

ЧАСТЬ I

ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ

О ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОМ ПРАВЕ

И ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСТВЕ

Лекция 1

Понятие и система предпринимательского права

1. Предмет предпринимательского права.
2. Методы предпринимательского права.
3. Принципы предпринимательского права.
4. Субъекты предпринимательского права.
5. Отграничение предпринимательского права от смежных отраслей права.
6. Наука предпринимательского права.
7. Система предпринимательского права и учебного курса.

1. Предмет предпринимательского права

Известно, что право любого государства состоит из отдельных крупных звеньев, называемых отраслями права. В качестве критериев разграничения отраслей права обычно используют предмет и метод правового регулирования. С их помощью можно выделить предпринимательское право из единой системы российского права, выявить его особенности и характерные черты.

Любая отрасль права, в том числе и предпринимательское право, состоит из правовых норм, регулирующих соответствующие общественные отношения, составляющие ее предмет. Понятие предмета тесно связано с вопросом о том, какие общественные отношения регулируются нормами законодательства о предпринимательской деятельности.

В российской юридической науке отрасль права, представляющая собой совокупность норм, регулирующих предпринимательские отношения и тесно связанные с ними иные, в том числе некоммерческие отношения, а также отношения по государственному регулированию экономики в целях обеспечения интересов государства и общества до середины 1990-х гг. называлась хозяйственным правом.

Однако концепция хозяйственного права всегда встречала яростное неприятие и отрицание в среде ученых-цивилистов. Это противостояние основывалось на признании единства регулирования нормами права гражданского законодательства как личных имущественных и неимущественных отношений, так и отношений в сфере хозяйствования, отношений производственного характера.

В условиях рыночной экономики хозяйственную деятельность по производству товаров (работ, услуг) с целью извлечения прибыли профессионально ведут предприниматели и предприятия, крестьянские (фермерские) хозяйства, кооперативы, банки, биржи и иные хозяйствующие субъекты, преследующие такую цель. Предпринимательская деятельность не может начаться сама собой на пустом, чистом месте. Для осуществления предпринимательства необходимо создать предпринимательскую структуру (хозяйственное товарищество, общество и т.п.), наделенную уставным капиталом, приобрести или построить производственное помещение, закупить оборудование, сырье, топливо, нанять, наконец, рабочую силу.

Таким образом, для того чтобы начать и осуществлять предпринимательскую деятельность, предприниматели и их организации постоянно вступают между собой в общественные отношения, регулируемые нормами гражданского и иного законодательства о предпринимательстве.

В результате завершения производственного цикла возникают отношения по реализации товаров, их доставке, хранению и т.п. Весь этот хозяйственный оборот стал неотъемлемой частью предпринимательства. Действующее гражданское законодательство исходит из того, что **предпринимательской** является самостоятельная, осуществляемая на свой риск и под свою ответственность 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. Названные отношения являются центральными в предмете предпринимательского права.

1. Предмет предпринимательского права

Предпринимательская деятельность в большей части состоит из имущественных отношений, составляющих основную, главную группу предпринимательских отношений, отношений коммерческого характера, составляющих предмет предпринимательского права. Их можно назвать **имущественными отношениями, преследующими цель извлечения прибыли.**

Предпринимательские отношения тесно связаны с другими, не имеющими непосредственно цели извлечения прибыли. Таковой является в первую очередь деятельность организационно-имущественного характера по созданию и прекращению предприятий, управлению собственностью. В такую деятельность включается на базе собственного имущества государство, создающее свои предприятия и устанавливающее для них определенный режим хозяйствования. В качестве собственников своего имущества действуют республики, входящие в Российскую Федерацию. И хотя в этой части в деятельности субъектов преобладают элементы организационного плана, им присуще и непосредственное ведение предпринимательской деятельности, установление договорных отношений с другими субъектами предпринимательства.

В аналогичных отношениях принимают участие и регионы (области, края, города, районы во главе с местной администрацией), управляющие собственностью и организующие деятельность соответствующих предпринимательских структур. Такая деятельность носит некоммерческий характер, но по связи с производством охватывается предпринимательно-правовым регулированием.

Некоммерческий характер носит деятельность бюджетных учреждений, потребительских обществ, благотворительных фондов и других организаций, вступающих в предпринимательские правоотношения для решения своих уставных задач, но не получения прибыли.

Некоммерческий характер может носить и ведение хозяйства без цели извлечения прибыли. Таким образом действуют, например, фондовые и иногда товарные биржи. Хотя такая деятельность не преследует непосредственно цели получения прибыли, но она способствует прибыльности учредителей, пользующихся услугами данных организаций, росту стоимости акций бирж, наращивающих свой производственный потенциал. Эти отношения тесно связаны с предпринимательской деятельностью, по форме осуществления не отличаются от ее реализации и поэтому охватываются предпринимательским правом и представляют вторую группу отно-

шений, составляющих предмет предпринимательского права, группу **предпринимательно-правовых отношений, способствующих предпринимательской деятельности.**

К некоммерческой законодатель относит деятельность адвокатов и их организаций, нотариусов, деятельность по предоставлению образовательных, медицинских, охранных услуг и др. Однако следует заметить, что ни один адвокат, нотариус или другой частный, негосударственный услугодатель не может и не способен осуществлять свою деятельность за счет только собственных средств, не получая доходов, прибыли. Поэтому такие организации должны признаваться коммерческими.

Наконец, государство, реализуя публичные интересы общества, воздействует на субъектов, осуществляющих предпринимательскую деятельность. Однако к **имущественным отношениям, основанным на административном или ином властном подчинении одной стороны другой, в том числе к налоговым и другим финансовым и административным отношениям,** гражданское законодательство не применяется, если иное прямо не предусмотрено в законе. Иными словами, названные отношения являются не гражданско-правовыми, а публично-правовыми, но, тем не менее, они представляют третью группу отношений, относящихся к предмету предпринимательского права.

Названные три группы правоотношений представляют определенное единство, которое выражает многосторонняя деятельность товаропроизводителей, нацеленная профессионально на работу для рынка, осуществляемую при его государственном регулировании. В силу этого в процессе организации и осуществления производства и на последующих стадиях обмена и производственного потребления применяется массив норм гражданского (и не только гражданского) права, который не может быть применен к частным, личным отношениям, предназначен для обслуживания именно этих процессов. Эта совокупность норм права представляет собой особую отрасль, часть гражданского права, ранее называвшуюся хозяйственным законодательством. В настоящее время эту часть, отрасль права называют предпринимательским, самостоятельность которой очевидна, поскольку оно выходит далеко за рамки действующего ГК РФ и гражданского законодательства в целом.

Вообще название рассматриваемой отрасли права, отрасли законодательства, вызывающее в условиях рыночных отношений раз-

1. Предмет предпринимательского права

личные споры, по нашему мнению, не самое главное, а спор представляется не принципиальным.

Здесь уместно обратить внимание на замечание профессора В.Ф. Попондопуло о том, что «одна из проблем, с которой цивилистическая доктрина капитализма еще на заре своего развития, была порождена двоякого рода дуализмом: делением права на публичное и частное и делением последнего на право гражданское и торговое»¹.



Дело в том, что в мировой практике аналогичная отрасль права называется правом торговым. Такое же название она имела и в дореволюционной России. Только надо иметь в виду, что торговое право регулирует отношения не торговые в чистом виде «купи-продай», а весь комплекс отношений по созданию предприятий, производству товаров, их доведению до потребителя, т.е. отношения гражданского, торгового оборота со всеми вспомогательными отношениями, обслуживающими главные — производственные.

Вспомним, что с развитием капитализма в странах Европы стали появляться специальные правовые нормы, регулировавшие деятельность купцов, которые занимались не только торговлей, но и организацией производства товаров для продажи. Совокупность этих норм формировалась как торговое право. Свое название оно получило потому, что в деятельности купцов, нацеленной на получение прибыли, главным было продать товар. Производство же товара как необходимый этап считалось само собою разумеющимся. В дореволюционной России торговое право сложилось в условиях отсутствия торгового и гражданского кодексов. В настоящее время аналогом торгового права в нашей стране по виду регулируемых отношений и по целям регулирования является коммерческое право. Эти отрасли по названию совпадают (по-французски «коммерческий» значит «торговый»)².

В нашем лексиконе, думается, для обозначения указанных действий предпочтительнее термин хозяйствование, а не торговля или

¹ Попондопуло В.Ф. Природа коммерческого (предпринимательского) права // Актуальные проблемы науки и практики коммерческого права: сб. науч. ст. Вып. 5. М., 2005. С. 7.

² См.: Кузнецов В. Предмет курсов предпринимательского и коммерческого права // Российская юстиция. 1999. № 4; Пугинский Б.И. Коммерческое право и предпринимательство // Актуальные проблемы науки и практики коммерческого права: сб. науч. ст. Вып. 5. М., 2005. С. 49.

коммерция и даже не предпринимательство. Хотя против последнего не стоит возражать, но следует заметить, что первый термин охватывает все остальные. Важно понять и признать существование особой группы правоотношений.

Следует иметь в виду, что в мировой практике существуют **две концепции регулирования гражданских и торговых отношений**: монистическая, объединяющая торговое и гражданское (частное) право, и дуалистическая, признающая две самостоятельные отрасли права.

В России во все времена отрицался дуализм частного права. Эта концепция жива до сих пор, но на протяжении последней сотни лет ведутся дискуссии и борьба за выделение из гражданского хозяйственного, предпринимательского или торгового права, за самостоятельность предпринимательского (хозяйственного) права. Однако представляется контрпродуктивным предложение рассматривать предпринимательское право лишь как совокупность правовых норм о субъектах предпринимательской деятельности (об их организационно-правовых формах, порядке создания, деятельности, реорганизации, ликвидации), т.е. рассматривать предпринимательское право в качестве составной части коммерческого права¹.

Чем закончится эта борьба — покажет будущее и здравый смысл, но не вызывает сомнения необходимость изучения самостоятельной дисциплины (предпринимательского, торгового, коммерческого, хозяйственного права), освещающей проблемы хозяйствования, предпринимательства. На необходимость и важность изучения этой дисциплины указывали еще ведущие ученые России в конце XIX — начале XX вв.

В новых условиях правового регулирования элементом, определяющим принадлежность правоотношений к предпринимательским, является профессиональная деятельность по производству товаров (работ, услуг) для рынка. Именно в силу того, что любой субъект на базе принадлежащего ему имущества вступает в производственную деятельность, регулирование отношений в ходе ее ведения охватывается предпринимательским правом. Специфика данных отношений по организации производства, легитимизации предпринимательской деятельности с помощью регистрации, оформлению ее в форме

¹ См.: Кузнецов В. Указ. соч. С. 52.

1. Предмет предпринимательского права

организации, юридического лица, разрешения отдельных видов деятельности, ведению отчетности, налоговому обложению, установлению порядка и правил выхода на рынок с товарами, работами и услугами, взаимодействия с другими предприятиями и организациями определяет необходимость единого регулирования. Обеспечить такое единство регулирования в состоянии только отрасль предпринимательского права, имеющая инструментарий воздействия как на производство, так и на все иные связанные с ним процессы.

Предпринимательское право регулирует отношения по государственному воздействию на производственную деятельность. Эти отношения возникают по вертикали между государством и иными субъектами предпринимательства.

В современных условиях руководящая деятельность государства имеет иные объемы, характер и содержание. Сокращено до минимальных размеров руководство директивное, но все больше развивается и внедряется руководство на основе договора. Тем не менее нельзя упускать из виду, что руководство и соответственно отношения, складывающиеся в результате принятия плановых актов, утверждения заказов для государственных нужд, осуществления контрольных функций собственников в отношении предприятий, получивших от них имущество для ведения предпринимательства, осуществления государством воздействия путем установления норм и нормативов (социальных, экологических и др.) продолжают составлять значительный массив регулирования. Появились и новые элементы в осуществлении государственного воздействия на экономику, такие как налоги, антимонопольный контроль, техническое регулирование и др.

Отношения по осуществлению предпринимательской деятельности — это те связи, которые складываются вне какого-либо подчинения или властвования. Это — товарный обмен, взаимодействие регионов или подразделений предприятий в нетоварной форме, это также отношения хозяйственного ведения и оперативного управления, которые при реализации не проявляются как конкретное взаимодействие. Так, предприятия формируют свои фонды, разрабатывают и применяют систему оплаты труда, учетную политику, организуют использование оборудования и т.д.

Возникает вопрос, правомерно ли объединять вертикальные и горизонтальные связи, особенно в рыночной экономике, для их одноотраслевого регулирования? В юридической науке продолжают вы-

сказываться взгляды, что такие связи разнородны и принадлежат к гражданско- и административно-правовому регулированию. Но ведь все они объединены экономическим содержанием отношений, поскольку возникают и развиваются по поводу реализации предпринимательской деятельности при государственном воздействии на хозяйственный оборот.

И в вертикальной, и в горизонтальной части — это единый хозяйственный оборот, т.е. сумма всех связей, складывающихся в воспроизводственных процессах. Гражданское право связано только с процессом товарного обмена и обслуживает только потребительский оборот. Оно не имеет надлежащего инструментария для регулирования внутривозвращенных отношений, взаимодействия макроуровней между республиками, регионами и звеньями, формирования себестоимости и результатов предпринимательской деятельности, ведения бухгалтерского учета. Административное же право имеет в экономическом хозяйственном обороте еще меньше возможностей, так как регулирует отношения исполнительно-распорядительного характера, достаточно далекие от отношений по руководству экономикой и предпринимательской деятельностью. Лишь предпринимательское право, не ограниченное узкими горизонтами деятельности юридических лиц или органов управления (администрации), может в полной мере охватить реальные сущностные связи всех субъектов по вертикали и по горизонтали.

Основные правила, регулирующие предпринимательскую деятельность, сформулированы в ГК РФ, в гражданском законодательстве, регулирующем в том числе и рыночные отношения в сфере экономики на основе частного права. Именно частнопровые институты в сфере экономики в первую очередь вызвали к жизни предпринимательское право, коренным образом отличающееся по предмету правового регулирования от гражданского права с его частнопровыми институтами имущественных и неимущественных отношений граждан и их объединений.

Правовое регулирование предпринимательских отношений, четкое установление в правовых нормах порядка руководства и осуществления предпринимательской деятельности, — необходимое условие решения задач экономического строительства. Это требует разработки теоретических основ совершенствования законодательства, исследования научных проблем предпринимательского права.

2. Методы предпринимательского права

Под методами правового регулирования, применяемыми в определенной отрасли права, понимается набор способов и приемов регулирования отношений между субъектами, складывающиеся вследствие особых свойств правового воздействия. Обычно считается, что такой набор имманентно присущ каждой отрасли общественных отношений, обслуживаемых данной частью правовой надстройки. В гражданском праве принято подчеркивать юридическое равенство взаимодействующих субъектов, в административном — наличие отношений власти и подчинения в процессе реализации управленческих отношений. Посредством анализа метода отдельной отрасли права выясняется вопрос о том, каким способом воздействуют нормы права на регулируемые отношения (предмет).

Таким образом, метод правового регулирования представляет собой комплекс правовых средств и способов воздействия соответствующей отрасли права на общественные отношения, составляющие ее предмет. Для того чтобы такое воздействие было эффективным и достигало предполагаемого результата, должны использоваться такие средства, которые соответствуют природе регулируемых отношений. Иначе говоря, содержание метода правового регулирования предопределяется предметом правового регулирования.

Понимание метода правового регулирования как совокупности способов, приемов, средств воздействия на общественные отношения, т.е. поведение людей и их объединений, является господствующим в отечественной теории права¹.

Однако существует и иной подход к пониманию рассматриваемого института. Суть его состоит в том, что под методом правового регулирования понимается не совокупность, а какой-то один способ опосредования общественных отношений². При этом сторонники единого

¹ См., напр.: *Алексеев С.С.* Общие теоретические проблемы системы советского права. М., 1961. С. 48; *Яковлев В.В.* Гражданско-правовой метод общественных отношений. Свердловск, 1972. С. 64—84.

² См.: *Шаргородский М.Д., Иоффе О.С.* О системе советского права // Советское государство и право. 1957. № 6. С. 104; *Брагинский М.И.* О месте гражданского права в системе «право публичное — право частное» // Проблемы современного гражданского права: сборник статей. М., 2000. С. 68; *Юсулов В.А.* Теория административного права. М., 1985. С. 12.

метода ссылаются на пример гражданского права, где частное правоотношение построено на началах равенства административного права, предопределяющего отношения власти и подчинения.

Сторонники концепции предпринимательского права считают, что последнее имеет не один, а несколько методов правового регулирования¹.

Предпринимательское право, как и некоторые другие отрасли права, например, трудовое, сельскохозяйственное, земельное право, использует несколько связанных между собой методов регулирования.

В последнее время выдвинута с нашей точки зрения вполне обоснованная концепция о единстве методов правового регулирования для всей системы права. К таким единым, общим методам правового регулирования В.В. Лаптев и В.П. Шахматов относят:

- 1) метод обязательных предписаний (включающий метод приказа и метод запрета);
- 2) метод автономных решений (включающий метод согласования и метод разрешения);
- 3) метод рекомендаций².

В науке предпринимательского права сложилось твердое мнение, что в этой отрасли права используется несколько методов правового регулирования: метод автономных решений (метод согласования), метод обязательных предписаний, метод рекомендаций.

Применительно к предпринимательскому праву методы регулирования можно сформулировать следующим образом:

- 1) метод обязательных предписаний;
- 2) метод автономных решений:
 - а) метод согласования (применительно к организации правовых связей между участниками воспроизводственных правоотношений);
 - б) метод разрешения (применительно к содержанию предпринимательско-правовых норм);
- 3) метод рекомендаций.

¹ См.: *Лаптев В.В.* Предпринимательское право: понятие и субъекты. М., 1997. С. 23; *Мартемьянов В.С.* Хозяйственное право. Общие положения: курс лекций. М., 1994. Т. 1. С. 9; *Ершова И.В., Иванова Т.М.* Предпринимательское право: учебное пособие. М., 1999. С. 5.

² См.: *Шишкин А.Ф.* Экономическая теория. М., 1996. Т. 2. С. 36.

В условиях централизованного начала в руководстве экономикой ведущее место занимал метод обязательных предписаний. Однако в период перестройки управления экономикой, в условиях самоуправления, самофинансирования, в условиях самостоятельности предприятий и рыночной экономики значение этого метода значительно ослабло. **Метод обязательных предписаний** означает, что субъекты предпринимательского правоотношения не равноправны: один из них в силу своей компетенции дает обязательные указания другому субъекту, который обязан их исполнить. В условиях рынка такой метод используется в публично-правовых отношениях. При использовании **метода автономных решений** (метод согласования) субъект по своей воле принимает решение о совершении какой-либо сделки или принятия решения, действия, например, по организации производства нового вида товара, продукции. Для осуществления производственной деятельности ему придется заключать с контрагентами различные договоры, которые ему никто не может навязать. При заключении предпринимательских договоров наглядно проявляется метод согласования воли, волеизъявления двух или более свободных, независимых друг от друга участников гражданского оборота.

Метод рекомендаций обладает одновременно признаками и метода предписаний, и метода автономных решений (согласования). Рекомендательные нормы не являются обязательными для их адресата. Но они побуждают субъекта предпринимательского права использовать их в своих правоотношениях с партнерами, если они сулят ему выгоду.

Названные выше методы правового регулирования в области предпринимательства всегда взаимодействуют между собою. Эта взаимосвязь зависит от того, в какой сфере складываются те или иные правоотношения. Метод обязательных предписаний преобладает в «вертикальных» отношениях, в «горизонтальных» отношениях преобладает метод автономных решений; во внутривозрастных отношениях их применение зависит от того, с кем подразделение юридического лица устанавливает взаимоотношения — с самим юридическим лицом в лице его органа («вертикальные» отношения) или же с другими подразделениями юридического лица («горизонтальные» отношения).

Следует иметь в виду, что в «горизонтальных» отношениях при заключении предпринимательских договоров реализуется в основном метод согласования. Но стороны при этом свободны не во всем.

Заклячая договор, они должны руководствоваться действующим законодательством, соблюдать предписания соответствующих органов об условиях отгрузки и загрузки транспортных средств, о качестве и количестве товара. Должны быть также соблюдены условия, наиболее выгодные участникам договора с точки зрения налогового, антимонопольного и другого законодательства. А это уже проявление метода обязательного предписания.

Сочетание названных методов правового регулирования, взаимодействие их на практике привело некоторых ученых к выводу о том, что действует один метод правового регулирования предпринимательского права — **метод координации**. Утверждается, что в предпринимательском праве имеет место один метод непосредственно-опосредованной координации, сформировавшийся на базе трех названных выше методов¹.

С таким выводом вряд ли можно согласиться. Если что-то взаимодействует, то это вовсе не означает появление нового понятия или явления. В данном случае наличие нескольких методов, порой взаимодействующих, вполне соответствует своеобразному, не единому предмету правового регулирования отрасли предпринимательского права.

3. Принципы предпринимательского права

Основополагающие начала предпринимательского права, его принципы пронизывают весь массив правовых норм, обеспечивают целенаправленное регулирование предпринимательства на всех уровнях, в республиках, регионах, звеньях и подразделениях народного хозяйства.

Правовые принципы вообще — это выраженные в праве идеи, основные нормативно-руководящие начала, характеризующие его содержание и закрепленные в нем закономерности общественной жизни².

¹ См.: *Предпринимательское право как отрасль права и законодательство, наука и учебная дисциплина* / под ред. проф. С.А. Зинченко, доц. Г.И. Колесника. Ростов н/Д, 2001. С. 13—14.

² См.: *Алексеев С.С. Проблемы теории права: курс лекций: в 2 т.* Свердловск, 1972. Т. 1. С. 102—112. М., 1997. С. 8—17.

3. Принципы предпринимательского права

Они базируются на конституционных гарантиях рыночной экономики, которые состоят в следующем: единство экономического пространства; свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств; поддержка конкуренции¹.

По мнению академика В.В. Лаптева, основными принципами предпринимательского права являются: свобода предпринимательской деятельности; юридическое равенство всех форм собственности, используемых в предпринимательской деятельности; свобода конкуренции и ограничение монополистической деятельности; получение прибыли как цели предпринимательства; законность в предпринимательской деятельности; сочетание частных и публичных интересов в предпринимательском праве; государственное регулирование предпринимательской деятельности².

Еще раньше В.В. Лаптева профессор В.С. Мартемьянов назвал более короткий перечень принципов рассматриваемой отрасли права³. Нетрудно заметить их сходство и логическое развитие в соответствии с требованиями времени и ситуации, и суть их сводится к следующему.

Основополагающим принципом предпринимательского права является **свобода предпринимательской деятельности** (по В.В. Лаптеву), принцип экономической свободы (по В.С. Мартемьянову). Этот принцип означает конституционное право гражданина или организации (ст. 8 Конституции РФ) на свободу экономической деятельности, свободу вести предпринимательскую деятельность в любой сфере экономики. Между тем она (свобода) не может быть абсолютной; в интересах общества, государства она может быть ограничена. Формами такого ограничения является лицензирование отдельных видов предпринимательской деятельности, ограничение монополистической деятельности, техническое регулирование и т.д.

Экономика советской страны, стиснутая жесткими рамками директивного руководства всеми процессами ведения хозяйства, устраняла подлинные стимулы к эффективной работе. Отчуждение работника от средств производства — результат присвоения бюрократией

¹ См.: *Баглай М.В.* Конституционное право Российской Федерации. М., 2005. С. 145.

² См.: *Лаптев В.В.* Предпринимательское право: понятие и субъекты. С. 23 и след.

³ См.: *Мартемьянов В.С.* Указ. соч. С. 6—9.

экономической и политической власти в стране, — резкое снижение социальной активности рабочих, крестьян и творческой интеллигенции. Поэтому при переходе к рынку необходимо возродить стимулы к высокопроизводительному, высокого качества труду, нацеленному на удовлетворение подлинных потребностей общества.

Законодательство рынка выдвинуло и проводит идею создания максимальной свободы для такого труда. В качестве принципа работы всех субъектов предпринимательской деятельности сформулирована задача не навязывать никому решений свыше или извне, кроме минимума правил предпринимательства, устанавливающих экономическими мерами заинтересованность в развитии производства, улучшении качества товаров, работ и услуг.

Свобода предпринимательской деятельности включает в себя следующие элементы, закрепленные в Конституции РФ:

- свободу выбирать род деятельности или занятий, свободу быть либо работодателем-предпринимателем, либо нанятым (ст. 37);
- свободу передвигаться, выбирать место пребывания и жительства — свободу рынка труда (ст. 27);
- свободу объединения для совместной экономической деятельности — выбора организационно-правовой формы предпринимательской деятельности и образования в уведомительном порядке различных предпринимательских структур (ст. 34);
- свободу иметь имущество в собственности, владеть, пользоваться и распоряжаться им как единолично, так и совместно с другими лицами, свободу владеть, пользоваться и распоряжаться землей и другими природными ресурсами (ст. 34, 35);
- свободу договора — заключать гражданско-правовые и иные сделки (ч. 2 ст. 35, ст. 74, ч. 4 ст. 75);
- свободу от незаконной конкуренции (ч. 2 ст. 34);
- свободу заниматься любой предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельностью в соответствии с принципом «разрешено все, что не запрещено законом» (ч. 1 ст. 34)¹.

Как видно, свобода предпринимательской деятельности, экономическая свобода — сложная по содержанию и конструкции категория. Сложный, комплексный характер принципа свободы пред-

¹ См.: Гаджиев Г.А. Защита основных экономических прав и свобод предпринимателей за рубежом и в Российской Федерации (опыт сравнительного исследования). М., 1995. С. 142.

3. Принципы предпринимательского права

принимательской деятельности нашел отражение в решениях Европейского суда справедливости в Люксембурге по конкретным делам. Под принципом свободы предпринимательства Европейский суд подразумевает: 1) свободу выбора занятий или профессии; 2) свободу от незаконной конкуренции; 3) общую свободу совершать все то, что не запрещено законом¹.

Защита экономических интересов субъектов предпринимательства поощрение предприимчивости находит выражение в системе налогов и налоговых льгот. Предприятия и предприниматели, расширяющие производство, осуществляющие его техническое перевооружение, ввод новых мощностей, развитие социальной инфраструктуры, вложение в природоохранные мероприятия получают налоговые льготы. Самостоятельность субъектов предпринимательства и предприимчивость обеспечиваются широтой компетенции и имущественных прав.

Принцип государственного воздействия на предпринимательские отношения в народном хозяйстве реализуется преимущественно на основе применения экономических мер и методов. Он означает, что государство в лице компетентных органов использует различные формы и средства государственно-правового воздействия на экономические отношения. Товарно-денежным отношениям присуща известная спонтанность и стихийность развития². Поэтому необходимо применение властных механизмов регулирования хозяйственной деятельности.



Мировой опыт свидетельствует, что государственное вмешательство в рыночную экономику носит позитивный характер, если при этом оно имеет ограниченные пределы. Так, английский Закон 1939 г. предоставил Департаменту торговли и промышленности Великобритании право издавать приказы о контроле над экспортом. В 1985 г. был издан Приказ о контроле над экспортом. Специальным приказом предусмотрена процедура контроля над стратегическими товарами (1967 г.)³. Однако допустимо лишь

¹ См.: *Белых В.С.* Правовое регулирование предпринимательской деятельности в России. М., 2005. С. 72.

² См.: *Сафиуллин Д.Н.* Теория и практика правового регулирования хозяйственных связей в СССР. Свердловск, 1990. С. 5.

³ См.: *Белых В.С.* Указ. соч. С. 87.

вмешательство, основанное на законе (например, планирование, квотирование, лицензирование, регулирование цен и тарифов). Произвольное вмешательство запрещено гражданским законодательством (п. 1 ст. 1 ГК РФ)¹.

В рыночной экономике России на смену приказным методам руководства экономикой страны приходят экономические методы, т.е. основанные на применении мер заинтересованности трудовых коллективов, отдельных лиц к наращиванию объемов производства товаров, работ и услуг, расширению их ассортимента и повышению качества. К числу таких мер относится применение единых налоговых норм, а не избирательных нормативов, которые оказывали отрицательное воздействие на хорошо работающие предприятия, поскольку с их помощью отбирались средства у высоко rentабельных в пользу низко rentабельных предприятий. Налогообложение построено так, чтобы предприятия были заинтересованы в его развитии и не допускали чрезмерного направления доходов в фонд потребления.

Важным экономическим рычагом являются цены. В той мере, в какой они составляют компетенцию государства, цены целенаправленно используются для стимулирования производства к насыщению рынка соответствующими товарами, работами и услугами.

Для реализации соответствующих государственных программ используются целевые ассигнования, дотации, субсидии.

Государственное воздействие может быть и прямым, то есть директивным. Там, где интересы государства и общества требуют их эффективной защиты, компетентные органы государства имеют право пресекать нарушения закона, давать обязательные предписания, привлекать нарушителей к ответственности.

Неслучайно, видимо, академик В.В. Лаптев в числе основных начал предпринимательского права называет **принцип сочетания частных и публичных интересов в предпринимательской деятельности**. Сочетание частных и публичных, государственных интересов имеет существенное значение в разных сферах общественной жизни, в том числе и в экономической, предпринимательской сфере.

Частный интерес присущ любому физическому лицу — предпринимателю или частноправовой коммерческой организации. Закон-

¹ См.: *Винниченко С.И.* Цена как условие гражданско-правового (предпринимательского) договора: дис. ... канд. юрид. наук. Екатеринбург, 1999. С. 5.

3. Принципы предпринимательского права

ный частный интерес подлежит защите государственными органами через систему судопроизводства. Но и публичный интерес, интерес всего общества, государства также защищается на законных основаниях той же самой судебной системой. При осуществлении предпринимательской деятельности хозяйствующий субъект реализует свою волю, свой интерес с учетом интереса своего партнера по сделке и с учетом интереса общества, государства. Соответственно интерес государства должен учитываться в пределах допустимого вмешательства в рыночные отношения.

Следующий принцип предпринимательского права — **свобода конкуренции и ограничение монополистической деятельности**. Этот принцип закреплен в ч. 2 ст. 34 Конституции РФ. Конституционная норма гласит: «не допускается экономическая деятельность, направленная на монополизацию и недобросовестную конкуренцию». Названный правовой принцип отражен и в п. 1 ст. 10 ГК РФ, устанавливающий пределы осуществления гражданских прав. Субъектам предпринимательской деятельности запрещено злоупотреблять своими правами под угрозой применения неблагоприятных последствий за несоблюдение этих требований: суд может отказать в защите принадлежащего лицу права.

В условиях рынка только тот может получить преимущества в экономическом и социальном развитии, кто достиг наилучших результатов в предпринимательстве, произвел высококачественные, конкурентоспособные товары (работы и услуги) с меньшими издержками. Данный принцип является стимулом развития экономики. Он стимулирует конкурентоспособных и устраняет плохо работающие предприятия, которые при длительной убыточности и неплатежеспособности, отсутствии спроса на производимые товары подлежат реорганизации или вообще ликвидации как банкроты.

В современной России этот принцип реализуется в нормах Федерального закона от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»¹ и Федерального закона от 17 августа 1995 г. № 147-ФЗ «О естественных монополиях»². Отдельные положения, регулирующие вопросы конкуренции и антимонопольной деятельности, содер-

¹ СЗ РФ. 2006. № 31 (1 ч.). Ст. 3434 (с послед. изм.).

² СЗ РФ. 1995. № 34. Ст. 3426 (с послед. изм.).

жаты в законах о биржевой, банковской, инвестиционной, инновационной, страховой и иной деятельности.

Антимонопольное законодательство защищает только добросовестную конкуренцию и не допускает злоупотреблений, состоящих в противоположном, подрыве предпринимательской деятельности конкурентов.

Принцип законности также включается в систему принципов предпринимательского права, хотя и является общеправовым.

В рыночных условиях в сфере экономики он приобретает специфическое выражение. Сущность законности как правового принципа заключается прежде всего в строгом и неукоснительном соблюдении всеми субъектами права законов и подзаконных нормативных актов. Законность надо рассматривать и под углом зрения требования безусловной защиты и реального обеспечения прав, интересов граждан и юридических лиц, а также охраны правопорядка от любого произвола¹. В области предпринимательской деятельности законность в равной степени распространяется и на предпринимателей, и на органы государственной власти и местного самоуправления.

Сформулированное ныне в законе правило о том, что предприятие при осуществлении предпринимательства осуществляет любые виды деятельности, если они не запрещены законом, ставит в основу оценки законности деятельности предприятия не бездумное следование мелочной регламентации каждого шага в работе, а экономически эффективное предпринимательство. Не может считаться нарушителем законов предприятие, если оно действовало экономически эффективно для государства и общества и не нарушало при этом прямых запретов закона и прав других лиц. И напротив, есть все основания считать противоправным хозяйствование государственных предприятий и муниципальных предприятий без предприимчивости по принципу: ничего не нарушил, хотя и ничего не достиг.

Такое понимание законности соответствует рыночной экономике, свобода выбора поведения означает, что не соответствует закону пассивное, безынициативное предпринимательство.

Принцип законности содержится в ст. 15 Конституции РФ, которая указывает: «1. Конституция Российской Федерации имеет выс-

¹ См.: *Теория государства и права*: учебник / отв. ред. В.М. Корельский, В.Д. Первалов. Екатеринбург, 1996. С. 436—437.

4. Субъекты предпринимательского права

шую юридическую силу, прямое действие и применяется на всей территории Российской Федерации. Законы и иные правовые акты, применяемые в Российской Федерации, не должны противоречить Конституции Российской Федерации.

2. Органы государственной власти, органы местного самоуправления, должностные лица, граждане и их объединения обязаны соблюдать Конституцию Российской Федерации и законы».

4. Субъекты предпринимательского права

Категория «субъекты предпринимательской деятельности» появилась впервые в Законе о предприятиях, в ст. 2 которого приведен перечень субъектов предпринимательской деятельности.

В экономической теории под субъектами предпринимательской деятельности (предпринимателями) понимают только граждан и их объединения, причем предприниматель не тождествен собственнику и менеджеру. Используя заемный капитал, предприниматель может и не быть собственником. А собственник может получать доход от своей собственности, не занимаясь предпринимательством. Менеджер в отличие от предпринимателя не всегда имеет в качестве непосредственной цели своей деятельности получение прибыли (например, менеджер — начальник цеха).

В России законодательство определяет **предпринимателя** как субъекта, деятельность которого нацелена на получение прибыли и ведется им на условии собственной имущественной ответственности. К ним относятся: индивидуальные предприниматели; коммерческие организации; некоммерческие организации, осуществляющие предпринимательскую деятельность; публичные образования (государство, субъекты РФ, муниципальные образования). Государственные органы, осуществляющие функции руководства и регулирования предпринимательской деятельности, являются субъектами предпринимательского права¹.

Предпринимателя характеризуют:

¹ О соотношении понятий «субъекты предпринимательского права» и «субъекты предпринимательской деятельности» см.: *Лантев В.В.* Предпринимательское право: понятие и субъекты. С. 39—41; *Предпринимательское (хозяйственное) право*: учебник. Т. 1. С. 232—234; *Коммерческое право*: учебник / под ред. В.Ф. По-

- 1) самостоятельный статус (он собственник или действует по поручению собственника);
- 2) цель деятельности (получение прибыли или дохода вместе с социальным эффектом);
- 3) функции: творческая (выдвижение и реализация коммерческой идеи), ресурсная (мобилизация информационных, финансовых, трудовых и материальных ресурсов), организационная (соединение ресурсов в нужных пропорциях и контроль за их использованием)¹.

Субъектами предпринимательского права являются предприниматели, предпринимательские организации и их подразделения. Они выступают как носители особых прав и обязанностей, участники предпринимательских правоотношений, ведут производственную деятельность и руководят ею в соответствии с нормами права. Носителями предпринимательских прав и обязанностей не могут быть отдельные граждане. Ранее говорилось, что государство само хозяйствует, но, будучи хозяйствующим субъектом, государство не является субъектом предпринимательского права. В предпринимательских правоотношениях участвует не государство как субъект права, а государственные предприятия, другие хозяйственные органы и их подразделения. Государство руководит их деятельностью путем издания нормативных правовых актов, составляющих юридическую основу предпринимательских правоотношений.

Осуществляя производственную деятельность и руководя ею, участвуя в отношениях, сочетающих планово-организационные и имущественные элементы, субъект предпринимательского права должен обладать определенным имуществом. Наличие имущества многими учеными признается необходимым признаком субъекта предпринимательского права.

Субъекты предпринимательского права должны отвечать за результаты работы. Эта ответственность используется как стимулирующее средство. Ответственность выражается либо в виде экономической ответственности, либо в виде традиционной имущественной ответственности.

пондопуло, В.Ф. Яковлева. СПб., 1997. С. 48—57; *Лугинский Б.И.* Коммерческое право России. М., 2000. С. 34—47; *Белых В.С.* Указ. соч. С. 132—145.

¹ См.: *Лаптев В.В., Шахматов В.П.* Цели правового регулирования и система права // Правоведение. 1976. № 4. С. 32.

4. Субъекты предпринимательского права

Субъект предпринимательского права не только должен нести ответственность за результаты деятельности, но и должен иметь возможность обращаться за защитой своих прав в случаях их нарушения. В предпринимательских отношениях по горизонтали такая защита обеспечивается с помощью органов арбитражного суда. Механизм же защиты в отношениях по вертикали пока только складывается.

Итак, **признаками субъекта предпринимательского права** являются: 1) наличие определенной организации (организационное единство); 2) наличие закрепленного или принадлежащего имущества (ИМУЩЕСТВЕННАЯ самостоятельность); 3) наличие специальных прав и обязанностей (специальная компетенция); 4) ответственность за результаты своей деятельности; 5) возможность обращения за защитой нарушенных прав и экономических интересов.

Следует выделить **общие и конкретные субъекты предпринимательского права**.

Общее понятие субъекта предпринимательского права должно включать лишь те признаки, которые присущи всем видам таких субъектов. Такое понятие можно определить следующим образом: субъекты предпринимательского права — это организации и их подразделения, осуществляющие производственную деятельность и руководящие ею, имеющие определенное имущество, обладающие специальными правами и обязанностями (специальной компетенцией), несущие ответственность за результаты своей деятельности и имеющие возможность обратиться за судебной защитой принадлежащих им прав.

Применительно к отдельным видам субъектов предпринимательского права указанные выше признаки предпринимательской правосубъектности проявляются неодинаково, с некоторыми особенностями.

Определяющим при классификации субъектов предпринимательского права является характер выполняемых ими функций. С этой точки зрения различают субъекты, выполняющие предпринимательскую деятельность, руководящие ею и сочетающие функции руководства и осуществления предпринимательской деятельности. В соответствии с этим выделяются такие субъекты предпринимательского права, как предприятия, органы хозяйственного руководства. Все они составляют единую систему, объединяются в одну группу — предпринимательские органы или предпринимательские структуры.

Лекция 1. Понятие и система предпринимательского права

Другую группу субъектов предпринимательского права составляют подразделения предпринимательских органов или предпринимательских структур.