Введение в предпринимательское право

Понятие предпринимательского права

Вопрос о месте и роли предпринимательского права в системе права России является дискуссионным.

Можно выделить несколько позиций по данной проблеме:

1. **Предпринимательское право признается самостоятельной отраслью права**, имеющей только ей присущий предмет правового регулирования - общественные отношения, связанные с предпринимательской деятельностью, а также особые методы правового регулирования.

Такой позиции придерживаются, В. В. Лаптев, В. К. Мамутов, В. С. Мартемьянов, С. А. Зинченко.

Понятие предпринимательского права

2. **Предпринимательское право не признается отраслью права**.

Сторонники этой позиции (например, Е.А. Суханов) исходят из того, что

- частноправовые отношения, возникающие в процессе предпринимательской деятельности, регулируются гражданским правом,
- отношения по организации и руководству предпринимательской деятельностью - прежде всего административным и тесно связанными с ним отраслями права (финансовым, налоговым и др.).

При этом они допускают обособление соответствующего законодательного массива либо также выделение учебной дисциплины, посвященной изучению правового регулирования предпринимательской деятельности.

Понятие предпринимательского права

3. Предпринимательское право - самостоятельная комплексная отрасль права, т.е. совокупность правовых норм, регулирующих общественные отношения в сфере предпринимательской деятельности.

Такой позиции придерживаются О.М. Олейник, Е.П. Губин, П.Г. Лахно.

Последняя из приведенных позиций, с нашей точки зрения, является наиболее верной исходя из следующего:

1. предпринимательское право имеет единый предмет правового регулирования - отношения, возникающие в процессе осуществления предпринимательской деятельности, субъекты предпринимательского права вступают как в частноправовые, так и в публично-правовые отношения.

2. круг общественных отношений, входящих в предмет предпринимательского права, регулируется при помощи правовых норм различных отраслей права, как частноправовых, так и публично-правовых.

При этом используется совокупность методов правового регулирования, характерных для этих отраслей.

Предмет предпринимательского права

Предмет предпринимательского права - круг общественных отношений в сфере предпринимательской деятельности.

Всю совокупность указанных общественных отношений можно разбить на следующие группы.

1. *Предпринимательские отношения,* т.е. отношения, которые складываются в процессе деятельности, направленной на систематическое извлечение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ, оказания услуг, между юридически равными субъектами товарно-денежных отношений.

Такие отношения называют «горизонтальными», поскольку они основываются на равенстве сторон.

Предмет предпринимательского права

2. *Связанные с предпринимательскими иные, некоммерческие отношения*.

Отношения непосредственно не направлены на получение прибыли, но являются необходимыми, создают основу, предпосылки для ее осуществления.

В частности, к ним относятся организационно-имущественные отношения, возникающие в процессе создания и прекращения субъектов предпринимательства, получения ими лицензий и иных разрешений и т.п.

Создает условия для предпринимательства и деятельность ряда некоммерческих организаций, в частности товарных и фондовых бирж, ассоциаций (союзов) юридических лиц и т.п.

Предмет предпринимательского права

3. *Отношения по государственному регулированию предпринимательской деятельности.* Отношения возникают между уполномоченными государственными органами, органами местного самоуправления и предпринимателями в процессе государственного регулирования предпринимательства в целях обеспечения государственных и общественных интересов. Эти отношения регулируются публично-правовыми методами.

4. *Внутрихозяйственные (внутрикорпоративные, внутрифирменные) отношения*. Они возникают в процессе создания и управления деятельностью предпринимательских образований со сложной структурой.

Понятие предпринимательской деятельности

Предпринимательская деятельность является составной частью более широкого понятия - хозяйственной деятельности.

Хозяйственная деятельность - это вид экономической деятельности, порядок организации, руководства и непосредственного осуществления экономической деятельности в соответствии с правилами, установленными органами государственной власти и управления

В п. 1 ст. 2 ГК РФ содержится определение предпринимательской деятельности.

Предпринимательской деятельность - 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

Признаки предпринимательской деятельности

1. Самостоятельность.

Имущественная самостоятельность предпринимателя заключается в наличии у него обособленного имущества на праве собственности, хозяйственного ведения либо оперативного управления, которое является имущественной основой осуществления им предпринимательской деятельности.

Именно этим имуществом предприниматель участвует в предпринимательской и иной хозяйственной деятельности.

Организационная самостоятельность предполагает возможность принятия самостоятельных решений в процессе осуществления предпринимательской деятельности, а также возможность выбора в процессе создания субъекта, осуществляющего такую деятельность.

Признаки предпринимательской деятельности

2. Рисковый характер предпринимательской деятельности Предприниматель осуществляет свою деятельность на свой риск, т.е. принимает на себя, несет все невыгодные последствия от возможного результата своих действий либо событий.

Пределы ответственности зависят от организационно-правовой формы осуществления предпринимательской деятельности.

3. Направленность на систематическое извлечение прибыли Это значит, что не разовые действия, сделки в данной сфере должны квалифицироваться как предпринимательские, а только те, которые носят постоянный, устойчивый характер.

Предпринимательство имеет место и тогда, когда прибыль фактически не получена, но зафиксирована целенаправленная деятельность на ее получение.

Признаки предпринимательской деятельности

4. Государственная регистрация в качестве предпринимателя

Государственная регистрация в качестве субъекта предпринимательства является основанием легализации предпринимательской деятельности.

Отсутствие регистрации при условии осуществления лицом деятельности, соответствующей трем вышеперечисленным признакам, не означает того, что это лицо не является предпринимателем.

Осуществление предпринимательской деятельности без государственной регистрации является правонарушением (ст. 14.1 КоАП РФ; ст. 171 УК РФ)

Признаки предпринимательской деятельности

5. Систематичность

осуществление предпринимательской деятельности в течение определенного периода.

Однако законодатель не определяет четких критериев систематичности. Поэтому для квалификации деятельности как предпринимательской применяют такие критерии, как:

- доля прибыли от осуществления предпринимательской деятельности в общих доходах лица;
- размеры прибыли;
- получение ее определенное количество раз за какой-либо отчетный период и др.

Виды предпринимательской деятельности

1) по форме собственности, на базе которой осуществляется предпринимательская деятельность: частная, государственная, муниципальная.
2) по количеству участников: индивидуальная, коллективная.
3) по характеру деятельности: производство товаров, оказание услуг, выполнение работ и др.

Метод правового регулирования

Метод правового регулирования - совокупность способов и приемов регулирования отношений между субъектами, складывающихся вследствие особых свойств предмета правового регулирования.

Так как предпринимательское право является комплексной отраслью, при регулировании общественных отношений, входящих в ее предмет, используется несколько методов.

1. **Метод автономных решений (метод согласования).** Характерен для регулирования горизонтальных отношений. Он выражается в предоставлении субъектам предпринимательства свободы выбора модели своего поведения, в том числе и с помощью согласования своих действий с иными субъектами предпринимательства.

Метод правового регулирования

2. **Метод обязательных предписаний.** Применяется для регулирования вертикальных отношений, основанных на подчинении одного субъекта другому. Императивными нормами права устанавливаются права и обязанности субъектов предпринимательских отношений. Одна сторона правоотношений наделяется правом давать другой стороне обязательные указания, которые она обязана исполнять.
3. **Метод рекомендаций** заключается в том, что одна сторона правоотношения предлагает другой стороне определенный вариант поведения в тех или иных ситуациях, установление на основе рекомендаций их взаимных прав и обязанностей. Например, в 2002 г. Федеральная служба по финансовым рынкам (ФКЦБ) рекомендовала *Кодекс корпоративного поведения* для принятия в качестве локального акта акционерного общества.

Понятие принципов предпринимательского права

Принципы предпринимательского права – основополагающие начала, на которых строится предпринимательское право.

Принципы как основные нормативные положения определяют собой

- структуру
- существенные черты предпринимательского права
- его общие положения.

Принцип свободы предпринимательской деятельности

закреплен в ст. 8, 34 Конституции РФ, которая устанавливает: «каждый имеет право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности».

Следовательно, каждый гражданин решает самостоятельно:

- заниматься предпринимательской деятельностью или нет
- какую организационно-правовую форму и вид предпринимательской деятельности избрать и т. д.

Однако эта свобода может быть ограничена Федеральными законами она в интересах общества в той мере, в какой это необходимо в целях:

- защиты основ конституционного строя,
- защиты нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц,
- обеспечения обороны страны и безопасности государства.

Принцип признания многообразия форм собственности, юридического равенства форм собственности и равной их защиты

Данный принцип основывается на положениях п. 2 ст. 8 Конституции РФ: «В Российской Федерации признаются и защищаются равным образом частная, государственная, муниципальная и иные формы собственности».

Законодательством не могут устанавливаться какие-либо привилегии или ограничения для субъектов, осуществляющих предпринимательскую деятельности с использованием имущества, находящегося в государственной, муниципальной или частной собственности.

Каждый предприниматель вправе иметь имущество в собственности, владеть, пользоваться и распоряжаться им как единолично, так и совместно с другими лицами.

Принудительное отчуждение имущества независимо от права, на котором оно принадлежит владельцу, собственнику, в том числе используемого для осуществления предпринимательской деятельности, для государственных нужд может быть произведено только *при условии предварительного и равноценного возмещения*.

Собственник может быть лишен своего имущества только по решению суда, причем такое решение может быть обжаловано собственником имущества в суд.

Принцип единого экономического пространства

согласно п. 1 ст. 8 Конституции РФ «в Российской Федерации гарантируются свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств».

Единство экономического пространства предполагает, в частности:

- единую нормативную правовую базу осуществления предпринимательской деятельности с верховенством федеральных законов в системе источников регулирования предпринимательской деятельности;
- единые на всей территории страны требования к предпринимателям, в том числе и на этапе их регистрации в качестве таковых;
- отсутствие законодательных ограничений свободы выбора контрагента в зависимости от региона его регистрации
- наличие единой денежной единицы и централизованной денежной эмиссии;
- установление системы налогов, взимаемых в федеральный бюджет, и общих принципов налогообложения и сборов исключительно федеральным законом;
- единство и повсеместность судебной защиты прав и свобод в сфере предпринимательства.

Ограничения могут вводиться в соответствии с федеральным законом, если это необходимо для обеспечения безопасности, защиты жизни и здоровья людей, охраны природы и культурных

Принцип поддержания конкуренции и недопущения экономической деятельности, направленной на монополизацию и недобросовестную конкуренцию

В соответствии с п. 1 ст. 8 Конституции РФ в Российской Федерации гарантируется поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности.

Статья 34 Конституции РФ устанавливает также запрет на осуществление экономической деятельности, направленной на монополизацию и недобросовестную конкуренцию.

Данный принцип получил развитие в законодательстве о конкуренции, о естественных монополиях.

Целью ограничения монополистической деятельности является создание условий, при которых предприниматель не сможет использовать для увеличения прибыли методы, которые могут негативно сказаться на:

- состоянии рынка,
- качестве товаров и услуг,
- исказить экономически обоснованные факторы формирования цены, несовместимые со свободой осуществления предпринимательской деятельности иными субъектами.

Принцип баланса частных интересов предпринимателей и публичных интересов государства и общества в целом

Стремясь получить максимальную прибыль, предприниматели в некоторых случаях могут не учитывать интересы государства и общества в целом.

Согласовать интересы предпринимателей и общества позволяют различные меры государственного регулирования предпринимательства.

Они могут быть прямыми (директивными) и косвенными (экономическими).

прямое государственное регулирование выражается в:

- установлении требований, предъявляемых к предпринимательской деятельности;
- установлении запретов;
- применении мер ответственности

косвенное государственное регулирование выражается в предоставлении льгот при налогообложении, кредитовании.

Принцип законности

1. сама предпринимательская деятельность должна осуществляться при строгом соблюдении законодательства.
2. государством должна быть обеспечена законность в деятельности органов государственной власти и местного самоуправления по отношению к субъектам предпринимательской деятельности.

Понятие и виды источников российского предпринимательского права

Источник предпринимательского права – это внешняя форма выражения норм предпринимательского права, т. е. разнообразные способы фиксации, объективирования сложившихся в сфере предпринимательства юридических по своей природе правил.

Выделяют следующие **виды источников предпринимательского права**:

1) нормативно-правовой акт;

2) обычай делового оборота;

3) общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры РФ.

В настоящее время в научной литературе идет дискуссия по поводу возможности признания судебного прецедента источником права в России. Однако **Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ** не являются источниками права в России, поскольку она принадлежит к романо-германской системе права, где судебные прецеденты не относятся к источникам права. Но выраженная в постановлениях пленумов и президиумов высших судебных инстанций, обзорах принятых судебных решений судебная практика по делам имеет важное значение для выработки единообразного понимания и применения предпринимательского законодательства, подготовки предложений о его совершенствовании.

Виды источников российского предпринимательского права

Нормативно-правовой акт является основным источником права в Российской Федерации.

Нормативно-правовые акты, регулирующие предпринимательскую деятельность:

1. **Конституция РФ**, которая:

а) закрепляет общие принципы правового регулирования предпринимательской деятельности - (п. 1,2 ст. 8); (п. 2 ст. 9); (п. 2 ст. 34);

б) устанавливает минимум гарантий прав и интересов участников предпринимательских правоотношений, который не может быть ограничен - (п. 2 ст. 8); (п. 1 ст. 46); (п. 3 ст. 55).

в) закрепляет предметы ведения РФ и субъектов РФ (ст. ст. 71 - 73).

2. **Гражданский кодекс РФ, Налоговый кодекс РФ, Кодекс РФ об административных правонарушениях** и др.

Виды источников российского предпринимательского права

3. **Федеральные законы**:

а) *федеральные законы, устанавливающие государственные требования к организации и осуществлению предпринимательской деятельности*:

- Федеральный закон «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» от 8 августа 2001 г. № 129-ФЗ
- Федеральный закон "О лицензировании отдельных видов деятельности" от 04.05.2011 № 99-ФЗ;
- Федеральный закон "О техническом регулировании" от 27.12.2002 № 184-ФЗ;
- Федеральный закон "О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля" от 26.12.2008 N 294-ФЗ

б) *федеральные законы, определяющие основные правила устройства и функционирования рынка*:

- Закон РСФСР от 22 марта 1991 г. № 948-1 «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках»;
- Федеральный закон "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" от 18.07.2011 N 223-ФЗ;
- Федеральный закон от 22 апреля 1996 г. № 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг»;

Виды источников российского предпринимательского права

в) *федеральные законы, устанавливающие правовое положение хозяйствующих субъектов*:

- Федеральный закон от 26 декабря 1995 г. № 208-ФЗ «Об акционерных обществах»;
- Федеральный закон от 8 февраля 1998 г. № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью»;
- Федеральный закон от 8 мая 1996 г. № 41-ФЗ «О производственных кооперативах»;
- Федеральный закон от 14 ноября 2002 г. № 161-ФЗ «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях» и др.

г) *федеральные законы, регулирующие отдельные виды предпринимательской деятельности:*

- Федеральный закон от 29 октября 1998 г. № 164-ФЗ «О финансовой аренде (лизинге)»;
- Федеральный закон от 30.12.2008 № 307-ФЗ «Об аудиторской деятельности»;
- Федеральный закон от 29 ноября 2001 г. № 156-ФЗ «Об инвестиционных фондах»;
- Федеральный закон от 13.03.2006 N 38-ФЗ «О рекламе» и т. д.

Виды источников российского предпринимательского права

4. **Подзаконные акты:**

1) Указы Президента РФ (например, Указ Президента РФ от 9 марта 2004 г. № 314 «О системе и структуре федеральных органов исполнительной власти»);
2) Постановления Правительства РФ (Например, Постановление Правительства РФ от 12 августа 2002 г. № 584 «Об утверждении положения о проведении конкурса по продаже государственного или муниципального имущества»);
3) Нормативные акты федеральных органов исполнительной власти (министерства, ФАС РФ и др.);

5. **Нормативно-правовые акты субъектов РФ** – издаются законодательными и исполнительными органами субъектов РФ в пределах установленной ст. 71–73 Конституции РФ компетенции и не могут противоречить федеральному законодательству.

6. **Муниципальные правовые акты** – принимаются по вопросам, касающимся реализации права собственности на принадлежащее муниципальным образованиям имущество.

Виды источников российского предпринимательского права

7. **Обычаи делового оборота** – сложившееся и широко применяемое в какой-либо области предпринимательской деятельности правило поведения, не предусмотренное законодательством, независимо от того, зафиксировано ли оно в каком-либо документе (Ст. 5 ГК РФ).

Обычаи делового оборота применяются в случаях, прямо указанных в законодательстве. Отсылки к обычаям делового оборота содержатся в ряде статей ГК РФ (ст. 309, 311, 314, 315, 474 ГК РФ и др.).

Правовой обычай создается в результате сложения двух элементов: внутреннего – то есть соблюдение сложившегося правила участниками гражданского оборота, и внешнего – то есть в результате придания обязательной силы путем прямого указания об этом в правовых нормах. Следовательно, для того, чтобы стать источником права, обычай должен быть санкционирован государством.

Обычай делового оборота следует отличать от обыкновения. Обычай существует независимо от сторон, заключающих договор, и применяется в качестве общего правила (если стороны не договорились об ином или иное не установлено в законе); в то время как деловые обыкновения применяются, если в договоре стороны прямо договорились об этом либо если договор позволяет предположить намерение сторон руководствоваться тем или иным обыкновением. Деловое обыкновение представляет собой подразумеваемое условие договора. Если такового условия в договоре нет, обыкновение не учитывается как обязательное правило.

Виды источников российского предпринимательского права

8. Одним из видов источников российского предпринимательского права являются также **общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры РФ.** В числе международных документов, регулирующих предпринимательскую деятельность можно назвать следующие:

1) "Конвенция о договоре международной дорожной перевозки грузов (КДПГ)". (заключена в г. Женеве 19.05.1956);
2) Конвенция ООН о договорах международной купли-продажи (Заключена в г. Вене 11.04.1980);
3) Конвенция ООН о международных переводных векселях и международных простых векселях (Заключена в г. Нью-Йорке 09.12.1988);
4) Принципы международных коммерческих договоров (Принципы УНИДРУА) (1994 г.);
5) Евразийская патентная конвенция (Заключена в г. Москве 09.09.1994) и др.

Вопросы соотношения международных и внутренних источников предпринимательского права решаются в соответствии с п. 4 ст. 15 Конституции РФ, ст. 7 ГК РФ: общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации имеют приоритет по отношению к нормам национального законодательства.