***Завадська Ангеліна Тимурівна***

*адвокат, молодший науковий співробітник*

*НДІ правового забезпечення інноваційного розвитку НАПрН України*

**ДО ПРАВОВИХ ПИТАНЬ ОБРАННЯ СТАРТАПОМ ДОЦІЛЬНОЇ ОРГАНІЗАЦІЙНО-ПРАВОВОЇ ФОРМИ ЗДІЙСНЕННЯ ПІДПРИЄМНИЦЬКОЇ ДІЯЛЬНОСТІ**

**Анотація.** У наукових тезах розглядається питання доцільності обрання окремих організаційно-правових форм діяльності стартапів. Автором було зроблено висновок, що в залежності від специфіки інноваційної галузі та залучення коштів для започаткування бізнесу найбільш доцільними є діяльність стартапу як фізичної особи-підприємця чи товариства з обмеженою відповідальністю.

**Ключові слова:** фізична особа-підприємець, товариство з обмеженою відповідальністю, приватне підприємство, стартап, інноваційна діяльність.

***Zavadska Anhelina***

*barrister, research Assistant of Scientific and Research Institute of Providing Legal*

*Framework for the Innovative Development of National Academy of Law Sciences of Ukraine*

**ON THE LEGAL ISSUES OF CHOOSING THE APPROPRIATE ORGANIZATIONAL AND LEGAL FORM OF BUSINESS ACTIVITY BY A STARTUP**

**Abstract.** Scientific theses consider the question of the expediency of choosing separate organizational and legal forms of startup activity. The author concluded that, depending on the specifics of the innovative industry and raising funds for starting a business, the most appropriate are startup activities as an individual entrepreneur or a limited liability company.

**Keywords:** individual entrepreneur, limited liability company, private enterprise, startup, innovative activity.

Одним із фундаментальних питань, з яким стикається стартап при переході на стадію Early Growth, яка передбачає виведення інноваційної продукції на ринок, є питання належного юридичного оформлення підприємницької діяльності, зокрема, обрання організаційно-правової форми.

В межах цього дослідження питання організаційно-правової форми стартапів буде розглянуто в наступних аспектах:

1) нормативно-правове регулювання у національному законодавстві України;

2) правове регулювання та правозастосовна практика ЄС та держав-членів ЄС;

3) правозастосовна практика України.

Переходячи до першого блоку питань необхідно звернути увагу на так званий «закон Пітера Тіля» (засновника PayPal та інвестора Facebook), сформульований ним у лекції Стенфордського університету: «Стартап, «зіпсований» спочатку, неможливо виправити» [1]. Серед фундаментальних помилок, які роблять стартап «зіпсованим» спочатку інвестор виділяє проблеми з організацією правовідносин між засновниками та працівниками.

Відштовхуючись від позиції, висловленої П. Тілем, можна стверджувати, що створення стартапу як невеликої новоствореної компанії є більш доцільним ніж реалізація нового інноваційного проекту в межах вже існуючого великого підприємства значно меншими бюрократичними перепонами, гнучкістю порядку ухвалення рішень та простотою організації діяльності.

Питання організаційно-правових форм діяльності суб’єктів господарювання врегульовано у ЦК України, ГК України та спеціальних законах.

Вважаємо за доцільне зупинитися на найбільш поширених організаційно-правових формах стартапів: фізична особа-підприємець та товариство з обмеженою відповідальністю.

**Таблиця № 1. Порівняльна характеристика окремих особливостей фізичної особи-підприємця та товариства з обмеженою відповідальністю в аспекті діяльності стартапів**

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| **Критерій** | **Фізична особа-підприємець** | **Товариство з обмеженою відповідальністю** |
| **Державна реєстрація та її вартість** | Підлягає державній реєстрації.  До 24.02.2022 року подання документів до державної реєстрації була можлива через Центри надання адміністративних послуг, через платформу «Дія», шляхом поштового відправлення до уповноваженого органу державної влади.  У зв’язку з введенням 24 лютого 2022 року воєнного стану на території України за постановою Кабінету Міністрів України від 06 березня 2022 року № 209 «Деякі питання державної реєстрації в умовах воєнного стану та внесення змін до постанови Кабінету Міністрів України від 28 лютого 2022 р. № 164» державна реєстрація проводиться виключно державними реєстраторами юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців, посадовими особами Міністерства юстиції, його територіальних органів, включеними до затвердженого Міністерством юстиції переліку державних реєстраторів та посадових осіб. Відповідний перелік міститься на офіційному сайті Міністерства юстиції України [2].  Також зберігається можливість реєстрації через портал «Дія».  Державна реєстрація відбувається безкоштовно. | Аналогічно, однак, на відміну від реєстрації фізичної особи-підприємця, при реєстрації товариства з обмеженою відповідальністю необхідним є подача значного обсягу документів, в тому числі і нотаріально завірених, підготовка яких потребує фінансових та часових витрат. |
| **Обмеження діяльності** | При обранні організаційно-правової форми стартапам необхідно враховувати законодавчі обмеження, зокрема, закріплені у ст. 4 Закону України «Про підприємництво», Податковому кодексі України (в тому числі щодо спрощеної системи оподаткування) та окремих спеціалізованих законах. | |
| **Відповідальність** | Відповідає всім своїм майном, в тому числі і часткою у праві спільної сумісної власності подружжя (ст. 52 ЦК України). | Відповідно до Закону України «Про товариства з обмеженою та додатковою відповідальністю»  товариство несе відповідальність за своїми зобов’язаннями всім належним йому майном. Учасники товариства несуть відповідальність в межах своїх вкладів. |
| **Зміна діяльності** | Рішення приймається самостійно і може потребувати зміни КВЕДів | Рішення може потребувати внесення змін до статуту, прийняття та документального оформлення відповідних рішень й зміни КВЕДів. |
| **Припинення діяльності** | Припинення діяльності здійснюється у значно коротші строки та за спрощеною процедурою порівняно з товариством з обмеженою відповідальністю. | Рішення потребує внутрішнього узгодження та документального закріплення. До припинення діяльності здійснюються перевірки державними органами та виконання зобов’язань перед кредиторами. |

*Таблиця складена самостійно на підставі аналізу чинного законодавства.*

На підставі вищевикладеного можна зробити висновки про позитивні сторони діяльності стартапів у формі фізичної особи-підприємця та товариства з обмеженою відповідальністю.

Переваги обрання форми організації діяльності як фізична особа-підприємець:

1. Спрощена система здійснення державної реєстрації, що виключає потребу у розробці низки установчих документів та їх узгодження, формування та визначення розміру статутного капіталу, частки учасників, нотаріального засвідчення підписів, які містяться на установчих документах тощо.

2. Спрощений порядок ведення бухгалтерської та податкової звітності.

3. Відсутність потреби погоджувати у письмовому вигляді рішення щодо ведення підприємницької діяльності з іншими учасниками стартапу.

4. Спрощений порядок припинення діяльності.

Ризик в обранні такої форми ведення стартап-діяльності полягає у тому, що фізична особа-підприємець несе відповідальність усім своїм майном. Це означає, що в разі неможливості виконання своїх договірних зобов’язань або в разі накладення штрафів контролюючими органами є ризик накладення арешту на особисті кошти та майно фізичної особи та звернення стягнення на нього.

Перевагами створення засновником стартапу товариства з обмеженою відповідальністю є:

1. Можливість залучення до складу засновників та учасників товариства з обмеженою відповідальністю інвесторів (в тому числі і іноземних), що розширює можливості одержання фінансової підтримки на початку стартап-діяльності.

2. Юридична особа має більше можливостей залучити грантові кошти порівняно з фізичною особою-підприємцем.

3. Відповідальність перед кредиторами обмежується розміром статутного капіталу товариства.

4. Кількість засновників необмежена.

Недоліки створення товариства з обмеженою відповідальністю:

1. Більш складна процедура державної реєстрації та ведення бухгалтерської, податкової звітності, порівняно з фізичною особою-підприємцем.

2. Необхідність формування статутного капіталу, визначення частки кожного з учасників, формування керівних та наглядових органів.

3. Більш складна процедура зміри або припинення діяльності, що потребує узгодження з іншими учасниками товариства, укладення відповідних документів, повідомлення та узгодження з державними органами, розрахунку з кредиторами та проходження відповідних податкових перевірок.

Таким чином, можна зробити висновок, що обрання належної організаційно-правової форми є одним з найбільш фундаментальних правових питань стартапів при реєстрації бізнесу та виведенні продукції на ринок, що створює основу формату правовідносин з майбутніми бізнес-партнерами, споживачами та державними органами.

В якості наступного кроку розглянемо правозастосовний досвід США та ЄС щодо організаційно-правових форм стартапів.

У США склався подібний до України правовий підхід до організаційно-правових форм стартапів. Так, найбільш поширеними формами є:

1) товариство з обмеженою відповідальністю (Limited Liability Company (LLC). Як в Україні основною перевагою цієї форми ведення стартап-діяльності є захист особистих активів учасників стартапу від відповідальності за зобов’язаннями стартап-компанії. Вказане набуває особливого значення при високому ступеню ризиковості стартапів на етапі Early Growth. Крім того, вказана організаційно-правова форма характеризується спрощеною системою ведення податкової та бухгалтерської звітності;

2) приватне підприємство (Sole Proprietorship). Вказана організаційно-правова форма є подібною до фізичної особи-підприємця в Україні та має схожі переваги та недоліки, які були викладені вище. Зокрема, перевагами приватного підприємства є можливість засновника стартапу самостійно без узгодження з іншими бізнес-партнерами змінювати бізнес-плани та структуру бізнесу під час реалізації стартап-проекту, що робить стартап більш «гнучким» до нових умов та виведення його з критичних фінансових чи організаційних проблем. Разом з тим, діяльність стартапу у цій формі створює певні обмеження у репутаційній складовій взаємин з потенційними бізнес-партнерами та інвесторами, які здебільшого надають перевагу співпраці з товариствами з обмеженою відповідальністю або корпораціям. Вказане, в тому числі, пов’язано з тим, що основна перевага приватного підприємства як більш вільне формування та реалізація бізнес-плану та фактична залежність всього стартап-проекту від однієї особи викликають високий ризик потенційних критичних помилок, що може призвести до банкрутства компанії і неможливості здійснення активного контролю за діяльністю приватного підприємства з боку третіх осіб (інвесторів);

3) корпорація (Corporation) – одна з найскладніших форм діяльності стартапів в США, її перевагою, як і товариства з обмеженою відповідальністю є захист особистого капіталу учасників від зобов’язань компанії.

4) партнерство (Partnership) є однією з найбільш поширених у США форм стартап-діяльності та передбачає створення повного або командитного товариства [3].

Переходячи до правової системи Польщі необхідно зазначити, що ця держава має подібні до України організаційно-правові форми, які застосовуються стартапом, однак вони характеризуються певними особливостями, що впливають на обрання ними однієї з таких форм.

Так, на відміну від України, законодавство закріплює мінімальний розмір статутного капіталу для товариств з обмеженою відповідальністю – 5 тис. злотих [4], що може суттєво стримувати засновників стартапів від застосування цієї організаційно-правової форми.

Також необхідно звернути увагу що в Польщі було здійснено реформу господарського законодавства, якою запроваджено нову організаційно-правову форму юридичних осіб – просте акціонерне товариство (Prosta Spółka Akcyjna) [5]. Вказана реформа законодавства спрямована на стимулювання розвитку інноваційних підприємств, а особливо – стартапів, однак все одно більш популярною є форма товариства з обмеженою відповідальністю: на кінець лютого 2018 року було 12 076 акціонерних товариств та 456 971 товариств з обмеженою відповідальністю [6].

В аспекті вищевикладеного перейдемо до правозастосовної практики.

Як вже було зазначено вище одними з найбільш розповсюджених форм ведення стартап-діяльності в Україні є товариство з обмеженою відповідальністю, фізична особа-підприємець та приватне підприємство.

Кожна із вищевказаних форм має свої переваги та недоліки, які зазнають змін в залежності від політичної, економічної, правової та соціальної ситуації в державі.

Внаслідок збройної агресії РФ проти України, яка розпочалася 24.02.2022 року, всі сфери правовідносин нашої держави значним чином змінилися. Російсько-українська війна справила значний вплив і на здійснення підприємницької діяльності. Так, частина підприємців була змушена припинити свою діяльність у зв’язку з необхідністю переїхати із зони бойових дій або фактичним знищенням засобів виробництва військовими злочинцями РФ; значна частина підприємців змінили основну свою діяльність на військову або волонтерську. Разом з тим, продовження діяльності підприємців як платників податків, роботодавців, виробників є основою нормального економічного функціонування держави, тож важливим є продовження розвитку сфери підприємницької діяльності стартапів та інших суб’єктів підприємницької діяльності.

В аспекті вищезазначеного вважаємо за необхідне проаналізувати останні статистичні дані щодо діяльності суб’єктів підприємницької діяльності в умовах військового часу.

**Таблиця № 2. Діяльність суб’єктів підприємницької діяльності в умовах воєнного стану в Україні (російсько-української війни) станом на першу половину 2022 року за ознакою організаційно-правової форми.**

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| **Організаційно-правова форма** | **Кількість в цілому в Україні** | **Регіон найбільшого поширення** | **Найбільш поширені сфери діяльності** |
| Фізична особа-підприємець | 1 386 494 | м. Київ  (189 245 суб’єктів)  Харківська область (119 760 суб’єктів) | Комп’ютерне програмування  Вантажний автомобільний транспорт  Роздрібна торгівля з лотків і на ринках іншими товарами  Інші види роздрібної торгівлі в неспеціалізованих магазинах  Надання в оренду й експлуатацію власного чи орендованого нерухомого майна  Оброблення даних, розміщення інформації на веб-вузлах і пов’язана з ними діяльність  Консультування з питань комерційної діяльності й керування |
| Приватне підприємство | 199 893 суб’єктів | м. Київ  (357 139 суб’єктів)  Дніпропетровська область (106 669  суб’єктів) | Комплексне обслуговування об’єктів  Неспеціалізована оптова торгівля  Вирощування зернових культур (крім рису), бобових культур і насіння олійних культур |
| Товариство з обмеженою відповідальністю | 748 672 суб’єктів |

*Таблиця складена самостійно на підставі аналізу даних Держстату України станом на квітень 2022 року [7].*

Таким чином, з вищевикладеної таблиці випливає, що діяльність у формі фізичної особи-підприємця є найбільш поширеною формою ведення підприємницької діяльності. Наступною за поширеністю є організаційно-правова форма товариства з обмеженою відповідальністю, а після неї – приватне підприємство.

Кожна з цих форм ведення стартап-діяльності має свої переваги та недоліки, зміст яких зводиться до простоти реєстрації та ведення бізнесу, специфіки ведення податкової та бухгалтерської звітності, а також питань оподаткування, зміни та припинення діяльності.

Незважаючи на те, що діяльність фізичних осіб підприємців здійснюється у більш простій документальній формі, не потребує значних витрат на оформлення внутрішніх документів та їх подальшу реєстрацію у органах державної влади, з точу зору залучення інвестицій та грантів для стартапів є більш доцільною організаційно-правова форма товариства з обмеженою відповідальністю, що викликає більшу довіру у інвесторів та потенційних партнерів.

Таким чином, враховуючи що на перших етапах виведення інноваційної продукції на ринок засновники стартапів найбільше стикаються з фінансовими ризиками та проблемою недостатнього рівня репутації серед потенційних партнерів та грантодавців, більш доцільною є обрання автором стартап-ідеї варіанту організаційно-правової форми товариства з обмеженою відповідальністю.

**ЛІТЕРАТУРА**

1. Notes Essays—Peter Thiel’s CS183: Startup—Stanford, Spring 2012. URL: https://meetingdelleidee.files.wordpress.com/2012/08/cs183-startup-stanford-spring-2012.pdf.

2. Оновлено перелік суб’єктів, якими в умовах воєнного стану проводиться державна реєстрація юридичних осіб та ФОП. URL: https://minjust.gov.ua/news/ministry/onovleno-perelik-subektiv-yakim-v-umovah-voennogo-stanu-provoditsya-derjavna-reestratsiya-yuridichnih-osib-ta-fop.

3. A guide to choose the right legal structure for your startup. URL: https://www.base.miami/blog/the-right-legal-structure-for-your-startup.

4. Wysocki J. Start-up a uwarunkowania sukcesu. URL: https://cor.sgh.waw.pl/bitstream/handle/20.500.12182/904/Start-up\_a\_uwarunkowania\_sukcesu\_Jacek\_Wysocki.pdf?sequence=2&isAllowed=y.

5. Kodeks spółek handlowych z dnia 15 września 2000 r. URL: https://isap.sejm.gov.pl/isap.nsf/download.xsp/WDU20000941037/U/D20001037Lj.pdf.

6. Witosz A. J. Prosta spółka akcyjna formą organizacyjno-prawną innowacyjnego przedsiębiorstwa? URL: https://webcache.googleusercontent.com/search?q=cache:QJsoA\_WYADAJ:https://cejsh.icm.edu.pl/cejsh/element/bwmeta1.element.cejsh-9cb727f7-0f76-4332-868f-af20df9ac399/c/11.pdf+&cd=2&hl=ru&ct=clnk&gl=ua.

7. Економічна статистика / Економічна діяльність / Реєстр статистичних одиниць. Офіційний сайт Держстату України. URL: <http://www.ukrstat.gov.ua/operativ/operativ2013/kap/kap_22.htm>.

**REFERENCES**

1. Notes Essays—Peter Thiel's CS183: Startup—Stanford, Spring 2012. URL: <https://meetingdelleidee.files.wordpress.com/2012/08/cs183-startup-stanford-spring-2012.pdf> [in English].

2. The list of entities that are subject to state registration of legal entities and sole proprietorships under martial law has been updated. URL: <https://minjust.gov.ua/news/ministry/onovleno-perelik-subektiv-yakim-v-umovah-voennogo-stanu-provoditsya-derjavna-reestratsiya-yuridichnih-osib-ta-fop> [in Ukrainian].

3. A guide to choose the right legal structure for your startup. URL: <https://www.base.miami/blog/the-right-legal-structure-for-your-startup> [in English].

4. Wysocki J. Start-up and the determinants of success.URL: <https://cor.sgh.waw.pl/bitstream/handle/20.500.12182/904/Start-up_a_uwarunkowania_sukcesu_Jacek_Wysocki.pdf?sequence=2&isAllowed=y> [in Polish].

5. Commercial Companies Code of September 15, 2000. URL: <https://isap.sejm.gov.pl/isap.nsf/download.xsp/WDU20000941037/U/D20001037Lj.pdf> [in Polish].

6. Witosz A. J. A simple joint-stock company as an organizational and legal form of an innovative enterprise? URL: <https://webcache.googleusercontent.com/search?q=cache:QJsoA_WYADAJ:https://cejsh.icm.edu.pl/cejsh/element/bwmeta1.element.cejsh-9cb727f7-0f76-4332-868f-af20df9ac399/c/11.pdf+&cd=2&hl=ru&ct=clnk&gl=ua> [in Polish].

7. Economic statistics / Economic activity / Register of statistical units. Official website of the State Statistics Service of Ukraine. URL: <http://www.ukrstat.gov.ua/operativ/operativ2013/kap/kap_22.htm> [in Ukrainian].