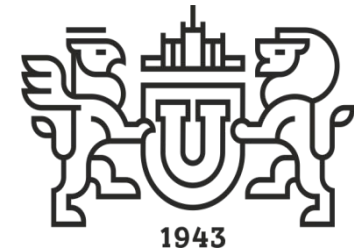
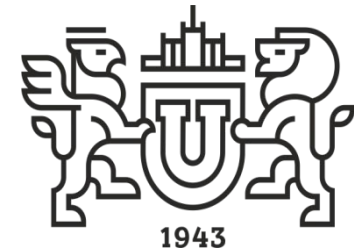


«Понятие, предмет и метод предпринимательского права»



Вопросы для изучения:

- 1. Теории предпринимательского права.
Предпринимательское право в системе российского права**
- 2. Предмет и метод предпринимательского права**
- 3. Понятие и признаки предпринимательской деятельности.
Соотношение предпринимательской деятельности со смежными категориями**
- 4. Принципы предпринимательского права**
- 5. Источники предпринимательского права**
- 6. Государственное регулирование предпринимательской деятельности**

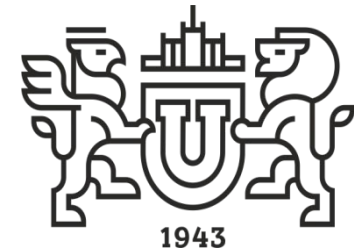


ДИСЦИПЛИНА «ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЕ ПРАВО»
КАФЕДРА ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОГО, КОНКУРЕНТНОГО И ЭКОЛОГИЧЕСКОГО
ПРАВА ФГАОУ ВО «ЮРГУ(НИУ)»

Рекомендуемая учебная литература:

- **Предпринимательское право: учебник / В.Г. Голубцов (и др.); отв. ред. В.В. Кванина. – Ростов н/Дону: Феникс, 2018**
- **Предпринимательское право / отв. ред. И.В. Ершова, Г. Д. Отнюкова: учебник для бакалавров. – М.: Проспект, 2015.**

ДИСЦИПЛИНА «ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЕ ПРАВО»
КАФЕДРА ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОГО, КОНКУРЕНТНОГО И
ЭКОЛОГИЧЕСКОГО ПРАВА ФГАОУ ВО «ЮУрГУ(НИУ)»

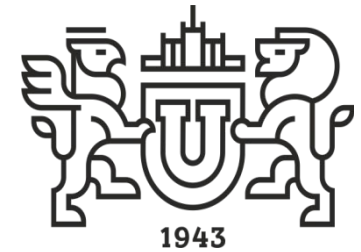


1. Теории предпринимательского права. Предпринимательское право в системе российского права

Вопрос о предпринимательском праве и его место в системе российского (советского) права является сложным и неоднозначным.

В науке были высказаны различные теории по данным вопросам (дискуссия ведется уже более 100 лет)!!!!

ДИСЦИПЛИНА «ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЕ ПРАВО»
КАФЕДРА ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОГО, КОНКУРЕНТНОГО И
ЭКОЛОГИЧЕСКОГО ПРАВА ФГАОУ ВО «ЮУрГУ (НИУ)»



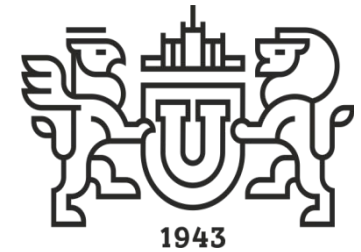
Первая теория, получившая название концепции «отрицания правового регулирования хозяйственной деятельности», непосредственно связана с событиями 1917 года, когда отмечался правовой нигилизм в самом крайнем его проявлении. Ее представителем является профессор Александр Григорьевич Гойхбарг, который заявлял: «зачем нам закон (право), если у нас есть диктатура пролетариата».



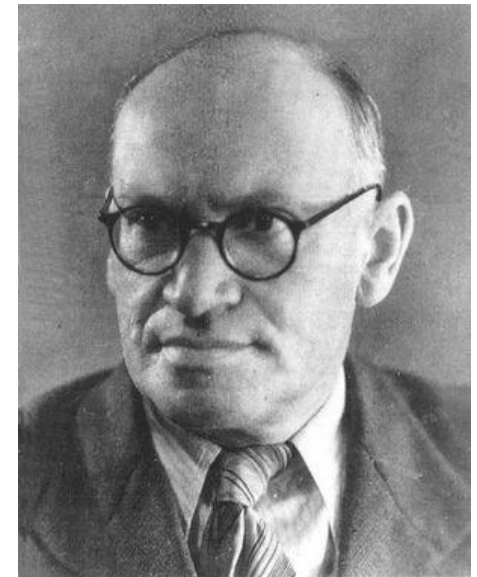
Теория «двухсекторного права». Ее автором выступил Петр Иванович Стучка, который различал гражданское и хозяйственно-административное право. Он полагал, что гражданское право регулирует отношения, складывающиеся в частном секторе экономики, хозяйственно-административное право – в социалистическом секторе экономики; частному праву суждено отмирание, а хозяйственно-административное право призвано регулировать социалистические отношения. Данное положение базировалось на известном тезисе В. И. Ленина о том, что «мы ничего «частного» не признаем, для нас все в области хозяйства есть публично-правовое, а не частное».



ДИСЦИПЛИНА «ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЕ ПРАВО»
КАФЕДРА ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОГО, КОНКУРЕНТНОГО И
ЭКОЛОГИЧЕСКОГО ПРАВА ФГАОУ ВО «ЮУрГУ» (НИУ)

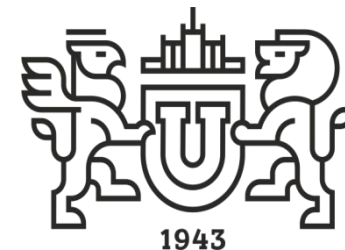


Третья теория – довоенная (единая) теория хозяйственного права. Ее авторы, Евгений Брониславович Пашуканис, Леонид Яковлевич Гинцбург, объединили в рамках хозяйственного права отношения между социалистическими организациями и между гражданами. Обвинение в ликвидации гражданского права станет центральным в адрес ученых хозяйственного права. В 1937 г. Е. Б. Пашуканис, будучи заместителем наркома юстиции СССР, директором Института государства права АН СССР, был признан врагом народа и расстрелян.



Е.Б.
Пашуканис

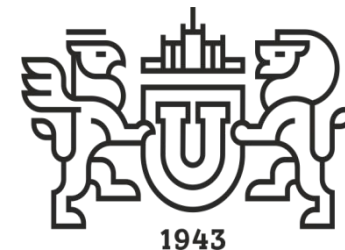
ДИСЦИПЛИНА «ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЕ ПРАВО»
КАФЕДРА ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОГО, КОНКУРЕНТНОГО И
ЭКОЛОГИЧЕСКОГО ПРАВА ФГАОУ ВО «ЮУРГУ (НИУ)»



Четвертая теория – послевоенная концепция хозяйственного права. Ее представители (Владимир Викторович Лаптев, Валентин Карлович Мамутов, Григорий Маркович Свердлов, Вршмалу Самсонович Тадевосян) после XX съезда КПСС (1963 г.) пришли к выводу о существовании хозяйственного права в качестве самостоятельной отрасли, имеющей свой предмет и особый метод правового регулирования. Ими был сформулирован предмет хозяйственного права, включающий «горизонтальные», «вертикальные» и внутривозможные отношения. Концепция сочетала элементы публичного и частного права.



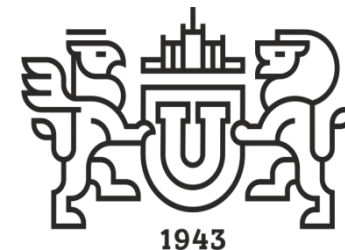
ДИСЦИПЛИНА «ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЕ ПРАВО»
КАФЕДРА ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОГО, КОНКУРЕНТНОГО И
ЭКОЛОГИЧЕСКОГО ПРАВА ФГАОУ ВО «ЮУРГУ (НИУ)»



Пятая теория – концепция «хозяйственно-административного права». В 1963 г. ее авторы (Сергей Никитич Братусь и Сергей Сергеевич Алексеев) пришли к выводу о необходимости формирования особой подотраслевой науки хозяйственно-административного права, которая послужит организационной предпосылкой к исследованию административно-правового регулирования хозяйственных отношений.



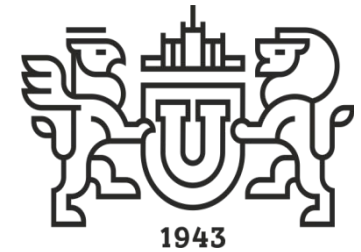
ДИСЦИПЛИНА «ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЕ ПРАВО»
КАФЕДРА ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОГО, КОНКУРЕНТНОГО И
ЭКОЛОГИЧЕСКОГО ПРАВА ФГАОУ ВО «ЮУРГУ (НИУ)»



Шестая теория – хозяйственное право как вторичная структура в системе права. Ее автор, Юрий Кириллович Толстой, выделяет гражданско-хозяйственное право и административно-хозяйственное право. При этом хозяйственное право рассматривается в качестве вторичной структуры в системе права, – «комплексной отрасли права». Его теория опирается на учение В.К. Райхера, который в 1947 г. предложил различать в пределах системы советского права основные и комплексные отрасли.

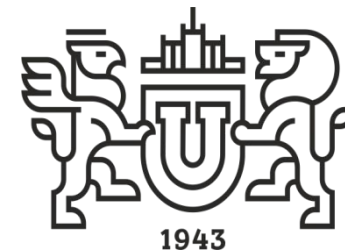


ДИСЦИПЛИНА «ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЕ ПРАВО»
КАФЕДРА ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОГО, КОНКУРЕНТНОГО И
ЭКОЛОГИЧЕСКОГО ПРАВА ФГАОУ ВО «ЮУрГУ (НИУ)»



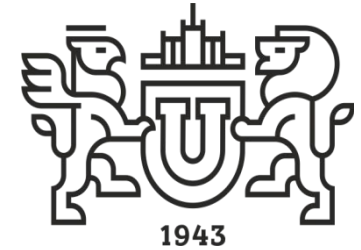
**В современный период развиваются как ранее высказанные
теории о предпринимательском праве, так и обосновываются
новые**

ДИСЦИПЛИНА «ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЕ ПРАВО»
КАФЕДРА ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОГО, КОНКУРЕНТНОГО И
ЭКОЛОГИЧЕСКОГО ПРАВА ФГАОУ ВО «ЮУРГУ (НИУ)»



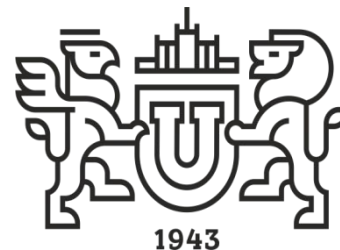
– предпринимательское право входит в гражданское право (цивилистический подход) (Виктор Павлович Мозолин, Евгений Алексеевич Суханов, Владимир Федорович Попондопуло). Сторонники данного подхода не рассматривают предпринимательское (коммерческое) право в качестве самостоятельной отрасли права. Коммерческое право — это подотрасль гражданского права, имеющая своим предметом частные предпринимательские отношения.





– самостоятельная отрасль права (Владимир Викторович Лаптев, Сергей Сергеевич Занковский, Валентин Карлович Мамутов, Валентин Семенович Мартемьянов, Владимир Константинович Андреев). Сторонники рассматриваемого подхода предлагают принять **Хозяйственный или Предпринимательский кодекс**, который объединил бы нормы разных отраслей права и обеспечил стыковку организационно-управленческих и имущественно-стоимостных отношений в сфере экономики.





– самостоятельная комплексная интегрированная отрасль российского права, с тенденцией ее перерастания в основную отрасль права (Евгений Парфирьевич Губин, Владимир Сергеевич Белых, Инна Владимировна Ершова).

Как справедливо отмечает И.В. Ершова, нормы предпринимательского права регулируют общественные отношения, объединенные единым цементирующим началом – предпринимательской деятельностью. Воздействие на различные аспекты ее осуществления с помощью различных отраслей не может дать результат, адекватный потребностям общества. Только комплексное правовое регулирование в рамках одной отрасли, соединяющей публично-правовые и частноправовые начала, способно обеспечить должное воздействие на столь значимое общественное явление, как предпринимательство... По мере развития общественных отношений, кодификации хозяйственного законодательства, комплексная отрасль предпринимательского права должна перерасти в основную самостоятельную отрасль. Все предпосылки для этого существуют.



Предмет и метод предпринимательского права

Предмет предпринимательского права включает в себя:

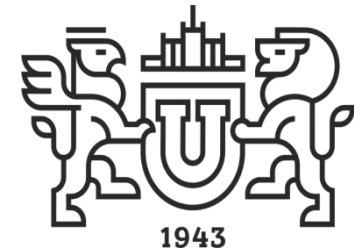
- **предпринимательскую и профессиональную деятельность** (предпринимательское право воздействует не только на отношения, но и на саму предпринимательскую (профессиональную) деятельность. Такое воздействие осуществляется, например, через закрепление в нормах права требований к условиям ее осуществления, субъектам, ее осуществляющим, имуществу, вовлекаемому в хозяйственный оборот и др. В противном случае мы будем вынуждены признать, что лица, осуществляющие или желающие начать бизнес, находятся в ряде случаев в безыменных отношениях с государством, которое по отношению к ним будет выступать в качестве безликого субъекта);
- **«вертикальные» имущественные отношения** («Вертикальные» имущественные отношения многочисленны и неоднородны. Они возникают между хозяйствующими субъектами и органами государства, в силу этого относятся к категории отношений власти и подчинения. К «вертикальным» имущественным отношениям относятся также институты правового регулирования бухгалтерского учета, ценообразования, лицензирования, технического регулирования, государственного контроля (надзора), конкуренции, уведомительного порядка начала осуществления предпринимательской деятельности и др.);



- договорные обязательства со специальным режимом предпринимательской деятельности (о соглашениях о разделе продукции, концессионном соглашении, соглашении об осуществлении технико-внедренческой деятельности в особой экономической зоне, договорах, заключаемых по результатам приватизации государственного и муниципального имущества и торгов, проводимых для обеспечения государственных и муниципальных нужд. Для данных договоров (соглашений) характерно отступление от принципа диспозитивности, влияние бюджетного и налогового законодательства, объясняемых наличием публичного интереса в заключении указанных соглашений. Специальный правовой режим характеризуется либо особыми льготами и преимуществами, дополнительными правами, либо особыми ограничениями, выражается в дополнительных запретах или позитивных обязываниях. Кроме того, специальные режимы, в отличие от общего режима, распространяют свое действие на ограниченный круг субъектов (определенной отрасли, сферы деятельности, либо даже индивидуально определенных), по иному, в сравнении с общим правилом, определяя их правовое положение (права, обязанности, ответственность).

- отношения, складывающиеся при осуществлении саморегулирования;

- корпоративные отношения (корпоративными отношениями являются отношения по участию в корпоративных организациях и управлении ими)



Метод правового регулирования общественных отношений

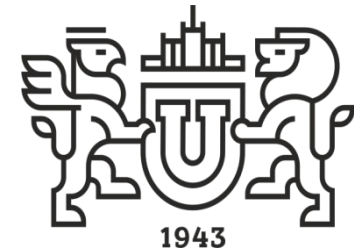
- это способы (приемы, средства) воздействия права на поведение людей.

К основным отраслевым методам предпринимательского права следует отнести:

метод предписаний,

метод рекомендаций

метод автономных решений (равенства сторон)



Вопрос 3. Понятие и признаки предпринимательской деятельности. Соотношение предпринимательской деятельности со смежными категориями

Легальное понятие предпринимательской деятельности приводится

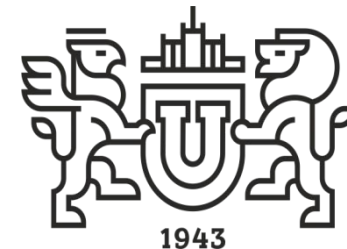
в п. 1 ст. 2 ГК РФ:

предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг. Лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность, должны быть зарегистрированы в этом качестве в установленном законом порядке, если иное не предусмотрено ГК РФ .



Из легального определения предпринимательской деятельности вытекают следующие конституирующие ее признаки:

- 1) самостоятельный характер данной деятельности;**
- 2) осуществление ее на свой риск;**
- 3) основная цель данной деятельности – получение прибыли;**
- 4) направленность на систематическое получения прибыли;**
- 5) это деятельность, связанная с пользованием имущества, продажей товаров, выполнением работ или оказанием услуг;**
- 6) регистрация лица, осуществляющего предпринимательскую деятельность, в качестве предпринимателя в установленном законом порядке, если иное не предусмотрено ГК РФ.**



Признаки предпринимательской деятельности юридических и физических лиц различны

Для юридических лиц к таковым относятся: самостоятельный характер данной деятельности; осуществление ее на свой риск; основная цель данной деятельности – получение прибыли.

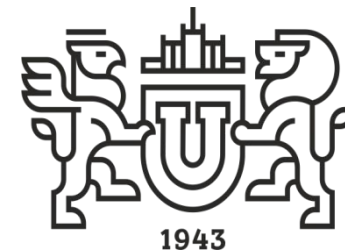
К признакам предпринимательской деятельности физических лиц наряду с данными признаками, следует отнести систематичность получения прибыли, а также государственную регистрацию лица в качестве индивидуального предпринимателя, если иное не предусмотрено ГК РФ.



Федеральным законом «О саморегулируемых организациях» от 1 декабря 2007 г. № 315-ФЗ в юридический оборот была введена категория **«профессиональная деятельность»**, которая была противопоставлена предпринимательской деятельности.

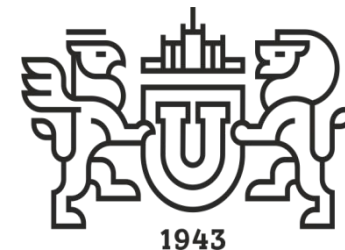
В нем без раскрытия понятия «профессиональная деятельность» указано, что под субъектами предпринимательской деятельности понимаются индивидуальные предприниматели и юридические лица, зарегистрированные в установленном порядке и осуществляющие определяемую в соответствии с ГК РФ предпринимательскую деятельность, а под субъектами профессиональной деятельности – физические лица, осуществляющие профессиональную деятельность, регулируемую в соответствии с федеральными законами (п. 3 ст. 2).

Из приведенной нормы следует только один вывод, что субъект предпринимательской деятельности – это индивидуальный предприниматель и юридическое лицо, а субъект профессиональной деятельности – физическое лицо.



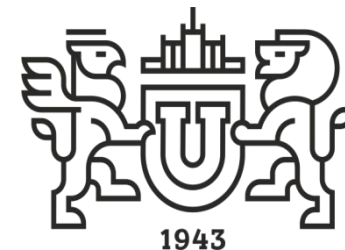
В других нормативных правовых актах, использующих категорию «профессиональная деятельность», также не раскрывается это понятие, но указываются виды профессиональной деятельности (оценочная, страховая деятельность, деятельность арбитражных управляющих, патентных поверенных и др.).

Вышеназванные виды профессиональной деятельности объединяет то, что субъекты, ее осуществляющие, относятся к определенному классу профессии, под которой понимается основной род занятий, трудовой деятельности



Анализ законов, посвященных «профессиональной деятельности», свидетельствует об отсутствии у законодателя единообразного подхода к данной категории.

Доказательством этого вывода выступает как тот факт, что в круг субъектов «профессиональной деятельности» включены лица, одновременно являющимися и субъектами предпринимательской деятельности (например, страховщики, регистраторы, депозитарии, брокеры, дилеры); так и то, что из числа субъектов предпринимательской деятельности исключаются отдельные их виды и одновременно включаются в число субъектов «профессиональной деятельности», деятельность которых по всем параметрам отвечает признакам предпринимательской деятельности (например, оценщики).

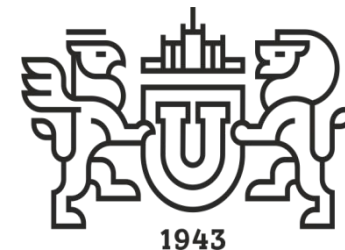


Понятие предпринимательской деятельности взаимосвязано и с понятиями экономической, коммерческой и хозяйственной деятельности.

Коммерческая деятельность является разновидностью предпринимательской деятельности, – она связана с реализацией субъектами предпринимательства созданного им продукта, а также с его продвижением на рынке.

Экономическая деятельность охватывает все стадии воспроизводства: производство, распределение, обмен и потребление товаров (работ, услуг) независимо от цели осуществления (получения или неполучения прибыли). Она подразделяется на активную (по производству и реализации товаров, работ, услуг) и пассивную (размещение денежных средств в кредитные организации, передача имущества в аренду, в доверительное управление, внесение имущества в уставный капитал хозяйственных обществ и др.). С учетом этого следует прийти к выводу, что предпринимательская деятельность является видом экономической деятельности.

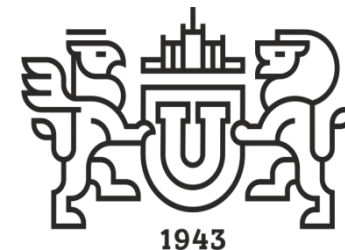
Относительно понятия хозяйственной деятельности в юридической литературе высказаны разные суждения: она тождественна понятию активной экономической деятельности; экономической деятельности; предпринимательской деятельности.



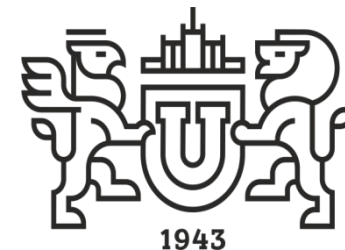
Вопрос 4. Принципы предпринимательского права

Принято подразделять принципы права на общие и специальные (отраслевые), межотраслевые, принципы институтов права. К общим принципам права можно отнести принципы: законности, справедливости, юридического равенства, социальной свободы и др.

Отсутствие Предпринимательского кодекса не лишает возможности говорить о принципах предпринимательского права. Большинство правовых принципов, которые могут применяться в области предпринимательской деятельности, содержатся в Конституции РФ.



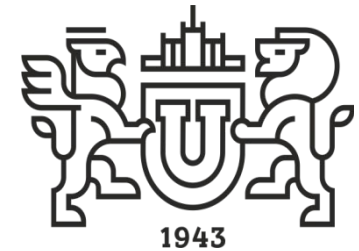
- принцип свободы предпринимательской деятельности – ст. 8, 27, 34, 37 Конституции РФ;
- принцип свободного перемещения товаров, работ, услуг – ст. 8 Конституции РФ;
- принцип недопущения осуществления недобросовестной конкуренции – ст. 34 Конституции РФ;
- принцип достижения баланса государственного и иного социального регулирования предпринимательской деятельности. Это не правовой принцип, а идея-принцип.



Вопрос 5. Источники предпринимательского права

Международные правовые акты. В соответствии с ч. 4 ст. 15 Конституции РФ общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры РФ являются составной частью ее правовой системы и имеют приоритет по отношению к нормам национального законодательства. В числе международных документов, источников предпринимательского права, можно назвать Принципы международных коммерческих договоров (Принципы УНИДРУА); Евразийскую патентную конвенцию 1994 г. и др.

К числу международных актов, регулирующих предпринимательские отношения, также нужно отнести акты СНГ, Таможенного Союза, например, Таможенный кодекс и технические регламенты Таможенного союза. В настоящее время Россия (наряду с Арменией, Беларусью, Казахстаном и Кыргызстаном) участвует в Евразийском экономическом союзе (ЕАЭС). Созданы руководящие органы – Высший евразийский экономический совет и Евразийская экономическая комиссия, решается вопрос о разработке законодательства ЕАЭС. В 2012 году Россия вступила во Всемирную торговую организацию (ВТО), поэтому к источникам предпринимательского права РФ нужно отнести и акты ВТО.



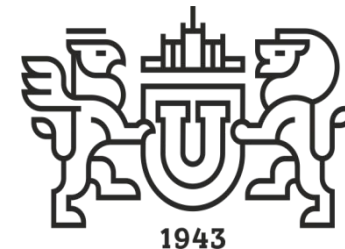
Нормативные правовые акты являются основным источником предпринимательского права. Среди федеральных законодательных нормативных правовых актов можно выделить Конституцию РФ, федеральные конституционные законы и федеральные законы.

Конституция РФ занимает главенствующее положение в системе источников права. Ее нормы формируют необходимые предпосылки для осуществления и регулирования предпринимательской деятельности. Так, в Конституции РФ закреплены основные принципы осуществления предпринимательской деятельности (ст. 8, 9, 34, 35 и др.), а также закреплены вопросы ведения РФ (ст. 71) и совместного ведения РФ и субъектов РФ (ст. 72).

Федеральные конституционные законы раскрывают и детализируют основные положения Конституции РФ, например, ФКЗ «О судебной системе РФ», ФКЗ «О Конституционном Суде РФ», ФКЗ «О Правительстве РФ», ФКЗ «О Верховном суде РФ».

Для регулирования «вертикальных» отношений принимаются федеральные законы – «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей», «О защите конкуренции», «О несостоятельности (банкротстве)», «О лицензировании отдельных видов деятельности», «О рекламе» и т.д.

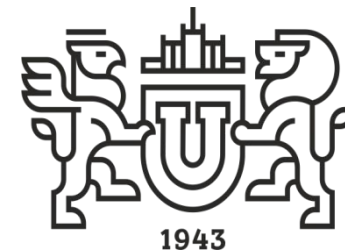
Федеральные законы, регулирующие отношения, связанные с осуществлением предпринимательской деятельности, образуют самостоятельную отрасль российского законодательства – законодательство о предпринимательской деятельности. Его особенностью является то, что оно носит комплексный характер, т.е. состоит из актов, содержащих нормы различной правовой природы – гражданские, финансовые, административные и иные нормы.



Подзаконные нормативные акты в России представлены Указами Президента РФ, Постановлениями Правительства РФ и актами министерств РФ и иных органов исполнительной власти. Подзаконные акты восполняют пробелы в законодательном регулировании, принятие таких актов позволяет оперативно реагировать на меняющуюся экономическую ситуацию.

Помимо нормативных актов федерального уровня, источниками предпринимательского права являются также акты органов власти и управления субъектов РФ, а также органов местного самоуправления. Законы субъектов РФ принимаются органами законодательной власти субъектов РФ и не должны противоречить федеральному законодательству. Региональные подзаконные акты глав и исполнительных органов субъектов РФ, аналогично федеральным, дополняют государственное регулирование предпринимательской деятельности в соответствующем субъекте РФ с учетом географической, климатической, социально-экономической и иной специфики региона .

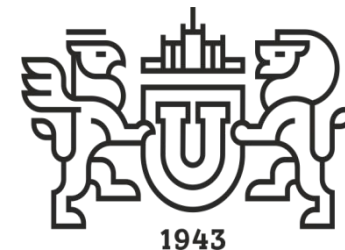
В соответствии со ст. 7 ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в РФ» от 6.10.2003 г. № 131-ФЗ по [вопросам местного значения](#) (ст. 14) населением муниципальных образований непосредственно и (или) органами местного самоуправления и должностными лицами местного самоуправления принимаются [муниципальные правовые акты](#). К регулируемым на уровне муниципальных образований вопросам в сфере предпринимательской деятельности относятся, например, создание условий для развития малого и среднего предпринимательства, создание условий для обеспечения жителей поселения услугами связи, общественного питания, торговли и бытового обслуживания и др.



К источникам предпринимательского права относятся также обычаи. В соответствии со ст. 5 ГК РФ обычаем признается сложившееся и широко применяемое в какой-либо области предпринимательской или иной деятельности, не предусмотренное законодательством правило поведения, независимо от того, зафиксировано ли оно в каком-либо документе.

К источникам предпринимательского права относятся также корпоративные (локальные) нормативные акты, принимаемые на уровне субъектов права. Локальными актами определяются особенности управления организации, виды осуществляемой деятельности, учетная политика и т.д. При этом корпоративные (локальные) акты не стоит смешивать с актами индивидуального регулирования в организации, например, с приказом об отправлении сотрудника в командировку. Самый распространенный локальный нормативный акт – Устав.

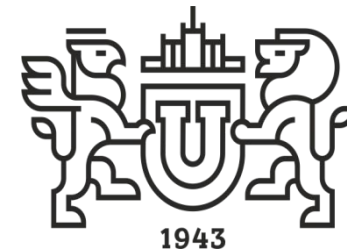
Судебная (арбитражная) практика большинством исследователей не рассматривается как источник права. Тем не менее, практическое значение материалов судебной практики велико – суды при разрешении споров руководствуются актами толкования права высших судебных инстанций.



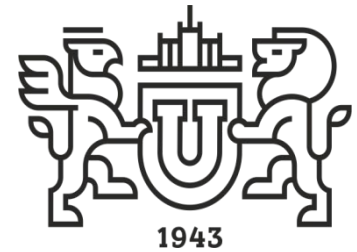
В настоящее время российское законодательство о предпринимательской деятельности включает такое большое количество нормативных правовых актов, что в научной среде неоднократно вставал вопрос о его систематизации, в том числе высказывались идеи о необходимости принятия **Предпринимательского кодекса (его аналогов - Закон об основах государственного регулирования предпринимательской деятельности - Андреев В.К.; Закон об основах управления экономикой - Белых В.С.; Закон о предпринимательской деятельности и защите прав предпринимателей - Губин Е. П.)**

По мнению сторонников данной идеи это должно привести к упорядочению правового регулирования предпринимательских отношений. Противники реформы считают, что в результате этого возникнут противоречия Предпринимательского кодекса с Гражданским кодексом, как это, например, произошло в Украине в связи с принятием в 2003 году Хозяйственного кодекса.

Однако, прежде чем принять Предпринимательский кодекс, либо Закон об основах государственного регулирования предпринимательской деятельности, необходимо определиться с его структурой. Как уже отмечалось нами выше, на сегодняшний день в научной среде не выработан единый подход к пониманию предмета предпринимательского права, поэтому в данных условиях поспешное принятие Предпринимательского кодекса, на наш взгляд, представляется нецелесообразным.



**Спасибо за
внимание!**



Кванина Валентина Вячеславовна

**доктор юридических наук, профессор, заведующая
Кафедрой «Предпринимательское, конкурентное и
экологическое право» Юридического института ФГАОУ
ВО «Южно-Уральский государственный университет
(научно-исследовательский университет)»,**

Телефон кафедры: 267-95-91

Адрес: г. Челябинск, ул. Коммуны, 149. Ауд. 201 /4

Электронная почта : vv.kvanina@mail.ru

Адрес кафедры: http://jurfak.susu.ru/k_PiKP/About.htm