



ВЫСШАЯ ШКОЛА ЭКОНОМИКИ
НАЦИОНАЛЬНЫЙ ИССЛЕДОВАТЕЛЬСКИЙ УНИВЕРСИТЕТ

А. И. Балашов, В. Г. Беляков

ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЕ ПРАВО ДЛЯ ЭКОНОМИСТОВ

УЧЕБНИК И ПРАКТИКУМ
ДЛЯ АКАДЕМИЧЕСКОГО БАКАЛАВРИАТА

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

Книга доступна в электронной библиотечной системе
biblio-online.ru

Москва ■ Юрайт ■ 2017

Авторы:

Балашов Алексей Игоревич — доктор экономических наук, доцент, профессор Санкт-Петербургской школы экономики и менеджмента Национального исследовательского университета «Высшая школа экономики» (гл. 1, 2, 3, 5 и 6; гл. 4, 7 и 8 совместно с В. Г. Беляковым; общее редактирование работы);

Беляков Владимир Григорьевич — доцент, кандидат юридических наук, доцент Санкт-Петербургской школы экономики и менеджмента Национального исследовательского университета «Высшая школа экономики» (гл. 4, 7 и 8 совместно с А. И. Балашовым; кейсы ко всем главам).

Рецензенты:

Старовойтов Александр Александрович — доктор юридических наук, профессор, заведующий кафедрой конституционного и административного права Северо-Западного института управления Российской академии народного хозяйства и государственной службы при Президенте РФ;

Широкова Галина Викторовна — профессор, доктор экономических наук, профессор кафедры стратегического и международного менеджмента, директор Центра предпринимательства института «Высшая школа менеджмента» Санкт-Петербургского государственного университета.

Балашов, А. И.

Б 20 Предпринимательское право для экономистов : учебник и практикум для академического бакалавриата / А. И. Балашов, В. Г. Беляков. — М. : Издательство Юрайт, 2017. — 333 с. — Серия : Бакалавр. Академический курс.

ISBN 978-5-534-03378-6

В учебнике рассматриваются основные правовые конструкции российского предпринимательского права (институт предпринимателей, объекты и правовой режим их имущества, обязательства и договоры в сфере предпринимательства), а также смежных отраслей частного и публичного права, регулирующих ведение бизнеса — правовые основы корпоративного управления, правовое регулирование финансирования, кредитования и расчетов в сфере предпринимательства, система государственного регулирования предпринимательской деятельности в России, механизм защиты прав и законных интересов предпринимателей.

Для данной работы характерны компактная структура, четкость формулировок и методически выверенное изложение сложного юридического материала, компетентный подход, положенный авторами в основу подачи учебного материала и проверки его усвоения студентами, а также наличие кейсов ко всем главам учебника, предоставляющих студентам возможность анализа конкретных хозяйственных ситуаций с выработкой экономически оптимальных и юридически корректных управленческих решений.

Соответствует актуальным требованиям Федерального государственного образовательного стандарта высшего образования.

Для студентов бакалавриата и магистратуры, преподавателей высших учебных заведений экономического профиля, а также предпринимателей, руководителей и специалистов коммерческих структур.

УДК 34
ББК 67.404я73



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 978-5-534-03378-6

© Балашов А. И., Беляков В. Г., 2015
© ООО «Издательство Юрайт», 2017

Оглавление

Предисловие	6
Принятые сокращения.....	9
Глава 1. Понятие, предмет и система предпринимательского права	11
1.1. Экономический генезис предпринимательства.....	11
1.2. Право как регулятор предпринимательских отношений	14
1.3. Понятие, предмет и принципы предпринимательского права	18
1.4. Источники и система курса предпринимательского права	24
<i>Выводы.....</i>	<i>27</i>
<i>Вопросы и задания для самоконтроля.....</i>	<i>28</i>
<i>Кейсы.....</i>	<i>29</i>
<i>Литература.....</i>	<i>30</i>
Глава 2. Правовое положение предпринимателей.....	31
2.1. Понятие и классификация предпринимателей.....	31
2.2. Правовой статус индивидуального предпринимателя.....	38
2.3. Коллективные предприниматели: создание, реорганизация и ликвидация юридических лиц	40
2.4. Правовое положение корпоративных организаций, осуществляющих предпринимательскую деятельность.....	50
2.5. Правовое положение некорпоративных организаций, осуществляющих предпринимательскую деятельность.....	73
<i>Выводы.....</i>	<i>80</i>
<i>Вопросы и задания для самоконтроля.....</i>	<i>81</i>
<i>Кейсы.....</i>	<i>82</i>
<i>Литература.....</i>	<i>84</i>
Глава 3. Объекты и правовой режим имущества предпринимателей	85
3.1. Понятие и виды имущества, используемого в предпринимательской деятельности.....	85
3.2. Имущественные права предпринимателей	94
3.3. Интеллектуальные права на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации предпринимателей	106
3.4. Правовой режим имущества предпринимателей	114
3.5. Правовое регулирование оценки имущества предпринимателей	118
<i>Выводы.....</i>	<i>122</i>
<i>Вопросы и задания для самоконтроля.....</i>	<i>123</i>
<i>Кейсы.....</i>	<i>124</i>
<i>Литература.....</i>	<i>126</i>

Глава 4. Обязательства и договоры в сфере предпринимательства	127
4.1. Сделки и представительство в сфере предпринимательства	127
4.2. Содержание, основания возникновения и порядок исполнения обязательств	138
4.3. Общие положения о договорах в сфере предпринимательства	144
4.4. Основные договоры в сфере предпринимательства.....	152
<i>Выводы</i>	163
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	165
<i>Кейсы</i>	165
<i>Литература</i>	167
Глава 5. Правовые основы корпоративного управления.....	168
5.1. Понятие и содержание корпоративного управления.....	168
5.2. Создание корпорации и механизмы регулирования внутренних корпоративных отношений.....	181
5.3. Права и обязанности участников корпорации	189
5.4. Система органов управления корпорацией.....	198
5.5. Корпоративный контроль и методы его перехвата	216
<i>Выводы</i>	232
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	234
<i>Кейсы</i>	234
<i>Литература</i>	236
Глава 6. Правовое регулирование финансирования, кредитования и расчетов в сфере предпринимательства	238
6.1. Система финансирования субъектов предпринимательской деятельности	238
6.2. Банковское кредитование предпринимательской деятельности.....	241
6.3. Государственное субсидирование и кредитование хозяйствующих субъектов	246
6.4. Расчеты в сфере предпринимательства	248
<i>Выводы</i>	259
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	260
<i>Кейсы</i>	261
<i>Литература</i>	262
Глава 7. Государственное регулирование предпринимательской деятельности.....	263
7.1. Понятия государственного регулирования и государственного контроля	263
7.2. Антимонопольное регулирование рынка	266
7.3. Лицензирование отдельных видов предпринимательской деятельности	270
7.4. Налогообложение предпринимательской деятельности	273
7.5. Техническое регулирование качества продукции, работ и услуг	289
<i>Выводы</i>	292
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	294
<i>Кейсы</i>	295
<i>Литература</i>	296

Глава 8. Защита прав и законных интересов предпринимателей	298
8.1. Задачи, способы и механизм защиты прав и законных интересов предпринимателей	298
8.2. Внесудебные способы защиты прав и законных интересов предпринимателей	302
8.3. Общие положения о судебной защите предпринимателей.....	308
8.4. Производство с участием предпринимателей в арбитражных судах и судах общей юрисдикции.....	314
8.5. Защита прав и законных интересов предпринимателей в третейских судах.....	328
<i>Выводы</i>	329
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	330
<i>Кейсы</i>	331
<i>Литература</i>	332
Рекомендуемая литература.....	333

Предисловие

Современные тенденции развития российской экономики предъявляют новые требования к содержанию юридической подготовки выпускников высших учебных заведений. В условиях рыночных отношений, сопровождающихся уходом государства от прямого регулирования многих отраслей национальной экономики и развитием институтов саморегулируемых участников отраслевого рынка и судебной защиты их прав, повышается значимость юридических знаний выпускников бакалаврских и магистерских программ по направлениям «Экономика», «Менеджмент», «Финансы и кредит», «Маркетинг». В своей практической деятельности будущим экономистам, менеджерам, финансистам, маркетологам необходимо знать объемы своей правоспособности и порядок ее защиты, уметь ориентироваться в правовых режимах имущества предпринимателей и договорных конструкциях, опосредующих ведение соответствующего бизнеса, знать основы государственного регулирования отраслевого рынка и осознавать юридическую ответственность своей профессиональной деятельности.

Существующие в настоящее время учебные издания в большинстве случаев ориентированы на подготовку юристов-профессионалов и мало вписываются в систему профессиональной подготовки бакалавров и магистров экономических направлений. Кроме того, постоянное обновление законодательной базы страны требует от авторов учебных изданий постоянного отслеживания новинок законодательства, что, к сожалению, не всегда имеет место.

Данный учебник призван дать студентам, обучающимся в вузах по экономическим направлениям, комплексное представление об основных институтах и правовых конструкциях российского предпринимательского права: институте предпринимателей, объектах и правовом режиме их имущества, обязательствах и договорах в сфере предпринимательства, правовых основах корпоративного управления, правовом регулировании финансирования, кредитования и расчетов, государственном регулировании предпринимательской деятельности, механизме защиты прав и законных интересов предпринимателей. При написании учебника авторы опирались на обширную юридическую научную и учебную литературу, в том числе на ставшие уже классическими работы М. И. Брагинского, С. Э. Жилинского, О. А. Макаровой, И. В. Ершовой, О. М. Олейник, Г. Д. Отнюковой, В. Ф. Попондопуло, Б. И. Пугинского, К. И. Скловского, Е. А. Суханова, Г. Ф. Шершеневича и др.

К особенностям учебника, выделяющим его в своей предметной области, следует отнести:

- *компетентностный подход*, заложенный авторами в основу подачи и проверки усвоения студентами учебного материала. Каждая глава учеб-

ника начинается с формулировки компетенций, а именно с того, что должен знать студент, освоивший представленный в главе учебный материал, навыков, которыми он должен овладеть и которые должен уметь использовать. В завершение главы сформулировано ее резюме, приведены контрольные вопросы, практические задания и мини-кейсы, направленные на проверку качества освоения студентами пройденного материала, а также список литературы для углубленного изучения темы;

- *доступная и довольно сжатая форма изложения* авторами теоретического материала, иллюстрация его при помощи схем и таблиц, облегчающих восприятие и усвоение информации;

- *широкое использование авторами в учебнике метода кейс-стади*, предполагающего анализ конкретных хозяйственных ситуаций с выработкой оптимальных управленческих решений по описанным проблемам. Педагогический потенциал метода кейсов оказывается гораздо выше, чем у традиционных методов обучения, позволяя переносить акцент преподавания с овладения готовым знанием на его выработку, на сотворчество студентов и преподавателей. Кроме того, результатом применения метода кейсов в обучении являются не только знания, но и приобретаемые профессиональные навыки получения правовой информации, ее анализа и применения. Представленные в настоящем учебнике кейсы (около 40) относятся к категории мини-кейсов и условно делятся на кейсы-задачи, имеющие одно решение, и классические кейсы, требующие от студентов выработки нескольких решений или обоснования уже представленных решений. Если для кейсов-задач главное — найти правильное решение и обосновать его, то для классического кейса главное — процесс поиска решения и обоснование выбора из нескольких решений¹.

В результате изучения данного учебного курса студент должен:

знать

- правовое положение субъектов предпринимательского права;
- правовой режим объектов предпринимательских правоотношений;
- правовые основы регулирования отдельных видов предпринимательской деятельности;

уметь

- идентифицировать и квалифицировать правоотношения, возникающие в ходе предпринимательской деятельности;
- применять нормативные акты, регулирующие предпринимательскую деятельность;

владеть

- терминологией и основными понятиями, используемыми в российском предпринимательском праве;
- навыками анализа нормативных правовых актов, регулирующих предпринимательские правоотношения, а также судебных (арбитражных) решений.

¹ Более подробно см.: *Беляков В. Г. Правовая подготовка менеджеров с использованием метода кейс-стади*. СПб.: Инфо-да, 2014.

В качестве *методических рекомендаций* по изучению курса студентам предлагается следующий алгоритм познания:

- ознакомление с соответствующей главой учебника;
- самостоятельная проработка нормативных правовых актов, регулирующих соответствующие общественные отношения, на которые имеются ссылки в каждой главе учебника (при этом для поиска таких актов с последними изменениями рекомендуется использовать возможности электронных справочно-правовых систем «Гарант», «КонсультантПлюс», «Кодекс» и др.);
- поиск и ознакомление с судебной практикой по теме;
- углубленное изучение проблематики соответствующей темы путем обращения к рекомендованной литературе (монографиям, учебно-практическим пособиям и т.п.), перечень которой представлен в конце каждой главы учебника;
- решение мини-кейсов.

Система курса соответствует требованиям федеральных образовательных стандартов высшего образования по направлениям «Экономика», «Менеджмент», «Финансы и кредит» и «Маркетинг» уровня бакалавриата и магистратуры и полностью раскрывает программу.

Авторы учебника будут искренне признательны всем, кто выскажет свои критические замечания и конструктивные предложения по содержанию работы. *Отзывы и замечания о книге* просьба направлять авторам: aleksey.i.balashov@gmail.com (Балашов А. И.) и belyakov_vg@mail.ru (Беляков В. Г.).

Принятые сокращения

1. Нормативные правовые акты

Конституция РФ — Конституция Российской Федерации, принята всенародным голосованием 12.12.1993 (с учетом поправок, внесенных Законами Российской Федерации о поправках к Конституции Российской Федерации 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 РФ — Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации от 24.07.2002 № 95-ФЗ

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

ГК РФ — Гражданский кодекс Российской Федерации: часть первая от 30.11.1994 № 51-ФЗ; часть вторая от 26.01.1996 № 14-ФЗ; часть третья от 26.11.2001 № 146-ФЗ; часть четвертая от 18.12.2006 № 230-ФЗ

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

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

КАС РФ — Кодекс административного судопроизводства Российской Федерации от 08.03.2015 № 21-ФЗ

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

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

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

2. Органы власти

Минфин России — Министерство финансов Российской Федерации

Минэкономразвития России — Министерство экономического развития Российской Федерации

Роспатент — Федеральная служба по интеллектуальной собственности

ФАС России — Федеральная антимонопольная служба

ФНС России — Федеральная налоговая служба

ЦБ РФ — Центральный банк Российской Федерации

3. Прочие сокращения

Вестник ВАС РФ — Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации

ЕГРЮЛ — Единый государственный реестр юридических лиц

ЕНВД — единый налог на вмененный доход
млн — миллион (-ов)
МРОТ — минимальный размер оплаты труда
НДС — налог на добавленную стоимость
РГ — «Российская газета»
РФ — Российская Федерация
СМИ — средства массовой информации
УСН — упрощенная система налогообложения
ЭВМ — электронная вычислительная машина
абз. — абзац (-ы)
гл. — глава (-ы)
п. — пункт (-ы)
подп. — подпункт (-ы)
разд. — раздел (-ы)
ст. — статья (-и)
ч. — часть (-и)

Глава 1

ПОНЯТИЕ, ПРЕДМЕТ И СИСТЕМА ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОГО ПРАВА

В результате изучения данной главы студент должен:

знать

- ключевые понятия, институты и принципы предпринимательского права;
- систему источников права, регулирующих предпринимательскую деятельность;
- требования, предъявляемые к предпринимательской деятельности;

уметь

- разграничивать гражданско-правовые и предпринимательские отношения;
- свободно ориентироваться в действующем законодательстве и правильно применять его в практической деятельности;

владеть

- навыками поиска нормативных правовых актов по различным аспектам предпринимательской деятельности.
-

1.1. Экономический генезис предпринимательства

В условиях рыночной системы хозяйствования основными товаропроизводителями являются предприниматели.

Понятие **предпринимателя** было введено в XVIII в. французским экономистом *Р. Кантильоном* (1680—1734), который определил его как «индивида, обладающего предвидением и желанием принять на себя риск устремлений в будущее, чьи действия характеризуются и надеждой получить доход, и готовностью к потерям»¹. Данное определение проводит границу между коммерсантом, осуществляющим обычные виды деятельности для получения прибыли, и предпринимателем. Последний принимает на себя «риск устремлений в будущее», ищет новые пути удовлетворения возрастающих потребностей человеческого общества.

Через два века *Й. Шумпетер* (1883—1950) уточняет и развивает определение Р. Кантильона на основе реалий, созданных научно-техническим прогрессом: «Задача предпринимателей реформировать и революционизировать производство путем внедрения изобретений (т.е. *различных инноваций*). — Курсив наш), а в более общем смысле — через использование но-

¹ Предпринимательство в конце XX века / А. А. Дынкин, А. Р. Стерлин, И. В. Тулин [и др.]. М. : Наука, 1992. С. 20.

вых технологических возможностей для производства новых или прежних товаров, по новым методам, благодаря открытию нового источника сырья или нового рынка готовой продукции — вплоть до реорганизации прежней и создания новой отрасли промышленности»¹.

Определение Й. Шумпетера показывает, что для предпринимательской деятельности необходимы не только «надежда получать доход и готовность к потерям», но нужны изобретения, новые товары, новые методы, новые источники сырья, новые рынки. Понимая неразрывность этой связи и самостоятельность видов деятельности, в совокупности обеспечивающих результат, американский исследователь *Р. Хизрич* определил «процесс создания чего-то нового, что обладает стоимостью...» как предпринимательство, а собственно предпринимателя как «человека, который затрачивает на это все необходимые время и силы, берет на себя весь финансовый, психологический и социальный риск, получая в награду деньги и удовлетворение достигнутым»². В целом разделяя определение Р. Хизрича, отметим, что в общепринятой терминологии исследования и разработки не относятся к предпринимательству, хотя их сутью также является «риск устремлений в будущее». Распространенность этой точки зрения побудила экономистов неоавстрийской школы *Л. Мизеса* и *Ф. Хайека* уточнить: «...Делом предпринимателя является не просто экспериментировать с новыми технологическими методами, а отобрать из множества методов именно те, которые наиболее пригодны для снабжения самым дешевым способом людей тем, в чем они в настоящий момент больше всего нуждаются»³.

Вышеприведенные мнения позволяют выделить основные **характеристики (свойства) предпринимателя:**

- постоянное реформирование производства (инновации), поставка на рынок новых товаров и услуг, освоение новых технологий, снижающих стоимость производимых товаров и услуг;
- принятие предпринимателем на себя финансового, психологического и социального риска;
- получение предпринимателем по результатам предпринимательской деятельности денежного вознаграждения (прибыли) и морального удовлетворения от причастности к процессу созидания.

Именно инновационный характер предпринимательства позволяет во многом решить проблему ограниченности экономических ресурсов и является одним из главных факторов экономического роста.

Целью предпринимательства — целью первого порядка — является *получение прибыли*. Эта цель именуется основной, базисной целью предпринимательства. Прибыль образуется при поставке на рынок товаров, пользующихся спросом, и реализации этих товаров по цене, превосходящей затраты на их производство или приобретение. При этом поставка востребованных рынком

¹ *Шумпетер Й.* Теория экономического развития: исследование предпринимательской прибыли, капитала, кредита, процента и цикла конъюнктуры. М. : Прогресс, 1982. С. 186.

² *Хизрич Р., Питерс М.* Предпринимательство, или Как завести собственное дело и добиться успеха. Вып. 1 : Предприниматель и предпринимательство. М. : Прогресс, 1993. С. 20.

³ Предпринимательство в конце XX века. С. 34.

товаров может быть отождествлена с целью *удовлетворения общественных потребностей*, которая выступает как *цель второго порядка* и является непременным условием достижения цели первого порядка — получения прибыли.

Товары можно произвести на собственном производстве с последующей продажей, но можно и купить для перепродажи. Предпочтительность того или иного варианта для предпринимателя зависит от комплекса условий, определяющим из которых является уровень развития экономики. При нормальной экономике производить выгоднее, чем торговать, а торговать выгоднее, чем ссужать капитал. В этом случае предприниматель предпочтет направить свой капитал на приобретение и обеспечение успешной деятельности предприятия, производящего продукцию или услуги. Таким образом, *производство товаров, выполнение работ либо оказание услуг* в цепочке рассматриваемых целей оказывается лишь *целью третьего порядка*. Причем производство не вообще товаров, пользующихся спросом, а производство с меньшими издержками, чем рыночная цена на подобные товары.

Предпринимательство возможно и будет эффективным при наличии **двух условий**. Первым из них является *свобода экономического поведения*, т.е. независимость предпринимателя в принятии решений по поводу того, какую продукцию и в каком количестве производить, какие ресурсы для этого использовать, по каким ценам продавать и т.п. Вторым условием является *наличие эффективного собственника*, что нередко отождествляется с наличием частной собственности на факторы производства, в том числе на их локальные совокупности — предприятия.

При наличии названных условий предпринимательская деятельность должна осуществляться при обязательном соблюдении ряда **принципов**. Таковыми являются прибыльность, платежеспособность и соблюдение законодательства и предпринимательской этики.

Принцип прибыльности отражает соблюдение интересов предпринимателя — собственника капитала коммерческой организации, тогда как *принцип платежеспособности* отражает соблюдение интересов общества, в котором осуществляется деятельность коммерческой организации, в частности соблюдение интересов ее хозяйственных партнеров. Очевидно, что полная платежеспособность коммерческой организации невозможна при ее убыточности. Принципы прибыльности и платежеспособности взаимосвязаны. При этом главенствующее значение имеет принцип прибыльности. Как отмечал Г. Н. Добрин, в условиях российской экономики конца 1990-х гг. принцип прибыльности модифицировался в *принцип окупаемости*¹.

Реализация принципа прибыльности (безубыточности) способствует соблюдению *принципа платежеспособности и финансовой устойчивости* коммерческой организации. При всей внешней схожести этих понятий различие между ними состоит в том, что финансовая устойчивость характеризует внутреннее состояние коммерческой организации, тогда как платежеспособность выступает внешней характеристикой организации, представляемой к рассмотрению инвесторам, кредиторам, налоговым органам.

¹ См.: Добрин Г. Н. Экономика коммерческой организации промышленной направленности: очерки теории и практики. СПб. : Изд-во Санкт-Петерб. ун-та экономики и финансов, 1999. С. 54.

Соблюдение законности и обычаев делового оборота является базовым принципом, обеспечивающим рациональность организации всей системы общественного производства. Основой этого принципа являются равноправность хозяйственных партнеров, эквивалентность обмена, надежность и стабильность финансово-хозяйственных связей.

1.2. Право как регулятор предпринимательских отношений

Государственное регулирование общественных отношений в сфере предпринимательства осуществляется при помощи права.

Право представляет собой систему общеобязательных, формально определенных норм, выражающих обусловленную экономическими, духовными и другими условиями жизни волю общества, охраняемую от нарушений возможностью государственного принуждения и являющуюся государственным регулятором общественных отношений.

В основе теоретической конструкции права лежат **признаки**, отличающие право от других социальных норм (этических, религиозных, норм обычаев и т.д.):

- *принцип общеобязательности*, гласящий, что право является единственной системой социальных норм, которая обязательна для всего населения, проживающего на территории определенного государства;
- *принцип формальной определенности*, означающий, что нормы права содержат точные и детальные требования, предъявляемые к поведению людей;
- *принцип обеспеченности исполнения норм права принудительной силой государства*, подразумевающий наличие у государства арсенала мер государственного воздействия на потенциальных и фактических правонарушителей (пресечение правонарушений, восстановление и защита прав граждан, юридическая ответственность правонарушителей и т.д.);
- *принцип многократности применения*, означающий, что нормы права обладают неисчерпаемостью, их применение рассчитано на неограниченное количество раз.

Внешняя форма выражения нормы права, через которую ее нормативное содержание получает формальную определенность и общеобязательность, в теории права называется **источником права**¹. В качестве источников права выделяют: правовой обычай, юридический (судебный) прецедент, нормативный правовой акт, нормативный договор, референдум и правосознание.

Правовой обычай — это санкционированное государством правило поведения, сложившееся в результате постоянного и единообразного повторения каких-либо фактических отношений. Санкционированные государством обычаи приобретают характер общеобязательных правил поведения (например, обычаи делового оборота).

¹ См.: *Балашов А. И., Рудаков Г. П.* Правоведение : учебник. СПб. : Питер, 2015. С. 54.

Юридический (судебный) прецедент (от лат. *praecedens* — предшествующий) — правовой акт, представляющий собой судебное или административное решение по конкретному делу, которому государство придает общеобязательное значение.

Суть юридического прецедента состоит в том, что ранее состоявшееся решение судебного или административного органа по конкретному делу имеет силу правовой нормы при последующем разрешении подобных дел. Судебный прецедент является основным источником права в странах так называемой англосаксонской правовой системы (США, Великобритания, Канада, Австралия, Новая Зеландия).

В российской правовой системе, относящейся к романо-германской правовой семье, акты высших судебных органов и нижестоящих судов не рассматриваются в качестве источников права. Ни Конституция РФ, ни АПК РФ не называют ранее принятые судебные акты (не говоря уже, про административные решения) источником норм права. Однако фактически правовые позиции судов, изложенные по конкретным спорам, давно учитываются нижестоящими судами в качестве ориентира в вопросах применения и толкования права. При этом если постановления Конституционного Суда РФ о признании не соответствующим Конституции РФ определенного нормативного акта (закона или его части), а также решения Верховного Суда РФ и ликвидированного в настоящее время Высшего Арбитражного Суда РФ (далее — ВАС РФ) о признании недействительными нормативных актов имеют все признаки, позволяющие причислить их к источникам права, то разъяснения судебной практики по применению законодательства, принимаемые пленумами Верховного Суда РФ и ВАС РФ, решения судов по конкретным спорам, апробированные в порядке надзора вышестоящими судебными органами и опубликованные в официальных судебных изданиях, в строгом смысле слова к источникам права отнесены быть не могут — это лишь толкование нормативных актов¹.

Конституционный Суд РФ в Постановлении от 21.01.2010 № 1-П признал фактическое наличие в российской правовой системе судебного прецедента, указав, что толкование нормы права, как и разъяснение судебной практики, данное ВАС РФ в конкретном деле (*ad hoc*) и конкретном судебном акте (постановлении Пленума или Президиума ВАС РФ), обязательно для других судов, рассматривающих аналогичное дело. Пределы прецедентности постановлений Президиума ВАС РФ определены в постановлении Пленума ВАС РФ от 30.06.2011 № 52, в котором указано, что такие постановления могут даже иметь обратную силу, если на это прямо указано в тексте судебного акта. Прочие же акты Президиума ВАС РФ в связи с положением, изложенным в абз. 7 ч. 4 ст. 170 АПК РФ, учитываются судами при рассмотрении аналогичных дел впоследствии.

Нормативный правовой акт — государственный правовой акт (официальный письменный документ), содержащий норму права. Среди совре-

¹ См.: *Беляков В. Г.* Правовое регулирование предпринимательской деятельности : учеб. пособие. СПб. : Изд-во ВШМ СПбГУ, 2008. С. 26.

менных источников права нормативный правовой акт занимает ведущее место и *характеризуется рядом признаков*:

- имеет государственный характер и обеспечивается принудительной силой государства;
- принимается с соблюдением определенной процедуры, призванной оптимизировать форму и содержание юридических норм;
- обладает заранее установленной юридической силой и занимает определенное место в иерархии нормативных правовых актов;
- имеет четкие временные, пространственные и субъектные пределы действия;
- содержит нормы права, т.е. общие правила поведения, чем отличается от индивидуальных юридических актов (приговоров и решений суда, указов о назначении на должность и т.п.).

Нормативные правовые акты делятся на законы и подзаконные акты.

Закон — нормативный правовой акт, принятый в особом порядке органами законодательной власти, обладающий высшей юридической силой и регулирующий наиболее важные общественные отношения. Законы обладают высшей юридической силой по сравнению со всеми остальными актами государства.

Среди законов выделяют конституционные и обыкновенные.

Конституционные законы — это сами конституции и законы, которыми в них вносятся изменения и дополнения или которые прямо предусмотрены конституцией. Принимаются такие законы квалифицированным большинством (2/3) депутатов законодательного органа власти.

Все иные законы — *обыкновенные (текущие)*. Они считаются принятыми, если за них проголосовало более половины депутатов законодательного органа власти. Текущие законы не могут противоречить конституционным, отменять и изменять их.

Подзаконный нормативный правовой акт издается в соответствии с законом и не должен ему противоречить. Подзаконные нормативные правовые акты издаются исполнительной властью в пределах ее компетенции и во исполнение действующих законов (указы и распоряжения президента, постановления и распоряжения правительства, приказы, инструкции, положения министерств и ведомств).

Действие нормативных правовых актов распространяется во времени, по территории (в пространстве), по предметам действия и по кругу лиц.

Действие нормативного акта во времени начинается с момента его вступления в законную силу. Дата вступления нормативного правового акта в законную силу может быть связана с моментом его официального опубликования или определена сроком, указанным в самом акте. Прекращение действия нормативного акта, т.е. утрата им юридической силы, может наступать в случаях его отмены, фактической замены нормативного акта другим, регулирующим тот же круг вопросов, или при истечении срока, на который был принят данный нормативный правовой акт.

Действие нормативного правового акта в пространстве очерчено территорией государства, которая включает в себя сухопутную территорию, водное пространство (территориальное море шириной 12 морских миль

от линии наибольшего отлива), воздушное пространство, недра, гражданские морские и воздушные суда под флагом государства в момент их нахождения в открытом море или воздушном пространстве, военные корабли и летательные аппараты, где бы они ни находились. В зависимости от юридической силы и иных характеристик нормативные акты могут распространять свое действие как на территорию всего государства (например, федеральные законы), так и на определенную ее часть (например, законы субъектов РФ).

Действие нормативного правового акта по предмету определяется общественными отношениями, на которые распространяются нормы, содержащиеся в данном акте. Неограниченное действие имеют нормы основного закона (конституции) государства. Они распространяются на все без исключения правовые отношения, существующие в обществе. Действие отраслевых нормативных актов ограничено предметом определенной отрасли права. Например, гражданское законодательство распространяется только на имущественные и личные неимущественные отношения, субъекты которых равны, независимы и не находятся в состоянии подчинения.

Действие нормативного правового акта по лицам производно от его действия по предмету. По общему правилу, нормативный акт действует в отношении всех лиц, находящихся на территории его действия и являющихся субъектом отношений, на которые он распространяется. Однако существуют и определенные особенности действия нормативных актов по лицам. Так, иностранные граждане и лица без гражданства не могут быть субъектами определенных правоотношений (избирать и быть избранными в представительные органы власти, быть государственными служащими и т.д.). Напротив, уголовные законы распространяются на граждан данного государства независимо от места их нахождения.

Нормативный договор как источник права представляет собой правовой акт, основанный на взаимном волеизъявлении сторон и образующий правовую норму. В качестве источника права он широко распространен в международном праве, а также имеет место в конституционном, гражданском и трудовом праве.

Референдум (или всенародный опрос) также является источником права, если он проводится по поводу содержания подлежащих принятию законов. Очевидное достоинство референдума заключается в том, что в нем непосредственно выражается воля народа, поэтому иногда его объявляют источником права наивысшей юридической силы.

Правосознание выступает юридической основой судебной и административной практики (источником права) в революционные эпохи, когда отмененное законодательство ликвидированного строя еще не заменено новым. Например, в России в период 1917–1922 гг. советские суды и административные органы руководствовались преимущественно так называемым *революционным правосознанием*.

Внутренняя организация права, выраженная в единстве и согласовании юридических норм, сосредоточенных в относительно самостоятельных правовых комплексах (отраслях, подотраслях и институтах) образует **систему права**. Она состоит из отраслей, подотраслей, институтов и норм права.

Отрасль права — главное подразделение системы права, которое представляет собой совокупность юридических норм, институтов и подотраслей, регулирующих значительный круг однородных общественных отношений, объединенных общностью предмета и метода. На основе предмета и метода правового регулирования в системе права выделяют конституционное, административное, гражданское, трудовое, уголовное и другие отрасли права. Отрасли права подразделяются на отдельные взаимосвязанные элементы — институты права.

Институт права — это обособленный комплекс юридических норм, который является специфическим элементом отрасли права и регулирует незначительный круг однородных общественных отношений. Институт права целиком входит в состав соответствующей отрасли права. В отличие от отрасли институт права регулирует не всю совокупность определенных общественных отношений, а лишь его отдельные стороны (например, институт обязательств в составе отрасли гражданского права).

Подотрасль права объединяет несколько институтов и является, по сути, упорядоченной совокупностью родственных институтов одной и той же отрасли права. В качестве примеров подотраслей права можно назвать авторское и наследственное право в гражданском праве.

Первичным элементом системы права, юридически обязательным правилом поведения, исходящим от компетентных государственных органов, закрепленным в официальном акте (законе, указе и т.д.) и охраняемым от нарушения мерами государственного принуждения, является **норма права**. Она обладает определенной структурой, т.е. внутренним строением, и состоит из следующих элементов:

- *гипотезы* (или предположения) — комплекса юридических фактов, являющихся основанием возникновения данных правоотношений;
- *диспозиции* (или распоряжения) — части нормы, формулирующей права и обязанности участников правоотношения — самого правила поведения;
- *санкции* (или взыскания) — части нормы, устанавливающей меры государственного воздействия (взыскания), применяемые при ее нарушении.

Многообразию правовых норм требует их упорядочения. Деятельность, направленная на упорядочение и совершенствование правовых норм, образует *систематизацию нормативных правовых актов (законодательства)*, в результате которой устраняются противоречия между правовыми нормами, отменяются или изменяются устаревшие нормы, создаются новые, отвечающие потребностям общественного развития¹.

1.3. Понятие, предмет и принципы предпринимательского права

С вхождением России в рыночные отношения появилась необходимость особого правового регулирования отношений, являющихся предметом гражданского права, возникающих между экономически самосто-

¹ Более подробно см.: *Балашов А. И., Рудаков Г. П.* Правоведение.

тельными хозяйствующими субъектами или с их участием. В условиях рыночной экономики, при которой отсутствует диктат государственной собственности на средства производства, а товарно-денежные связи между субъектами экономики подчиняются законам рынка, основным субъектом хозяйственной деятельности выступает предприниматель. Статья 2 ГК РФ определяет **предпринимательскую деятельность** как самостоятельную, осуществляемую на свой риск деятельность, направленную на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в качестве предпринимателей в установленном законом порядке. Таким образом, в условиях современной экономики семантика понятий хозяйственной и предпринимательской деятельности, хозяйствующего субъекта и предпринимателя становится тождественной.

Предпринимательские отношения, являясь по сути, как уже было сказано выше, гражданскими правоотношениями, характеризуются следующими **особенностями**.

1. *Предпринимательская деятельность является деятельностью самостоятельной.* Граждане и юридические лица самостоятельно, т.е. своей властью и в своем интересе осуществляют предпринимательскую деятельность. Если деятельность лица не является самостоятельной, то она не относится к предпринимательской. Так, деятельность учреждения не может быть отнесена к предпринимательской, поскольку учреждение создается собственником для конкретной заданной им цели (социально-культурной, управленческой и т.д.), которая, как правило, не приносит прибыли. Определяя цель деятельности учреждения и финансируя его согласно утвержденной смете, собственник ограничивает учреждение как хозяйствующий субъект в его правовых возможностях. Предпринимательская деятельность также организуется лицом по своему усмотрению. Она не управляется непосредственно каким-либо органом публичной власти, что, однако, не исключает общего ее регулирования со стороны государства.

2. *Предпринимательская деятельность осуществляется лицом на свой риск.* Основной целью предпринимательской деятельности является получение прибыли, однако в силу различных причин этот результат не всегда оказывается достижимым. В этих случаях говорят о хозяйственном (предпринимательском) риске. Если деятельность осуществляется не на свой риск, то она не является предпринимательской. Например, деятельность государственных учреждений не может быть отнесена к предпринимательской в том числе и потому, что при недостаточности у учреждения денежных средств субсидиарную ответственность по его долгам несет собственник соответствующего имущества (п. 3 ст. 123.21 ГК РФ), т.е. государство.

3. *Предпринимательская деятельность направлена на систематическое получение прибыли.* При этом речь идет об основной цели деятельности предпринимателя. Если же извлечение прибыли не является основной целью деятельности лица, то его деятельность не является предпринимательской. В частности, деятельность некоммерческих организаций не направлена специально на извлечение прибыли, хотя они могут осуществлять предпринимательскую деятельность, но лишь постольку, поскольку

это служит достижению целей, ради которых они созданы, и соответствует этим целям.

4. *Предпринимательская деятельность подлежит государственной регистрации.* Государственная регистрация, а в определенных случаях и лицензирование отдельных видов предпринимательской деятельности, необходимы для осуществления контроля за ней со стороны общества в случаях, прямо указанных в законодательстве. Осуществление предпринимательской деятельности без регистрации запрещается. Доходы, полученные от такой деятельности, подлежат взысканию в доход государства.

Предпринимательские отношения, возникающие между предпринимателями или с их участием в связи с осуществлением ими предпринимательской деятельности, являются составной частью экономических (товарно-денежных) отношений вообще, регулируемых гражданским правом. Предпринимательская и экономическая деятельность, предпринимательские и экономические (товарно-денежные) отношения, предпринимательское (хозяйственное) и гражданское право соотносятся между собой как особенное и общее.

Являясь составной частью предмета гражданско-правового регулирования, хозяйственные (предпринимательские) отношения регулируются не только специальными, но и общими нормами гражданского права. Специальные нормы гражданского права имеют приоритет перед общими и подлежат применению к хозяйственным (предпринимательским) отношениям в первую очередь. Общие нормы гражданского права применяются лишь при отсутствии надлежащих специальных норм. В связи с этим некоторые ученые, например В. Ф. Попондопуло¹, рассматривают предпринимательское право как составную, хотя и весьма специфическую, часть гражданского права. Ряд авторов (в частности, Б. И. Пугинский²) говорят при этом о необходимости разделения частноправового материала между двумя кодексами — Гражданским и Торговым, с обособлением предпринимательского (коммерческого) права от права гражданского. Необходимость этого видится им в том, что профессиональная предпринимательская деятельность затрагивает интересы неопределенного круга лиц, нуждающихся в дополнительной (по сравнению с частноправовой) защите, поэтому предпринимательское право, помимо частноправовых норм и институтов, включает в себя не свойственные гражданскому праву нормы публичного права.

В настоящем учебнике под **предпринимательским правом** авторы понимают систему правовых норм и институтов, регулирующих на основе сочетания публичных и частных интересов общественные отношения, возникающие в процессе осуществления предпринимательской деятельности, в том числе отношения по государственному регулированию экономики в целях обеспечения баланса интересов государства и общества. Нормы предпринимательского права возникают там, где субъект экономической деятельности действует как профессионал, производящий товары, выпол-

¹ См.: Попондопуло В. Ф. Коммерческое (предпринимательское) право : учебник. М. : Юрист, 2006.

² См.: Пугинский Б. И. Коммерческое право : учебник. М. : Зерцало, 2007.

няющий работы или оказывающий услуги на возмездной основе, а само предпринимательское право включает в себя нормы и институты, принадлежащие как к частному, так и к публичному праву.

Предмет предпринимательского права, по мнению Ю. Е. Булатецкого¹, составляет регулирование общественных отношений, возникающих в процессе предпринимательского оборота. По мнению авторов, среди этих отношений уместно выделять две группы²:

- *отношения частноправовые*, которые возникают и существуют между независимыми субъектами, в том числе субъектами предпринимательской деятельности, и регулируются нормами частного права, прежде всего гражданского;

- *отношения публично-правовые*, которые характеризуются участием в них субъектов, наделенных властными полномочиями (прежде всего речь здесь идет о государственных органах), такие отношения регулируются нормами отраслей публичного права — административного, налогового, финансового и др.

Содержание предпринимательского права раскрывается через его **принципы**. Отметим, что не существует никаких особых принципов предпринимательского права, а имеются лишь особенности проявления принципов гражданского права в сфере предпринимательской деятельности. Перечислим ранее уже выделявшиеся нами³ принципы гражданского права и особенности их проявления в предпринимательском обороте.

Принцип дозволительной направленности правового регулирования.

Этот принцип означает возможность для субъектов предпринимательского права действовать по своему усмотрению, т.е. возможность свободно распоряжаться принадлежащими им правами, в частности осуществлять любые виды предпринимательской деятельности, не запрещенные законом (ст. 18, 49 ГК РФ). Этот принцип можно выразить формулой «дозволено все то, что не запрещено законом», в которой воплощена сама суть гражданского и в том числе предпринимательского права. Данный принцип направлен на обеспечение свободы предпринимательства, в частности на неприкосновенность собственности, свободу хозяйственного договора, недопустимость произвольного вмешательства кого-либо в дела предпринимателя, беспрепятственность осуществления им своих гражданских прав и т.д.

Принцип неприкосновенности собственности. Это фундаментальный принцип гражданского права, в соответствии с которым собственникам обеспечивается возможность стабильного осуществления своих правомочий по владению, пользованию и распоряжению имуществом. В соответствии с ч. 3 ст. 35 Конституции РФ никто не может быть лишен своего имущества иначе как по решению суда и только в случаях, прямо предусмотренных законом. Многие нормы ГК РФ направлены на обеспе-

¹ См.: Булатецкий Ю. Е. Торговое право : учеб. пособие. М. : МЦФЭР, 2004. С. 29.

² См.: Беляков В. Г. Правовое регулирование предпринимательской деятельности. С. 43, 449–450.

³ См.: Балашов А. И., Рудаков Г. П. Коммерческое право : учеб. пособие : в 2 т. Т. 1. СПб. : Изд-во ПИМаш, 2002. С. 10–13.

чение принципа неприкосновенности собственности. Одной из важнейших является норма ст. 235 ГК РФ, устанавливающая исчерпывающий перечень оснований прекращения права собственности помимо воли собственника.

Принцип свободы договора. Данный принцип нашел свое закрепление, помимо ст. 1 ГК РФ, также в ст. 421. Он предоставляет предпринимателям возможность самостоятельно решать вопросы заключения договора, выбора партнеров по договору, определения вида договора и его условий, поскольку это не противоречит закону. В определенных законом случаях в общественных интересах могут устанавливаться ограничения свободы договора. Так, в целях обеспечения и защиты прав потребителей не допускается отказ коммерческой организации от заключения публичного договора при наличии возможности предоставить потребителю соответствующие товары, выполнить работу, оказать услугу (п. 3 ст. 426 ГК РФ). Определенные ограничения свободы договора могут вводиться также в целях обеспечения конкуренции (п. 1 ст. 10 ГК РФ), а также в ряде других случаев.

Принцип беспрепятственного осуществления частных прав. Этот принцип, закрепленный в ч. 1 ст. 34 Конституции РФ и ст. 9 ГК РФ, тесно связан с принципом свободы договора. В соответствии с ним каждый имеет право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности. Субъекты гражданского права не только приобретают гражданские права своей волей и в своем интересе, но и осуществляют их по своему усмотрению. Гражданские права могут быть ограничены только на основании федерального закона и только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и интересов других лиц, обеспечения обороны и безопасности государства.

Принцип недопустимости произвольного вмешательства кого-либо в частные дела. Запрет на произвольное вмешательство в частные дела сформулирован достаточно широко в ст. 23 Конституции РФ, но прежде всего он касается органов государственной власти и местного самоуправления. Гарантией от такого вмешательства является, в частности, норма ст. 13 ГК РФ, в соответствии с которой ненормативный акт государственного органа или органа местного самоуправления, не соответствующий закону или иным правовым актам и нарушающий гражданские права и охраняемые законом интересы частного лица, может быть признан судом недействительным со всеми вытекающими отсюда последствиями.

Принцип равенства участников хозяйственных отношений. Субъекты предпринимательских отношений, будь то физические или юридические лица, взаимно не подчинены и в этом смысле обладают принципиально равными правовыми возможностями. Предприниматели равны по отношению к другим субъектам гражданского права, в том числе к государству как участнику частноправовых отношений. Указанный принцип, воплощающий равенство участников регулируемых гражданским правом отношений, означает также равенство среди предпринимателей независимо

от их организационно-правовой формы и формы собственности, на базе которой они действуют, и направлен на достижение практического функционирования рыночной экономики, на создание единого рынка, на котором выступают все предприниматели: физические и юридические лица, в том числе иностранные. Вместе с тем следует иметь в виду, что принцип равенства участников предпринимательских отношений не означает наличия у них равного объема прав и обязанностей.

Принцип восстановления нарушенных прав предпринимателей. Этот принцип вытекает из присущей гражданскому праву восстановительной функции. Действительно, равенство участников гражданско-правовых отношений, значительной частью которых являются предпринимательские отношения, и их широкая самостоятельность, выражающаяся в возможности действовать по своему усмотрению, предполагает их ответственность за результаты собственных действий. Если эти действия причиняют убытки другим лицам или иным образом умаляют их имущественную сферу, нарушают частные права и охраняемые законом интересы, то эти убытки должны быть полностью возмещены правонарушителем, а имущественная сфера потерпевшего, его частные права и охраняемые законом интересы должны быть восстановлены. Особенности применения данного принципа в сфере предпринимательства проявляются в более строгой имущественной ответственности хозяйствующих субъектов. В частности, по обязательствам предпринимателей взыскание может быть обращено на любое их имущество, а меры имущественной ответственности предпринимателя применяются независимо от его вины. Имеется также возможность объявления хозяйствующего субъекта несостоятельным (банкротом) и т.д.

Принцип судебной защиты нарушенных прав. Данный принцип находит прямое закрепление в ст. 46 Конституции РФ, в соответствии с которой каждому гарантируется судебная защита его прав и свобод. Судебную власть при разрешении возникающих в процессе предпринимательской деятельности споров осуществляет арбитражный суд. В отличие от судов общей юрисдикции разрешение споров в арбитражных судах носит менее формальный характер; здесь менее детальная регламентация процесса, чем в обычном гражданском процессе, что направлено на скорое разрешение споров. Таким образом, в самом характере арбитражной судебной процедуры проявляются свойства предпринимательского права, обусловленные требованиями предпринимательского оборота — быстрота и отсутствие излишних формальностей. В определенных случаях экономический спор, подведомственный арбитражному суду, по соглашению сторон может быть также передан на разрешение третейского суда. Исключениями из принципа судебной защиты нарушенных гражданских прав предпринимателя являются случаи самозащиты, допускаемые действующим законодательством (ст. 14 ГК РФ). Это защита нарушенных прав путем применения оперативно-хозяйственных санкций к правонарушителю без обращения к юрисдикционным органам, например удержание кредитором имущества должника (ст. 359 ГК РФ); списание потерпевшим в беспорядном порядке задолженности со счета плательщика (ст. 854 ГК РФ); предъявление претензии к правонарушителю и некоторые другие.

1.4. Источники и система курса предпринимательского права

К источникам предпринимательского права России относятся следующие.

1. *Нормы международного права*, которые применяются к предпринимательским отношениям в результате их трансформации, т.е. преобразования в нормы национального права. Такая трансформация осуществляется путем ратификации, издания актов о применении международного договора или принятия иного внутригосударственного акта (ст. 2, 5, 6 Федерального закона от 15.07.1995 № 101-ФЗ «О международных договорах Российской Федерации»). Согласно ч. 4 ст. 15 Конституции РФ и ст. 7 ГК РФ общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы. Если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем те, которые предусмотрены коммерческим законодательством, применяются правила международного договора. Удельный вес норм международного права в сфере предпринимательства постоянно возрастает, что объясняется неуклонным стремлением России войти в мировую экономику, стать равноправным членом мирового сообщества.

2. *Конституция РФ*, содержащая основные нормы жизни российского общества, в частности нормы о взаимоотношениях личности и государства, об основных правах и свободах личности, о видах и компетенции органов государственной власти. Конституция РФ содержит также и нормы хозяйственного права. Так, ее ст. 8 гласит, что в России гарантируется единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности. Статья 34 гарантирует каждому право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности.

3. *Гражданский кодекс РФ*, объединяющий общие нормы частного права и специальные нормы, регулирующие предпринимательскую деятельность. ГК РФ занимает центральное место среди источников хозяйственного (предпринимательского) права как наиболее стабильный акт, гарантирующий предпринимателю устойчивые условия его деятельности, вокруг которого группируются специальные законы и подзаконные акты.

4. *Специальные федеральные законы*, например федеральные законы: от 26.12.2008 № 294-ФЗ «О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля», от 08.08.2001 № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей», от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» и др.

5. *Законы субъектов РФ*, например Закон Санкт-Петербурга от 17.04.2008 № 194-32 «О развитии малого и среднего предпринимательства в Санкт-Петербурге». Законы субъектов РФ не могут противоречить федеральным законам, принятым по предметам ведения Российской Федерации и совместного ведения Российской Федерации и ее субъектов.

В случае противоречия между названными законами действует федеральный закон. Отметим, что ст. 71 Конституции РФ отнесла к ведению Российской Федерации гражданское (хозяйственное) и арбитражно-процессуальное законодательство. Соответственно п. 2 ст. 3 ГК РФ устанавливает, что гражданское (хозяйственное) законодательство состоит из ГК РФ и принятых в соответствии с ним иных федеральных законов, регулирующих гражданские (хозяйственные) отношения.

6. *Подзаконные нормативные правовые акты* — указы, распоряжения Президента РФ, постановления и распоряжения Правительства РФ, приказы и распоряжения федеральных министерств и ведомств, а также органов государственной власти субъектов РФ. Например, Указ Президента РФ от 21.07.2015 № 373 «О некоторых вопросах государственного управления и контроля в сфере антимонопольного и тарифного регулирования», постановление Правительства РФ от 01.11.2008 № 803 «Об утверждении Правил предоставления государственных гарантий Российской Федерации в иностранной валюте для оказания государственной поддержки экспорта промышленной продукции (товаров, работ, услуг)», приказ Минэкономразвития России от 02.11.2012 № 713 «Об утверждении методики оценки бизнес-планов, проводимой экспертными советами по промышленно-производственным, технико-внедренческим, туристско-рекреационным и портовым особым экономическим зонам» и др. Подзаконные нормативные правовые акты принимаются по любому вопросу, входящему в компетенцию соответствующего органа государственной власти и не должны противоречить законам. В случае противоречия между подзаконным нормативным правовым актом и законом действует норма закона.

7. *Постановления Пленума Верховного Суда РФ и Пленума ВАС РФ*. Например, совместное постановление Пленума Верховного Суда РФ и Пленума ВАС РФ от 29.04.2010 № 10/22 «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при разрешении споров, связанных с защитой права собственности и других вещных прав».

8. *Локальные (внутрикорпоративные) акты*, которые принимаются органами управления коммерческой организации и закрепляют индивидуально-правовой статус хозяйствующего субъекта. Такие акты обязательны к исполнению в данной коммерческой организации (например, устав, положения о структурных подразделениях, правила внутреннего трудового распорядка и др.).

9. *Акты локального договорного регулирования* — хозяйственные (предпринимательские) договоры, заключаемые участниками предпринимательского оборота, в которых по соглашению сторон устанавливаются локальные предписания и учитываются индивидуальные интересы сторон. Границы локального договорного регулирования (индивидуальной воли сторон договора) определены нормативными актами централизованного регулирования (государственной волей), но в пределах этих границ воля участников не только определяет те условия, которые им необходимы, но и осуществляет регулятивный процесс локального правотворчества: избирается определенный вариант решения, скрепленный соглашением сторон

(ст. 421, 422 ГК РФ). В новых условиях роль локального договорного регулирования хозяйственных отношений стала одной из ведущих.

10. *Обычай делового оборота*, в качестве которых признается 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). Обычай делового оборота *характеризуются следующими признаками*. Это правила поведения:

— не предусмотренные законодательством, которые применяются, если не противоречат обязательным для участников соответствующего отношения положениям законодательства или договору;

— сложившиеся и широко применяемые на практике, независимо от того, зафиксированы ли они в каком-либо документе (например, в международных контрактах нередки ссылки на правила «Инкотермс», делающие эти правила частью договора, что служит в данном случае основанием для того, чтобы руководствоваться ими);

— применяемые исключительно в сфере предпринимательской деятельности.

Система курса предпринимательского права близка к системе построения курса гражданского права, хотя и не совпадает с ней полностью. Дело в том, что предпринимательское право включает в себя и то общее (например, принципы частного права), что объединяет его с гражданским правом, и то особенное (прежде всего, институт предпринимателя), что выделяет его в системе частного права. Способы группировки правового материала в предпринимательском праве и последовательность его изложения схожи с системой курса гражданского права: понятие предпринимательского права, субъекты предпринимательского права, вещные права предпринимателей, сделки и договоры в сфере предпринимательства, защита прав предпринимателей. Вместе с тем каждый из названных разделов курса излагается с учетом особенностей, характерных именно для предпринимательского оборота.

С учетом сказанного система курса предпринимательского права представляется в следующем виде:

1. Понятие, источники и система предпринимательского права.
2. Организационно-правовые формы предпринимателей.
3. Правовой режим имущества предпринимателей.
4. Сделки и представительство в сфере предпринимательства.
5. Хозяйственный (предпринимательский) договор.
6. Государственное регулирование предпринимательской деятельности.
7. Защита прав и законных интересов предпринимателей.

Названные разделы образуют *Общую часть* предпринимательского права.

В отдельных случаях, когда особенности правового регулирования предпринимательской деятельности являются значительными, появляется специальное законодательство, образующее *Особенную часть* предпринимательского права: антимонопольное, инвестиционное, банковское, страховое, внешнеэкономическое, рекламное и т.п.

Выводы

1. В условиях рыночной системы хозяйствования основными товаропроизводителями являются предприниматели. ГК РФ определяет предпринимательскую деятельность как самостоятельную, осуществляемую на свой риск деятельность, направленную на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в качестве предпринимателей в установленном законом порядке. Предпринимательские отношения, возникающие между предпринимателями или с их участием в связи с осуществлением ими предпринимательской деятельности, являются составной частью экономических (товарно-денежных) отношений вообще, регулируемых гражданским правом. Предпринимательская и экономическая деятельность, предпринимательские и экономические (товарно-денежные) отношения, предпринимательское (хозяйственное) и гражданское право соотносятся между собой как особенное и общее.

2. Государственное регулирование общественных отношений в сфере предпринимательства осуществляется при помощи права. Право представляет собой систему общеобязательных, формально определенных норм, выражающих обусловленную экономическими, духовными и другими условиями жизни волю общества, охраняемую от нарушений возможностью государственного принуждения и являющуюся государственным регулятором общественных отношений. В основе теоретической конструкции права лежат признаки, отличающие право от других социальных норм: общеобязательность, формальная определенность, обеспеченность исполнения норм права принудительной силой государства и многократность применения.

3. Предпринимательское право представляет собой систему правовых норм и институтов, регулирующих на основе сочетания публичных и частных интересов общественные отношения, возникающие в процессе осуществления предпринимательской деятельности, в том числе отношения по государственному регулированию экономики в целях обеспечения баланса интересов государства и общества. Нормы предпринимательского права возникают там, где субъект экономической деятельности действует как профессионал, производящий товары, выполняющий работы или оказывающий услуги на возмездной основе, а само предпринимательское право включает в себя нормы и институты, принадлежащие как к частному, так и к публичному праву.

4. Предмет предпринимательского права составляет регулирование общественных отношений, возникающих в процессе предпринимательского оборота, среди которых выделяют: отношения частноправовые, возникающие и существующие между независимыми субъектами, в том числе субъектами предпринимательской деятельности, которые регулируются нормами частного (прежде всего гражданского) права; и отношения публично-правовые, которые характеризуются участием в них субъектов, наделенных властными полномочиями (прежде всего государственных органов), которые регулируются нормами отраслей публичного права — административного, налогового, финансового и др.

5. Содержание предпринимательского права раскрывается через его принципы. При этом никаких особых принципов предпринимательского права не существует, а имеются лишь особенности проявления принципов гражданского права в сфере предпринимательской деятельности. К числу данных принципов, специфически проявляющихся в сфере предпринимательского оборота, относятся: принцип дозволительной направленности правового регулирования; принцип неприкосновенности собственности; принцип свободы договора; принцип беспрепятственного осуществления частных прав; принцип недопустимости произвольного вмешательства кого-либо в частные дела; принцип равенства участников хозяйственных отношений; принципы судебной защиты и восстановления нарушенных прав предпринимателей.

6. К источникам предпринимательского права России относятся: нормы международного права, Конституция РФ, ГК РФ, специальные федеральные законы и законы субъектов РФ, подзаконные нормативные правовые акты (указы, распоряжения Президента РФ, постановления и распоряжения Правительства РФ, приказы и распоряжения федеральных министерств и ведомств, а также органов государственной власти субъектов РФ), постановления Пленума Верховного Суда РФ и Пленума ВАС РФ, локальные (внутрикорпоративные) акты, принимаемые органами управления коммерческой организации и закрепляющие индивидуально-правовой статус хозяйствующего субъекта, акты локального договорного регулирования.

7. Система курса предпринимательского права близка к системе построения курса гражданского права, хотя и не совпадает с ней полностью. Предпринимательское право включает в себя и то общее (например, принципы частного права), что объединяет его с гражданским правом, и то особенное (прежде всего институт предпринимателя), что выделяет его в системе частного права. Система курса предпринимательского права включает в себя следующие основные разделы: 1) понятие, источники и система предпринимательского права; 2) организационно-правовые формы предпринимателей; 3) правовой режим имущества предпринимателей; 4) сделки и представительство в сфере предпринимательства; 5) хозяйственный (предпринимательский) договор; 6) государственное регулирование предпринимательской деятельности; 7) защита прав и законных интересов предпринимателей. Названные разделы образуют Общую часть предпринимательского права. В отдельных случаях, когда особенности правового регулирования предпринимательской деятельности являются значительными, появляется специальное законодательство, образующее Особенную часть предпринимательского права: антимонопольное, инвестиционное, банковское, страховое, внешнеэкономическое, рекламное и т.п.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Раскройте содержание понятия «предпринимательство».
2. Перечислите цели предпринимательской деятельности. Соотнесите понятия экономической, хозяйственной и предпринимательской деятельности.
3. Дайте определение понятия «предпринимательское право».

4. Какие общественные отношения составляют предмет предпринимательского права?
5. Каковы принципы предпринимательского права?
6. Назовите виды источников предпринимательского права и дайте их краткую характеристику.
7. Раскройте понятие «нормативный правовой акт» и перечислите виды нормативных правовых актов как источников предпринимательского права.
8. Что такое обычай делового оборота? Приведите примеры таких обычаев.

Кейсы

1. Гражданин С., постоянно проживающий в одном из поселков Ленинградской области, расположенном на берегу Финского залива, занимался браконьерским выловом рыбы. В его собственности находился быстроходный катер и почти два десятка сетей, с использованием которых С. удавалось добывать до 200 кг рыбы в день. В качестве помощников С. достаточно часто привлекал несовершеннолетних Т. и К. Практически вся пойманная рыба прямо на берегу оптом продавалась перекупщикам, в среднем по 40 руб. за килограмм (в зависимости от вида и породы).

В самый разгар весенней путины в мае 2009 г. деятельность С. и его помощников была пресечена сотрудниками милиции и рыбнадзора. При этом в вину С. было поставлено не только браконьерство, за что был наложен штраф в размере 50 тыс. руб. с конфискацией незаконных орудий лова, но и незаконное предпринимательство. Сам С. полагал, что его деятельность нельзя квалифицировать как предпринимательскую, поскольку рыбу он ловил исключительно для личного потребления.

Вопросы:

Меры какой ответственности были применены к С. за незаконный вылов рыбы? Можно ли привлечь к ответственности помощников С.?

Можно ли квалифицировать деятельность С. как незаконное предпринимательство?

2. В ходе проверки контрольно-ревизионным управлением деятельности государственного учреждения высшего образования (далее — вуз) было установлено, что это учреждение осуществляет торговлю книгами, изданными в собственном издательстве, оказывает платные образовательные услуги, проводит по договорам с коммерческими организациями за соответствующую плату маркетинговые и иные исследования. По мнению проверяющих, указанная деятельность является предпринимательской, которой вуз как некоммерческая организация заниматься не вправе, а доход, полученный от такой деятельности, должен быть перечислен в бюджет. Вуз утверждал, что названная деятельность не должна квалифицироваться как предпринимательская, так как полученный от нее доход в полном объеме идет на непосредственные нужды обеспечения, развития и совершенствования образовательного процесса, в том числе на оплату труда преподавателей.

Вопрос:

Является ли названная деятельность предпринимательской? Дайте правовую оценку позиций проверяющих и вуза.

3. Согласно ст. 28 Закона Энской области «О поддержке малого предпринимательства на территории Энской области» ответственность за нарушение законодательства о малом предпринимательстве наступает в соответствии с действующим законодательством РФ и Энской области. При этом принятый в области закон об ответственности за незаконное предпринимательство предусматривает административные штрафы, существенно (в 5–7 раз) превышающие установленные федеральным

законодательством. Прокурор Энской области обратился в суд с заявлением о признании ст. 28 названного закона в части, предусматривающей право субъекта РФ устанавливать повышенную ответственность за нарушение законодательства о малом предпринимательстве, а также положений закона об ответственности за незаконное предпринимательство недействующими и не подлежащими применению как противоречащие федеральному законодательству.

Вопрос:

Подлежит ли удовлетворению требование прокурора? Дайте юридическое обоснование.

4. Налоговая инспекция обратилась в арбитражный суд с иском о прекращении предпринимательской деятельности индивидуального предпринимателя Я. за неоднократные нарушения законодательства о применении контрольно-кассовых машин при осуществлении денежных расчетов с населением. При этом налоговая инспекция ссылалась на нормы ст. 23 ГК РФ, согласно которой к предпринимательской деятельности граждан, осуществляемой без образования юридического лица, применяются правила, регулирующие деятельность юридических лиц. В ходе судебного заседания были установлены факты неоднократного нарушения закона ответчиком, поэтому суд принял решение о прекращении предпринимательской деятельности индивидуального предпринимателя Я.

Вопрос:

Правомерно ли решение суда?

Литература

1. *Андреев, В. К.* Предпринимательское законодательство России : науч. очерки / В. К. Андреев. — М. : Статут, РАП, 2008.
2. *Балашов, А. И.* Предпринимательское право: правовое обеспечение предпринимательской деятельности : учеб. пособие / А. И. Балашов. — СПб. : Питер, 2011. — С. 8–28.
3. *Беляков, В. Г.* Правовое регулирование предпринимательской деятельности : учеб. пособие / В. Г. Беляков. — СПб. : Изд-во ВШМ СПбГУ, 2008. — С. 15–50.
4. Предпринимательское право : учебник / отв. ред. И. В. Ершова, Г. Д. Отнюкова. — М. : Проспект, 2015. — С. 21–61.
5. Предпринимательское (хозяйственное) право : учебник : в 2 т. — Т. 1 / под ред. О. М. Олейник. — М. : Юристъ, 2003.
6. *Шершеневич, Г. Ф.* Учебник торгового права (по изданию 1914 г.) / Г. Ф. Шершеневич. — М. : Спарк, 1994.

Глава 2

ПРАВОВОЕ ПОЛОЖЕНИЕ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЕЙ

В результате изучения данной главы студент должен:

знать

- субъектный состав предпринимательской деятельности и особенности ее отдельных правовых форм;
- организационно-правовые формы предпринимательства в России и в других странах;

уметь

- идентифицировать организационно-правовые формы предпринимательских объединений;
- разграничивать корпоративные и некорпоративные юридические лица;

владеть

- методами составления учредительных документов, предшествующих созданию предпринимательских объединений различных типов;
 - навыками поиска нормативных правовых актов, регламентирующих порядок создания, реорганизации и ликвидации различных типов предпринимательских объединений.
-

2.1. Понятие и классификация предпринимателей

В условиях рыночной экономики хозяйствующие субъекты выступают в форме предпринимателей.

Понятие предпринимателя основывается на гражданско-правовом (цивилистическом) учении о лицах. Частные лица в преломлении к предпринимательству получают дополнительную характеристику, выступая в хозяйственном обороте не просто как частные (физические и юридические) лица, а как квалифицированные частные лица — предприниматели в соответствующих организационно-правовых формах: индивидуальные предприниматели, хозяйственные товарищества, хозяйственные общества, хозяйственные партнерства, производственные кооперативы, государственные и муниципальные унитарные предприятия и др. Факт осуществления лицом предпринимательской деятельности является основанием для признания его *особым субъектом гражданского права* и определяет предъявление к нему и его деятельности особых требований со стороны законодателя.

Во-первых, *сделки, заключенные предпринимателем, презюмируются (предполагаются) связанными с его предпринимательской деятельностью*

и подчиняются специальному режиму правового регулирования. Вывод о существовании такой презумпции основан на том, что отношения между предпринимателями или с их участием специально выделяются в структуре предмета гражданского права (п. 1 ст. 2 ГК РФ).

Во-вторых, *признание за лицом статуса предпринимателя возлагает на него ряд специальных обязанностей и предоставляет ему дополнительные права.* К таким обязанностям относятся: публикация сведений о предпринимателе в ЕГРЮЛ, открытом для всеобщего ознакомления (ст. 51 ГК РФ); ведение учета предпринимательской деятельности, что служит целям контроля за ее проведением, а при возникновении споров с другими лицами облегчает доказательство фактов проведения хозяйственных операций; предоставление предпринимателем в установленном порядке информации о своей деятельности и др. К дополнительным правам предпринимателей относятся, например, исключительное право коммерческой организации на использование фирменного наименования (п. 4 ст. 54 ГК РФ), которое индивидуализирует предпринимателя и его деятельность в хозяйственном обороте.

Законодатель *ограничивает круг лиц, которые могут быть предпринимателями.* Прежде всего это ограничение касается государственных и муниципальных служащих, т.е. граждан Российской Федерации, исполняющих обязанности по государственной (муниципальной) должности государственной (муниципальной) службы за денежное вознаграждение, выплачиваемое за счет средств федерального, регионального бюджета или бюджета муниципального образования. Названным лицам запрещается заниматься самостоятельной предпринимательской деятельностью, иметь в собственности предприятия, самостоятельно или через представителя голосовать посредством принадлежащих им акций, вкладов, паев, долей при принятии решений общим собранием хозяйственного товарищества или общества, занимать должности в органах управления хозяйствующего субъекта.

Ограничения на занятие предпринимательской деятельностью установлены также для служащих товарных и фондовых бирж: им запрещается участвовать в биржевых сделках, создавать собственные брокерские фирмы, использовать служебную информацию в собственных интересах, они не могут быть учредителями и участниками организаций — профессиональных участников рынка ценных бумаг, а также самостоятельно участвовать в качестве предпринимателей в деятельности биржи.

Эти и другие установленные законом ограничения на занятие предпринимательской деятельностью объясняются тем, что в силу служебного положения определенных лиц возможно столкновение их собственных интересов с предпринимательскими интересами других лиц, которым они обязаны содействовать по занимаемой должности.

Хозяйствующие субъекты (индивидуальные предприниматели и коммерческие организации), являясь самостоятельными субъектами права, осуществляют предпринимательскую деятельность посредством эксплуатации определенного имущественного комплекса — **предприятия**, под которым понимается *объект права, средство предпринимательской деятельности, принадлежащее предпринимателю, являющемуся субъектом права*

на предприятие. В связи с этим правильнее говорить не о руководителе предприятия (наемном топ-менеджере), а о руководителе коммерческой организации, являющемся ее представителем и выступающем в хозяйственном обороте от ее имени. Точно так же не предприятие обладает фирменным наименованием и подлежит регистрации в ЕГРЮЛ, а само это юридическое лицо — предприниматель. Несостоятельным (банкротом) признается предприниматель, но не предприятие как объект права.

Хозяйствующие субъекты подразделяются на две группы:

- юридические лица (коммерческие организации);
- индивидуальные предприниматели — физические лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица.

Основными участниками предпринимательских отношений являются специально созданные организации — юридические лица.

Согласно ст. 48 ГК РФ **юридическим лицом** признается организация, которая имеет в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении обособленное имущество, отвечает по своим обязательствам этим имуществом и может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде.

Юридическое лицо обладает следующими **признаками**:

— *организационное единство*, состоящее в том, что юридическое лицо имеет внутреннюю структуру и органы управления, обладает определенными правами и обязанностями. Организационное единство юридического лица закрепляется в его уставе, учредительном договоре и иных документах;

— *имущественная обособленность*, заключающаяся в обособлении имущества юридического лица от имущества его учредителей на самостоятельном балансе или в смете, отражающих стоимость принадлежащего юридическому лицу имущества. Основой для имущественной обособленности юридического лица является уставный капитал, формируемый при создании юридического лица. Формальным выражением имущественной обособленности юридического лица является также наличие у него отдельного банковского счета. Учредители (участники) юридического лица имеют корпоративные права в отношении самого юридического лица (корпоративные организации), либо вещные права на имущество юридического лица (государственные и муниципальные унитарные предприятия, а также учреждения);

— *самостоятельная имущественная ответственность*, состоящая в том, что юридические лица, кроме финансируемых собственником учреждений, отвечают по своим обязательствам всем принадлежащим им имуществом. Учреждение отвечает по своим обязательствам находящимися в его распоряжении денежными средствами;

— *наличие собственного наименования*, под которым юридическое лицо выступает в гражданском обороте. Наименование юридического лица обязательно должно содержать указание на его организационно-правовую форму, а наименования некоммерческих организаций, а также унитарных