

Государственное казенное образовательное учреждение
высшего профессионального образования
«РОССИЙСКАЯ ТАМОЖЕННАЯ АКАДЕМИЯ»

Кафедра гражданского права

ЛЕКЦИЯ

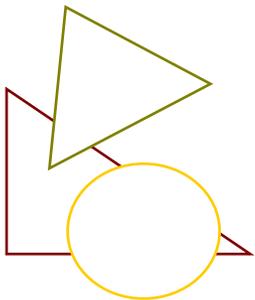
на тему:

«Введение в предпринимательское право»

Дисциплина: Российское
предпринимательское право

Автор: кандидат юридических наук, доцент кафедры
гражданского права РТА А.В. Самигулина

Москва
2016



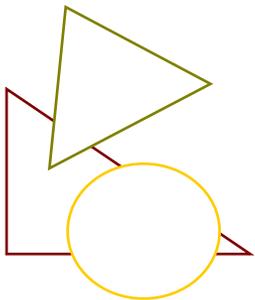
План лекции:

Введение.

Учебные вопросы

- 1. Предмет и метод предпринимательского права.
- 2. Место предпринимательского права в правовой системе РФ.
- 3. Принципы предпринимательского права.
- 4. Источники предпринимательского права.
- 5. Наука предпринимательского права.

Заключение.



УЧЕБНО-МЕТОДИЧЕСКОЕ ОБЕСПЕЧЕНИЕ ЛЕКЦИИ

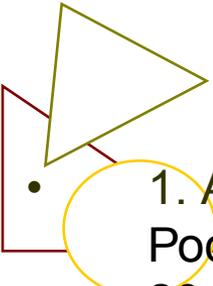
Основные источники (литература)

Нормативные-правовые акты

- Конституция Российской Федерации.
- Гражданский кодекс Российской Федерации.
- О введении в действие части первой Гражданского кодекса Российской Федерации: федер. закон РФ от 30 ноября 1994 г. № 52-ФЗ.

Материалы судебной практики

- О некоторых вопросах, связанных с введением в действие части первой Гражданского кодекса Российской Федерации: Постановление Пленума Верховного Суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 28 февраля 1995 г. № 2/1.
- Граждане и юридические лица свободны в установлении своих прав и обязанностей на основании договора и в определении любых не противоречащих законодательству условий договора: Постановление Президиума ВАС РФ от 10 декабря 2002 г. № 1925/00.

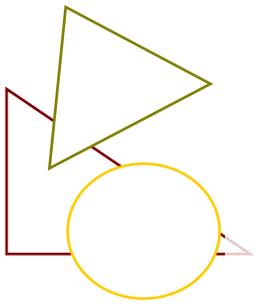


Основная литература

- 1. Андреева Л.В., Андропова Т.А., Отнюкова Г. Д. Отнюкова Г. Д. Российское предпринимательское право: Учебник. - М.: Проспект, 2012 г.- 816 с. 87 экз.;
- 2. Предпринимательское право: учебник авторы: Н.Д.Эриашвили под. ред. Н.М. Коргунова, П.В. Алексия, изд. ЮНИТИ-ДАНА; Закон и право, 2014 г. (ЭБС Книгафонд - [www.knigafund](http://www.knigafund.ru)).

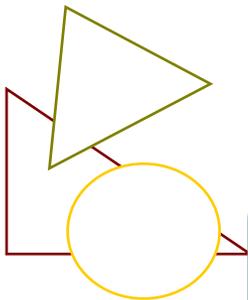
Дополнительная литература

1. Иванова-Паленова Е.В. Предпринимательское прав: учебник для бакалавров. - М.: Юрайт, 2012. - 267 с. 96 экз.
2. Предпринимательское право. Правовое регулирование отдельных видов предпринимательской деятельности: Учебник для бакалавриата и магистратуры. Отв. ред. Ручкина Г.Ф. - М.: ЮРАЙТ, 2015 г. - 527 с. (ЭБ РТА).



Введение

В последнее время все большее значение среди других отраслей права приобретает предпринимательское право. Именно с ним, главным образом, связано правовое обеспечение экономики на федеральном и региональном уровнях.



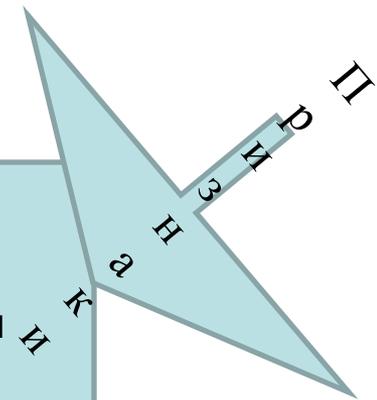
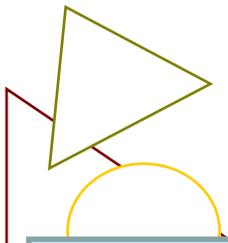
1. Предмет и метод предпринимательского права

Законодательство содержит легальное определение предпринимательской деятельности: предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке (п. 1 ст. 2 ГК РФ).

Основные признаки предпринимательской деятельности:
систематичность,
самостоятельность,
рисковый характер,
направленность на систематическое получение прибыли.



1. систематичность,
2. самостоятельность,
3. рисковый характер,
4. направленность на систематическое получение прибыли.

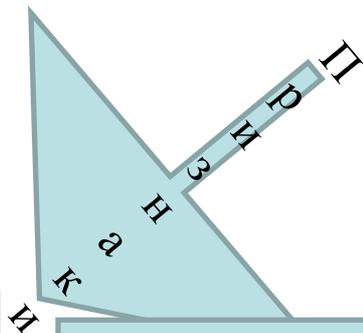
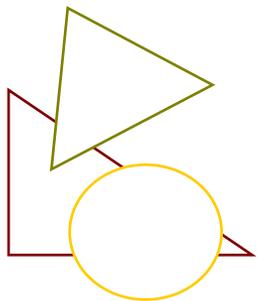


Признак **систематичности**

относится сразу к двум компонентам понятия предпринимательской деятельности: 1) сама предпринимательская деятельность должна осуществляться постоянно и систематически, 2) систематическим должно быть получение прибыли. Признак систематичности означает также, что данная деятельность осуществляется в течение определенного, скорее всего длительного, или даже не определенного времени с известной повторяемостью выполняемых действий.

Самостоятельность

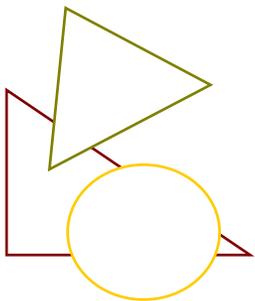
предпринимательской деятельности означает свободу в выборе направлений и методов работы, независимое принятие решений, недопустимость произвольного вмешательства кого-либо в частные дела, беспрепятственное осуществление прав, гарантию их соблюдения, судебную защиту. Предприниматель действует по своей воле и в своем интересе, он свободен в определении любых не противоречащих законодательству условий договора, в установлении на его основе своих прав и обязанностей. Самостоятельность предпринимателей выражается также в личном риске и личной имущественной ответственности (п. 3 ст. 401 ГК РФ).



По причине вероятностного характера рыночной экономики предпринимательство неизбежно связано с *риском*. Риск можно охарактеризовать как правомерное создание потенциальной или реальной опасности в целях получения прибыли, достижения какого-либо другого результата предпринимательской деятельности. Для риска характерна ситуация, отличающаяся большей или меньшей степенью неопределенности результатов.

Предприниматель при осуществлении определенного вида деятельности не в состоянии однозначно предвидеть, добьется он успеха или нет, получит ли прибыль или понесет убыток.

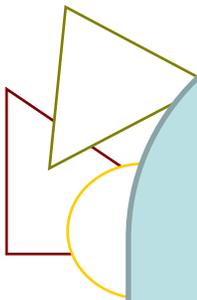
Систематическое получение прибыли - основная цель предпринимательской деятельности. Прибыль является в большей степени экономическим, а не юридическим понятием и представляет собой разницу между полученным доходом и произведенными расходами; понятие прибыли определено в ст. 247 НК РФ. Особенность предпринимательства – не в фактическом получении прибыли, а в том, что эта деятельность направлена на систематическое получение прибыли. Следовательно, прибыли в результате такой деятельности может и не быть, но она все равно будет признаваться предпринимательской.



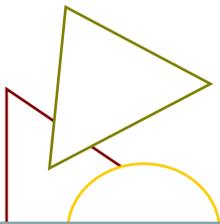
Государственная регистрация

- важная составляющая правового статуса предпринимателя, но она является формальным, а не сущностным признаком предпринимательской деятельности. Регистрация представляет собой условие законного (надлежащего) предпринимательства.





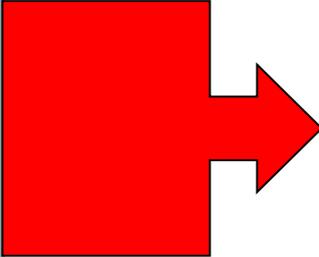
Некоторые виды предпринимательской деятельности могут осуществляться исключительно на профессиональной основе, поскольку без соответствующих знаний, навыков, квалификации и опыта это просто невозможно. В таких случаях законодательство требует наличия соответствующего образования, удостоверяемого дипломом об окончании учебного заведения (банковская, актуарная, медицинская деятельность, водители различных видов транспорта и др.). Для занятия некоторыми видами предпринимательской деятельности требуется также сдача квалификационных экзаменов (например, арбитражный управляющий, профессиональный участник рынка ценных бумаг, аудитор).



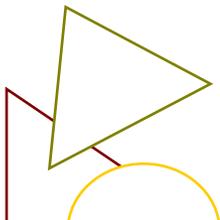
Предмет предпринимательского права включает две основные группы правоотношений:

1

отношения, связанные с организацией предпринимательской деятельности. Они основываются на конституционном праве граждан заниматься предпринимательской деятельностью (ст. 34 Конституции РФ), а также на развитии этого права в нормах ГК РФ.



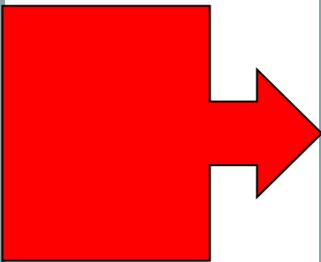
Речь идет о содержании правоспособности граждан, включающей право заниматься предпринимательской и любой другой не запрещенной законом деятельностью, создавать юридические лица самостоятельно или совместно с другими гражданами и юридическими лицами, совершать не противоречащие закону сделки и участвовать в обязательствах (ст. 18 ГК РФ). ГК РФ устанавливает необходимость государственной регистрации индивидуальных предпринимателей и юридических лиц (ст. 23, 51 ГК РФ), а также регламентирует целый комплекс организационно-имущественных отношений. Все эти отношения взаимосвязаны предметным единством и являются предпринимательскими. Но по своему юридическому режиму, методу правового регулирования, если исходить из традиционных в правовой науке взглядов, - это разноотраслевые отношения.



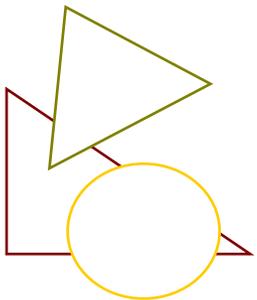
Предмет предпринимательского права включает две основные группы правоотношений:

2

отношения,
непосредственно
связанные с самой
предпринимательской
деятельностью,
с главной целью
предпринимательст
ва -
систематическим
получением
прибыли от
пользования
имуществом,
продажи товаров,
выполнения работ
или оказания услуг.



Здесь приоритет имеет гражданско-
правовое регулирование
предпринимательских отношений.
Взаимоотношения между
предпринимателями как
товаропроизводителями - юридически
равными субъектами товарно-денежных
отношений - иначе как гражданско-
правовыми (частноправовыми) методами в
рыночной экономике регулироваться не
могут. Хотя и здесь можно наблюдать ряд
случаев государственного (публично-
правового) вмешательства в
частноправовые отношения, например
государственное регулирование цен на
услуги естественных монополистов.

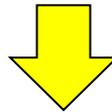


2. Место предпринимательского права в правовой системе РФ

- На сегодняшний день практически в каждой отрасли отечественного права содержатся нормы, так или иначе связанные с **экономической политикой государства**.
- Однако подавляющее большинство норм, определяющих эту политику, сосредоточено в двух отраслях российского права - **административном и гражданском**.
- **Административное право** регулирует управленческие отношения на началах власти и подчинения, поэтому принято говорить, что такие отношения строятся "по вертикали". **Гражданское право** регулирует имущественные отношения на началах равенства, поэтому принято считать, что эти отношения строятся "по горизонтали".



На сегодняшний день практически в каждой отрасли отечественного права содержатся нормы, так или иначе связанные с экономической политикой государства.

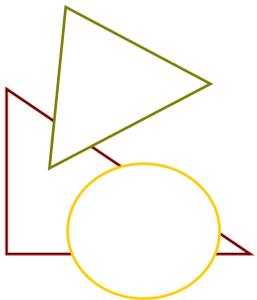


Однако подавляющее большинство норм, определяющих эту политику, сосредоточено в двух отраслях российского права - административном и гражданском. Административное право регулирует управленческие отношения на началах власти и подчинения, поэтому принято говорить, что такие отношения строятся "по вертикали". Гражданское право регулирует имущественные отношения на началах равенства, поэтому принято считать, что эти отношения строятся "по горизонтали".

"Горизонтальные" отношения равноправных субъектов в сфере товарно-денежного оборота традиционно регулируются гражданским правом, "вертикальные" отношения предпринимателей с органами государственной власти - административным правом.

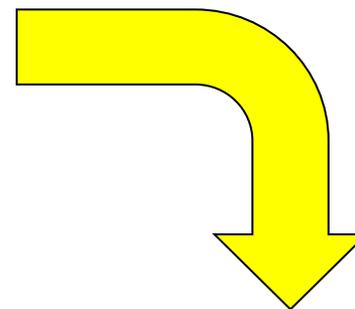


Нужно ли впредь сохранять такое распределение юридических норм или целесообразнее объединить их в новую (может быть, комплексную) отрасль права? Тем более, что нынешнее законодательство о предпринимательстве включает в себя и значительную часть законов разной отраслевой принадлежности.

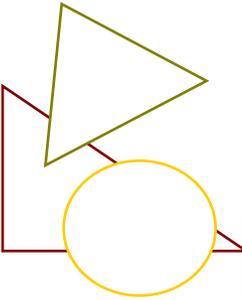


Итак, гражданское право охватывает только часть отношений в области предпринимательской деятельности. Не менее значительная их часть регулируется публично-правовыми методами. Это отношения по государственному регулированию предпринимательства.

Специфика предпринимательского права, правового регулирования предпринимательской деятельности, а также предпринимательского законодательства - в сочетании, взаимодействии частноправовых и публично-правовых интересов, частноправовых и публично-правовых средств, частноправовых и публично-правовых отношений.



Примерами служит правовое регулирование эмиссии ценных бумаг, закупок товаров, работ, услуг для государственных нужд на основании заключенного государственного контракта, специальная (ограниченная) правоспособность некоторых коммерческих организаций (банков, страховщиков).



3. Принципы предпринимательского права

Принципы предпринимательского права - его основополагающие начала, на основе которых осуществляется регулирование предпринимательских отношений.

1. Свобода предпринимательской деятельности (ст. 8, 34 Конституции РФ).

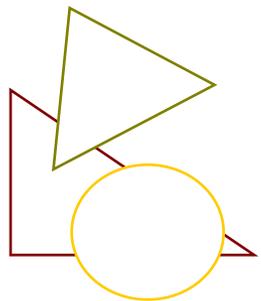
2. Единого экономического пространства, т.е. «свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств» (ст. 8, 74 Конституции РФ).

3. Признание многообразия форм собственности, юридическое равенство всех форм и их правовая защита (ст. 8 Конституции РФ)

4. Поддержание конкуренции и недопущение экономической деятельности, направленной на монополизацию и недобросовестную конкуренцию (ст. 8, 34 Конституции РФ).

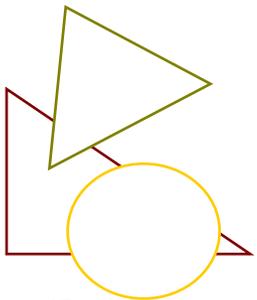
5. Государственное регулирование предпринимательской деятельности.

6. Законности – это общеправовой принцип.



4. Источники предпринимательского права

- **Источники предпринимательского права** – способы фиксации юридических правил, регулирующих отношения между предпринимателями, а также между предпринимателями и иными субъектами.
- **Наибольшее значение** в правовом регулировании предпринимательской деятельности имеет закон (Конституции РФ, Федеральные законы).

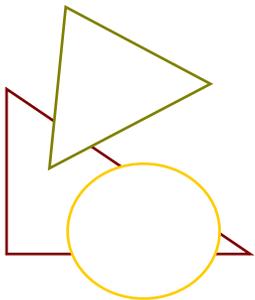


Законодательство о предпринимательстве

включает в себя значительную часть законов разной отраслевой принадлежности, поскольку рынок разнообразен и комплексность предпринимательского законодательства predeterminedена тем, что в реальной жизни важно обеспечить баланс между общественными (публичными) и частными интересами предпринимателей.

Тот или иной вид предпринимательской деятельности обычно является объектом комплексного регулирования.

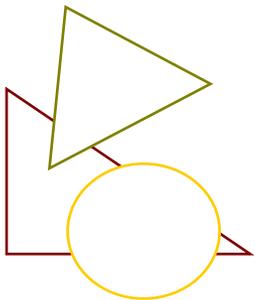
Так, законодательство о рекламе не может быть отнесено только к гражданскому законодательству.



Система законодательства о предпринимательстве в РФ представляет собой классификацию законодательных актов, построенную с помощью разных критериев.

Основные критерии классификации — *юридическая сила и место в иерархии правовых нормативных актов* (могут быть и иные критерии, в частности по масштабу действия, по сферам законодательного регулирования и т.д.)

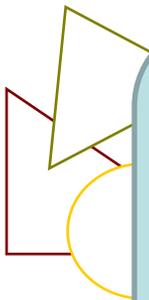




С точки зрения первого критерия законодательные акты о предпринимательстве подразделяются на: 1) закона 2) подзаконные акты.

Среди **законов** особое место имеет ГК РФ.

Другие, помимо ГК РФ, федеральные законы, регулирующие предпринимательство, подразделяются на законы, содержащие общие для различных видов предпринимательской деятельности нормы (закон об ипотеке, о банкротстве, о лицензировании, о рынке ценных бумаг, о конкуренции), и на законы специального характера, содержащие нормы о регулировании отдельных сфер предпринимательства (закон о банках, о государственном регулировании тарифов на электрическую и тепловую энергию)



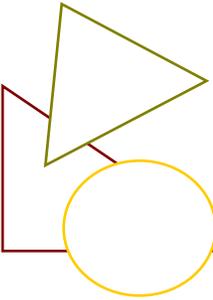
Подзаконные правовые акты занимают важное место при установлении основ единого рынка, к ним относят нормативные Указы президента, которые не должны противоречит Конституции РФ и ФЗ.

Постановления Правительства РФ, принятые на основании и во исполнение Конституции РФ, ФЗ, нормативных указов Президента.

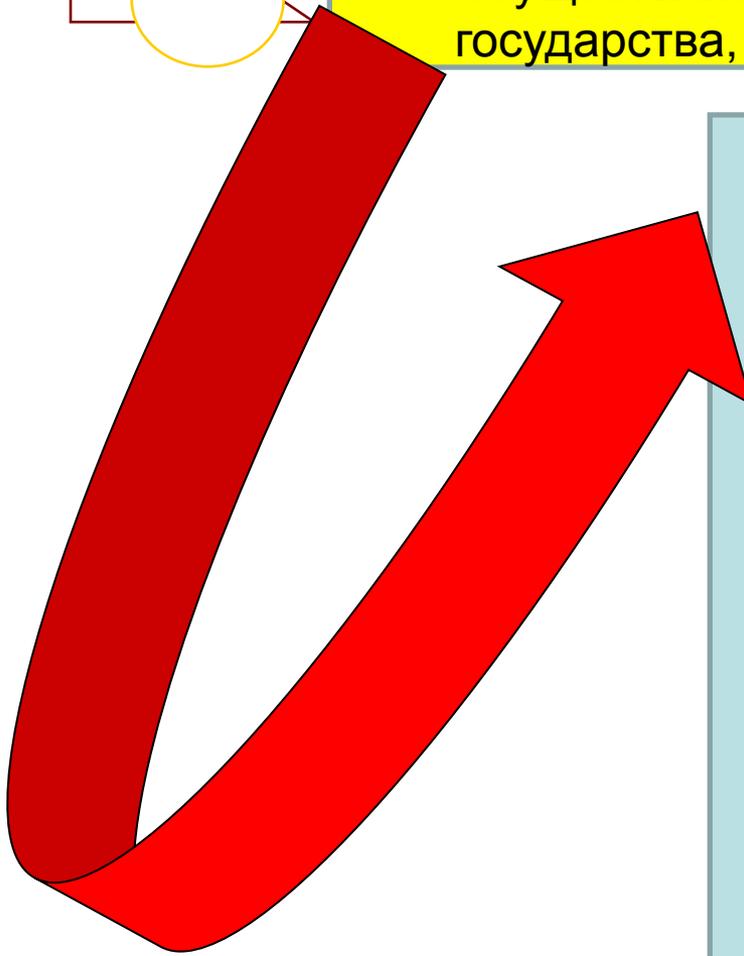
К числу подзаконных актов относятся также правовые акты министерств и ведомств). Наибольшее значение для предпринимательской деятельности имеют ведомственные нормативные акты: Министерства финансов РФ, Министерства экономического развития и торговли РФ, Министерство сельского хозяйства РФ, Федеральной антимонопольной службы, ФСФР РФ.



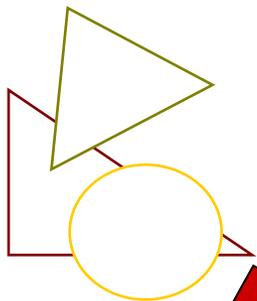
В соответствии с Правилами подготовки нормативных актов федеральных органов исполнительной власти и их государственной регистрации, фед. органы исполнительной власти могут издавать нормативные актов в форме постановлений, приказов, распоряжений, правил, инструкций и положений. Не допускается принятие нормативных актов в форме писем и телеграмм.



С точки зрения второго критерия классификации можно выделить нормативные акты централизованного правового регулирования, осуществляемого нормотворческими органами государства, и акты локального регулирования.

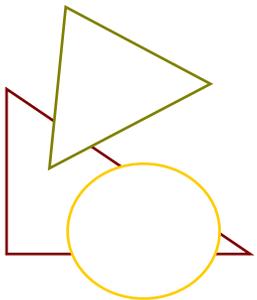


Среди последних важную роль играют корпоративные нормы, содержащиеся в уставах, учредительных договорах и иных локальных актах.



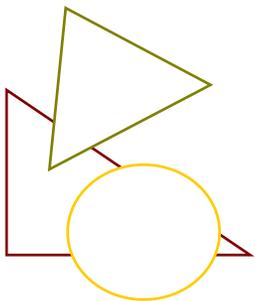
С точки зрения третьего критерия классификации законодательных актов о предпринимательстве следует различать:

1) федеральные законы, принимаемые в сфере ведения РФ и совместного ведения РФ и субъектов (ст. 71-72 Конституции) (о федеральных энергетических системах, о гос. собственности и управлении ею, о федеральном транспорте, об интеллектуальной собственности) и 2) законы субъектов РФ (ст. 73 Конституции).



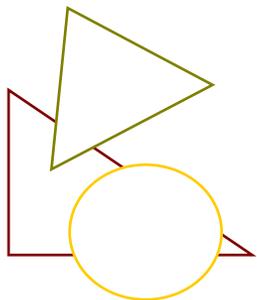
Основной разновидностью официального толкования законов является судебное толкование.

Длительное время юридическая наука не признавала судебную практику источником права. В настоящее время ситуация изменилась.



Для предпринимательского права РФ **судебная практика** становится новым и весьма важным источником права, несмотря на то, что в юридической литературе продолжается дискуссия по поводу возможности признания ее таковой.

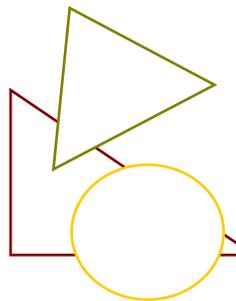
Судебная практика по вопросам предпринимательства, многообразна. Это, прежде всего решения Конституционного Суда РФ, которые действуют непосредственно и не требуют подтверждения другими органами и должностными лицами, являются актами, содержащими важные прецеденты толкования. Суды общей юрисдикции имеют право признавать недействительными законы субъектов РФ о предпринимательстве, противоречащие ФЗ. Важное значение для единообразного понимания смысла применяемых норм законодательства о предпринимательстве имеют постановления разьяснения Пленума ВАС РФ.



Помимо нормативно-правовых актов, источниками предпринимательского права являются **обычаи делового оборота**. Термин «обычай» имеет несколько значений. В качестве собирательного понятия он охватывает как собственно обычай, так и традиции и обыкновения. Для обозначения соответствующих категорий гражданское законодательство (ст. 474, 478, 992 ГК РФ) использует универсальное (родовое) понятие - «обычно предъявляемые требования».

В литературе это понятие используется как синоним термина «обычное правило (право)». Вот что по этому поводу писал проф. Шершеневич Г.Ф.: «Обычным правом называются нормы права, которые устанавливаются самой общественной средой путем постоянного, однообразного соблюдения правил поведения». Вместе с тем надо отметить, что этим же термином («обычное правило») обозначаются рассматриваемые категории и в праве иностранных государств.

Обычай в широком значении можно подразделить на правовой и неправовой. Правовой обычай - это источник права, т. е. неоднократно и достаточно широко применяемое правило поведения, отражающее правовое содержание общественных отношений, которому придана форма позитивного права. Эти свойства правового обычая отличают его от традиций, обрядов и заведенного порядка.



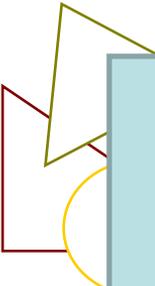
**Разновидностью
правового обычая
являются обычаи
делового оборота (ОДО).**

В ГК РФ (ст. 5) дано определение обычаев делового оборота в какой-либо области предпринимательской деятельности.

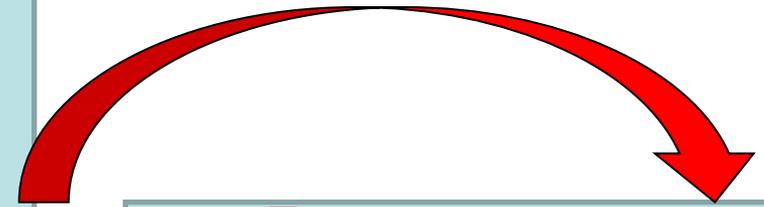
В российском законодательстве используется и другое понятие - **«торговый обычай»**. В п. 3 ст. 28 Закона РФ от 7 июля 1993 г. «О международном коммерческом арбитраже» говорится о принятии третейским судом решения с учетом торговых обычаев, применяемых к данной сделке. Таким образом, термин «торговый обычай» уже по своему объему, чем понятие «обычаи делового оборота».

Обычай рассчитан на широкое и массовое исполнение. В отличие от индивидуальных велений он есть правило поведения общего действия, хотя по содержанию - это детализированные нормы. Только такие нормы могут войти в результате многократного повторения в привычку.

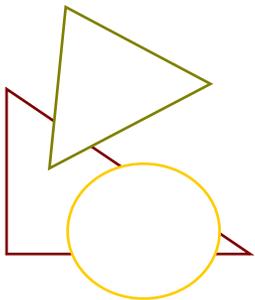
ОДО характеризуются следующими признаками. Обычаем признается сложившееся и широко применяемое в сфере предпринимательской деятельности правило поведения. Внедрение обычаев в поведение людей - длительный процесс, в ходе которого известные правила перерастают в привычку. В этом смысле обычай имеет «консервативный» характер.



В ГК РФ называются также **примерные условия договора** в случаях, когда в договоре нет отсылки к этим условиям. В соответствии со ст. 427 ГК РФ примерные условия должны отвечать требованиям ст. 5 и п. 5 ст. 421 Кодекса. Примерные условия могут быть изложены в форме примерного договора или иного документа. Однако сам по себе факт публикации текста примерного договора в печати (такие публикации в Российской Федерации распространены) не дает основания считать такой опубликованный примерный договор обычаем. Как справедливо указывал Л. А. Лунц, «... не следует смешивать формуляры или типовые контракты с обычаями».



Примерные условия применяются к отношениям сторон в качестве обычаев делового оборота лишь тогда, когда они отвечают признакам, названным в ст. 5 ГК РФ. Поэтому ссылка в суде при рассмотрении спора в качестве аргумента в пользу наличия обычного правила на то или иное положение, принятое в каком-либо типовом контракте, не является неоспоримым доказательством существования правового обычая и должна оцениваться судом с учетом всей совокупности обстоятельств.



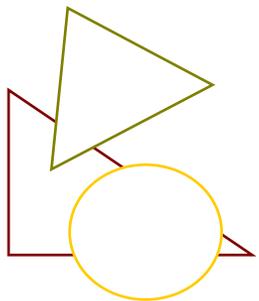
**В ГК РФ правила
об обычаях делового оборота
содержатся в
ст. 5, 6, 309, 311, 312,
314,316,406,427,431,438,
451,452,474,478,508,
516,513,848,862, 863,
867, 874, 891, 985, 992, 998.**



**Во внешней торговле
применяются
Международные правила
по толкованию торговых
терминов «Инкотермс».
«Инкотермс» представляет
собой свод правил,
носящих факультативный,
необязательный характер.
Они применяются,
если на них (правила)
сделана прямая ссылка
в контракте, а в нем
не предусмотрено иное,
чем в тексте «Инкотермс».**



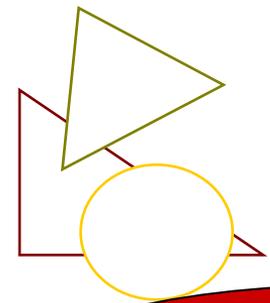
**«ИНКОТЕ
РМС»**



5. Наука

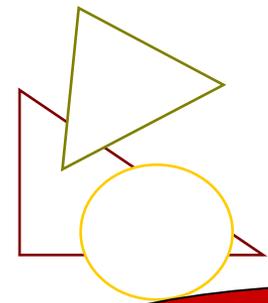
предпринимательского права

В отечественной правовой науке представлены, в основном, **две концепции** правового регулирования предпринимательской деятельности.



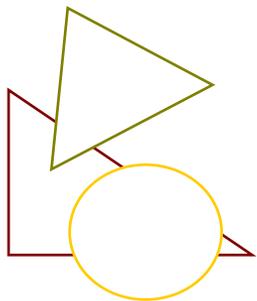
Сторонники **монистической** концепции (профессор В.С. Мартемьянов, профессор И.В. Дойников, академик В.В. Лаптев) считают, что предпринимательское, или хозяйственное право, - самостоятельная отрасль права со своим предметным единством.

Эта отрасль представляет собой совокупность норм, регулирующих предпринимательские отношения и тесно связанные с ними иные, в том числе некоммерческие отношения, а также отношения по государственному регулированию экономики в целях обеспечения интересов государства и общества. В современных условиях сформировалась специфическая форма взаимосвязи государства и рынка, при которой регулирование предпринимательской деятельности методами частного права (гражданского права) невозможно. Российское предпринимательское право преодолело границы торгового права как права частного, поскольку идет процесс коммерциализации управления государственным имуществом и осуществляется масштабная предпринимательская деятельность в государственном секторе экономики. Можно сказать, что с этих позиций предпринимательское право является измененной концепцией сложившегося в советский период хозяйственного права.



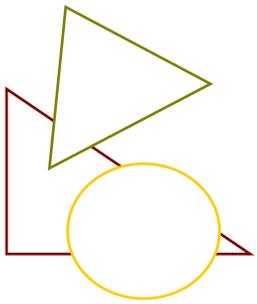
Другой подход получил название **дуалистической** концепции правового регулирования предпринимательской деятельности (профессор Е.А. Суханов).

Исходя из данного названия, дуализм, или двойственность, заключается в том, что частноправовые отношения между юридически равноправными товаропроизводителями регулируются единым гражданским правом, а отношения по организации и руководству предпринимательской деятельностью - административным и тесно связанными с ним отраслями права (финансовым, налоговым и др.). Конечно, при этом допускается обособление соответствующего законодательного массива либо выделение учебной дисциплины, посвященной правовому регулированию предпринимательской деятельности.



Заключение

Необходимо отметить, что до недавнего времени предпринимательское право не могло существовать в силу монополизма государственной собственности. С переходом от государственной монополизации к рыночным отношениям роль предпринимательского права резко возросла.



Спасибо за внимание!

