



О. В. Ефимова

ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЕ ПРАВО

**УЧЕБНИК И ПРАКТИКУМ
ДЛЯ ПРИКЛАДНОГО БАКАЛАВРИАТА**

*Рекомендовано Учебно-методическим отделом
высшего образования в качестве учебника для студентов
высших учебных заведений, обучающихся по юридическим
направлениям и специальностям*

**Книга доступна в электронной библиотечной системе
biblio-online.ru**

Москва ■ Юрайт ■ 2019

УДК 347.71(075.8)

ББК 67.404я73

Е91

Автор:

Ефимова Ольга Владимировна — кандидат юридических наук, доцент, заведующая кафедрой гражданско-правовых дисциплин юридического факультета Московского городского педагогического университета.

Рецензенты:

Ситдикова Л. Б. — доктор юридических наук, профессор;

Никитин А. Н. — доктор юридических наук, профессор.

Ефимова, О. В.

Е91 Предпринимательское право : учебник и практикум для прикладного бакалавриата / О. В. Ефимова. — М. : Издательство Юрайт, 2019. — 318 с. — Серия : Бакалавр. Прикладной курс.

ISBN 978-5-9916-5887-4

В учебнике излагаются общие положения о предмете и методе предпринимательского права, субъектах и объектах предпринимательского права, подробно освещены теоретические основы правового регулирования предпринимательской деятельности в условиях рыночной экономики. Теоретический материал проиллюстрирован примерами из судебной практики. Издание содержит вопросы аналитического характера, задания на анализ и обобщение практики, практические и ситуационные задачи, а также тестовые задания.

При написании учебника учтены все изменения в международном и российском законодательстве по состоянию на 1 июля 2015 г.

Содержание учебника соответствует актуальным требованиям Федерального государственного образовательного стандарта высшего образования.

Учебник ориентирован на обучение студентов юридических вузов и факультетов в рамках прикладного бакалавриата, однако может быть полезен и аспирантам, научным работникам и преподавателям, а также всем, кто интересуется вопросами правоприменительной практики в области предпринимательского права.

УДК 347.71(075.8)

ББК 67.404я73

*Информационно-правовая поддержка
предоставлена компанией «Гарант»*



Все права защищены. Никакая часть данной книги не может быть воспроизведена в какой бы то ни было форме без письменного разрешения владельцев авторских прав. Правовую поддержку издательства обеспечивает юридическая компания «Дельфи».

ISBN 978-5-9916-5887-4

© Ефимова О. В., 2015

© ООО «Издательство Юрайт», 2019

Оглавление

| | |
|---|------------|
| Список принятых сокращений..... | 6 |
| Предисловие | 10 |
| Глава 1. Понятие предпринимательского права | 13 |
| 1.1. Предмет и метод предпринимательского права | 13 |
| 1.2. Понятие и признаки предпринимательской деятельности | 19 |
| 1.3. Принципы предпринимательского права | 20 |
| 1.4. Источники предпринимательского права | 23 |
| <i>Вопросы и задания для самоконтроля.....</i> | <i>31</i> |
| <i>Контрольные задания.....</i> | <i>31</i> |
| <i>Тестовые задания</i> | <i>31</i> |
| Глава 2. Субъекты предпринимательского права..... | 33 |
| 2.1. Понятие, признаки и виды субъектов предпринимательского права..... | 33 |
| 2.2. Правовые основы деятельности индивидуального предпринимателя | 41 |
| 2.3. Коммерческие корпоративные организации | 44 |
| 2.4. Правовое положение субъектов малого и среднего предпринимательства | 47 |
| 2.5. Правовое положение организаторов торговли | 51 |
| 2.6. Правовое положение унитарных организаций | 54 |
| <i>Вопросы и задания для самоконтроля.....</i> | <i>58</i> |
| <i>Контрольные задания.....</i> | <i>58</i> |
| <i>Тестовые задания</i> | <i>59</i> |
| Глава 3. Некоторые организационно-правовые формы юридических лиц..... | 60 |
| 3.1. Хозяйственные товарищества..... | 60 |
| 3.2. Хозяйственные общества и партнерства..... | 64 |
| 3.3. Крестьянское (фермерское) хозяйство | 76 |
| 3.4. Производственный кооператив..... | 78 |
| <i>Вопросы и задания для самоконтроля.....</i> | <i>82</i> |
| <i>Контрольные задания.....</i> | <i>82</i> |
| <i>Тестовые задания</i> | <i>83</i> |
| Глава 4. Правовые основы реорганизации и ликвидации юридических лиц..... | 85 |
| 4.1. Понятие и формы реорганизации юридических лиц..... | 85 |
| 4.2. Понятие, виды и порядок ликвидации юридических лиц | 93 |
| <i>Вопросы и задания для самоконтроля.....</i> | <i>102</i> |
| <i>Контрольные задания.....</i> | <i>103</i> |
| <i>Тестовые задания</i> | <i>103</i> |

| | |
|--|------------|
| Глава 5. Имущественная основа предпринимательской деятельности..... | 105 |
| 5.1. Общие положения..... | 105 |
| 5.2. Право собственности коммерческих организаций и индивидуальных предпринимателей..... | 109 |
| 5.3. Основания возникновения и прекращения права собственности..... | 112 |
| 5.4. Объекты предпринимательской деятельности..... | 115 |
| <i>Вопросы и задания для самоконтроля.....</i> | 122 |
| <i>Контрольные задания.....</i> | 122 |
| <i>Тестовые задания.....</i> | 123 |
| Глава 6. Понятие и признаки банкротства..... | 124 |
| 6.1. Понятие и признаки банкротства..... | 124 |
| 6.2. Участники отношений, связанных с регулированием несостоятельности (банкротства)..... | 130 |
| 6.3. Процедуры банкротства..... | 137 |
| <i>Вопросы и задания для самоконтроля.....</i> | 149 |
| <i>Контрольные задания.....</i> | 150 |
| <i>Тестовые задания.....</i> | 150 |
| Глава 7. Предпринимательские договоры..... | 152 |
| 7.1. Понятие предпринимательского договора..... | 152 |
| 7.2. Заключение, изменение и расторжение предпринимательских договоров..... | 157 |
| 7.3. Основные договорные формы предпринимательской деятельности в данной сфере..... | 161 |
| <i>Вопросы и задания для самоконтроля.....</i> | 167 |
| <i>Контрольные задания.....</i> | 168 |
| <i>Тестовые задания.....</i> | 169 |
| Глава 8. Государственное регулирование правовых основ предпринимательской деятельности..... | 170 |
| 8.1. Методы государственного регулирования..... | 170 |
| 8.2. Правовое обеспечение конкуренции и ограничения монополистической деятельности..... | 175 |
| 8.3. Правовое регулирование цен и ценообразования..... | 179 |
| 8.4. Правовое регулирование качества передаваемых товаров, оказываемых услуг, выполняемых работ..... | 183 |
| <i>Вопросы и задания для самоконтроля.....</i> | 191 |
| <i>Контрольные задания.....</i> | 191 |
| <i>Тестовые задания.....</i> | 192 |
| Глава 9. Приватизация государственного и муниципального имущества..... | 193 |
| 9.1. Понятие приватизации..... | 193 |
| 9.2. Субъекты и объекты приватизации..... | 195 |
| 9.3. Способы приватизации..... | 200 |
| <i>Вопросы и задания для самоконтроля.....</i> | 206 |
| <i>Контрольные задания.....</i> | 207 |
| <i>Тестовые задания.....</i> | 207 |

| | |
|---|------------|
| Глава 10. Государственное регулирование правовых основ предпринимательской деятельности в сфере реализации товаров, оказания услуг, выполнения работ | 209 |
| 10.1. Правовое регулирование организованных торгов..... | 209 |
| 10.2. Правовое регулирование средств индивидуализации предпринимателей, а также результатов их деятельности (товаров, результатов работы, услуг) | 217 |
| 10.3. Правовое регулирование рекламы..... | 222 |
| 10.4. Порядок и сущность лицензирования некоторых видов деятельности..... | 225 |
| <i>Вопросы и задания для самоконтроля.....</i> | <i>230</i> |
| <i>Контрольные задания.....</i> | <i>230</i> |
| <i>Тестовые задания</i> | <i>231</i> |
| Глава 11. Правовое регулирование внешнеэкономической деятельности..... | 232 |
| 11.1. Внешнеэкономическая предпринимательская деятельность..... | 232 |
| 11.2. Понятие и виды субъектов внешнеэкономической деятельности..... | 238 |
| 11.3. Методы государственного регулирования внешнеэкономической деятельности..... | 242 |
| <i>Вопросы и задания для самоконтроля.....</i> | <i>250</i> |
| <i>Контрольные задания.....</i> | <i>250</i> |
| <i>Тестовые задания</i> | <i>251</i> |
| Глава 12. Правовое регулирование рынка банковских услуг... 252 | 252 |
| 12.1. Общие положения о банковской системе..... | 252 |
| 12.2. Расчетные операции..... | 259 |
| 12.3. Размещение банком денежных средств..... | 268 |
| 12.4. Банковские услуги по привлечению денежных средств | 274 |
| <i>Вопросы и задания для самоконтроля.....</i> | <i>281</i> |
| <i>Контрольные задания.....</i> | <i>281</i> |
| <i>Тестовые задания</i> | <i>282</i> |
| Глава 13. Правовое регулирование рынка ценных бумаг..... 284 | 284 |
| 13.1. Понятие и субъекты рынка ценных бумаг | 284 |
| 13.2. Понятие и виды ценных бумаг | 290 |
| <i>Вопросы и задания для повторения.....</i> | <i>297</i> |
| <i>Контрольные задания.....</i> | <i>297</i> |
| <i>Тестовые задания</i> | <i>297</i> |
| Глава 14. Защита прав предпринимателей | 299 |
| 14.1. Понятие, способы и формы защиты прав предпринимателей..... | 299 |
| 14.2. Судебные формы защиты прав предпринимателей..... | 302 |
| 14.3. Внесудебные формы защиты прав предпринимателей | 309 |
| <i>Вопросы и задания для повторения.....</i> | <i>316</i> |
| <i>Контрольные задания.....</i> | <i>316</i> |
| <i>Тестовые задания</i> | <i>317</i> |
| Рекомендуемая литература..... | 318 |

Список принятых сокращений

1. Нормативные правовые акты

Конституция — Конституция Российской Федерации, принята всенародным голосованием 12.12.1993 (с учетом поправок, внесенных законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 № 6-ФКЗ, от 30.12.2008 № 7-ФКЗ, от 05.02.2014 № 2-ФКЗ, от 21.07.2014 № 11-ФКЗ)

АПК — Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации — Федеральный закон от 24.07.2002 № 95-ФЗ

БК — Бюджетный кодекс Российской Федерации — Федеральный закон от 31.07.1998 № 145-ФЗ

ГПК — Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации — Федеральный закон от 14.11.2002 № 138-ФЗ

ЗК — Земельный кодекс Российской Федерации — Федеральный закон от 25.10.2001 № 136-ФЗ

КоАП — Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях — Федеральный закон от 30.12.2001 № 195-ФЗ

НК — Налоговый кодекс Российской Федерации: часть первая — Федеральный закон от 31.07.1998 № 146-ФЗ; часть вторая — Федеральный закон от 05.08.2000 № 117-ФЗ

УК — Уголовный кодекс Российской Федерации — Федеральный закон от 13.06.1996 № 63-ФЗ

Федеральный закон «О банках и банковской деятельности» — Федеральный закон от 02.12.1990 № 395-1 «О банках и банковской деятельности»

Закон РФ «О защите прав потребителей» — Закон РФ от 07.02.1992 № 2300-1 «О защите прав потребителей»

Закон о Конституционном Суде РФ — Федеральный конституционный закон от 21.07.1994 № 1-ФКЗ «О Конституционном Суде Российской Федерации»

Федеральный закон «Об акционерных обществах» — Федеральный закон от 26.12.1995 № 208-ФЗ «Об акционерных обществах»

Федеральный закон «О рынке ценных бумаг» — Федеральный закон от 22.04.1996 № 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг»

Федеральный закон «О производственных кооперативах» — Федеральный закон от 08.05.1996 № 41-ФЗ «О производственных кооперативах»

Федеральный закон «Об обществах с ограниченной ответственностью» — Федеральный закон от 08.02.1998 № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью»

Федеральный закон «Об оценочной деятельности» — Федеральный закон от 29.07.1998 № 135-ФЗ «Об оценочной деятельности в Российской Федерации»

Федеральный закон «О защите прав и законных интересов инвесторов на рынке ценных бумаг» — Федеральный закон от 05.03.1999 № 46-ФЗ «О защите прав и законных интересов инвесторов на рынке ценных бумаг»

Федеральный закон «Об экспортном контроле» — Федеральный закон от 18.07.1999 № 183-ФЗ «Об экспортном контроле»

Федеральный закон «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» — Федеральный закон от 08.08.2001 № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей»

Федеральный закон «О приватизации государственного и муниципального имущества» — Федеральный закон от 21.12.2001 № 178-ФЗ «О приватизации государственного и муниципального имущества»

Закон о Банке России — Федеральный закон от 10.07.2002 № 86-ФЗ «О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)»

Федеральный закон «О несостоятельности (банкротстве)» — Федеральный закон от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)»

Федеральный закон «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях» — Федеральный закон от 14.11.2002 № 161-ФЗ «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях»

Федеральный закон «О техническом регулировании» — Федеральный закон от 27.12.2002 № 184-ФЗ «О техническом регулировании»

Федеральный закон «Об основах государственного регулирования внешнеторговой деятельности» — Федеральный закон от 08.12.2003 № 164-ФЗ «Об основах государственного регулирования внешнеторговой деятельности»

Федеральный закон «О рекламе» — Федеральный закон от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»

Федеральный закон «О защите конкуренции» — Федеральный закон от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

Федеральный закон «О развитии малого и среднего предпринимательства» — Федеральный закон от 24.07.2007 № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации»

Федеральный закон «О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля» — Федеральный закон от 26.12.2008 № 294-ФЗ «О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля»

Федеральный закон «О клиринге и клиринговой деятельности» — Федеральный закон от 07.02.2011 № 7-ФЗ «О клиринге и клиринговой деятельности»

Федеральный закон «О лицензировании отдельных видов деятельности» — Федеральный закон от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности»

Федеральный закон «Об организованных торгах» — Федеральный закон от 21.11.2011 № 325-ФЗ «Об организованных торгах»

Федеральный закон «О хозяйственных партнерствах» — Федеральный закон от 03.12.2011 № 380-ФЗ «О хозяйственных партнерствах»

приказ ФНС России от 25.01.2012 № ММВ-7-6/25@ — приказ ФНС России от 25.01.2012 № ММВ-7-6/25@ «Об утверждении форм и требований к оформлению документов, представляемых в регистрирующий орган при государственной регистрации юридических лиц, индивидуальных предпринимателей и крестьянских (фермерских) хозяйств»

2. Наименования федеральных органов исполнительной власти

МВД России — Министерство внутренних дел Российской Федерации

МИД России — Министерство иностранных дел Российской Федерации

Минпромторг России — Министерство промышленности и торговли Российской Федерации

Минфин России — Министерство финансов Российской Федерации

Минюст России — Министерство юстиции Российской Федерации

Росимущество — Федеральное агентство по управлению государственным имуществом

Роспатент — Федеральная служба по интеллектуальной собственности

Россельхознадзор — Федеральная служба по ветеринарному и фитосанитарному надзору

ФКЦБ России — Федеральная комиссия по рынку ценных бумаг

ФНС России — Федеральная налоговая служба Российской Федерации

ФСФР России — Федеральная служба по финансовым рынкам

3. Прочие сокращения

АО — акционерное общество

ВАС РФ — Высший Арбитражный Суд Российской Федерации

ВС РФ — Верховный Суд Российской Федерации

ВТО — Всемирная Торговая Организация

ГУП — государственное унитарное предприятие

ЕГРЮЛ — Единый государственный реестр юридических лиц

ЗАО — закрытое акционерное общество

КС РФ — Конституционный Суд Российской Федерации

МРОТ — минимальный размер оплаты труда

МУП — муниципальное унитарное предприятие

НМПТ — наименование места происхождения товара

НДС — налог на добавленную стоимость

ОАО — открытое акционерное общество

ООН — Организация Объединенных Наций

ООО — общество с ограниченной ответственностью

СМИ — средства массовой информации

СНГ — Содружество Независимых Государств

СНК СССР — Совет народных комиссаров Союза Советских Социалистических Республик

ТПП РФ — Торгово-промышленная палата Российской Федерации

ФАС — федеральный арбитражный суд

ЦБ РФ — Центральный банк Российской Федерации

ЦИК СССР — Центральный исполнительный комитет Союза Советских Социалистических Республик

Предисловие

Вся история человечества связана с осуществлением одной из главных своих задач — удовлетворение в соответствующих материальных благах. Формирование частной собственности как наличие обособленного имущества, развитие производства и другие промышленные, экономические и прочие факторы развития общества выводят на первое место такой объект, как товар. Наличие объекта, обладающего способностью оцениваться и, соответственно, обмениваться, увеличивает количество лиц, участвующих в обороте «товар-деньги-товар». Данная совокупность лиц представляет собой рынок, истинным регулятором которого становятся не административно-командные способы воздействия, а конкуренция, способствующая выявлению и сохранению лучших, сильнейших и отметающая менее способных. Результатом развития экономических отношений становится появление предпринимательства. Данная деятельность как деятельность хозяйственного порядка всегда имеет в основе рисковый элемент, когда результаты указанной деятельности могут оказаться не реализованными в эквивалентном порядке. Это может быть обусловлено различными факторами: от политической ситуации в стране до собственного неправильного расчета потребностей рынка. Но в силу этих причин предпринимательская деятельность — также деятельность творческая, где требуются не только знание рынка, но и способность рискнуть в свободе осуществления хозяйственной (предпринимательской) деятельности.

Представленный в учебнике материал условно может быть разделен на две части. Первая часть посвящена рассмотрению общих вопросов предпринимательского права. В данной части определено место предпринимательского права в правовой системе РФ, исследованы признаки предпринимательской деятельности и права на осуществление предпринимательской деятельности. Определены субъекты предпринимательской деятельности, особенности правового статуса каждого из данных лиц с учетом изменений ГК и иных нормативных правовых актов. Указана имущественная база предпринимательской деятельности и способы ее формирования (например, как уставного/складочного капитала для кор-

поративных хозяйственных товариществ/обществ (глава 4), так и по определенным основаниям — путем приватизации (глава 10) и пр.). Определены основания и условия изменения или прекращения юридического лица посредством реорганизации, ликвидации (глава 5).

Во второй части автор исследует различные виды деятельности предпринимателей, структурированные в зависимости от особенностей оснований и условий проведения, например на рынке банковских услуг (глава 13), ценных бумаг (глава 14) и т.п.

Также в силу особенностей формирования и регулирования предпринимательских отношений автор анализирует основанные на равенстве сторон отношения между предпринимателями или с их участием, например, касающиеся порядка формирования и осуществления договорных отношений с участием предпринимателей. Отдельно и достаточно подробно раскрыты государственные формы воздействия на предпринимательскую деятельность, представляющие собой отношения между предпринимателем и публичным субъектом, основанные на властном подчинении. Сегодня в связи с глубокими экономическими потрясениями, происходящими во всем мире, предприниматели в Российской Федерации переживают непростые времена. Цель действующего правового регулирования, формирования современной правовой базы состоит не столько в том, чтобы упростить жизнь предпринимателей, сколько в упорядочении их деятельности. Формирование норм, устанавливающих определенные границы при реализации права на занятие предпринимательской деятельностью, позволит избежать не только определенных рисков, неблагоприятных последствий, но и злоупотребления правом.

В результате освоения учебной дисциплины студент, обучающийся по образовательным программам прикладного бакалавриата, должен:

знать основные начала (принципы) законодательства РФ, регулирующие предпринимательские правоотношения; содержание основополагающих нормативных актов, регламентирующих предпринимательские правоотношения; важнейшие институты и положения, правовые явления в различных областях предпринимательского права; основания возникновения предпринимательских прав и обязанностей; вопросы охраны и защиты предпринимательских прав;

уметь логически и грамотно излагать свою точку зрения по вопросам применения законодательства, регулирующего предпринимательские правоотношения; свободно оперировать юридическими понятиями и категориями; анализировать юридические

факты и возникающие в связи с ними правовые отношения; правильно составлять юридические документы;

владеть юридической терминологией; приемами юридической техники; навыками работы с нормативными правовыми актами; навыками анализа различных правовых явлений, юридических фактов, правовых норм и правовых отношений, являющихся объектами профессиональной деятельности; навыками применения гражданско-правовых норм к конкретным жизненным обстоятельствам, принятия необходимых мер по защите и обеспечению прав человека в процессе профессиональной деятельности.

Глава 1

ПОНЯТИЕ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОГО ПРАВА

В результате изучения данной главы студент должен:

знать

- понятие предпринимательского права;
- отношения, входящие в предмет предпринимательского права;
- способы и приемы воздействия на отношения, составляющие предмет предпринимательского права;
- понятие и признаки предпринимательской деятельности;
- принципы предпринимательского права;
- источники предпринимательского права;

уметь

- выявлять место предпринимательского права в системе отраслей права РФ;
- определять признаки предпринимательской деятельности;
- раскрывать основные начала предпринимательского права;

владеть

- юридической терминологией предпринимательского права;
 - навыками работы с источниками предпринимательского права;
 - навыками анализа различных правовых явлений, юридических фактов.
-

1.1. Предмет и метод предпринимательского права

Возникновению предпринимательского права предшествовало формирование хозяйственного права, которое в своем значении несколько шире предпринимательского.

Хозяйственная деятельность — это вид экономической деятельности, порядок организации, руководства и непосредственного осуществления экономической деятельности в соответствии с правилами, установленными органами государственной власти и управления¹.

¹ Предпринимательское право Российской Федерации / под ред. Е. П. Губина, П. Г. Лахно. М. : Юрист, 2003. С. 20.

Еще ранее, в дореволюционной России сформировались достаточно сложные и многочисленные торговые связи между частными лицами¹.

Формированию данных торговых отношений способствовали (причем взаимобразно) имеющиеся источники торгового права, такие как, например, Общий устав российских железных дорог, Устав торговый, Положение о государственном промысловом налоге, Устав о промышленности, Устав кредитный, Устав о векселях и др.²

Наличие определенной группы отношений, сформированная база источников права позволила одним авторам утверждать о наличии отдельной отрасли права — торгового права³. Другие же авторы рассматривали торговые отношения как часть гражданско-правовых отношений⁴.

Революция 1917 г. изменила отношение к принципам осуществления экономики, формированию торговых и иных имущественных отношений. Плановая экономика требовала и иное правовое регулирование.

«Возникла необходимость формирования принципиально нового типа законодательства, адекватного крайне специфическим социально-экономическим условиям. Зародилась и начала развиваться концепция хозяйственного права»⁵.

В данный период рассматривают наличие в экономике частного и социалистического секторов, судьба которых должна быть различной. Развитие первого сектора экономики должно было привести в ближайшее время к своему завершению, а в итоге — к отмиранию. В экономике должен был остаться только социалистический сектор. Соответственно и право должно было только регулировать социалистические отношения экономики.

В этот период появляется концепция формирования единого хозяйственного права, которая определяет данную отрасль права как специфическую форму политики пролетарского государства в области организации управления хозяйством⁶.

Впоследствии, в 1990-е гг., когда в России начал происходить переход от плановой экономики к рыночной, стали формироваться

¹ *Пугинский Б. И.* Коммерческое право России. М., 2005. С. 17–30.

² Источники русского торгового права : сб. извлечений из Свода законов, уставов, полисных условий и договоров. М., 1914.

³ *Цитович П. П.* Очерк основных понятий торгового права. М., 2001. С. 50–52.

⁴ *Шершеневич Г. Ф.* Учебник торгового права (по изд. 1914 г.). М., 1994. С. 27.

⁵ Российское предпринимательское право : учебник / Д. Г. Алексеева [и др.] ; отв. ред. И. В. Ершова, Г. Д. Отнюкова. М. : Проспект, 2011. С. 21.

⁶ *Гинцбург Л. Я.* О Хозяйственном кодексе СССР. Доклад, прения и заключительное слово. М., 1933.

и закрепляться правовые формы предпринимательской деятельности, возрождение частной собственности и иные правовые явления, которые были призваны обеспечить регулирование рыночных основ экономики.

Основоположником современной школы хозяйственного (предпринимательского) права стал профессор В. С. Мартемьянов. Необходимость единого правового регулирования отношений в сочетании частных и публичных интересов лежало в основе трудов В. С. Мартемьянова¹ и определяет концепцию современного предпринимательского права.

Предпринимательское право можно рассматривать в нескольких значениях, например, как:

- 1) отрасль права;
- 2) отрасль законодательства;
- 3) учебную дисциплину;
- 4) научную дисциплину.

Как отрасль права предпринимательское право представляет собой совокупность правовых норм, регулирующих определенную группу правоотношений. Наличие такой обособленной группы отношений (предмета соответствующей отрасли права) говорит о самостоятельности данной отрасли права. В то же время вопрос, является ли предпринимательское право самостоятельной отраслью или составной частью иной отрасли, остается открытым. В его решении прослеживаются три направления.

Первое направление представляют ученые, отрицающие самостоятельность предпринимательского права. В рамках данного направления предпринимательское право представлено совокупностью отношений, регулируемых гражданским и административным правом².

Второе направление определяет предпринимательское право, как комплексную отрасль, сочетающую в себе частноправовые и публично-правовые начала³. Данная комплексность проявляется во включении в предпринимательское право иных отраслей права, например коммерческого права. Так, В. С. Белых полагает, что «коммерческое право есть составная часть предпринимательского права; та часть (совокупность правовых норм), которая осуществляет регулирование коммерческого оборота»⁴.

¹ Хозяйственное право : учебник / под ред. В. С. Мартемьянова. М., 1994.

² Гражданское право : учебник : в 4 т. / под ред. Е. А. Суханова. М., 1998. Т. 1 ; Гражданское право : учебник : в 2 ч. / под ред. В. П. Мозолина, А. И. Масляева. М., 2003. Ч. 1.

³ *Белых В. С.* Правовое регулирование предпринимательской деятельности в России. М., 2005. С. 32 ; Предпринимательское право Российской Федерации : учебник / под ред. Е. П. Губина, П. Г. Лахно. М., 2003. С. 43.

⁴ *Белых В. С.* Указ. соч. С. 59.

Представители третьего направления рассматривают предпринимательское право как самостоятельную отрасль права, обладающую собственным предметом и методом правового регулирования¹.

Предметом предпринимательского права, как и любой отрасли права, служат *общественные отношения*, которые регулируют правовые нормы данной отрасли. В предмете изучаемой отрасли права можно выделить следующие *группы отношений*.

А. Предпринимательские отношения, возникающие между и с участием субъектов предпринимательской деятельности с целью извлечения прибыли. Данные отношения построены на началах равенства его участников и в силу своей цели носят возмездно-эквивалентный характер. Данную группу отношений составляют отношения, возникающие по поводу и в отношении имущества. Понятие «имущества» используется в трех значениях, как совокупность:

1) вещей, принадлежащих определенному субъекту на определенном вещном праве;

2) имущественных прав, принадлежащих определенному субъекту;

3) вещей и имущественных прав, принадлежащих определенному субъекту и объединенных общим понятием «иное имущество».

В данных отношениях имущество либо используется самим предпринимателем, который реализует свои права в отношении него без передачи иным лицам. Либо осуществляется переход имущества к другим лицам, в том числе на основании сделок.

Б. Корпоративные отношения. Федеральным законом от 30.12.2012 № 302-ФЗ «О внесении изменений в главы 1, 2, 3 и 4 части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» корпоративные отношения определены как отношения, связанные с участием в корпоративных организациях или с управлением ими. Данная группа отношений не направлена непосредственно на получение прибыли, но создает необходимую основу для осуществления предпринимательских отношений. Так, в данную группу отношений входят также отношения по созданию, реорганизации и ликвидации субъектов предпринимательской деятельности. В рамках данных отношений формируются и внутрихозяйственные связи участников корпоративных отношений, направленных на осуществление предпринимательской деятельности соответствующим субъектом.

Именно поэтому корпоративные отношения охватываются предпринимательским правом.

В. Отношения между субъектами предпринимательской деятельности, с одной стороны, и государством — с другой, с целью регули-

¹ Российское предпринимательское право. С. 5.

рования предпринимательских отношений. Данная группа отношений основана на властном подчинении императивным предписаниям государства. Конституционное право на осуществление экономической, в том числе предпринимательской деятельности (ст. 34 Конституции), составляющее одно из правовых элементов содержания правоспособности физического лица (ст. 18 ГК), юридического лица (ст. 49 ГК), может быть ограничено в той мере, в которой это необходимо для обеспечения безопасности государства, основ конституционного строя, законных интересов других лиц.

Таким образом, предпринимательское право можно определить следующим образом.

Предпринимательское право как отрасль права — совокупность правовых норм, регулирующих предпринимательские и тесно связанные с ними корпоративные и государственные отношения.

Предпринимательское право как отрасль законодательства представляет собой совокупность правовых норм, содержащихся как в нормативных правовых актах, так и обычаях оборота и регулирующих деятельность с участием предпринимателей.

Предпринимательское право как учебная дисциплина — совокупность знаний, сведений о предпринимательском праве как отрасли права, отрасли законодательства, имеющейся практике применения, сформированная в определенную систему.

Как и любая юридическая учебная дисциплина, предпринимательское право подразделяется на Общую и Особенную части.

Общая часть посвящена вопросам, связанным с определением предпринимательского права, права на осуществление предпринимательской деятельности, установлением участников предпринимательских отношений и их правосубъектности, формированием правового режима имущества предпринимателей, выявлением требований, предъявляемых к предпринимательской деятельности, и иным общим вопросам, формирующим базу осуществления предпринимательской деятельности.

В Особенной части исследуются условия, порядок, формы осуществления предпринимательской деятельности, в том числе предпринимательские договоры, внешнеэкономическая деятельность и пр.

Предпринимательское право как научная дисциплина представляет собой совокупность мнений, оценок ученых об исследуемой отрасли права, о характеризующих ее признаках и элементах.

В силу многообразия отношений, входящих в предмет данной отрасли, можно сделать вывод, что предпринимательское право —

отрасль комплексного характера, сочетающая в себе частноправовые и публично-правовые начала.

Метод правового регулирования — способы и приемы воздействия на те общественные отношения, которые являются предметом регулирования данной отрасли права.

В силу сложности предмета и наличия в нем правоотношений, характерных для иных отраслей права, метод представляет собой совокупность многогранных способов воздействия, взаимосвязанных в процессе регулирования.

В науке существует концепция единства методов правового регулирования для всей системы права. К подобным общим методам, в частности, относят:

— метод обязательных предписаний, включающий метод приказа и метод прямого запрета. Так, ст. 10 Федерального закона «О защите конкуренции» запрещает хозяйствующему субъекту (группе лиц), доля которого на рынке определенного товара превышает 50%, устанавливать, поддерживать монопольно высокую или монопольно низкую цену товара или изымать товары из обращения, если результатом такого изъятия явилось повышение цены товара, а также совершать иные действия, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции;

— метод автономных решений, включающий метод согласования и метод разрешений. Данный метод предполагает возможность самостоятельного принятия предпринимателем решений при осуществлении предпринимательской деятельности. Реализация данного метода проявляется в предоставлении общей правоспособности коммерческим юридическим лицам. В рамках данной правоспособности указанный предприниматель вправе осуществлять виды деятельности не запрещенные законом и не противоречащие ему;

— метод рекомендаций. При данном методе предложения одной стороны предпринимательских правоотношений представлены как рекомендации, которые могут быть приняты, а могут быть и отвергнуты.

Указанные общие методы применяются также и при регулировании правоотношений, составляющих предмет предпринимательского права.

В силу наличия в предмете нескольких групп отношений при их регулировании можно выделить следующие черты, которые также условно можно разделить на две группы.

Первую группу составляют следующие признаки метода правового регулирования:

— равенство участников, которое проявляется в равных для всех субъектов предпринимательского права основаниях возникновения, изменения, прекращения их прав и обязанностей;

— свобода договора, проявляющаяся как в свободе выбора вида договора, так и в формировании условий данного договора с учетом требований законодательства;

— автономия воли участников предпринимательских отношений означает способность и возможность участника предпринимательской деятельности осуществлять свои права и нести обязанности.

Данные черты (свойства) метода предпринимательского права характерны для отношений, складывающихся между участниками предпринимательской деятельности.

Вторая группа включает государственное воздействие путем выдачи обязательных или рекомендательных предписаний, касающихся как самих участников предпринимательской деятельности, так и отношений между ними.

Указанные черты метода правового регулирования находятся в непосредственной взаимосвязи при влиянии на общественные отношения, составляющие предмет предпринимательского права.

1.2. Понятие и признаки предпринимательской деятельности

Ключевое слово в указанных отношениях — «предпринимательство». Что такое предпринимательство, предпринимательская деятельность, определено законодателем в п. 1 ст. 2 ГК. Согласно указанной норме предпринимательской признается 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. Анализируя данное определение, можно выделить следующие основные черты предпринимательской деятельности:

1. Данная деятельность определена как самостоятельная. Самостоятельность субъекта предпринимательской деятельности основывается на его имущественной обособленности от других субъектов в силу обладания имуществом на каком-либо титуле (правовом основании) и возможности самостоятельного принятия решений, касающихся изучаемой деятельности. Например, собственник какой-либо вещи самостоятельно, без чьего-либо влия-

ния, давления, приказов определяет способы эксплуатации и распоряжения данной вещью.

2. Предпринимательская деятельность осуществляется ее участником на свой риск. Слово «риск» (*risco*) в переводе с испанского означает скала, и данным термином испанские и португальские моряки на картах обозначали опасные места на море и в океане. Именно значение «опасность» составляет суть слова «риск». Указанный признак основывается на внутреннем, субъективном отношении участника к своей деятельности и ее цели. При осуществлении своей деятельности предприниматель не в состоянии однозначно предвидеть, добьется он успеха в своем бизнесе или потерпит фиаско. К тому же он осознает, что при принятии им неправильных или непродуманных решений в процессе осуществления предпринимательства он сам понесет убытки и может быть по закону привлечен к ответственности.

3. Цель предпринимательской деятельности — систематическое получение прибыли. В самом общем плане прибыль — это разница между выручкой от реализации продукции (работ, услуг) без НДС и затратами, произведенными для выпуска указанной продукции (работ, услуг). Законодательное определение прибыли можно найти в ст. 247 НК, определяющей объект налогообложения по налогу на прибыль. В частности, данной нормой установлено, что прибылью в целях налогообложения для российских организаций признаются полученные доходы, уменьшенные на величину произведенных расходов, которые определяются в соответствии с НК.

Важно отметить, что извлечение прибыли должно быть систематическим. В настоящее время законодательно не определен количественный показатель систематичности.

4. Основой предпринимательской деятельности законодатель называет следующий исчерпывающий круг действий: пользование имуществом, продажу товаров, выполнение работ или оказание услуг.

5. Законодатель в п. 1 ст. 2 ГК установил, что участником предпринимательской деятельности может быть субъект, зарегистрированный в этом качестве в установленном порядке.

1.3. Принципы предпринимательского права

Основополагающие начала, которыми руководствуются заложенные правовые нормы изучаемой отрасли права, называются принципами предпринимательского права. В числе данных принципов юридическая литература называет следующие.

Принцип свободы предпринимательской деятельности и поощрения предпринимчивости в предпринимательстве. Этот принцип отражен в следующих статьях Конституции:

— ст. 8, определяющей гарантированное единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, поддержку конкуренции и свободу экономической деятельности;

— ст. 34, гарантирующей право каждого на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности;

— ст. 35, гарантирующей право частной собственности. Наличие собственности является бесспорным условием независимости любого человека. К тому же наличие имущества является необходимым признаком предпринимательской деятельности.

Развитие данного принципа определено ГК и иными законодательными актами. Согласно данному принципу каждый субъект права по своему выбору и свободному волеизъявлению может начать и вести свое дело с использованием любой формы, предусмотренной законом, осуществляя любые виды деятельности, не запрещенные законом, и т.п. Наиболее яркое закрепление конституционного права на свободу предпринимательской деятельности закреплено в ст. 421 ГК. Согласно положениям данной нормы физические и юридические лица свободны в заключении договора. Данная свобода проявляется не только в автономности принятия решения о вступлении в соответствующий договор, но и в возможности:

— выбора партнера по договору;

— выбора вида договора. Причем это может быть, как предусмотренный законом договор (поименованный), так и не предусмотренный (непоименованный);

— заключить договор, содержащий элементы различных видов договоров;

— сформировать содержание договора

В то же время данная свобода может быть ограничена, но при соблюдении следующих условий: ограничение может быть введено только федеральным законом, и его цели — защита конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечение обороны страны и безопасности государства.

Принцип осуществления государственного воздействия на предпринимательские отношения преимущественно на основе применения экономических мер и методов. В процессе осуществления данного принципа всегда должно поддерживаться равновесие в соблюдении интересов предпринимателей (частных лиц) и интересов государства. Ранее государство воздействовало на эконо-

мические отношения с помощью приказных, административных методов. В настоящее время государство использует систему единого налогообложения ко всем субъектам предпринимательских отношений, определение в известной мере цен на определенные товары, работы, услуги. Цель данных мер — стимулирование субъектов в развитии своего производства, а соответственно, в насыщении рынка товарами, работами, услугами. Для реализации указанных параметров государство использует в названных мерах систему льгот, дотаций, субсидий и пр.

Принцип поддержки конкуренции и недопущения монополизма и недобросовестной конкуренции. Основы данного принципа заложены в ст. 8, 34 Конституции и нашли свое развитие в Законе РСФСР от 22.03.1991 № 948-1 «О конкуренции и ограниченной монополистической деятельности на товарных рынках», а в настоящее время — в Федеральном законе «О защите конкуренции». Согласно данному основному положению преимущества в своем развитии может получить тот предприниматель, кто достиг наилучших результатов в своей деятельности, производит высококачественную продукцию (работы, услуги) с наименьшими издержками.

Регулирование названных законов направлено на обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков.

Принцип признания многообразия форм собственности, юридического равенства форм собственности и равной их защиты. Согласно ст. 8 Конституции «в Российской Федерации признаются и защищаются равным образом частная, государственная, муниципальная и иные формы собственности». Исходя из данного положения не может быть определено привилегированное правовое положение какой-либо формы собственности, а соответственно, привилегий для тех предпринимателей, которые используют имущество, находящееся в таком «неприкасаемом» положении. Защищаются все формы собственности также одинаково: по одним правилам, одними и теми же способами и т.п.

Принцип законности — общеотраслевой (т.е. свойственный всем отраслям права), но в предпринимательских отношениях он проявляется следующим образом. Во-первых, сам предприниматель при осуществлении им предпринимательской деятельности должен соблюдать правила, требования, установленные государством в законодательных актах. Во-вторых, само государство должно обеспечить законность данных актов и законность в деятельности своих органов (государственных органов и органов местного самоуправления).

1.4. Источники предпринимательского права

Переход к рыночной экономике, формирование основ предпринимательства в нашей стране в 80-х гг. прошлого столетия обусловили необходимость принятия соответствующих нормативных актов.

19 ноября 1986 г. был принят Закон СССР «Об индивидуальной трудовой деятельности». Данный Закон определил возможность осуществления индивидуальной трудовой деятельности в сфере кустарно-ремесленных промыслов, бытового обслуживания населением и других видов деятельности. Главным требованием к индивидуальной трудовой деятельности было то, что основана она должна была быть исключительно на личном труде граждан и членов их семей и только в свободное от основной работы время, а также домохозяек, инвалидов, пенсионеров, студентов и учащихся, не занятых в общественном производстве.

С 1 января 1988 г. были сформированы экономические и правовые основы хозяйственной деятельности так же и для социалистических государственных предприятий (объединений) СССР в связи с вступлением в силу Закона СССР от 30.06.1987 «О государственном предприятии (объединении)», которым предусматривалось усиление экономических методов управления, использование полного хозяйственного расчета и самофинансирования.

В этот же период был принят Закон СССР от 26.05.1988 № 8998-ХІ «О кооперации в СССР». В соответствии с этим Законом гражданам было предоставлено на добровольной основе право вступления в кооператив и свободного выхода из него, участие в управлении всеми делами кооператива; право самостоятельного коллективного хозяйствования и независимость кооператива в принятии решений по выполнению его уставных задач.

Для самостоятельного осуществления хозяйственной или иной деятельности в гражданский оборот была введена новая правовая субъектная форма — организации арендаторов в силу принятия Основ законодательства Союза ССР и союзных республик об аренде (утверждены Постановлением Верховным Советом СССР 23.11.1989 № 810-1). Указанные объединения формировались из трудовых коллективов государственных предприятий для создания на их основе арендных предприятий, которые становились правопреемниками государственных предприятий (объединений). Арендатор получал право выкупа арендованного имущества и преобразования по решению трудового коллектива арендного предприятия в кооператив, АО или иной вид коллективного предприятия в соответствии с действующим законодательством.

В 1990-е гг. Законом СССР от 06.03.1990 № 1305-1 «О собственности в СССР» было признано многообразие форм собственности, предполагающих существование права собственности советских граждан, коллективной и государственной собственности, собственности иностранных государств, международных организаций, иностранных юридических лиц и иностранных граждан, а также смешанные формы собственности.

Понятие предпринимательской деятельности и право ее осуществления впервые было введено Законом РСФСР от 25.12.1990 № 445-1 «О предприятиях и предпринимательской деятельности». Предпринимательской признавалась инициативная самостоятельная деятельность граждан и их объединений, направленная на получение прибыли, осуществляемая ее субъектами на свой риск и под имущественную ответственность в тех пределах, которые очерчены организационно-правовой формой предпринимательства. Данным Законом устанавливалась новая форма предпринимательства — индивидуальное (семейное) частное предприятие и восстанавливались организационно-правовые формы юридических лиц, существовавшие в России до революции 1917 г.

Гражданский кодекс РФ, вступивший в силу 1 января 1995 г., закрепил в составе предмета гражданского права предпринимательские отношения. В соответствии с п. 1 ст. 2 ГК именно гражданское законодательство регулирует отношения между лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность, или с их участием.

Принятие ГК имело большое значение для развития нормативной базы о предпринимательской деятельности. Значимость ГК как регулятора предпринимательских отношений подтверждает то обстоятельство, что именно данный кодифицированный Федеральный закон определяет и закрепляет основные понятия предпринимательских институтов, такие как: «коммерческая организация»; «индивидуальный предприниматель»; «предприятие как имущественный комплекс»; «обязательства, связанные с осуществлением исключительно предпринимательской деятельности»; «особая ответственность субъекта предпринимательской деятельности» и многие другие.

В развитие общих положений ГК принимаются иные федеральные законы, регулирующие предпринимательскую деятельность.

Следует учитывать, что ГК регулирует отношения, основанные на равенстве сторон. Отношения же, построенные на властном подчинении и выстроенные по вертикали, находятся в ведении иных нормативных актов.

В целом данные акты формируют источники предпринимательского права. К источникам предпринимательского права относятся

нормативные правовые акты, обычаи, а также общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры.

Нормативный правовой акт — официальный документ, принятый в установленном порядке компетентными органами государства и содержащий общеобязательные правила поведения.

Порядок принятия, вступления в силу нормативного акта регулируется Федеральным законом от 14.06.1994 № 5-ФЗ «О порядке опубликования и вступления в силу федеральных конституционных законов, федеральных законов, актов палат Федерального Собрания» и Указом Президента РФ от 23.05.1996 № 763 «О порядке опубликования и вступления в силу актов Президента Российской Федерации, Правительства Российской Федерации и нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти».

Источники предпринимательского права могут быть классифицированы по различным основаниям. Так, в зависимости от их значимости в системе действующего законодательства различают законы конституционные и текущие.

Конституционные законы закрепляют основы государственного строя, служат юридической базой для текущего законодательства и закреплены в Конституции. К ним относятся: Конституция РФ и законы, вносящие в нее изменения и дополнения, а также законы, конкретизирующие ее содержание. В Конституции закреплены конституционные гарантии предпринимательства и конституционные ограничения.

Текущие законы принимаются на основе и во исполнение конституционных законов. Особой разновидностью текущих законов являются кодифицированные законы, среди которых главная роль в регулировании предпринимательской деятельности принадлежит ГК. Вместе с тем предпринимательские отношения регулируются также нормами НК, БК, КоАП, УК и других кодифицированных законов.

Текущих законов, участвующих в регулировании предпринимательских отношений, очень много. Для полноты восприятия данных источников их можно классифицировать по направлению регулирования. Так, можно выделить следующие группы текущих законов:

— законы, регулирующие правовое положение участников предпринимательской деятельности и их объединений: «Об акционерных обществах», «Об обществах с ограниченной ответственностью», «О хозяйственных партнерствах», «О клиринге и клиринг-

говой деятельности», от 12.01.1996 № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях», «О производственных кооперативах», «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях» и др.;

— законы, регулирующие отдельные виды предпринимательской деятельности: от 02.11.2013 № 293-ФЗ «Об актуарной деятельности в Российской Федерации», «О банках и банковской деятельности», «О рекламе», «Об организованных торгах», от 30.12.2008 № 307-ФЗ «Об аудиторской деятельности», от 27.11.1992 № 4015-I «Об организации страхового дела в Российской Федерации», «Об оценочной деятельности» и др.;

— законы, устанавливающие требования к осуществлению предпринимательской деятельности: «О лицензировании отдельных видов деятельности», «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей», «О рынке ценных бумаг», «О техническом регулировании» и др.;

— законы, направленные на защиту прав и законных интересов субъектов предпринимательской деятельности: «О защите конкуренции», «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках», «О защите прав и законных интересов инвесторов на рынке ценных бумаг», «О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля» и др.

Подзаконные нормативные акты формируют группу источников, к которым относятся указы Президента РФ, постановления Правительства РФ, нормативные акты федеральных органов исполнительной власти. С точки зрения определения иерархии указанных актов по отношению друг к другу они должны быть выстроены в следующем порядке. На первом месте по силе находятся указы Президента РФ, которые принимаются на основании и во исполнении федеральных законов и не должны им противоречить.

Следующие по силе — постановления Правительства РФ, которые, в свою очередь, не должны противоречить указам. Согласно названному выше Указу Президента РФ от 23.05.1996 № 763 указы и распоряжения Президента РФ, постановления и распоряжения Правительства РФ подлежат официальному опубликованию в «Российской газете» и в Собрании законодательства РФ в течение 10 дней после их подписания.

На третьем месте находятся акты федеральных органов исполнительной власти, к которым относятся федеральные министерства, федеральные службы и федеральные агентства. Федеральное министерство является федеральным органом исполнительной

власти, осуществляющим функции по выработке государственной политики и нормативно-правовому регулированию в установленной актами Президента РФ и Правительства РФ сфере деятельности. Федеральная служба является федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по контролю и надзору в установленной сфере деятельности, а также специальные функции в области обороны, государственной безопасности. Федеральное агентство является федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим в установленной сфере деятельности функции по оказанию государственных услуг, по управлению государственным имуществом и правоприменительные функции.

В соответствии с Указом Президента РФ от 09.03.2004 № 314 «О системе и структуре федеральных органов исполнительной власти» данные федеральные органы полномочны издавать на основании и во исполнение Конституции РФ, федеральных конституционных законов, федеральных законов обязательных для исполнения органами государственной власти, органами местного самоуправления, их должностными лицами, юридическими лицами и гражданами правил поведения, распространяющихся на неопределенный круг лиц. Такие правила поведения облакаются в форму инструкций и приказов.

Указ Президента РФ от 23.05.1996 № 763 устанавливает, что нормативные правовые акты федеральных органов исполнительной власти, затрагивающие права, свободы и обязанности человека и гражданина, должны проходить государственную регистрацию в Минюсте России и обязательно официально публиковаться в течение 10 дней после дня их государственной регистрации в «Российской газете» или Бюллетене нормативных актов федеральных органов исполнительной власти и на официальном интернет-портале правовой информации (www.pravo.gov.ru).

В настоящее время продолжают действовать те нормативные акты СССР и РСФСР, которые не отменены и не противоречат действующему законодательству РФ, например, постановления ЦИК СССР, СНК СССР от 06.11.1929 «Об утверждении Положения о чеках» и от 07.08.1937 № 104/1341 «О введении в действие Положения о переводном и простом векселе».

Субъекты РФ и представительные органы местного самоуправления в рамках своей компетенции вправе принимать нормативные и правоприменительные акты. В качестве регуляторов предпринимательской деятельности следует указать *локальные нормативные акты*, которые могут быть приняты в различных формах (например, решение Совета директоров хозяйственного

общества). К локальным актам следует отнести Кодекс корпоративного управления (письмо ЦБ РФ от 10.04.2014 № 06-52/2463).

Судебные прецеденты, акты арбитражных судов в силу исторической принадлежности России к континентальной правовой системе не относятся к источникам предпринимательского права.

Согласно Постановлению КС РФ от 16.06.1998 № 19-П «По делу о толковании отдельных положений статей 125, 126 и 127 Конституции Российской Федерации» решения судов общей юрисдикции и арбитражных судов не обязательны для других судов по иным делам, так как суды самостоятельно толкуют подлежащие применению нормативные предписания, следуя при этом Конституции и федеральному закону.

Источником предпринимательского права является *обычай*, в качестве которого согласно ст. 5 ГК 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. Но, если обычаи, противоречат обязательным для участников соответствующего отношения положениям законодательства или договору, то они не могут применяться.

Применение обычая как источника носит субсидиарный характер. Так, в соответствии со ст. 309 ГК обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований — в соответствии с обычаями или иными обычно предъявляемыми требованиями.

Наиболее востребованы обычаи как источники права во внешней торговле. Международная торговая палата систематизирует и публикует обычаи для факультативного применения предпринимателями в сборниках, например в Унифицированных правилах и обычаях для документарных аккредитивов (публикация Международной торговой палаты № 500). В 1923 г. Международная торговая палата опубликовала сборник сведений о принятых в различных странах торговых обычаях и обыкновениях в отношении базисов поставки «Trade Terms» (последующие редакции — в 1929 и 1953 гг.). На основе указанных сведений в 1936 г. в целях унификации толкования базисов поставки были изданы Инкотермс (Международные правила по толкованию торговых терминов) (публикация Международной торговой палаты № 460). В настоящее время действует редакция Инкотермс-2010.

Такие сборники самостоятельной юридической силы не имеют и применяются только при наличии на них ссылки в договоре.

Наличие унифицированных международных торговых обычаев и правил позволяет значительно упростить процедуры формирования внешнеэкономических договоров и избежать какого-либо недопонимания между участниками внешнеторговых отношений, которые нередко принадлежат к разным правовым системам. Это, в свою очередь, обеспечивает надлежащий торговый оборот между предпринимателями и другими хозяйствующими субъектами различных государств. Наличие международных обычаев позволяет стандартизировать условия одного из основных договоров любой правовой системы — договора купли-продажи. Согласно п. 1 ст. 9 Конвенции ООН 1980 г. о договорах международной купли-продажи товаров стороны связаны любым обычаем, относительно которого они договорились, и практикой, которую они установили в своих взаимных отношениях.

По положениям самой Конвенции (ст. 6) ее нормы носят диспозитивный характер и уступают перед договорным регулированием положениям соответствующих документов, на которые сделана ссылка.

В соответствии с п. 4 ст. 15 Конституции составной частью правовой системы РФ являются общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры РФ. Если международным договором РФ установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора.

Понятия данных составных частей российской правовой системы определены в постановлении Пленума ВС РФ от 10.10.2003 № 5 «О применении судами общей юрисдикции общепризнанных принципов и норм международного права и международных договоров Российской Федерации», согласно которому общепризнанные принципы международного права — это:

— основополагающие императивные нормы международного права, принимаемые и признаваемые международным сообществом государств в целом, отклонение от которых недопустимо. К ним, в частности, относятся принцип всеобщего уважения прав человека и принцип добросовестного выполнения международных обязательств;

— правило поведения, принимаемое и признаваемое международным сообществом государств в целом в качестве юридически обязательного. Содержание указанных принципов и норм международного права может раскрываться, например, в документах ООН и ее специализированных учреждений.

Международным договором признается международное соглашение, заключенное Российской Федерацией с иностранным государством (или государствами) либо с международной орга-

низацией в письменной форме и регулируемое международным правом, независимо от того, содержится такое соглашение в одном документе или нескольких связанных между собой документах, а также независимо от его конкретного наименования согласно ст. 2 Федерального закона от 15.07.1995 № 101-ФЗ «О международных договорах Российской Федерации».

Однако данный акт является источником права в том случае, если соответствующие компетентные органы государственной власти совершили одно из следующих действий:

- подписали договор;
- произвели обмен документами, его образующими;
- ратифицировали договор;
- утвердили договор;
- приняли договор;
- присоединились к договору;
- иное, о котором условились договаривающиеся стороны,

а также при условии, что указанный договор вступил в силу для Российской Федерации.

Согласно ст. 6 Федерального закона «О международных договорах Российской Федерации» совершение данных действий означает согласие на обязательность для Российской Федерации международного договора.

Среди внешнеэкономических источников права предпринимательского права следует выделить торговые договоры, заключенные Россией и устанавливающие общие режимы, применяемые в торговле с соответствующими иностранными государствами.

Россией и другими странами — участниками СНГ, к которым относятся Азербайджан, Белоруссия, Киргизия, Туркмения, Молдавия, Казахстан, Узбекистан, Армения, Таджикистан, были заключены договоры и соглашения, такие как: договор стран СНГ от 24.09.1993 «О создании Экономического союза», соглашение стран СНГ от 09.10.1992 «О принципах сближения хозяйственного законодательства государств — участников Содружества» и др.

Республикой Беларусь, Республикой Казахстан и Российской Федерацией на основании Декларации о евразийской экономической интеграции от 18.11.2011 29 мая 2014 г. был подписан Договор о Евразийском экономическом союзе.

Таким образом, источники предпринимательского права весьма разнообразны и включают в себя не только национальные нормативные акты, но и международные акты и документы. В отличие от источников гражданского права к источникам предпринимательского права следует отнести и акты субъектов РФ, органов местного самоуправления, и акты локального характера.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Что представляет собой предпринимательское право?
2. Какое место в системе права занимает предпринимательское право?
3. Какие общественные отношения составляют предмет предпринимательского права?
4. Каким образом соотносятся между собой предпринимательство и предпринимательская деятельность?
5. Назовите признаки предпринимательской деятельности
6. Какие приемы и способы регулируют отношения, составляющие предмет предпринимательского права?
7. Чем обусловлено право на занятие предпринимательской деятельностью?
8. Назовите принципы, которые лежат в основе предпринимательского права.
9. Абсолютно ли конституционное право на свободу осуществления экономической, в том числе предпринимательской, деятельности?
10. Назовите источники предпринимательского права.
11. Классифицируйте источники предпринимательского права.
12. Обоснуйте значение и роль обычая как источника права для предпринимательской, в том числе внешнеэкономической, деятельности.

Контрольные задания

1. Приведите примеры федеральных законов, регулирующих предпринимательскую деятельность, принятие которых непосредственно предусмотрено соответствующими нормами ГК.
2. Найдите в ГК нормы, которые устанавливают в отношении предпринимателей особые требования и правила, отличные от требований и правил, предусмотренных для других субъектов гражданского оборота.
3. ООО приобрело в магазине хозяйственный инвентарь и оплатило его наличными деньгами.

Какое правоотношение здесь возникло?

4. Производственный кооператив «Крона-К» при производстве своей продукции воспользовался фирменным наименованием другого производственного кооператива без его согласия.

Каковы действия производственного кооператива «Крона-К»? Назовите объект предпринимательских правоотношений, фигурирующий в данном случае.

Тестовые задания

1. Предпринимательское право регулирует:
 - a) гражданско-правовые отношения;
 - b) предпринимательские отношения, возникающие между и с участием субъектов предпринимательской деятельности с целью извлечения при-