лік­відації, відбувається таким чином. Ліквідаційна комісія відповідно до п. 8 Інструкції про порядок обліку платників податків у 3-денний термін з дати прийняття власником або уповноваженим ним органом рішення про ліквідацію зобов'язана подати в орган державної податкової служ­би, в якому платник податків перебуває на обліку, такі документи:

* заяву про зняття з обліку платника податків за формою № 8-ОПП (для юридичних осіб), дата якої фіксується в журналі;
* оригінал довідки за формою № 4-ОПП (довідка про взяття на об­лік платника податків);
* копію розпорядчого документа (рішення) власника або органу, уповноваженого на те засновницькими документами, про ліквідацію;
* копію розпорядчого документа про утворення ліквідаційної ко­місії;
* ліквідаційну картку органів державної статистики (для кожної фі­лії за наявності у платника податків - юридичної особи філій).

У разі прийняття судом або господарським судом рішення про лік­відацію він повідомляє про це відповідний податковий орган у встанов­леному законом порядку.

У 10-денний термін з дня подання заяви ліквідаційна комісія має скласти ліквідаційний баланс у формі річного звіту (на дату прийняття рішення про ліквідацію) та подати його для перевірки органу держав­ної податкової служби. При одержанні органами державної податкової служби від платника податків заяви за ф. № 8, а також на підставі ін­формації про порушення справи про банкрутство платника податків або звернення до суду чи господарського суду з питання скасування дер­жавної реєстрації органом державної податкової служби у місячний тер­мін приймається рішення про проведення документальної перевірки та­ких платників. На підставі цього рішення відповідні підрозділи розпочи­нають перевірку юридичної особи, в тому числі представництв, філій та інших відокремлених підрозділів юридичної особи.

Після проведеної перевірки платника податків у разі встановлен­ня факту відсутності заборгованості перед бюджетами орган державної податкової служби знімає його з обліку. Зняття з обліку платника подат­ків в органах державної податкової служби проводиться за наявності по­відомлення від установи банку про закриття такому платнику рахунків. Після завершення процедури зняття з обліку орган державної податко­вої служби складає довідку про зняття з обліку платника податків за ф. № 12-ОПП, яку надсилає до органів державної реєстрації або органу, що здійснив реєстрацію.

Якщо після проведеної перевірки платника податків встановлено факт заборгованості його перед бюджетами, орган державної податко­вої служби не знімає його з обліку, а підрозділи обліку та звітності скла­дають повідомлення про наявність обов'язків зі сплати податків і збо­рів (обов'язкових платежів) і надсилають його ліквідаційній комісії. За­значене повідомлення дозволяється видавати платнику податків для пред'явлення у відповідні органи.

Підприємства-банкрути знімаються з обліку після затвердження ліквідаційного балансу ухвалою господарського суду, прийняття судом рішення про ліквідацію такого підприємства та визнання податкового боргу безнадійним у такому ж самому порядку.

Зняття з обліку платника податків фіксується в журналі, а відмітка про його зняття з обліку вводиться в районний рівень Єдиного банку да­них про платників податків - юридичних осіб.

Після надання всіх необхідних документів податковому органу юридична особа звертається до установ банку з проханням про закрит­тя рахунків.

1. ***Зняття з обліку в органах Фонду загальнообов'язкового державного соціального страхування України на випадок безробіття та тимчасової втрати працездатності***

Порядок зняття суб'єктів господарювання, що припиняються, із обліку в органах, які отримують платежі на загальнообов'язкове дер­жавне соціальне страхування **на випадок безробіття** відповідно ре­гламентується Інструкцією про порядок обчислення і сплати внесків на загальнообов'язкове державне соціальне страхування на випадок без­робіття та обліку їх надходження до Фонду загальнообов'язкового дер­жавного соціального страхування України на випадок безробіття, затв. наказом Міністерства праці та соціальної політики України від 18 груд­ня 2000 р. № 339.

Пункт 3.7 Інструкції регулює порядок зняття з обліку юридичної особи у разі її реорганізації. Так, у разі прийняття рішення про реоргані­зацію юридичної особи останній (власник чи уповноважена на те особа) зобов'язаний у 10-денний термін з моменту настання цієї зміни подати до відповідного центру зайнятості заяву про зняття з обліку. Працівника­ми центру зайнятості у 10-денний строк після отримання заяви про знят­тя з обліку здійснюється документальна перевірка правильності розра­хунків роботодавця, за результатами якої складається акт у двох при­мірниках. Якщо роботодавець має недоїмку зі сплати страхових внесків, то йому нараховуються пеня, штраф відповідно до чинного законодав­ства. У 15-денний строк проводяться повні розрахунки із сплати недоїм­ки, пені, штрафу на підставі акта.

У разі зняття із обліку юридичної особи, що припиняється у зв'язку з її ліквідацією, останній зобов'язаний у 10-денний термін із дня при­йняття рішення про ліквідацію (заява (рішення) власника (власників) або уповноваженого ним (ними) органу чи рішення господарського суду) подати до центру зайнятості заяву про зняття з обліку (п. 3.9 Інструк­ції). При ліквідації підприємство зобов'язане провести повний розраху­нок з Фондом загальнообов'язкового державного соціального страху­вання України на випадок безробіття на день ліквідації.

Якщо підприємство, яке ліквідується, має заборгованість з випла­ти заробітної плати, у тому числі і нарахованої за останній звітний мі­сяць, а строк внесення страхових внесків ще не настав, то ліквідаційна комісія зобов'язана включити належну до сплати суму коштів до ліквіда­ційного балансу підприємства і оформити це надходження окремим ак­том. В акті зазначається сума належних платежів і дата їх внесення, яка не може бути пізнішою від дати, встановленої підприємству для її ви­плати до ліквідації. Копії акта, підписаного ліквідаційною комісією, по­даються до центру зайнятості за місцем реєстрації платника, що підля­гає ліквідації.

Отримавши зазначені документи, центри зайнятості у 15-денний строк здійснюють документальну перевірку щодо повноти сплати стра­хових внесків.

На підставі документів, поданих до центрів зайнятості, щодо реор­ганізації та ліквідації юридичної особи, а також після остаточного пога­шення боргів зі сплати страхових внесків до Фонду, роботодавець (юри­дична особа) знімається з обліку. Його реєстраційний номер у подаль­шому не використовується, а його платежі враховуються в базі даних до кінця поточного року. Справа юридичної особи зберігається відповід­ним державним органом протягом 3-х років.

Зняття з обліку в органах Фонду соціального страхування **з тимча­сової втрати працездатності.** Відповідно до абз. 7 ч. 1 ст. 23 Закону України від 18 січня 2001 р. № 2240-ІІІ «Про загальнообов'язкове дер­жавне соціальне страхування у зв'язку з тимчасовою втратою працездат­ності та витратами, зумовленими народженням та похованням» у разі ліквідації, реорганізації юридичної особи страхувальник зобов'язаний провести повний розрахунок щодо сплати страхових внесків до Фонду по день ліквідації, реорганізації та звернутися за місцем його реєстра­ції як платника страхових внесків для зняття з обліку. Відповідно до ч. 8 ст. 27 Закону юридична особа зобов'язана надати виконавчій дирекції відділення Фонду відомості щодо ліквідації або реорганізації підприєм­ства, установи, організації в 10-денний строк з дня прийняття відповід­ного рішення.

Крім того, відповідно до ч. З ст. 45 Закону України від 23 вересня 1999 р. № 1105-ХМ «Про загальнообов'язкове державне соціальне стра­

хування від нещасного випадку на виробництві та професійного захво­рювання, які спричинили втрату працездатності» роботодавець (юри­дична особа) як страхувальник зобов'язаний поінформувати робочий орган виконавчої дирекції Фонду соціального страхування від нещасних випадків не пізніше як за два місяці про ліквідацію підприємства.

Зняття з обліку в органах Пенсійного фонду України. Закон Укра­їни від 9 липня 2003 р. № 1058-М «Про загальнообов'язкове держав­не пенсійне страхування» передбачає обов'язковість щодо повідомлен­ня страхувальником територіальних органів Пенсійного фонду про лікві­дацію чи реорганізацію підприємства, установи, організації у 10-денний термін із дня прийняття відповідного рішення (ч. 11 ст. 17).

Порядок зняття з обліку в органах Пенсійного фонду України регу­люється Інструкцією про порядок обчислення і сплати страхувальника­ми та застрахованими особами внесків на загальнообов'язкове держав­не пенсійне страхування до Пенсійного фонду України, затв. постановою правління Пенсійного фонду України від 19 грудня 2003 р. № 21-1. Але, як і всі інші нормативні акти, ця Інструкція не містить окремого порядку для зняття із обліку суб'єктів господарювання, які ліквідуються та припи­няються шляхом реорганізації. Хоча із тексту окремих статей видно, що мова йде не лише про суб'єктів, що ліквідуються, але й про тих, що при­пиняються шляхом реорганізації.

П. 3.4 зазначеної Інструкції визначає, що у разі прийняття в уста­новленому законодавством порядку рішення про скасування державної реєстрації платника у зв'язку з його ліквідацією заява (рішення) власни­ка (власників) або уповноваженого ним (ними) органу чи рішення гос­подарського суду платник зобов'язаний у 10-денний термін з дня при­йняття відповідного рішення про ліквідацію подати до органу Пенсійно­го фонду вищевказані документи та заяву про зняття з обліку із зазна­ченням його правонаступника (якщо він визначений).

Отримавши зазначені документи, орган Пенсійного фонду у 10-денний термін проводить документальну перевірку правильності об­числення та сплати страхових внесків. На основі акта перевірки платник розраховується з органом Пенсійного фонду.

У разі встановлення заборгованості платника, державна реєстрація якого скасовується, орган Пенсійного фонду складає довідку про борг за платежами до Пенсійного фонду, один примірник якої надсилає лікві­даційній комісії, другий - правонаступнику (у разі реорганізації) та орга­ну державної податкової служби - за внесками на загальнообов'язкове державне пенсійне страхування.

Якщо підприємство, яке ліквідується, має заборгованість, то лікві­даційна комісія включає належну суму сплати коштів до ліквідаційного балансу підприємства і оформляє це надходження актом. В акті зазна­чаються правонаступник підприємства (якщо він визначений), сума на­лежних платежів і дата їх внесення, яка не може бути пізнішою від дати, установленої підприємству для її виплати до ліквідації. Копії актів, підпи­саних ліквідаційною комісією і правонаступником (у разі реорганізації), подаються до відповідного органу Пенсійного фонду за місцем реєстра­ції підприємства, що підлягає ліквідації, і правонаступника.

Орган Пенсійного фонду закриває справу платника після остаточ­ного погашення ним недоїмки зі сплати страхових внесків та інших пла­тежів до бюджету Пенсійного фонду. Реєстраційний номер ліквідовано­го платника страхових внесків надалі не використовується, його платежі враховуються в базі даних до кінця поточного року.

Зняття з обліку платника фіксується у журналі обліку платників. Справа такого платника здається до архіву органу Пенсійного фонду піс­ля закінчення звітного року.

1. ***Порядок закриття рахунків в установах банку***

Одночасно із зняттям з обліку в державних установах юридична особа, що припиняється, зобов'язана закрити усі наявні рахунки в бан­ках.

Порядок закриття рахунків в установах банку юридичними осо­бами визначений Інструкцією про порядок відкриття, використання і за­криття рахунків у національній та іноземних валютах, затв. постановою Правління Національного банку України від 12 листопада 2003 р. № 492. Так, зокрема, відповідно до п. 20.1 зазначеної Інструкції поточні рахун­ки клієнтів банків закриваються:

* на підставі заяви клієнта;
* на підставі рішення органу, на який законом покладено функції щодо ліквідації або реорганізації юридичної особи;
* на підставі відповідного рішення суду або господарського суду про ліквідацію суб'єкта господарювання.

За наявності рішення уповноваженого державного органу про ска­сування державної реєстрації юридичної особи або ж визнання в уста­новленому порядку юридичної особи фіктивною банк закриває рахунки таких осіб і протягом трьох робочих днів надає інформацію спеціально уповноваженому органу виконавчої влади з питань фінансового моніто­рингу щодо таких рахунків. У разі ненадходження протягом семи робо­чих днів розпоряджень від спеціально уповноваженого органу виконав­чої влади з питань фінансового моніторингу або рішення суду стосовно вжиття чи невжиття заходів щодо цих коштів банк зараховує ці кошти на балансовий рахунок, визначений Національним банком для обліку кош­тів за недіючими рахунками клієнтів.

У випадку реорганізації юридичної особи поточний рахунок закри­вається. Юридична особа-правонаступник відкриває новий поточний рахунок в порядку, визначеному Інструкцією (п. 2.2 Інструкції).

П. 2.3 Інструкції передбачає, що у разі реорганізації юридич­ної особи поточний рахунок може бути закритий юридичною особою- правонаступником за умови подання нею таких документів:

* заяви про закриття поточного рахунка;
* копії рішення органу, на який законом покладено функції щодо реорганізації юридичної особи, або рішення суду про проведення реор­ганізації юридичної особи - власника рахунка та визначення її правонас­тупника, засвідченої нотаріально;
* картки із зразками підписів і відбитка печатки юридичної особи- правонаступника, засвідченої нотаріально.

Що ж до юридичної особи, що ліквідується, то відповідно до п. 20.4 Інструкції для проведення ліквідаційної процедури використовується один поточний рахунок юридичної особи, що ліквідується, визначений ліквідатором (ліквідаційною комісією). Для цього до банку подаються такі документи:

* рішення суду про ліквідацію юридичної особи (оригінал або ко­пія, засвідчена в установленому порядку);
* картка із зразками підписів і відбитка печатки, засвідчена нота­ріально.

До цієї картки включаються зразки підписів ліквідатора (уповнова­жених членів ліквідаційної комісії) і відбитка печатки юридичної особи, що ліквідується. Інші рахунки, виявлені під час проведення ліквідаційної процедури, підлягають закриттю ліквідатором (ліквідаційною комісією).

Відповідно до п. 20.8 Інструкції у разі закриття поточного або вкладного (депозитного) рахунка суб'єкта господарювання банк протя­гом трьох робочих днів з дня закриття рахунка (включаючи день закрит­тя рахунка) повідомляє про це відповідний орган державної податко­вої служби. Повідомлення про закриття рахунка надсилається електрон­ною поштою Національного банку з використанням засобів захисту ін­формації Національного банку. Отримання органом державної податко­вої служби такого повідомлення підтверджується файлом-квитанцією, що надсилається цим органом до банку. Файл-квитанція на паперово­му носії зберігається в справі з юридичного оформлення рахунка. Спра­ва з юридичного оформлення рахунка залишається в банку і зберігаєть­ся ним протягом 5 років після закриття рахунка.

Разом із закриттям рахунків в банківських установах та зняттям з податкового обліку та обліку у фондах юридична особа має здати на­

явні в неї штампи та печатки. Закон України «Про державну реєстрацію юридичних осіб та фізичних осіб - підприємців» не передбачає подан­ня при державній реєстрації припинення юридичної особи довідки про знищення печатки та штампів. Обов'язковість такої процедури передба­чена лише Інструкцією про порядок видачі міністерствам та іншим цен­тральним органам виконавчої влади, підприємствам, установам, органі­заціям, господарським об'єднанням та громадянам дозволів на право відкриття та функціонування штемпельно-граверних майстерень, виго­товлення печаток і штампів, а також порядок видачі дозволів на оформ­лення замовлень на виготовлення печаток і штампів, та затверджен­ня умов і правил провадження діяльності з відкриття та функціонуван­ня штемпельно-граверних майстерень, виготовлення печаток і штампів, затв. наказом Міністерства внутрішніх справ України від 11 січня 1999 р. № 17. Так, у п. 3.4.2 вищезазначеної Інструкції вказано, що у разі ліквіда­ції суб'єктів господарювання їх керівники печатки і штампи зобов'язані здати для знищення в органи внутрішніх справ.

Для одержання квитанції про знищення печаток і штампів, які ви­даються відповідно до п. 3.1.2 цієї Інструкції, до органів внутрішніх справ подається письмове клопотання, де вказуються:

* кількість печаток та штампів, які передбачається знищити;
* підстава для знищення;
* особа, відповідальна за знищення печаток і штампів, прізвище, ім'я, по батькові, паспортні дані;
* прізвище, ім'я, по батькові, паспортні дані керівника або уповно­важеної ним особи, що подає клопотання до органу внутрішніх справ.

До клопотань додаються печатки і штампи, їхні відбитки у двох примірниках, а також платіжні доручення чи квитанції про оплату по­слуг, пов'язаних з видачею квитанцій про знищення печаток і штампів. За видачу квитанцій справляється плата, розмір та порядок використан­ня якої встановлюється Кабінетом Міністрів України.

Про знищення печаток і штампів видається квитанція, на зворо­ті якої робляться відбитки знищених печаток і штампів, після чого вони знищуються: металеві вироби - обпилюванням двома перехресними лі­ніями, гумові, каучукові деталі - розрізанням на малі не з'єднувані, не відновлювані частини в присутності заявника.

Бланки квитанцій про знищення печаток і штампів до їх заповнення потрібно зібрати в книгу, яка прошивається і скріплюється печаткою кан­целярії, секретаріату органу внутрішніх справ та печаткою з відбитком «Дозвільна система». Бланки зберігаються в підрозділах дозвільної сис­теми органів внутрішніх справ. Корінець квитанції долучається до мате­ріалів, які стали підставою для їх знищення.

1. ***Державна реєстрація припинення підприємницької діяльності фізичної особи-підприємця***

Порядок державної реєстрації припинення підприємницької Діяль­ності фізичної особи-підприємця (надалі - припинення фізичної особи) передбачений розділом VI Закону України «Про державну реєстрацію юридичних осіб та фізичних осіб - підприємців».

Для того, щоб фізичній особі-підприємцю подати в установленому порядку документи, необхідні для державної реєстрації припинення ді­яльності останньої, вона має спочатку пройти процедуру фіксування са­мого факту прийняття рішення.

Так, відповідно до ст. 47 Закону України «Про державну реєстрацію юридичних осіб та фізичних осіб - підприємців» для внесення до Єдино­го державного реєстру запису про рішення фізичної особи-підприємця щодо припинення нею підприємницької діяльності фізична особа- підприємець або уповноважена нею особа повинні подати державно­му реєстратору (надіслати рекомендованим листом з описом вкладен­ня) такі документи:

* нотаріально посвідчену заяву про припинення підприємницької діяльності фізичною особою-підприємцем;
* документ, що підтверджує внесення плати за публікацію повідо­млення про прийняття фізичною особою-підприємцем рішення щодо припинення підприємницької діяльності.

Якщо ці документи подаються заявником особисто, то державному реєстратору додатково пред'являється паспорт.

Зазначені документи приймаються за описом, копія якого в день надходження документів видається (надсилається рекомендованим листом) заявнику з відміткою про дату надходження документів. Дата надходження документів для внесення до Єдиного державного реєстру запису про рішення фізичної особи-підприємця щодо припинення нею підприємницької діяльності вноситься до журналу обліку реєстраційних дій.

Державний реєстратор розглядає надані документи та за відсут­ності підстав для залишення цих документів без розгляду зобов'язаний не пізніше наступного робочого дня з дати надходження документів внести до Єдиного державного реєстру запис про рішення щодо припи­нення фізичною особою підприємницької діяльності та передати орга­нам статистики, державної податкової служби, Пенсійного фонду Укра­їни, фондів соціального страхування повідомлення про внесення тако­го запису.

З дати внесення до Єдиного державного реєстру запису щодо рі­шення про припинення підприємницької діяльності фізичною особою- підприємцем забороняється проведення державної реєстрації фізичної особи-підприємця, щодо якої прийнято рішення про припинення під­приємницької діяльності.

Закон України «Про державну реєстрацію юридичних осіб та фізич­них осіб - підприємців», зокрема ст. 47-50, визначає окремий порядок для проведення державної реєстрації залежно від підстав припинення підприємницької діяльності фізичної особи-підприємця, які, в свою чер­гу, визначені ст. 46 Закону.

Відповідно до ст. 47 Закону України «Про державну реєстрацію юридичних осіб та фізичних осіб - підприємців» для проведення дер­жавної реєстрації припинення підприємницької діяльності фізичною особою-підприємцем за її рішенням фізична особа-підприємець або уповноважена нею особа не раніше двох місяців з дати публікації пові­домлення у спеціалізованому друкованому засобі масової інформації, а також після повідомлення реєструючого органу про прийняття рішен­ня щодо припинення діяльності подає державному реєстратору особис­то (надсилає рекомендованим листом з описом вкладення) такі доку­менти:

* заповнену реєстраційну картку на проведення державної реє­страції припинення підприємницької діяльності фізичною особою-під­приємцем за її рішенням;
* свідоцтво про державну реєстрацію фізичної особи-підприємця;
* довідку відповідного органу державної податкової служби про зняття фізичної особи-підприємця з обліку як платника податків;
* довідку відповідного органу Пенсійного фонду України про знят­тя з обліку;
* довідки відповідних органів фондів соціального страхування про зняття з обліку.

Якщо зазначені документи подаються заявником особисто, дер­жавному реєстратору додатково пред'являється паспорт.

Документи, які подаються для проведення державної реєстрації припинення підприємницької діяльності фізичною особою-підприєм- цем, приймаються за описом, копія якого в день надходження докумен­тів видається (надсилається рекомендованим листом) заявнику з відміт­кою про дату надходження документів.

Дата надходження документів для проведення державної реєстра­ції припинення підприємницької діяльності фізичною особою-підпри­ємцем вноситься до журналу обліку реєстраційних дій.

За відсутності підстав для залишення документів, які передбачені

ч. 13 ст. 47 Закону України «Про державну реєстрацію юридичних осіб та фізичних осіб - підприємців», без розгляду, державний реєстратор повинен внести до Єдиного державного реєстру запис про проведення

державної реєстрації припинення підприємницької діяльності фізичної особи-підприємця.

Дата внесення до Єдиного державного реєстру запису про прове­дення державної реєстрації припинення підприємницької діяльності фі­зичною особою-підприємцем є датою державної реєстрації припинен­ня підприємницької діяльності фізичною особою-підприємцем.

Строк державної реєстрації припинення підприємницької діяль­ності фізичною особою-підприємцем не повинен перевищувати двох робочих днів з дати надходження документів для проведення держав­ної реєстрації припинення підприємницької діяльності фізичною осо­бою-підприємцем.

Державний реєстратор не пізніше наступного робочого дня з дати державної реєстрації припинення підприємницької діяльності фізич­ною особою-підприємцем повинен видати або надіслати заявнику ко­пію свідоцтва про державну реєстрацію фізичної особи-підприємця із спеціальною відміткою про державну реєстрацію припинення підпри­ємницької діяльності фізичною особою-підприємцем.

Порядок надання відомостей про державну реєстрацію припинен­ня підприємницької діяльності фізичною особою-підприємцем органам статистики, державної податкової служби, Пенсійного фонду України, фондів соціального страхування встановлюється ст. 51 Закону.

Ст. 48 Закону встановлює порядок державної реєстрації припи­нення підприємницької діяльності фізичної особи-підприємця у разі її смерті, оголошення її померлою або визнання фізичної особи-підпри­ємця безвісно відсутньою. У разі смерті фізичної особи-підприємця тре­тя особа, зокрема спадкоємець, може подати державному реєстрато­ру особисто (надіслати рекомендованим листом) нотаріально посвідче­ну копію свідоцтва про смерть фізичної особи або нотаріально посвідче­ну копію довідки органу реєстрації актів цивільного стану про смерть фі­зичної особи.

Суд, який постановив рішення про оголошення фізичної особи-під­приємця померлою або визнання фізичної особи-підприємця безвісно відсутньою, в день набрання таким рішенням законної сили направляє його копію державному реєстратору за місцем реєстрації фізичної осо­би-підприємця. У судовому рішенні про оголошення фізичної особи- підприємця померлою або визнання фізичної особи-підприємця без­вісно відсутньою вказується особа, яка призначена управителем май­на фізичної особи-підприємця за поданням органу опіки та піклування, якщо інше не встановлено законом.

Дата надходження документів для державної реєстрації припинен­ня підприємницької діяльності фізичною особою-підприємцем у разі її смерті або оголошення її померлою, або визнання фізичної особи-під- приємця безвісно відсутньою вноситься державним реєстратором до журналу обліку реєстраційних дій.

Державний реєстратор зобов'язаний не пізніше наступного робо­чого дня з дати надходження документів для проведення державної ре­єстрації припинення підприємницької діяльності фізичною особою-під­приємцем у разі її смерті або оголошення її померлою, або визнання фі­зичної особи-підприємця безвісно відсутньою заповнити реєстраційну картку на проведення державної реєстрації припинення підприємниць­кої діяльності фізичної особи-підприємця у зв'язку з її смертю або ого­лошенням її померлою, або визнанням її безвісно відсутньою та внести до Єдиного державного реєстру запис про державну реєстрацію при­пинення підприємницької діяльності фізичною особою-підприємцем у зв'язку з її смертю або оголошенням її померлою, або визнанням її без­вісно відсутньою. Порядок надання відомостей про державну реєстра­цію припинення підприємницької діяльності фізичної особи-підприєм- ця органам статистики, державної податкової служби, Пенсійного фонду України, фондів соціального страхування встановлюється ст. 51 Закону України «Про державну реєстрацію юридичних осіб та фізичних осіб - підприємців».

При державній реєстрації припинення підприємницької діяльнос­ті фізичної особи-підприємця за судовим рішенням, що не пов'язано з банкрутством фізичної особи-підприємця, ст. 49 Закону України «Про державну реєстрацію юридичних осіб та фізичних осіб - підприємців» встановлює такий порядок.

Суд, який постановив рішення про припинення підприємницької діяльності фізичної особи-підприємця, у тому числі рішення про визнан­ня фізичної особи-підприємця недієздатною або про обмеження її ци­вільної дієздатності, в день набрання таким рішенням законної сили на­правляє його копію державному реєстратору за місцем реєстрації фізич­ної особи - підприємця для внесення до Єдиного державного реєстру запису про судове рішення щодо припинення підприємницької діяль­ності фізичної особи-підприємця.

Дата надходження судового рішення щодо припинення підприєм­ницької діяльності фізичної особи-підприємця вноситься державним реєстратором до журналу обліку реєстраційних дій.

У разі якщо підставою для постановлення судового рішення щодо припинення підприємницької діяльності фізичною особою-підприєм­цем є визнання її недієздатною або обмеження її цивільної дієздатнос­ті, у судовому рішенні щодо припинення підприємницької діяльності фі­зичної особи-підприємця у зв'язку з визнанням фізичної особи-підпри­ємця недієздатною або обмеженням її цивільної дієздатності суд може вказати особу, яка призначена управителем майна фізичної особи-під- приємця за поданням органу опіки та піклування, якщо інше не встанов­лено законом.

Державний реєстратор зобов'язаний не пізніше наступного робо­чого дня з дати надходження судового рішення щодо припинення під­приємницької діяльності фізичною особою-підприємцем внести до Єдиного державного реєстру запис про судове рішення щодо припинен­ня підприємницької діяльності фізичної особи-підприємця та повідоми­ти органи статистики, державної податкової служби, Пенсійного фонду України, фондів соціального страхування та фізичну особу-підприємця, щодо якої було постановлено судове рішення, про внесення такого за­пису.

З дати внесення до Єдиного державного реєстру запису про су­дове рішення щодо припинення підприємницької діяльності фізичною особою-підприємцем застосовуються обмеження, які встановлені ч. 8 ст. 47 Закону України «Про державну реєстрацію юридичних осіб та фі­зичних осіб - підприємців».

Державна реєстрація припинення підприємницької діяльності за судовим рішенням, що не пов'язано з банкрутством фізичної особи-під­приємця, здійснюється за процедурами, встановленими ч. 9-18 ст. 47 Закону України «Про державну реєстрацію юридичних осіб та фізичних осіб - підприємців».

При державній реєстрації припинення підприємницької діяльності фізичної особи-підприємця за судовим рішенням щодо визнання фізич­ної особи-підприємця банкрутом, відповідно до ст. 50 Закону України «Про державну реєстрацію юридичних осіб та фізичних осіб - підприєм­ців», суд, який постановив рішення щодо визнання фізичної особи-під­приємця банкрутом, у день набрання ним законної сили направляє його копію державному реєстратору за місцем державної реєстрації фізич­ної особи-підприємця для внесення до Єдиного державного реєстру за­пису про судове рішення. Дата надходження відповідного судового рі­шення вноситься державним реєстратором До журналу обліку реєстра­ційних дій.

Державний реєстратор повинен не пізніше наступного робочо­го дня з дати надходження судового рішення щодо визнання фізич­ної особи-підприємця банкрутом внести до Єдиного державного реє­стру запис про судове рішення щодо визнання фізичної особи-підпри­ємця банкрутом та повідомити органи статистики, державної податко­вої служби, Пенсійного фонду України, фондів соціального страхування, а також фізичну особу-підприємця, щодо якої було прийнято рішення суду, про внесення такого запису.

У разі якщо після завершення процедури банкрутства відповідно до законодавства судом постановлене рішення про припинення підпри­

ємницької діяльності фізичної особи-підприємця у зв'язку з визнанням її банкрутом, суд, що постановив відповідне рішення, в день набрання ним законної сили направляє його державному реєстратору за місцем реєстрації фізичної особи-підприємця для внесення відповідного запи­су. Дата надходження відповідного судового рішення вноситься до жур­налу обліку реєстраційних дій.

Державний реєстратор повинен не пізніше наступного робочого дня з дати надходження судового рішення щодо припинення підпри­ємницької діяльності фізичної особи-підприємця у зв'язку з визнанням її банкрутом заповнити реєстраційну картку про державну реєстрацію припинення підприємницької діяльності фізичної особи-підприємця, внести до Єдиного державного реєстру запис про проведення держав­ної реєстрації припинення підприємницької діяльності фізичної особи- підприємця у зв'язку з визнанням її банкрутом.

Порядок надання відомостей про державну реєстрацію припинен­ня підприємницької діяльності фізичною особою-підприємцем орга­нам статистики, державної податкової служби, Пенсійного фонду Укра­їни, фондів соціального страхування встановлюється ст. 51 Закону Укра­їни «Про державну реєстрацію юридичних осіб та фізичних осіб - під­приємців».

При надходженні до державного реєстратора свідоцтва про дер­жавну реєстрацію фізичної особи-підприємця державний реєстратор зобов'язаний зробити на свідоцтві відмітку про державну реєстрацію при­пинення підприємницької діяльності та видати (надіслати рекомендова­ним листом) його за місцем проживання фізичної особи-підприємця, щодо якої була проведена державна реєстрація припинення.

У разі якщо після завершення процедури банкрутства, яка встанов­лена законом, судом прийнято рішення щодо припинення проваджен­ня у справі про банкрутство, суд, що постановив відповідне рішення, в день набрання ним законної сили направляє його державному реєстра­тору за місцем реєстрації фізичної особи-підприємця для внесення до Єдиного державного реєстру запису щодо судового рішення про припи­нення провадження у справі про банкрутство.

Дата надходження судового рішення щодо припинення прова­дження у справі про банкрутство вноситься до журналу обліку реєстра­ційних дій.

Державний реєстратор повинен не пізніше наступного робочо­го дня з дати надходження судового рішення про припинення прова­дження у справі про банкрутство внести до Єдиного державного реє­стру запис про припинення провадження у справі про банкрутство фі­зичної особи-підприємця та повідомити органи статистики, державної податкової служби, Пенсійного фонду України, фондів соціального стра­хування про внесення такого запису для взяття фізичної особи-підпри­ємця на облік.

Зняття з обліку фізичної особи - суб'єкта підприємницької діяль­ності як платника податків здійснюється в порядку, аналогічному для платників податків - юридичних осіб, з урахуванням того, що після при­йняття фізичною особою рішення про ліквідацію вона подає до органу державної податкової служби, в якому вона зареєстрована як платник податків, такі документи:

* заяву про зняття з обліку платника податків за ф. № 8-ОПП, дата якої фіксується в журналі;
* оригінали документів, що видаються органами державної подат­кової служби платнику податків (свідоцтва, патенти, довідки за формою № 4-ОПП, інші довідки тощо) і підлягають поверненню до органу дер­жавної податкової служби, а також завірені органом державної подат­кової служби копії цих документів, якщо такі видавались та підлягають поверненню до органу державної податкової служби.

Крім того, у зв'язку зі смертю фізична особа знімається з обліку за наявності довідки, одержаної від органів реєстрації актів цивільного ста­ну про смерть фізичної особи - платника податків або про визнання її померлою, безвісно відсутньою чи недієздатною згідно із законодав­ством, за умови відсутності в такої особи відкритих рахунків в установах банків та податкового боргу або визнання податкового боргу безнадій­ним у порядку, передбаченому законодавством (п. 8.9 Інструкції про по­рядок обліку платників податків).

Що ж до зняття фізичної особи-підприємця з обліку в органах Пен­сійного фонду України, Фонду загальнообов'язкового державного соці­ального страхування України на випадок безробіття та Фонду соціально­го страхування з тимчасової втрати працездатності, то інструкції, що ре­гламентують відповідний порядок зняття з обліку юридичних осіб, не відокремлюють порядок зняття окремо для юридичних осіб та фізичних осіб - підприємців, а тому для останніх порядок зняття з обліку є таким же, як і для юридичних осіб, з урахуванням особливостей, властивих фі­зичній особі (підстави припинення підприємницької діяльності тощо).

У тому ж порядку, який встановлено для юридичної особи, здають печатку та штампи фізичні особи-підприємці. Порядок закриття рахун­ків в установах банку фізичними особами-підприємцями визначений, як і для юридичних осіб, Інструкцією про порядок відкриття, викорис­тання і закриття рахунків у національній та іноземних валютах.

Відповідно до п. 20.1 зазначеної Інструкції поточні рахунки клієнтів банків закриваються, зокрема:

* на підставі відповідного рішення суду або господарського суду про ліквідацію суб'єкта господарювання;
* у разі смерті власника рахунка - фізичної особи (за зверненням до банку спадкоємців).

За наявності рішення уповноваженого державного органу про ска­сування державної реєстрації фізичної особи-підприємця, чи оголошен­ня фізичної особи померлою, або визнання її безвісно відсутньою банк закриває рахунки цих осіб в такому ж порядку, що існує для юридичних осіб.

З дати внесення державним реєстратором до Єдиного державного реєстру запису про припинення юридичної особи або запису про припи­нення підприємницької діяльності фізичною особою-підприємцем ре­єстраційна справа повинна зберігатися у державного реєстратора про­тягом трьох років. Після закінчення цього строку державний реєстра­тор повинен передати реєстраційну справу на зберігання до державної архівної установи в порядку, який встановлено законом (ст. 15 Закону України «Про державну реєстрацію юридичних осіб та фізичних осіб - підприємців»).

**^ Питання для самостійного вивчення**

1. Порядок прийняття рішення про припинення підприємства.
2. Ліквідаційний баланс.
3. Особливості ліквідації банків в України.
4. Повноваження органів державної влади щодо прийняття рішен­ня про ліквідацію господарської організації.
5. Правова характеристика процедури реорганізації та докумен­тальне її закріплення.

**0 тести для поточного контролю**

1. *З якого моменту підприємство вважається ліквідованим?*

* з моменту виключення підприємства з Єдиного державного реє­стру підприємств та організацій України (ЄДРПОУ);
* з моменту прийняття рішення реєструючим органом;
* з моменту прийняття відповідного рішення ліквідаційною комі­сією;
* з моменту прийняття рішення господарським судом.

1. *Коли не може здійснюватися підприємницька діяльність?*

* у разі закінчення строку дії ліцензії;
* у разі відсутності на рахунку у суб'єкта підприємницької діяльнос­ті коштів;
* у разі систематичного невиконання господарських договорів;
* у разі несвоєчасного повернення кредиту.

1. *Припинення державної реєстрації здійснюється*

* за заявою власника (власників) або на підставі рішення суду (гос­подарського суду);
* на підставі рішення органу державної влади, що здійснює конт­роль за діяльністю суб'єктів господарювання;
* виключно на підставі рішення господарського суду;
* на підставі рішення органу державної реєстрації.

1. *У яких формах здійснюється реорганізація підприємства?*

* приєднання, реструктуризації, примусового поділу, перетворен­ня;
* санації, перетворення, перереєстрації, виділення, поділу;
* об'єднання, перетворення, санації, виділення, поділу;
* злиття, приєднання, перетворення, виділення, поділу.

1. *При якій з форм реорганізації не відбувається припинення юридичної особи:*

* виділення;
* перетворення;
* приєднання;
* поділ.

1. *Який строк визначений законодавством для заявлення пре­тензій кредиторів під час ліквідації підприємства за рішенням влас­ника?*

* 1 місяць;
* не менше 2 місяців;
* не менше 6 місяців;
* не менше 1 року.

1. *Пропуск встановленого ліквідаційною комісією строку для заявлення вимог кредиторів при ліквідації підприємства за рішенням власника тягне за собою:*

* вимоги, заявлені після закінченого строку, задовольняються після всіх вимог, виявлених або заявлених у строк;
* ліквідаційна комісія має право відмовити у задоволенні таких ви­мог незалежно від наявності майна боржника;
* ліквідаційна комісія не зобов'язана розглядати такі вимоги і вони визнаються погашеними;
* такі вимоги повинні надсилатися безпосередньо до суду (госпо­дарського суду).

1. *Письмові заяви кредиторів під час ліквідації підприємства в порядку, визначеному законом, розглядаються, визнаються або відхи­ляються:*

* розпорядником майна;
* комітетом кредиторів;
* судом;
* господарським судом;
* ліквідаційною комісією.

**ТЕМА 36. ПРАВОВЕ РЕГУЛЮВАННЯ БАНКРУТСТВА**

1. *Неплатоспроможність суб'єкта підприємництва.*
2. *Особи, що беруть участь у провадженні справи про банкрутство.*
3. *Державна політика з питань банкрутства.*
4. *Процедури, що застосовуються щодо неплатоспроможного боржника та його майнові активи.*
5. *Відповідальність за порушення законодавства про банкрутство.*
6. ***Неплатоспроможність суб'єкта підприємництва***

При нездатності суб'єкта підприємництва після настання встанов­леного строку виконати свої грошові зобов'язання перед іншими особа­ми, територіальною громадою або державою інакше як через віднов­лення його платоспроможності цей суб'єкт (боржник) відповідно до ч. 1 ст. 209 ГК України визнається неспроможним.

Спеціальним законодавчим актом, що регулює умови та порядок відновлення платоспроможності суб'єкта підприємницької діяльності- боржника або визнання його банкрутом і застосування ліквідаційної процедури, повного або часткового задоволення вимог кредиторів, є ЗУ «Про відновлення платоспроможності боржника або визнання його банкрутом» від 30.06.99 р. (далі - Закон).

Визначена в ГК України *неспроможність* названа в зазначеному Законі як *неплатоспроможність. Закон встановлює формальні кіль­кісні критерії такої неплатоспроможності, наявність яких дає мож­ливість порушити господарським судом справу про банкрутство:*

* безспірні вимоги кредитора (кредиторів) до боржника сукупно становлять не менше 300 мінімальних розмірів заробітної плати;
* вони не були задоволені боржником протягом 3 місяців після встановленого для їх погашення строку, якщо інше не передбачено.

Під грошовими зобов'язаннями розуміються зобов'язання борж­ника заплатити кредитору певну грошову суму відповідно до цивільно- правового договору і на інших підставах, передбачених цивільним законодавством України, в тому числі із заробітної плати, а також зобов'язання зі сплати податків і зборів (обов'язкових платежів).

*Однак до складу грошових зобов'язань боржника не зарахову­ються:*

* недоїмка (пеня та штраф), визначена на дату подання заяви до господарського суду,
* зобов'язання, що виникли внаслідок заподіяння шкоди життю та здоров'ю громадян,
* зобов'язання з виплати авторської винагороди,
* зобов'язання перед засновниками (учасниками) боржника - юри­дичної особи, що виникли з такої участі.

Безпосередньо склад і розмір грошових зобов'язань, у тому чис­лі розмір заборгованості за передані товари, виконані роботи та нада­ні послуги, сума кредитів з урахуванням відсотків, які повинен сплати­ти боржник, визначаються на день подачі до господарського суду зая­ви про порушення провадження у справі про банкрутство, якщо інше не встановлено Законом.

*Банкрутством* є *визнана судом абсолютна неплатоспромож­ність боржника, що тягне за собою застосування ліквідаційної проце­дури до нього з метою задоволення визнаних судом вимог кредиторів.*

Проходження процедури банкрутства розглядається законодав­цем як надзвичайний захід щодо боржника, яка відкривається тільки су­дом у разі, як правило, неотримання очікуваних результатів, спрямова­них на відновлення платоспроможності з використанням інших, перед­бачених законодавством, процедур.

Основною метою оновленого законодавства про банкрутство є під­тримка боржника, надання йому допомоги для виходу зі скрутного ста­новища, тобто превенція його ліквідації внаслідок визнання його бан­крутом.

1. ***Особи, що беруть участь у провадженні справи про банкрутство***

Відповідно до абз. 21 ст. 1 Закону сторони у справі про банкрут­ство - кредитори (представник комітету кредиторів), боржник (банкрут).

Термін «учасники провадження у справі про банкрутство» є більш широким за змістом та включає: сторони, арбітражний керуючий (розпорядник майна, керуючий санацією, ліквідатор), власник майна (орган, уповноважений управляти майном) боржника, а також у випад­ках, передбачених цим Законом, інші особи, які беруть участь у прова­дженні у справі про банкрутство, Фонд державного майна України, дер­жавний орган з питань банкрутства, представник органу місцевого са­моврядування, представник працівників боржника, уповноважена осо­ба акціонерів або учасників товариств з обмеженою чи додатковою від­повідальністю.

Також у абз. 22 ст. 1 Закон встановлює у провадженні справ про банкрутство процесуальне становище таких учасників, як «заінтересо­вані особи стосовно боржника» - юридична особа, створена за учас­тю боржника, керівник боржника, особи, що входять до складу органів управління боржника, головний бухгалтер (бухгалтер) боржника, у тому числі і звільнені з роботи за рік до порушення провадження у справі про банкрутство, а також особи, які знаходяться у родинних стосунках із за­значеними особами та підприємцем (фізичною особою) - боржником, а саме: подружжя та їх діти, батьки, брати, сестри, онуки. Для цілей цього Закону заінтересованими особами стосовно керуючого санацією чи кре­диторів визнаються особи в такому ж переліку, як і заінтересовані осо­би стосовно боржника.

У ст. 1 зазначеного Закону визначено, що суб'єктом банкрутства є боржник, неспроможність якого виконати свої грошові зобов'язання встановлена господарським судом. Суб'єктами банкрутства не мо­жуть бути:

* *відокремлені структурні підрозділи юридичної особи (філії, представництва, відділення тощо) -* абз. 5 ст. 1 Закону;
* казенні підприємства - ч. 3 ст. 209 ГК України.

В абз. 6 ст. 1 Закону міститься легальна дефініція «кредитор», а та­кож класифікація кредиторів на конкурсних кредиторів та поточних кре­диторів.

Кредитором визнається юридична або фізична особа, яка має у встановленому порядку підтверджені документами вимоги щодо гро­шових зобов'язань до боржника, з виплати заборгованості із заробіт­ної плати працівникам боржника, а також органи державної податкової служби та інші державні органи, які здійснюють контроль за правильніс­тю і своєчасністю сплати податків і зборів (обов'язкових платежів).

Відповідно до ч. 9 ст. 11 Закону кредитор, вимоги якого забезпече­ні заставою, має право заявити вимоги до боржника в частині, не забез­печеній заставою, або на суму різниці між розміром вимоги та вируч­кою, яка може бути отримана при продажу предмета застави, якщо вар­тість предмета застави недостатня для повного задоволення його вимо­ги. Вимоги кредиторів, забезпечені заставою, задовольняються, за за­гальним правилом, в першу чергу.

***До конкурсних кредиторів*** віднесені:

* кредитори за вимогами до боржника, які виникли до порушення провадження у справі про банкрутство та вимоги яких не забезпечені за­ставою майна боржника,
* кредитори, вимоги яких до боржника виникли внаслідок право- наступництва, за умови виникнення таких вимог до порушення прова­дження у справі про банкрутство.

До поточних кредиторів Закон відносить кредиторів за вимогами до боржника, які виникли після порушення провадження у справі про банкрутство.

Включення кредитора в ту чи іншу групу має ряд правових наслід­ків. Так, наприклад, конкурсні кредитори за вимогами, які виникли до дня порушення провадження у справі про банкрутство, протягом 30 днів з дня опублікування в офіційному друкованому органі (газети «Голос України» або «Урядовий кур'єр») оголошення про порушення справи про банкрутство зобов'язані звернутися до Господарського суду. Інакше відповідно до абз. 1 ч. 2 ст. 14 Закону вимоги конкурсних кредиторів, за­явлені після закінчення строку, встановленого для їх подання, або не за­явлені взагалі, не розглядаються і вважаються погашеними, про що гос­подарський суд зазначає в ухвалі, якою затверджує реєстр вимог креди­торів.

Для спрямування інтересів кредиторів щодо грошових вимог до боржника (два і більше кредиторів одного боржника) в рамках загально­го процесу врегулювання проблеми неплатоспроможності або визнан­ня його банкрутом, ч. 2 коментованої статті передбачає утворення збо­рів (комітету) кредиторів.

Повідомляє кредиторів (відповідно до реєстру вимог кредиторів) про місце і час проведення перших зборів кредиторів та організовує його проведення розпорядник майна - фізична особа, на яку у встанов­леному Законом порядку покладаються повноваження щодо нагляду та контролю за управлінням та розпорядженням майном боржника на пе­ріод провадження у справі про банкрутство.

У подальшому збори кредиторів скликаються:

* з ініціативи арбітражного керуючого;
* з ініціативи комітету кредиторів;
* за ініціативою інших кредиторів, сума вимог яких складає не мен­ше 1/3 всіх вимог, включених до реєстру вимог кредиторів,
* за ініціативою 1/3 числа голосів кредиторів.

Збори кредиторів проводиться за місцезнаходженням боржника. До компетенції зборів кредиторів належить прийняття рішення про:

* вибори членів комітету кредиторів;
* вибори голови комітету;
* визначення кількісного складу комітету кредиторів, визначення його повноважень, дострокове припинення повноважень комітету кре­диторів або окремих його членів;
* скликання зборів кредиторів;
* підготовку та укладення мирової угоди;
* внесення пропозицій господарському суду про продовження або скорочення строку процедур розпорядження майном боржника або са­нації боржника;
* звернення до господарського суду з клопотанням про відкрит­тя процедури санації, визнання боржника банкрутом і відкриття лікві­даційної процедури, припинення повноважень арбітражного керуючого (розпорядника майна, керуючого санацією, ліквідатора) та про призна­чення нового арбітражного керуючого (розпорядника майна, керуючо­го санацією, ліквідатора), надання згоди на укладення арбітражним ке­руючим великих угод (угоди про розпорядження майном боржника, ба­лансова вартість якого перевищує 1% балансової вартості активів борж­ника на день укладення угоди) боржника.

Для представлення інтересів кредиторів на час дії процедур бан­крутства збори кредиторів обирають комітет кредиторів у складі не більше 7 осіб.

Рішення про створення та склад комітету кредиторів направляєть­ся до господарського суду.

1. ***Державна політика з питань банкрутства***

Державну політику щодо попередження банкрутства, забезпечен­ня умов реалізації процедур відновлення платоспроможності суб'єкта підприємництва або про визнання його банкрутом щодо державних під­приємств і підприємств, у статутному фонді яких частка державної влас­ності перевищує 25%, а також суб'єктів підприємництва інших форм власності у випадках, передбачених законом, здійснює орган державної влади з питань банкрутства.

Проведення державної політики у сфері банкрутства здійснює дер­жавний орган з питань банкрутства, який діє на підставі положення про нього. Таке положення було затверджено Указом Президента України «Про Міністерство економіки України» від 23.10.2000 р. № 1159, відпо­відно до якого на Міністерство економіки та з питань європейської інте­грації України було покладено повноваження державного органу з пи­тань банкрутства.

Державний орган з питань банкрутства відповідно до ст. 2 За­кону:

* сприяє створенню організаційних, економічних, інших умов, не­обхідних для реалізації процедур відновлення платоспроможності боржника або визнання його банкрутом;
* пропонує господарському суду кандидатури арбітражних керу­ючих (розпорядників майна, керуючих санацією, ліквідаторів) для дер­жавних підприємств або підприємств, у статутному фонді яких частка державної власності перевищує 25%, щодо яких порушено справу про банкрутство, та в інших випадках, передбачених цим Законом;
* організує систему підготовки арбітражних керуючих (розпоряд­ників майна, керуючих санацією, ліквідаторів);
* здійснює ліцензування діяльності фізичних осіб - суб'єктів під­приємницької діяльності, які здійснюють діяльність як арбітражні керу­ючі (розпорядники майна, керуючі санацією, ліквідатори);
* забезпечує реалізацію процедури банкрутства щодо відсутнього боржника;
* здійснює ведення єдиної бази даних про підприємства, щодо яких порушено провадження у справі про банкрутство, встановлює та затверджує форму подання арбітражним керуючим інформації, необ­хідної для ведення єдиної бази даних про підприємства, щодо яких по­рушено провадження у справі про банкрутство;
* готує та подає на затвердження КМУ у встановленому порядку ти­пові документи щодо здійснення процедур банкрутства;
* здійснює інші передбачені законодавством повноваження.

Для окремих категорій суб'єктів підприємництва законом можуть бути визначені особливості регулювання відносин, пов'язаних з бан­крутством. Наприклад, процедури щодо неплатоспроможних боржни­ків до державних підприємств, які відповідно до закону не підлягають приватизації, застосовуються в частині санації чи ліквідації лише після виключення їх у встановленому порядку з переліку об'єктів, що не під­лягають приватизації. У випадках, передбачених законом, не застосо­вуються процедури банкрутства щодо комунальних підприємств, тобто положення ЗУ «Про відновлення платоспроможності боржника або ви­знання його банкрутом» не застосовуються до юридичних осіб-підпри- ємців, що є об'єктами права комунальної власності, якщо стосовно їх ви­ключно на пленарному засіданні відповідної ради органів місцевого са­моврядування прийнято рішення з цього приводу.

Крім цього, ст. 5 Закону обумовлює спеціальні правила щодо за­стосування законодавства, що регулює провадження у справах про бан­крутство, до окремих суб'єктів господарювання. Наприклад, щодо роз­гляду судом справи про визнання банку банкрутом це законодавство за­стосовується в частині, що не суперечить нормам ЗУ «Про банки і банків­ську діяльність» від 07.12.2000 р.

При визнанні громадянина - суб'єкта підприємницької діяльності банкрутом до його заяви до господарського суду про порушення спра­ви про банкрутство може додаватися план погашення його боргів, який повинен включати:

* строк його виконання;
* розмір суми, яка щомісячно залишається боржнику громадянину- підприємцю і членам його сім'ї на споживання.

У разі визнання громадянина-підприємця банкрутом до складу ліквідаційної маси не включається майно громадянина-підприємця, на яке відповідно до цивільного процесуального законодавства Украї­ни не може бути звернено стягнення. Угоди громадянина-підприємця, пов'язані з відчуженням або передачею іншим способом майна громадянина-підприємця заінтересованим особам протягом року до порушення провадження у справі про банкрутство, можуть бути визнані господарським судом недійсними за заявою кредиторів. Протягом п'яти років після визнання громадянина-підприємця банкрутом не може бути порушено провадження у справі про банкрутство за його заявою. У разі визнання громадянина-підприємця банкрутом за заявою кредитора протягом п'яти років після завершення розрахунків з кредиторами та­кий громадянин-підприємець не звільняється від подальшого виконан­ня вимог кредиторів.

За загальним правилом провадження у справах про банкрутство за участю кредиторів-нерезидентів регулюється ГК, зазначеним Зако­ном, якщо інше не передбачено ратифікованими міжнародними дого­ворами відповідно до ст. 9 Конституції України. Порядок виконання в Україні рішень судів іноземних держав у справах про банкрутство ви­значається відповідними міжнародними договорами України, згода на обов'язковість яких надана ВРУ, а за відсутності таких рішення судів іно­земних держав у справах про банкрутство визнаються на території Укра­їни відповідно до принципу взаємності, якщо інше не передбачено за­коном.

1. ***Процедури, що застосовуються щодо неплатоспроможного боржника та його майнові активи***

Провадження у справах про банкрутство регулюється Господар­ським кодексом України, Господарським процесуальним кодексом, За­коном України «Про відновлення платоспроможності боржника або ви­знання його банкрутом» від 30.06.99 р., іншими законодавчими актами України.

У випадках, передбачених законом, щодо неплатоспроможного боржника застосовуються такі процедури:

* розпорядження майном боржника;
* мирова угода;
* санація (відновлення платоспроможності) боржника;
* ліквідація банкрута.

Справи про банкрутство підвідомчі господарським судам і розгля­даються ними за місцезнаходженням боржника. Право на звернення до суду із заявою про порушення справи про банкрутство мають боржник і кредитор. В обов'язковому порядку боржник подає до господарського суду і план санації. За загальним правилом боржник подає заяву в госпо­дарський суд за наявності майна, достатнього для покриття судових ви­трат, а в окремих випадках це є його прямим обов'язком.

Введення процедури розпорядження майном боржника і призна­чення розпорядника майна проводить суддя, який прийняв заяву про порушення справи про банкрутство, винесення ухвали про порушення провадження у справі про банкрутство.

Відповідно до ст. 1 Закону під розпорядженням майном борж­ника розуміється система заходів щодо нагляду та контролю за управ­лінням та розпорядженням майном боржника з метою забезпечення збереження та ефективного використання майнових активів боржни­ка та проведення аналізу його фінансового стану. Розпорядником май­на може бути призначена фізична особа, на яку у встановленому Зако­ном порядку покладаються повноваження щодо нагляду та контролю за управлінням та розпорядженням майном боржника на період про­вадження у справі про банкрутство в порядку, встановленому Законом.

Мирова угода (прощення боргів) - це домовленість між боржни­ком і кредитором (групою кредиторів) про відстрочку та (або) розстро­чення платежів, або припинення зобов'язання за згодою сторін. Миро­ва угода може бути укладена на будь-якій стадії провадження у справі про банкрутство.

*Закон обумовлює випадки, коли допускається укладення мирової угоди:*

* тільки щодо вимог, забезпечених заставою;
* вимог другої і наступних черг.

Мирова угода укладається в письмовій формі і підлягає затвер­дженню господарським судом, про що зазначається в ухвалі господар­ського суду про припинення провадження у справі про банкрутство. Та­ким чином, затвердження господарським судом мирової угоди є підста­вою для припинення провадження у справі про банкрутство. Односто­роння відмова від мирової угоди не допускається. Однак мирова уго­да може бути не затверджено господарським судом, може бути визна­на недійсною, може бути розірвана за рішенням господарського суду.

Засновники (учасники) суб'єкта підприємництва, власник майна, органи державної влади та органи місцевого самоврядування, наділені господарською компетенцією мають вжити всі допустимі заходи, спря­мовані на фінансове оздоровлення боржника та недопущення його бан­крутства. Ця вимога Закону діє щодо суб'єктів підприємницької діяль­ності - боржників і не залежить від їх організаційно-правової форми та форми власності.

Заходами щодо банкрутства неспроможного боржника, а також відновлення його платоспроможності є надання фінансової допомоги в

розмірі, достатньому для погашення його зобов'язань перед кредито­рами, та проведення досудової санації. Надання фінансової допомоги здійснюється за умови виконання боржником низки зобов'язань перед особами, які надали допомогу.

Відповідно до ст. 1 зазначеного Закону санацією визнається сис­тема заходів, що здійснюються під час виробництва по справі про бан­крутство з метою попередження визнання боржника банкрутом і його ліквідації, спрямована на оздоровлення фінансово-господарського ста­новища боржника, а також задоволення в повному обсязі або частко­во вимог кредиторів шляхом кредитування, реструктуризації підприєм­ства, боргів і капіталу та (або) зміни організаційно-правової та виробни­чої структури боржника.

інвестори, тобто фізичні особи і (або) юридичні особи, які бажають взяти участь у санації, подають розпоряднику майна заяву про участь у санації боржника та відповідний план санації.

***Заходами щодо відновлення платоспроможності боржника, які містить план санації, можуть бути:***

* реструктуризація підприємства (здійснення організаційно-госпо­дарських, фінансово-економічних, правових, технічних заходів, спрямо­ваних на реорганізацію підприємства, зокрема шляхом його поділу з пе­реходом боргових зобов'язань до юридичної особи, що не підлягає са­нації, якщо це передбачено планом санації, на зміну форми власності, управління, організаційно-правової форми, що сприятиме фінансовому оздоровленню підприємства, збільшенню обсягів випуску конкуренто­спроможної продукції, підвищенню ефективності виробництва та задо­воленню вимог кредиторів);
* перепрофілювання виробництва;
* закриття нерентабельних виробництв;
* реструктуризація активів боржника відповідно до Закону;
* продаж майна боржника як цілісного майнового комплексу (для недержавних підприємств);
* інші способи.

Більш детально заходи щодо відновлення платоспроможності боржника, які містять план санації, визначені у ч. 2 ст. 18 Закону.

Надання фінансової допомоги боржнику передбачає його обов'язок взяти на себе відповідні зобов'язання перед особами, які на­дали допомогу в порядку, встановленому законом.

Ініціатива щодо проведення досудової санації може виходити від уповноважених органів, підприємств, кредиторів або інших осіб, яка у вигляді пропозицій подається уповноваженому органу. Уповноважений управляти державним майном боржника орган у разі виявлення ознак неплатоспроможності підприємства приймає рішення про проведен­ня досудової санації та здійснює відповідний контроль за виконанням її плану.

Досудова санація в обов'язковому порядку здійснюється на підста­ві розробленого плану, затвердженого уповноваженим органом.

***План досудової санації повинен містити:***

* реквізити підприємства;
* відомості про фінансово-господарський стан;
* заходи щодо відновлення платоспроможності (реструктуризація підприємства, перепрофілювання виробництва, закриття нерентабель­них виробництв, відчуження основних засобів, передачу майна в орен­ду, відстрочення та (або) розстрочення платежів, переоформлення ко­роткострокових кредитів в довгострокові, скорочення чисельності пра­цюючих тощо) і терміни їх виконання;
* розрахунок необхідних коштів для реалізації заходів; визначення джерел фінансування заходів);
* умови участі інвесторів і кредиторів у проведенні досудової са­нації;
* очікувані наслідки виконання плану досудової санації.

Уповноважений управляти державним майном боржника орган

має право відхилити поданий підприємством план досудової санації, якщо запропоновані заходи не забезпечують відновлення платоспро­можності підприємства.

Відповідно до п. 7 Порядку проведення досудової санації дер­жавних підприємств, затвердженого постановою КМУ від 17.03.2000 р. № 515, термін проведення досудової санації не повинен перевищува­ти 12місяців. В окремих випадках уповноважений орган може продов­жити термін, але не більше ніж на 6 місяців. Таким чином, в окремих випадках максимальний термін досудової санації може становити 1,5 року.

**Ліквідаційна процедура** відкривається господарським судом, прийняттям постанови про визнання боржника банкрутом.

Одночасно господарський суд призначає ліквідатора в порядку, пе­редбаченому для призначення керуючим санацією. Строк ліквідаційної процедури не може перевищувати 12 місяців, але в окремих випадках він може бути продовжений на 6місяців. Основним призначенням лік­відаційного процесу є задоволення вимог кредитора (кредиторів) в по­рядку встановленої в Законі черговості шляхом продажу майна банкру­та.

Як наслідок, можлива ліквідація юридичної особи - банкрута. Ле­гальне визначення поняття «ліквідація» міститься в абз. 15 ст. 1 Закону.

**Ліквідація** - припинення діяльності суб'єкта підприємницької ді­яльності, визнаного господарським судом банкрутом, з метою здійснен­ня заходів щодо задоволення визнаних судом вимог кредиторів шля­хом продажу його майна. Якщо ж майна банкрута вистачило для задо­волення всіх вимог кредиторів, він зізнається що не має боргів і може продовжувати підприємницьку діяльність у відповідній законодавству організаційно-правовій формі.

Заходи, що проводяться в рамках процедури санації чи ліквідації неспроможного боржника, що не повинні суперечити вимогам законо­давства про обмеження монополізму та захист добросовісної конкурен­ції на ринку. Таким чином, задоволення вимог кредиторів і врегулюван­ня проблеми неплатоспроможності боржника не повинні призвести до усунення, обмеження чи спотворення конкуренції на ринку, і, як наслі­док, монополізації товарних ринків, посилення ринкової влади окремих суб'єктів господарювання.

З метою врегулювання заборгованості неплатоспроможного борж­ника у процедурах, зазначених у ст. 212 ГК України, використовуються майнові активи, що належать йому на підставі речових та зобов'язальних прав, а також права інтелектуальної власності.

Визначення складу ліквідаційної маси має важливе значення для реального встановлення її розміру, можливості відновлення платоспро­можності боржника або розподілу її в порядку черговості між кредито­рами.

Так, відповідно до ст. 26 цього Закону до майнових активів бан­крута належать усі види майнових активів (майно та майнові права), які належать йому на праві власності або господарського відання на дату відкриття ліквідаційної процедури та виявлені в ході ліквідаційної про­цедури. Датою відкриття ліквідаційної процедури вважається дата при­йняття господарським судом постанови про визнання боржника бан­крутом, про що ліквідатор зобов'язаний зробити публікацію в офіційних друкованих органах (газети «Голос України» і «Урядовий кур'єр») за ра­хунок банкрута у 5-денний термін з дня прийняття такої постанови.

Як визначено в Законі, до складу ліквідаційної маси не включають­ся:

* об'єкти державного житлового фонду, у тому числі гуртожитки, дитячі дошкільні установи та об'єкти комунальної інфраструктури, які в разі банкрутства підприємства передаються у комунальну власність від­повідних територіальних громад;
* індивідуально визначені речі, що належать банкруту на основі ре­чових прав, крім права власності і господарського відання.

За загальним правилом, після проведення відповідної інвентари­зації та оцінки майна банкрута, воно підлягає продажу на відкритих тор­гах з метою збору максимальної кількості грошових коштів від його ре­алізації.

Процедура банкрутства фізичних осіб - суб'єктів підприємництва істотно відрізняється від процедури банкрутства юридичних осіб. Так, якщо в ліквідаційну масу юридичних осіб включається все майно бан­крута, то в ліквідаційну масу фізичної особи включається все майно, за винятком майна, на яке згідно з Цивільним процесуальним законодав­ством (ст. 379 ЦПК України) не може бути звернено стягнення.

Якщо визнання юридичної особи банкрутом припиняє стягнення з будь-яких видів виконавчих документів, то визнання банкрутом фізичної особи припиняє стягнення з будь-яких виконавчих документів, крім доку­ментів на стягнення аліментів, з відшкодування шкоди, заподіяної життю та здоров'ю громадян, а також інших вимог особистого характеру.

Іншим для фізичних осіб, на відміну від юридичних осіб, є порядок черговості відшкодування (задоволення вимог кредиторів):

* поза чергою відшкодовуються витрати з провадження справи про банкрутство та виконання постанови про банкрутство;
* у першу чергу - витрати на відшкодування шкоди, заподіяної життю і здоров'ю, а також аліменти;
* у другу чергу - розрахунки з працівниками та виплата авторської винагороди;
* у третю чергу - вимоги кредиторів, забезпечені заставою;
* у четверту чергу - податки і збори (обов'язкові платежі);
* у п'яту чергу - розрахунки з іншими кредиторами.

Протягом 5 років після банкрутства громадянина-підприємця він не може бути підданий процедурі банкрутства за власною заявою, про­цедура банкрутства не скасовує можливості кредитора звернутися до суду в порядку цивільного процесу в разі незадоволення та/або непо­вного задоволення його вимог. Таких положень у разі банкрутства юри­дичної особи закон не передбачає.

Іноземці та особи без громадянства при здійсненні господарської діяльності в Україні користуються такими самими правами і мають такі самі обов'язки, як і громадяни України.

1. ***Відповідальність за порушення законодавства про банкрутство***

У випадках, передбачених законом, суб'єкт підприємництва - боржник, його засновники (учасники), власник майна, а також інші осо­би несуть юридичну відповідальність за порушення вимог законодав­ства про банкрутство, зокрема:

* фіктивне банкрутство;
* приховування банкрутства;
* умисне доведення до банкрутства.

Звертаючись із заявою до господарського суду про порушення справи про банкрутство, боржник повинен вказати інформацію про суму вимог кредиторів за грошовими зобов'язаннями у розмірі, що ним не заперечується, розмір заборгованості з податків і зборів (обов'язкових платежів), а також про іншу заборгованість, зазначену в ст. 7 Закону.

До заяви додаються документи, що підтверджують неплатоспро­можність боржника. Суддя господарського суду з підстав, зазначених у ст. 8, 9 Закону, може відмовити у прийнятті заяви про порушення спра­ви про банкрутство або повернути заяву про порушення справи про бан­крутство і додані до неї документи без розгляду, зокрема недотримання терміну прострочення грошового зобов'язання на три місяці.

Якщо господарський суд під час розгляду у справі встановлює факт завідомо неправдивої заяви боржника про нездатність виконати зобов'язання перед кредиторами і державою, то таке провадження має бути зупинено відповідно до ст. 79 Господарського процесуального ко­дексу України, а матеріали передані слідчим органам. Згодом порушену справу про банкрутство може бути припинено.

Таким чином, **фіктивним банкрутством визнається** завідомо неправдива заява суб'єкта підприємництва до суду про нездатність ви­конати зобов'язання перед кредиторами та державою. Встановивши факт фіктивного банкрутства, тобто фактичну платоспроможність борж­ника, суд відмовляє боржникові у задоволенні заяви про визнання бан­крутом і застосовує санкції, передбачені законом.

**Умисним банкрутством визнається** стійка неплатоспроможність суб'єкта підприємництва, викликана цілеспрямованими діями власника майна або посадової особи суб'єкта підприємництва, якщо це завдало істотної матеріальної шкоди інтересам держави, суспільства або інтере­сам кредиторів, що охороняються законом. Це визначення є ідентичним поняттю «доведення до банкрутства», що міститься в законодавстві про банкрутство та кримінальному законодавстві України.

Обов'язковою ознакою умисного банкрутства є наявність істотного матеріального збитку, заподіяного інтересам держави, суспільства або інтересам кредиторів, що охороняються законом. Його кількісні показ­ники визначені в Кримінальному кодексі України.

Відповідно до ст. 2 Закону на запити суду, прокуратури або іншо­го уповноваженого органу Міністерство економіки та з питань євро­пейської інтеграції України готує висновки про наявність ознак прихо­вуваного, фіктивного банкрутства або доведення до банкрутства щодо державних підприємств чи підприємств, у статутному фонді яких частка державної власності перевищує 25%, а, наприклад, відповідно до ст. 13 Закону розпорядник майна неспроможного боржника виявляє ознаки фіктивного банкрутства або доведення до банкрутства.

Кримінальна відповідальність за приховування стійкої фінансової неспроможності (ст. 220 КК), а також за фіктивне банкрутство (ст. 218 КК), доведення до банкрутства (ст. 219 КК), незаконні дії у разі банкрут­ства (ст. 221 КК) настає лише за наявності великої матеріальної шкоди, заподіяної кредиторам або державі, тобто такого, що у п'ятсот і більше разів перевищує неоподатковуваний мінімум доходів громадян.

Так, відповідно до ст. 218 КК України **фіктивним банкрутством вважається** завідомо неправдиве офіційна заява громадянина - заснов­ника або власника суб'єкта господарської діяльності, а також службо­вої особи суб'єкта господарської діяльності, а так само громадянина - суб'єкта підприємницької діяльності про фінансову неспроможність ви­конання вимог з боку кредиторів і зобов'язань перед бюджетом.

**Доведенням до банкрутства** відповідно до ст. 219 КК України ви­знається умисне, з корисливих мотивів, з іншої особистої заінтересова­ності або в інтересах третіх осіб вчинення власником або посадовою особою суб'єкта господарської діяльності дій, що призвели до стійкої фі­нансової неспроможності суб'єкта господарської діяльності.

**Приховування стійкої фінансової неспроможності** в ст. 220 КК України визначено як умисне приховування громадянином - засновни­ком або власником суб'єкта господарської діяльності, а також посадо­вою особою суб'єкта господарської діяльності своєї стійкої фінансової неспроможності шляхом подання недостовірних відомостей.

Умисне приховування майна або майнових обов'язків, відомостей про майно, передача майна в інше володіння або його відчуження чи знищення, а також фальсифікація, приховування або знищення доку­ментів, що відображають господарську чи фінансову діяльність, якщо ці дії вчинені громадянином - засновником або власником суб'єкта госпо­дарської діяльності, а також посадовою особою суб'єкта господарської діяльності у разі банкрутства, кваліфікуються за ст. 221 КК як **незаконні дії у разі банкрутства**.

**^ Питання для самостійного вивчення**

1. Вимоги до арбітражного керуючого.
2. Кримінальне банкрутство.
3. Черговість задоволення вимог кредиторів на стадії ліквідації.
4. Санація: досудова та судова.
5. План санації: зміст та наслідки невиконання.
6. Судова практика щодо оскарження укладення мирової угоди у справах про банкрутство.
7. Стадії провадження справ про банкрутство.

**0 тести для поточного контролю**

1. *Санація - це:*

* заходи, що здійснюються з метою відновлення платоспромож­ності боржника;
* передбачена судом процедура нагляду за збереженням майна боржника;
* процедура продажу майна боржника;
* визнання боржника таким, до якого не можна застосовувати про­цедури банкрутства.

1. *Підставою для порушення справи про банкрутство є:*

* письмова заява будь-кого з кредиторів за наявності умов, перед­бачених законодавством;
* наявність заборгованості перед бюджетом;
* неспроможність боржника задовольнити протягом місяця визна­ні ним претензії кредиторів;
* загроза фінансової неспроможності.

1. *Мирова угода - це:*

* угода між кредитором та боржником про відстрочку, розстрочку чи прощення боргів;
* угода між боржником та господарським судом про порядок пога­шення боржником заборгованості;
* домовленість між кредиторами про списання в односторонньому порядку частини заборгованості боржника;
* угода між кредиторами і господарським судом про припинення провадження справи про банкрутство.

1. *Щодо яких суб'єктів не може бути порушена справа про банкрутство?*

* благодійних фондів;
* виробничих кооперативів;
* державних підприємств.

1. *У який строк після опублікування оголошення про порушення справи про банкрутство кредитори повинні подати до господарсько­го суду заяви з майновими вимогами до боржника?*

* протягом двох місяців;
* протягом одного місяця;
* протягом трьох місяців;
* протягом одного року.

1. *Хто має право пред'являти претензії та позови щодо стяг­нення дебіторської заборгованості підприємства-банкрута?*

* арбітражний керуючий;
* господарський суд;
* керівник підприємства-банкрута;
* комітет кредиторів.

ЛІТЕРАТУРА

***Нормативно-правові акти***

1. Конституція України від 28.06.1996 р. // Відомості Верховної Ради. - 1996. - № 30. - Ст. 141.
2. Господарський кодекс України. Від 16 січня 2003 р. № 436-^. З подаль­шими змінами // Відомості Верховної Ради (ВВР). - 2003. - № 18, № 19-20, № 21-22. - Ст. 144.
3. Кодекс торгового мореплавства України. Від 23 травня 1995 р. № 176/95- ВР. З подальшими змінами // Відомості Верховної Ради (ВВР). -1995. - № 47­52. - Ст. 349.
4. Кримінальний кодекс України. - Х.: Одіссей, 2008.
5. Кодекс про адміністративні правопорушення. - Х.: Одіссей, 2008.
6. Цивільний кодекс України. Від 16 січня 2003 р. № 435-^. З подальшими змінами // Відомості Верховної Ради (ВВР). - 2003. - № 40-44. - Ст. 356.
7. Закон України «Про державну реєстрацію юридичний осіб та фізичних осіб-підприємців» від 15 травня 2003 р. № 755-^ // щщщ.гасIа.§ОV.иа
8. Закон України. Про інноваційну діяльність. Від 4 липня 2002 р. № 40- IV. З подальшими змінами // Відомості Верховної Ради України (ВВР). - 2002. - № 36. - Ст. 266.
9. Закон України. Про банки і банківську діяльність. Від 7 грудня 2000 р. 2121-Ш. З подальшими змінами // Відомості Верховної Ради (ВВР). - 2001. - № 5-6. - Ст. 30.
10. Закон України. Про загальні засади створення і функціонування спеці­альних (вільних) економічних зон від 13 жовтня 1992 р. № 2673-ХІІ. З подальши­ми змінами // Відомості Верховної Ради України (ВВР). - 1992. - № 50. - Ст. 676.
11. Закон України. Про зовнішньоекономічну діяльність. Від 16 квітня 1991 р. № 959-ХІІ. З подальшими змінами // Відомості Верховної Ради УРСР (ВВР). - 1991. - № 29. - Ст. 377.
12. Закон України Про захист від недобросовісної конкуренції. Від 07.06.96 р. // Відомості Верховної Ради України. - 1996. - № 36. - Ст. 164.
13. Закон України Про відновлення платоспроможності боржника або ви­знання його банкрутом. Від 07.03.2002 р.
14. Закон України Про захист економічної конкуренції: від 11.01.2001 р. // Відомості Верховної Ради України. - 2001. - № 12. - Ст. 64.
15. Закон України Про порядок здійснення розрахунків в іноземній валю­ті // Відомості Верховної Ради. - 1996. - № 28. - Ст. 135.
16. Про судоустрій і статус суддів: Закон України від 07.07.2010 р. № 2453-
17. // Голос України від 03.08.2010 р. - № 142.
18. Закон України Про товарну біржу: від 10.12.91 р. // Відомості Верховної Ради України. - 1992. - № 10. - Ст. 139.
19. Закон України. Про концесії від 16 липня 1999 р. № 997-Х^. З подаль­шими змінами // Відомості Верховної Ради України (ВВР). - 1999. - № 41. - Ст. 372.
20. Закон України. Про ліцензування певних видів господарської діяльнос­ті. Від 1 червня 2000 р. № 1775-Ш. З подальшими змінами // Відомості Верховної Ради (ВВР). - 2000. - № 36. - Ст. 299.
21. Закон України. Про наукову і науково-технічну діяльність. Від 13 грудня 1991 р. № 1977-ХІІ. З подальшими змінами // Відомості Верховної Ради України (ВВР). - 1992. - № 12. - Ст. 165.
22. Закон України. Про наукову і науково-технічну експертизу. Від 10 лю­того 1995 р. № 51/95-ВР. З подальшими змінами // Відомості Верховної Ради України (ВВР). - 1995. - № 9. - Ст. 56.
23. Закон України. Про оподаткування прибутку підприємств. В редакції Закону України від 22.05.1997 р. № 283/97-ВР із змінами і доповненнями // Ві­домості Верховної Ради (ВВР). - 1997. - № 27. - Ст. 181.
24. Закон України. Про патентування деяких видів підприємницької діяль­ності в Україні. Від 23.03.96 р. № 98/96-ВР // Відомості Верховної Ради Украї­ни. - 1996. - № 20. - Ст. 82.
25. Закон України. Про спеціальний режим інвестиційної та інноваційної діяльності технологічних парків. Від 7 березня 2002 р. № 3118-Ш. З подальши­ми змінами // Відомості Верховної Ради України (ВВР). - 2002. - № 33. - Ст. 238.
26. Закон України. Про спеціальну економічну зону «Яворів». Від 15 січня 1999 р. № 402-Х^. З подальшими змінами //Відомості Верховної Ради України (ВВР). - 1999. - № 15. - Ст. 82.
27. Закон України. Про страхування. Від 7 березня 1996 р. № 85/96-ВР. З подальшими змінами // Відомості Верховної Ради України (ВВР). - 1996. - № 18. - Ст. 78.
28. Закон України. Про оренду державного та комунального майна: від 14.03.95 р. // Відомості Верховної Ради України. - 1995. - № 15. - Ст. 99.
29. Закон України Про передачу об'єктів права державної та комунальної власності: від 03.03.98 р. // Урядовий кур'єр. - 1998. - 9 квітня.
30. Закон України. Про приватизацію майна невеликих державних підпри­ємств (малу приватизацію). Від 06.03.92 р. (в редакції Закону від 15.05.96 р.) // Урядовий кур'єр. - 1996. - 22 серпня.
31. Закон України. Про державну підтримку малого підприємництва. Від 19.10.2000 р. // Урядовий кур'єр. - 2000. - 22 листопада.
32. Закон України. Про інвестиційну діяльність. Від 18.09.1991 р. № 1560 - ХІІ. З подальшими змінами // Відомості Верховної Ради України (ВВР). - 1991. - № 47. - Ст. 646.
33. Закон України. Про господарські товариства. Від 19.09.1991 р. // Відо­мості Верховної Ради України. - 1991. - № 49. - Ст. 682.
34. Закон України. Про приватизацію державного майна. Від 04.03.92 р. (в редакції Закону від 19.02.97 р.) // Відомості Верховної Ради України. - 1997. - № 17. - Ст. 122.
35. Закон України. Про Антимонопольний комітет України. Від 26.11.93 р. // Відомості Верховної Ради України. - 1993. - № 50. - Ст. 472.
36. Закон України. Про режим іноземного інвестування. Від 19.03.1996 р. № 93/96 - ВР. З подальшими змінами // Відомості Верховної Ради України (ВВР). - 1996. - № 19. - Ст. 80.
37. Закон України. Про Національний Банк України. Від 20.05.1999 р. З по­дальшими змінами // Відомості Верховної Ради (ВВР). - 1999. - № 29. - Ст. 238.
38. Закон України. Про концесії. Від 16.07.99 р. // Відомості Верховної Ради України. - 1999. - № 41. - Ст. 372.
39. Закон України. Про природні монополії. Від 20.04.2000 р. // Урядовий кур'єр. - 2000. - 24 червня.
40. Закон України. Про Державну програму приватизації. Від 18.05.2000 р. // Урядовий кур'єр. - 2000. - 22 червня.
41. Закон України. Про міжнародне приватне право. Від 23.06.2005 р. № 2709 // Відомості Верховної Ради України. - 2005. - № 32. - Ст. 422.
42. Програма розвитку в Україні спеціальних (вільних) економічних зон і територій із спеціальним режимом інвестиційної діяльності на період до 2010 року: Схвалена Постановою Кабінету Міністрів України від 24.09.99 р. № 1756 // щщщ.гасIа.§ОV.иа
43. Програма розвитку в Україні спеціальних (вільних) економічних зон і територій із спеціальним режимом інвестиційної діяльності на період до 2010 року: Схвалена Постановою Кабінету Міністрів України від 24.09.99 р. № 1756 // щщщ.^аСа.§ОV.иа
44. Рекомендацій ВГСУ від 28 грудня 2007 р. № 04-5/14 «Про практику за­стосування законодавства у розгляді справ, що виникають з корпоративних від­носин» // щщщ.^аСа.§ОV.иа

***Навчальна література***

1. Акціонерне право: навч. посібник / за заг. ред. В.В. Луця, О.Д. Крупча- на. - К.: Ін Юре, 2004. - 256 с.
2. Альошин О. Розгляд справ з корпоративних спорів / О. Альошин, Т. Слі- пачук // Правовий тиждень. - 2008. - 4 березня.
3. Беляневич О.А. Господарське договірне право України (теоретичні ас­пекти) / О.А. Беляневич. - К.: Юрінком Інтер, 2006. - 592 с.
4. Бойко М.Д. Правове регулювання підприємництва в Україні / М.Д. Бой­ко. - К.: Атіка, 2007. - 712 с.
5. Буднік М.М. Фінансовий ринок: навч. посібник / М.М. Буднік, Л.С. Мар- тюшева, Н.В. Сабліна. - К.: Центр навчальної літератури, 2009. - 334 с.
6. Василенко В. Інноваційний менеджмент: навч. посібник / В. Василен- ко. - К.: ЦУЛ, 2003. - 440 с.
7. Ващенко Ю.В. Банківське право / Ю.В. Ващенко. - К., 2006. - 344 с.
8. Вінник О.М. Господарське право: курс лекцій / О.М. Вінник. - К.: Атіка,
9. - 624 с.
10. Вінник О.М. Інвестиційне право: навч. посібник / О.М. Вінник. - К.: Юри­дична думка, 2005. - 568 с.
11. Вінник О.М. Акціонерне право: навч. посібник / О.М. Вінник, В.С. Щер­бина; за ред. проф. В.С. Щербини. - К.: Атіка, 2000. - 544 с.
12. Віхров О.П. Господарське право. Спеціальна частина: навч. посібник / О.П. Віхров. - К.: Видавничий Дім «Слово», 2004. - 344 с.
13. Воронова Л.К. Финасовое право: учебн. пособие / Л.К. Воронова, Н.П. Кучерявенко. - Х.: Легас, 2003. - 366 с.
14. Вьісоцкий Д. Концептуальньїе подходьі к формированию оптимальной модели инновационного развития ^кономики Украиньї / Д. Вьісоцкий // Під­приємництво, господарство і право. - 2004. - № 2. - С. 52-57.
15. Господарське право України: навч. посібник / за ред. Н.О. Саніахмето- вої. - Х.: Одіссей, 2005. - 608 с.
16. Господарське право України: підруч. для студ. вищ. навч. закл. / М.К. Галянтич, С.М. Грудницька, О.М. Міхатуліна та ін. - К.: МАУП, 2005. - 424 с.
17. Господарське право України: підручник для студентів юридичних спе­ціальностей вищих закладів освіти / В.М. Гайворонський, В.П. Жушман, Н.В. По- горецька та ін.; за ред. В.М. Гайворонського та В.П. Жушмана. - Х.: Право,
18. - 384 с.
19. Господарське право: навч. посібник / Л.А. Жук, І.Л. Жук, О.М. Нежи- вець - К.: Кондор, 2003. - 400 с.
20. Господарський кодекс України. Коментар / за заг. ред. Н.О. Саніахме- тової. - Х.: Одіссей, 2004. - 848 с.
21. Домбругова А. Агентські відносини у сфері господарювання / А. Домб- ругова // Юридичний Вісник України. - 2005. - № 10. - С. 14.
22. Дука А.П. Теорія та практика інвестиційної діяльності. Інвестування: навч. посібник / А.П. Дука. - Вид. 2-е. - К.: Каравела, 2008. - 432 с.
23. Євтушевський В.А. Основи корпоративного управління: навч. посіб­ник / В.А. Євтушевський. - К.: Знання-Прес, 2002. - 317 с.
24. Завальна Ж.В. Валютне право України / Ж.В. Завальна, М.В. Старин- ський. - Суми: Університетська книга, 2005. - 304 с.
25. Заверуха І.Б. Банківське право: посібник для студ. юрид. та екон. спец. вищ. навч. заклад. / І.Б. Заверуха. - Л.: Астролябія, 2002. - 222 с.
26. Загородній А.Г. Фінансовий словник / А.Г. Загородній, Г.Л. Вознюк. - К., 2000. - 418 с.
27. Задихайло Д.В. Корпоративне управління: навч. посібник / Д.В. Зади- хайло, О.Р. Кібенко, Г.В. Назарова. - X.: Еспада, 2003. - 688 с.
28. Зельдіна О. Правове регулювання інноваційної діяльності в умовах технопарків України: окремі питання / О. Зельдіна // Право України. - 2004. - № 12. - С. 54-56.
29. Зюнькін А.Г. Фінансове право / А.Г. Зюнькін. - К.: МАУП, 2001. - 179 с.
30. Карманов Є.К. Банківське право України / Є.К. Карманов. - Х., 2000. -

647 с.

1. Кибенко Е.Р. Корпоративное право Украиньї: учеб. пособие / Е.Р. Ки- бенко. - X.: ^спада, 2001. - 288 с.
2. Колосов Р.В. Поняття й місце агентського договору в цивільному пра­ві / Р.В. Колосов // Часопис Київського університету права. - 2002. - № 3. - С. 42­

44.

1. Корпоративне управління: підручник / Т.Л. Мостенська, В.О. Новак, М.Г. Луцький, Ю.Г. Симоненко. - К.: Каравела, 2008. - 384 с.
2. Костюченко О.А. Банківське право / О.А. Костюченко. - К.: МАУП, 2000. - 240 с.
3. Кравчук В.М. Корпоративне право / В.М. Кравчук // Науково-практичний коментар законодавства та судової практики. - К.: Істина, 2005. - 720 с.
4. Краснокутська Н. Інноваційний менеджмент: навч. посібник / Н. Крас- нокутська. - К.: КНЕУ, 2003. - 504 с.
5. Красько И. Агентский договор / И. Красько // Підприємництво, госпо­дарство і право. - 1999. - № 10. - С. 30-34.
6. Крьісенко Т. Агентский договор / Т. Крьісенко // Бухгалтерия, налоги, бизнес. - 2005. - № 14 (476) - С. 48-51.
7. Кудрявцева В. Проблеми законодавчого забезпечення інноваційної діяльності / В. Кудрявцева // Підприємництво, господарство і право. - 2004. - № 12. - С. 91-94.
8. Кулаковська Л.П. Організація і методика аудиту: підручник / Л.П. Кула- ковська, Ю.В. Піча. - К.: Каравела, 2009. - 544 с.
9. Кулаковська Л.П. Основи аудиту: навч. посібник / Л.П. Кулаковська. - К.: Каравела, 2008. - 312 с.
10. Лютий І.О. Іпотека: сучасні концепції, тенденції та суперечності розвит­ку: монографія / І.О. Лютий, В.І. Савич, О.М. Калівошко. - К.: Центр навчальної літератури, 2009. - 548 с.
11. Науково-практичний коментар Господарського кодексу України / кол. авт.: Г.Л. Знаменський, В.В. Хахулін, В.С. Щербина та ін.; за заг. ред. В.К. Маму- това. - К.: Юрінком Інтер, 2004. - 688 с.
12. Орлюк О.П. Фінансове право: навч. посібник / О.П. Орлюк. - К.: Юрін­ком Інтер, 2005. - 488 с.
13. Поєдинок В.В. Правове регулювання зовнішньоекономічної діяльності: навч. посібник / В.В. Поєдинок. - К.: Юрінком Інтер, 2006. - 288 с.
14. Раровська В.В. Біржова діяльність: навч. посібник / В.В. Раровська, Л.А. Останкова, С.Е. Акопов. - К.: Центр навчальної літератури, 2009. - 144 с.
15. Різник С.В. Верховна Рада України як організаційно-правова гарантія конституційного права людини і громадянина на підприємницьку діяльність / С.В. Різник // Форум права. - 2008. - № 3. - С. 427-432.
16. Святоцький О. Правове забезпечення інноваційної діяльності в Украї­ні / О. Святоцький. - К.: Ін Юре, 2003. - 80 с.
17. Симсон О. Правовая квалификация инновационной деятельности / О. Симсон // Підприємництво, господарство і право. - 2004. - № 8. - С. 3-6.
18. Симсон О. Пути совершенствования государственно-правового регу- лирования инновационной деятельности / О. Симсон // Підприємництво, гос­подарство і право. - 2004. - № 11. - С. 110-113.
19. Сорочинський Ю.В. Інноваційна діяльність як правова категорія / Ю.В. Сорочинський // Вісник Хмельницького інституту регіонального управлін­ня та права. - 2002. - № 2. - С. 187-191.
20. Стеченко Д. Інноваційні форми регіонального розвитку: навч. посіб­ник / Д. Стеченко. - К.: Вища школа, 2002. - 254 с.
21. Страхові послуги: підручник / С.С. Осадець, Т.М. Артюх, О.О. Гаманко- ва. - К.: КНЕУ, 2007. - 464 с.
22. Сук Л.К. Організація бухгалтерського обліку: підручник / Л.К. Сук, П.Л. Сук. - К.: Каравела, 2009. - 624 с.
23. Тарасюк Г.М. Планування комерційної діяльності: навч. посібник / Г.М. Тарасюк. - К.: Каравела, 2008. - 400 с.
24. Таран Л.В. Специальньїй правовой режим предпринимательской дея- тельности в свободньїх ^кономических зонах Украиньї (комплексное исследо- вание) / Л.В. Таран. - Х.: Видавець СПД ФО Вапнярчук Н.М., 2004. - 256 с.
25. Фінансове право України: підручник / Г.В. Бех, О.О. Дмитрик, І.Є. Кри- ницький; за ред. М.П. Кучерявенка. - К.: Юрінком Інтер, 2004. - 557 с.
26. Хозяйственное право Украйни: учебник / под ред. А.С. Васильева, О.П. Подцерковного. - Х.: Одиссей, 2005. - 464 с.
27. Хозяйственное право: учебник / В.К. Мамутов, Г.Л. Знаменский, К.С. Ха- хулина и др.; под ред. В.К. Мамутова. - К.: Юринком Интер, 2002. - 912 с.
28. Щербина В.С. Господарське право: підручник / В.С. Щербина. - К.: Юрінком Інтер, 2006. - 656 с.
29. Янсен Ф. ^поха инноваций / Ф. Янсен. - М.: Инфра-М, 2002. - 308 с.

**НАВЧАЛЬНЕ ВИДАННЯ**

Світлана Василівна НЕСИНОВА Владислав Станіславович ВОРОНКО Тетяна Сергіївна ЧЕБИКІНА

ГОСПОДАРСЬКЕ ПРАВО УКРАЇНИ

**НАВЧАЛЬНИЙ ПОСІБНИК**

*За загальною редакцією С. В. Несинової*

Редактор - М. С. Ярмолюк Комп’ютерна верстка - О. М. Гришкіна

Підписано до друку 07.07.2011. Формат 60х84 1/16 Друк офсетний. Папір офсетний. Гарнітура РеІег§Ьиг§СТТ. Умовн. друк. арк. 32,78. Обл.-вид.арк. 34,82.

Видавництво ДУЕП імені Альфреда Нобеля.

49000, м. Дніпропетровськ, вул. Набережна В.І. Леніна, 18. Тел. (056) 778-58-66, е-таіі: гіо@Лдер.еЛд Свідоцтво ДК № 917 від 20.05.2002 р.

Видавництво «Центр учбової літератури» вул. Електриків, 23 м. Київ 04176 тел./факс 044-425-01-34 тел.: 044-425-20-63; 425-04-47; 451-65-95 800-501-68-00 (безкоштовно в межах України) е-таіі: ойісе@иаЬоок.сот сайт: те№№.си1.сот.иа

Свідоцтво суб’єкта видавничої справи ДК N° 2458 від 30.03.2006