

РГУП

Коммерческое

право

# Вводная лекция

# Вводная лекция

(С) 2016, к.ю.н. Кирпичев А.Е.

# Право и экономика

- Экономический анализ права, law and economics  
Вариации: Р. Познер, Г. А. Гаджиев, А.Г. Карапетов  
Как развитие
  - Марксизма (Ср. *Т. Бетелл Собственность и процветание*)
  - Бихевиоризма (НО: Когнитивная революция)
- Альтернативы (в позитивизме, естественно-правовой теории (Фулер), социологическом подходе (Луман), интегративизме (Берман))

# Экономика и предпринимательство

- ❑ Формы товарообмена
  - дарообмен
  - рынок
  - плановое распределение
- ✓ Й. Шумпетер Предприниматель инициативен
- ✓ Д. Каннеман: Предприниматель - оптимист

# Предпринимательство и торговля

- ❑ Торговля – исторически первый вид предпринимательской деятельности
- ❑ Предприниматель не ограничивается оборотом, он еще и производит, но на экономику предприниматель влияет через оборот
- ❑ Торговля – наиболее необходимый людям вид предпринимательской деятельности
- ❑ Как оптовая, так и розничная торговля регулируется ради интересов конечных потребителей

# Государственное регулирование экономики

- ❑ Государство обязательно воздействует на экономику
- ❑ правовое регулирование
  - Регулирование (например, техническое регулирование предпринимательской деятельности)
  - Дерегулирование (например, разрешение предпринимателям включать в любой договор условия об одностороннем отказе)
- ❑ индивидуальное регулирование
- ❑ *Рекомендации*

# Государственное регулирование торговли

- ❑ Установление режима торговых объектов: стационарных и нестационарных
- ❑ установление режима торговых сетей
  - Ограничения монополизации рынка
  - Установление требований к договорам, связанным с ними
- ❑ Техническое регулирование
- ❑ Антимонопольное регулирование
- ❑ Государственное регулирование цен
- ❑ Публичные закупки
- ❑ Регулирование биржевой торговли
- ❑ Торговля отдельными видами товаров

# Практическое значение деления права

- Определение круга применимых принципов и норм
- Определение возможности регулирования на уровне субъектов Федерации



### Результаты поиска

- Законодательство**
  - Российское законодательство (Версия Проф) (99)
  - Эксперт-приложение (160)
  - Москва Проф (9)
- Судебная практика** (933)
- Комментарии законодательства**
  - Постатейные комментарии и книги (686)
  - Путеводитель по судебной практике (ГК РФ) (1)
  - Юридическая пресса (5399)
- Проекты правовых актов**
  - Законопроекты (61)
  - Проекты нормативных правовых актов (32)
- Международные правовые акты**
  - Международное право (138)
- Технические нормы и правила**
  - Отраслевые технические нормы (1)

Поиск в списке

1 : 22 [18 апелляционный суд] Сортировка: По соответствию

- Постановление Восемнадцатого арбитражного апелляционного суда от 10.08.2016 N 18АП-7028/2016 по делу N А76-9866/2014 48 кб.

Требование: Об отмене определения о взыскании части убытков.

представитель общества с ограниченной ответственностью "Центр "Частное право", общества с ограниченной ответственностью "Группа Промснаб" - Овчинников А.А. (паспорт, доверенность от 11.01.2015, доверенность от 07.04.2015).
- Постановление Восемнадцатого арбитражного апелляционного суда от 30.05.2016 N 18АП-4895/2016 по делу N А07-8468/2013 41 кб.

Требование: Об отмене определения об отказе в удовлетворении жалобы на действия конкурсного управляющего.

При этом наличие в гражданском законодательстве конкурирующих норм о праве следования (п. 1 ст. 353 Гражданского кодекса Российской Федерации) не может быть принято во внимание, поскольку специальный закон, имеющий приоритет над общими нормами **частного права**, содержит иное правило, устанавливающее прекращение залога.
- Постановление Восемнадцатого арбитражного апелляционного суда от 19.04.2016 N 18АП-2930/2016 по делу N А07-29275/2015 29 кб.

Требование: Об отмене постановления о привлечении к административной ответственности по ч. 2 ст. 14.8 КоАП РФ.

Согласно пункту 1 статьи 9 Гражданского кодекса Российской Федерации, основное начало, характерное для **частного права** - свободное распоряжение гражданами и юридическими лицами, принадлежащими каждому из них гражданскими правами, осуществление их по своему усмотрению.
- Постановление Восемнадцатого арбитражного апелляционного суда от 16.03.2016 N 18АП-264/2016 по делу N А76-24301/2014 27 кб.

Требование: Об отмене определения о взыскании части убытков.

Поиск в тексте | Найти

отношениям сторон концессионного соглашения применяются в соответствующих частях правила гражданского законодательства о договорах, элементы которых содержатся в концессионном соглашении, если иное не вытекает из этого Федерального [закона](#) или существа концессионного соглашения ([статья 3](#)).

Из этого положения следует, что концессионное соглашение является так называемым смешанным гражданско-правовым договором, в котором содержатся элементы различных договоров. Однако неопределенность в правовом регулировании возникает в силу того, что в случае коллизии с гражданско-правовыми нормами приоритет должен отдаваться положениям, содержащимся в Федеральном [законе](#) "О концессионных соглашениях". Явно неопределенным является упоминание о "существе концессионного соглашения", ибо законодатель не прояснил, относится оно к сфере частного или публичного права.

Концессионные соглашения как правовой институт заимствованы из законодательства западных стран (Германия, Италия, Франция), в которых такие соглашения рассматриваются как разновидность административных договоров (российское же административное законодательство не предусматривает понятие административного договора). Согласно [статье 4](#) Федерального закона "О концессионных соглашениях" объектами концессионных соглашений могут быть автомобильные дороги или участки автомобильных дорог, защитные дорожные сооружения, искусственные дорожные сооружения, производственные объекты, т.е. объекты, используемые при капитальном ремонте, содержании автомобильных дорог, элементы обустройства автомобильных дорог (в том числе остановочные пункты), объекты, предназначенные для взимания платы, объекты дорожного сервиса.

По концессионному же соглашению с ООО "РТ-Инвест Транспортные Системы" объектами соглашения являются объекты системы взимания платы ([пункт 1](#) Основных условий, утвержденных распоряжением Правительства Российской Федерации от 29 августа 2014 года N 1662-р). Судя по всему, эти объекты отличаются от перечисленных в [статье 4](#) Федерального закона "О концессионных соглашениях"; можно предположить, что это специфическое (sui generis) концессионное соглашение. Доказательством может служить обзор обязательств концессионера, являющегося лицом частного права, и концедента, являющегося лицом публичного права. В силу [подпунктов "п", "р" пункта 5](#) Основных условий, утвержденных распоряжением Правительства Российской Федерации от 29 августа 2014 года N 1662-р, концессионер обязан: осуществлять учет и передачу в установленном концессионным соглашением и законодательством Российской Федерации порядке в доход федерального бюджета

Справка

Отглавление

Законодательство  
Российское законодательство (Версия Проф)

Постановление Конституционного Суда РФ от 31.05.2016 N 14-П. Третье заседание публичного заседания публичного заседания статьи 81.1 Федерального закона "Об автомобильных дорогах и о дорожной деятельности в Российской Федерации и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации"

Доп. информация к документу

# Развитие коммерческого права

- ❑ Зарождение частного права
- ❑ Появление *jus civile* и морского торгового права (*Родосское право*)
- ❑ Дуализм частного права
  - Итальянский период *гражданские отношения регулируются государствами, а торговые – международными обычаями (lex mercatoria)*
  - Французский период *дуализм частного права закрепляется на уровне кодексов*
  - Немецкий период *в кодексах появляются общие части (пандектная система)*
- ❑ Коммерциализация гражданского права *Элементы, в т.ч. принципы торгового права активно заимствуются гражданским XIX-XX в*
- ❑ Выделение новых отраслей из гражданского права *как правило под влиянием публичных начал + Выделение подотраслей из них*
  - Экологическое *(земельное, лесное, горное, аграрное, природоресурсное)*
  - Предпринимательское *(транспортное, банковское, торговое + потребительское?, страховое, рекламное)*
  - Трудовое *(спортивное?)*
  - Семейное
  - *Право интеллектуальной собственности*

# Субъекты коммерческого права

- ❑ **коммерсанты (торговые организации)** *непосредственно осуществляют торговлю*
  - В т.ч.
    - Дистрибьюторы
    - Дилеры
    - Ритейлеры
    - Торговые дома
- ❑ **торговые посредники** *действуют в чужом интересе*
  - Поверенные
  - Агенты
  - Комиссионеры
  - консигнаторы

Брокеры
- ❑ **организаторы торгового оборота** *создают условия для торговли*
  - биржи
  - Ярмарки
  - Выставки
  - Электронные площадки
- ❑ **лица, содействующие торговле** *оказывают сопутствующие торговле услуги*
  - Перевозчики
  - Транспортные экспедиторы
  - Склады
  - Рекламные агентства
  - И др.
- ❑ **государственные и муниципальные образования**

# Объекты коммерческого права

## ❑ Товары *оборотоспособные вещи (ст.455 ГК)*

NB не все вещи могут быть объектом оптовой торговли  
(Недвижимость, деньги, индивидуально определенные вещи не могут)

## ❑ Товарораспорядительные документы, передача которых *приравнивается к передаче товара*

### ▪ Складское свидетельство

- простое
- Двойное (складское свидетельство+залоговое свидетельство *варрант*)

### ▪ Коносамент

## ❑ ? Средства индивидуализации?

## ❑ ?? Услуги ??

# История коммерческих договоров

- ❑ Появление возмездных договоров (*как альтернативы дарообмену, ср.: М. Мосс Очерк о даре*)
  - ❑ Гражданско-правовые и торговые сделки (*термин использовался не только в странах с дуализмом частного права, в Российской Империи был сначала признан процессуальным правом*)
  - ❑ «Взлет свободы договора»
  - ❑ «Падение свободы договора»
    - в соц. странах: Гражданско-правовые и (?) хозяйственные договоры
    - в кап. странах: усиление императивного регулирования (*сначала ради потребителей, начиная с договора присоединения*)
  - ❑ Объективное выделение обязательств
  - ❑ Связанных с осуществлением предпринимательской деятельности
    - Между предпринимателями (Business-to-business)
    - Между предпринимателями и потребителями (business-to-consumer)
  - ❑ Не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности (consumer-to-consumer)
- При этом в отдельных секторах экономики договоры имеют специфику (банковские договоры, транспортные договоры, договоры в сфере торговли и т.д.)*

# Регулирование отношений из

## коммерческих договоров

- Общие нормы о договорах
- Их дерегулирование
- Императивные нормы о  
предпринимательских обязательствах**
- Индивидуальное регулирование
  - Договорное
  - Судебное

# Система коммерческих договоров

- ❑ Реализационные (договоры продаж) *непосредственно осуществляется торговля*
  - В т.ч.
    - поставка + оптовая купля-продажа
    - Поставка для государственных и муниципальных нужд
    - Поставка продовольственных товаров в торговые сети
    - Дистрибьюторский
- ❑ Посреднические *опосредуют посредническую деятельность*
  - Поручение
  - агентирование
  - Комиссия
  - Консигнация
- ❑ Организационные
  - Рамочные
  - Договор о размещении нестационарного торгового объекта
  - И др
- ❑ договоры, содействующие торговле *опосредуют сопутствующие торговле услуги*
  - Перевозка
  - Транспортная экспедиция
  - Хранение
  - Оказание рекламных услуг
  - И др



# Теории договоров

- Этап до формирования классической теории (*разделение консенсуальных, реальных, вербальных и литеральных контрактов, появление pacta nuda*)
- Классическая теория договора (*развилась на базе консенсуального договора*) – *договор – это соглашение*
  - Развитие учений о встречном предоставлении (*consideration*) и о каузе
- «**Неклассические теории договора**»

*Попытки объяснить, почему договор должен исполняться*

- Договор-обещание (Ч. Фрид)
- Экономические теории договора

*Попытки объяснить, почему договоры могут быть взаимосвязанными (linked contracts)*

- Выделение Й. Макнилом
  - Дискретных договоров
  - Реляционных договоров      *Ср. в СССР Теория структуры договорных связей*
- Концепция сетевого договора Г. Тойбнера  
*(корпорация = сеть договоров -> сеть = договор -> договор=сеть)*

# Толкование договоров

- ❑ Появление герменевтики
- ❑ Появление юридической герменевтики
- ❑ Систематизация правил толкования договора в юриспруденции
- ❑ Лорд-судья Хофман

# Толкование договоров

## *По способам*

- Буквальное толкование.
- Толкование с позиции стороны-адресата (субъективный подход).
- Толкование с позиции разумного лица (объективный подход).
- Толкование против составителя (*contra proferentem*).
- Восполнительное толкование.

## По субъектам

- Сторонами
- Судом
- Третьими лицами

# Формы правового регулирувания торговли

- международные акты
- ГК РФ
- Федеральный закон от 28.12.2009 N 381-ФЗ "Об **основах** государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации»

# Формы правового регулирувания

- международные акты

# - международные акты

## Имеющие обязательную силу

- Венская конвенции о международной купле-продаже (1980)
- Технические регламенты ТС и ЕврАзЭС

## Новое *lex mercatoria* 'soft law'

- ИНКОТЕРМС
- «Международный кодекс рекламной практики» МТП
- Типовой дистрибьюторский контракт МТП
- Международный кодекс ICC/ESOMAR по практике маркетинговых и социальных исследований

Статья 1. Цели и сфера применения настоящего Федерального закона

3. Настоящий Федеральный закон регулирует отношения, возникающие между органами государственной власти, органами местного самоуправления и хозяйствующими субъектами в связи с организацией и осуществлением торговой деятельности, а также отношения, возникающие между хозяйствующими субъектами при осуществлении ими торговой деятельности.

4. Положения настоящего Федерального закона не применяются к отношениям, связанным с организацией и осуществлением:

**1) внешнеторговой деятельности;**

**2) деятельности по проведению организованных торгов;**

(п. 2 в ред. Федерального закона от 21.11.2011 N 327-ФЗ)

**3) деятельности по продаже товаров на розничных рынках;**

**4) купли-продажи ценных бумаг, объектов недвижимости, продукции производственно-технического назначения, в том числе электрической энергии (мощности), тепловой энергии и мощности, а также иных видов энергетических ресурсов.**

5. Отношения, возникающие между хозяйствующими субъектами при осуществлении ими торговли товарами, ограниченными в обороте, порядок и условия их продажи регулируются федеральными законами об обороте таких товаров.

# Формы правового регулирования

- международные акты
- ГК РФ
- Федеральный закон от 28.12.2009 N 381-ФЗ "Об **основах** государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации»
- Федеральный закон от 08.12.2003 N 164-ФЗ "Об основах государственного регулирования внешнеторговой деятельности»
- Федеральный закон от 30.12.2006 N 271-ФЗ "О розничных рынках и о внесении изменений в Трудовой кодекс Российской Федерации"
- Федеральный закон от 21.11.2011 N 325-ФЗ "Об организованных торгах"
- Федеральный закон от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции"
- Подзаконные акты
- Законы и иные акты субъектов РФ
- Муниципальные нормативные правовые акты



# Но формы – это еще и принципы

- ❑ Принцип добросовестности появился в торговом праве под влиянием канонического
- ❑ В результате коммерциализации гражданского права перешел в гражданское
- ❑ «Вместо всего ГК достаточно ст. 10»

ГК РФ Статья 10. Пределы осуществления гражданских прав  
(в ред. Федерального закона от 30.12.2012 N 302-ФЗ)  
(см. текст в предыдущей “редакции”)

1. Не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

2. В случае несоблюдения требований, предусмотренных пунктом 1 настоящей статьи, суд, арбитражный суд или третейский суд с учетом характера и последствий допущенного злоупотребления отказывает лицу в защите принадлежащего ему права полностью или частично, а также применяет иные меры, предусмотренные законом.
3. В случае, если злоупотребление правом выражается в совершении действий в обход закона с противоправной целью, последствия, предусмотренные пунктом 2 настоящей статьи, применяются, поскольку иные последствия таких действий не установлены настоящим Кодексом.
4. Если злоупотребление правом повлекло нарушение права другого лица, такое лицо вправе требовать возмещения причиненных этим убытков.
5. Добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются.

# Рекомендации на национальном уровне

## **Кодексы добросовестных практик**

**Кодекс добросовестных практик взаимоотношений  
между торговыми сетями и поставщиками  
потребительских товаров**

**Кодекс добросовестных практик в фармацевтической  
отрасли**

# Задание на дом

- 1. Найти каждому не менее 2 дел, где суд применил принцип добросовестности к материальным правоотношениям (не должны повторяться).**
- 2. Найти каждому не менее 1 дела, где суд применил Инкотермс к отношениям, не осложненным иностранным элементом (не должны повторяться)**
- 3. Принести с собой ФЗ «Об организованных торгах» и ФЗ «О клиринге, клиринговой деятельности и центральном контрагенте»**