**Содержание**

1. Понятие предпринимательского права

1.1 Предпринимательская деятельность как предмет предпринимательского права

1.2 Метод правового регулирования предпринимательской деятельности

1.3 Основные принципы предпринимательской деятельности

1.4 Отграничение предпринимательского права от смежных отраслей права

2. Источники предпринимательского права

2.1 Понятие и виды источников предпринимательского права

2.2 Проблемы систематизации предпринимательского законодательства

3. Понятие и виды правоотношений, возникающих в процессе предпринимательской деятельности

3.1 Понятие предпринимательских правоотношений

3.2 Виды предпринимательских правоотношений

4. Наука предпринимательского права

5. История становления и развития предпринимательского права в РФ

6. Правовое регулирование предпринимательской деятельности в зарубежных странах

**1. ПОНЯТИЕ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОГО ПРАВА**

**1.1. ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКАЯ ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ КАК ПРЕДМЕТ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОГО ПРАВА**

Предпринимательское право – совокупность норм, регулирующих предпринимательские отношения, тесно с ними связанные иные, в том числе некоммерческие отношения, а также отношения по государственному регулированию хозяйствования в целях обеспечения интересов государства и общества.

Право – это система общеобязательных формально определенных норм, установленных и обеспечиваемых силой государства и направленных на регулирование поведения людей и их коллективов в соответствии с принятыми в данном обществе устоями социально-экономической, политической и духовной жизни.

Совокупность внутренне согласованных, взаимосвязанных, социально однородных юридических средств (явлений), с помощью которых официальная власть оказывает регулятивно-организующее и стабилизирующее воздействие на общественные отношения, поведение людей (закрепление, регулирование, дозволение, обязывание, запрещение, убеждение и принуждение, стимулирование и ограничения и др.), представляет собой правовую систему.

Правовая система – это целостное единство правовых норм национального права, разделенных на основе внутреннего согласования на части (правовые институты и отрасли права) в соответствии с предметом и методом правового регулирования. Система права складывается из ряда отдельных отраслей, регулирующих разнообразные по своему содержанию общественные отношения.

Отграничение норм одной отрасли права от другой, а следовательно, и само разграничение отраслей между собой внутри системы права осуществляется по признакам, характеризующим предмет и метод регулирования данной конкретной отрасли права.

Под предметом правового регулирования принято понимать определенную совокупность общественных отношений, которые регулируются данной отраслью права. Предмет регулирования лежит вне норм права, являясь объектом их воздействия.

Общественные отношения, урегулированные нормами предпринимательского права, составляют предмет данной отрасли права. Эти отношения делятся на три группы:

1) предпринимательские отношения, то есть отношения, возникающие в процессе осуществления предпринимательской деятельности;

2) некоммерческие отношения, тесно связанные с предпринимательскими.Такие отношения складываются при осуществлении деятельности организационно-имущественного характера (например, по созданию и прекращению коммерческих организаций), деятельности ряда некоммерческих организаций (учреждений, объединений и др.), деятельности товарных и фондовых бирж по организации торговли на соответствующем рынке.Такая деятельность носит некоммерческий характер, но создает основу, а зачастую является необходимым условием, предпосылкой для будущей предпринимательской деятельности;

3) государство, реализуя публичные интересы общества, воздействует на субъектов, осуществляющих предпринимательскую деятельность, регулируя эту деятельность различными способами и с применением различных форм.

Предметом предпринимательского права является предпринимательская деятельность, т.е. самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке. Предпринимательство – это самостоятельная инициативная деятельность граждан и их объединений. Предприниматель является центральной фигурой в народном хозяйстве России, творцом и основным действующим лицом проводимых в настоящее время экономических реформ. Субъектом предпринимательской деятельности, то есть предпринимателем, может быть как гражданин, так и организация.

В соответствии со ст. 34 Конституции РФ каждый имеет право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности. Одновременно Конституция РФ не допускает предпринимательскую деятельность, направленную на монополизацию и недобросовестную конкуренцию.

Воспрепятствование законной предпринимательской деятельности по уголовному законодательству является преступлением в сфере экономической деятельности. Виновные в неправомерном отказе в регистрации индивидуального предпринимателя или коммерческой организации либо уклонении от их регистрации, неправомерном отказе в выдаче специального разрешения (лицензии) на осуществление определенной деятельности либо уклонение от его выдачи, ограничении прав и законных интересов индивидуального предпринимателя или коммерческой организации в зависимости от организационно-правовой формы или формы собственности, а равно ограничении самостоятельности либо ином незаконном вмешательстве в деятельность индивидуального предпринимателя или коммерческой организации, если эти деяния совершены должностным лицом с использованием своего служебного положения, подлежат уголовной ответственности.

Предпринимательская деятельность, осуществляемая дееспособным гражданином своим трудом, без создания в этих целях юридического лица – это предпринимательская деятельность гражданина. В соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации гражданин вправе заниматься предпринимательской деятельностью без образования юридического лица с момента регистрации в качестве индивидуального предпринимателя. Глава крестьянского (фермерского) хозяйства, осуществляющего деятельность без образования юридического лица, признается предпринимателем с момента государственной регистрации этого хозяйства.

К предпринимательской деятельности граждан, осуществляемой без образования юридического лица, соответственно применяются правила ГК РФ, которые регулируют деятельность юридических лиц, являющихся коммерческими организациями, если иное не вытекает из закона, иных правовых актов или существа правоотношения.

Гражданин, осуществляющий предпринимательскую деятельность без образования юридического лица и не прошедший процедуру государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя, не вправе ссылаться в отношении заключенных им при этом сделок на то, что он не является предпринимателем. Суд может применить к таким сделкам правила ГК РФ об обязательствах, связаннных с осуществлением предпринимательской деятельности.

Предпринимательская деятельность по своему содержанию есть вид экономической деятельности по созданию материальных и нематериальных благ, и на нее распространяются все требования, предъявляемые к экономике.

Законодательное определение предпринимательской деятельности в ст.2 ГК РФ, согласно которой : “... предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке”, дает основания для введения требований, предъявляемых к процессу ее осуществления. Несоблюдение требований, предъявляемых именно к предпринимательской деятельности, влечет меры ответственности. Правовые последствия, конструируемые в иных отраслях права, строятся в соответствии с легальным (законодательным) определением предпринимательской деятельности. Осуществление предпринимательской деятельности допускается только при условии государственной регистрации. Иное рассматривается как правонарушение, которое влечет возможность изъятия всего полученного в доход государства. Осуществление предпринимательской деятельности влечет возникновение налоговых обязательств предпринимателя по поводу ее результатов.

Основной признак предпринимательской деятельности – это то, что предпринимательство должно быть деятельностью. Под деятельностью понимается целесообразное изменение окружающего мира в интересах людей. Деятельность – это совокупность элементов, к которым относятся: субъект, наделенный активностью и направляющий ее на объекты или на других субъектов; объект, на который направлена активность субъекта; и сама активность, выражающаяся в том или ином способе овладения объектом или в установлении коммуникативного воздействия между субъектами. Следовательно, предпринимательскую деятельность можно представить как совокупность постоянно или систематически осуществляемых действий по производству материальных и нематериальных благ, реализуемых на рынке в качестве товара, по выполнению работ или оказанию услуг. Деятельности присущи такие признаки как системность, постоянство, целенаправленность всех действий.

Общей целью предпринимательской деятельности является извлечение прибыли путем профессионального производства материальных и нематериальных благ, реализуемых неопределенному кругу лиц. Поэтому характерным признаком предпринимательской деятельности является профессионализм предпринимателя, который состоит в :

- ведении этой деятельности людьми, имеющими определенную квалификацию или информацию, необходимую для принятия и реализации решений, при этом в значительном количестве случаев наличие профессиональной подготовки рассматривается как необходимое условие для осуществления предпринимательской деятельности, например, медицинской, банковской, аудиторской. В иных случаях нет необходимости в определенном профессиональном уровне предпринимателя, но он должен владеть информацией, позволяющей ему принять то или иное решение, причем от его информированности зависит и достижение тех целей, ради которых он осуществляет деятельность. В качестве подтверждения профессионализма действующее законодательство в одних случаях признает ранее полученное образование (например, юридическое, экономическое, медицинское), а в других требует сдачи предпринимателем соответствующих экзаменов (например, для аудиторов, операторов на рынке ценных бумаг);

- осуществлении предпринимательской деятельности по определенным правилам (например, правилам оказания услуг, торговли, проведения работ);

- соответствии результатов деятельности определенным требованиям, которые носят нормативный характер, например, требованиям сертификации и стандартизации товаров, работ и услуг, требованиям выполнения правил, касающихся финансовых результатов предпринимательской деятельности (уплата налогов, иных установленных отчислений);

- подконтрольности деятельности государственным органам, уполномоченным выполнять общественно необходимые функции в интересах потребителей, лиц, занятых в процессе производства, самих предпринимателей, общества в целом;

- наличии государственных гарантий деятельности.

Признаком предпринимательской деятельности является также самостоятельность осуществления деятельности. Этот признак указывает на волевой источник предпринимательской деятельности. Граждане и юридические лица самостоятельно, т.е. своей властью в своих интересах, осуществляют предпринимательскую деятельность.

Предпринимательская деятельность направлена на систематическое получение прибыли. Получение прибыли, являясь основной целью предпринимателя, придает его деятельности коммерческий характер, который не утрачивается даже и в том случае, если в результате ее осуществления получена не прибыль, а убыток. Вместе с тем, если получение прибыли как цель не ставится изначально, деятельность нельзя назвать предпринимательской, она не носит коммерческого характера.

Прибыль извлекается субъектами от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг.

Цель предпринимательской деятельности, определяемая законом как систематическое извлечение прибыли, также является ее признаком. Несомненно, любой субъект, начиная предпринимательскую деятельность, надеется получить от вложений труда и капитала тот или иной доход, позволяющий ему сформировать прибыль. Однако у предпринимательской деятельности должно быть единство двух целей, причем первой является не извлечение прибыли, а создание продукта (товара), способного удовлетворить или сформировать потребности общества, и только на основе этого извлечь прибыль.

В действующем законодательстве понятие прибыли используется при определении объекта налогообложения. Таким объектом является валовая прибыль организации, уменьшенная (увеличенная) в соответствии с положениями, предусмотренными законом. Валовая прибыль – это сумма прибыли (убытка) от реализации продукции (работ, услуг), основных фондов (включая земельные участки), иного имущества организации и доходов от внереализационных операций, уменьшенных на сумму расходов по этим операциям. Прибыль (убыток) от реализации продукции (работ, услуг) определяется как разница между выручкой от реализации продукции (работ, услуг) без налога на добавленную стоимость и акцизов и затратами на производство и реализацию, включаемыми в себестоимость продукции (работ, услуг). Это означает, что понятие прибыли в праве отличается от экономического в количественном отношении – той суммой, которую государство признает в качестве необходимых издержек. В подходах к определению структуры этой суммы, как правило, выражается государственное регулирование предпринимательской деятельности. Например, если государство устанавливает, что расходы на приобретение новой техники или ведение научно-исследовательских работ не относятся на себестоимость, а осуществляются предпринимателем после уплаты налогов, это означает его незаинтересованность в научно-техническом развитии производства.

Предпринимательская деятельность сопряжена с риском. Этим предпринимательство коренным образом отличается от хозяйственной деятельности периода административно-плановой экономики. Предпринимательский риск в соответствии со ст.929 ГК РФ – это риск убытков от предпринимательской деятельности из-за нарушения обязательств контрагентами предпринимателя или изменения условий этой деятельности по независящим от предпринимателя обстоятельствам, в том числе риск неполучения ожидаемых доходов. Уменьшения убытков возможно достичь путем заключения договора страхования предпринимательского риска.

Таким образом, предпринимательской деятельностью признается самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в качестве предпринимателей в установленном законом порядке.

Среди отмеченных признаков, содержащихся в легальном определении предпринимательской деятельности необходимо различать общие, присущие любой свободной деятельности, в том числе предпринимательской (самостоятельный и рисковый характер), и специфические признаки предпринимательской деятельности (ее направленность на систематическое извлечение прибыли и необходимость государственной регистрации).

Рассмотрим подробнее каждый из отмеченных признаков предпринимательской деятельности.

1. Предпринимательская деятельность – деятельность самостоятельная, то есть граждане и юридические лица своей властью и в своем интересе осуществляют предпринимательскую деятельность. Если деятельность не является самостоятельной, то она не относится к предпринимательской. В частности, деятельность учреждения не может быть отнесена к предпринимательской. Учреждения, помимо основной своей деятельности, могут осуществлять предпринимательскую деятельность лишь постольку, поскольку это служит достижению цели, ради которой они созданы. Это объясняется тем, что учреждение создается собственником для заданной цели (социально-культурной, управленческой и т.п.), которая не приносит прибыли. Определяя цель деятельности учреждения и финансируя его, собственник ограничивает учреждение в правовых возможностях.

Предпринимательская деятельность организуется лицом по своему усмотрению, что, однако, не исключает ее регулирования со стороны государства. Так, в ст. 8 и 34 Конституции РФ, а также в ст. 18 и 49 ГК РФ гарантируется право на занятие предпринимательской деятельностью, не запрещенной законом. Из ст. 1, 13, 16 и др. ГК РФ следует, что нерегламентированное законодательством вмешательство государства и его органов в деятельность предпринимателя не допускается. Предприниматель имеет право обращаться в арбитражный суд либо в суд общей юрисдикции с заявлением о признании недействительными ненормативных актов государственных органов или органов местного самоуправления, а в случаях, предусмотренных законом, – нормативных актов, не соответствующих закону или иным правовым актам и нарушающих права и охраняемые законом интересы предпринимателя.

2. Предпринимательская деятельность – деятельность, осуществляемая субъектом на свой риск. Риск – это возможность наступления событий с отрицательными последствиями в результате определенных решений или действий. Действительно, свобода деятельности предполагает и несение риска последствий соответствующих действий (бездействия). Если деятельность осуществляется не на свой риск, то она не относится к предпринимательской. Например, деятельность государственных и иных учреждений не может быть отнесена к предпринимательской также и потому, что при недостаточности у учреждения денежных средств субсидиарную ответственность по его долгам несет собственник соответствующего имущества (п. 2 ст. 120 ГК РФ).

Деятельность предпринимателя направлена на получение прибыли. Однако в силу различных причин этот результат не всегда достижим. В таких случаях говорят о коммерческом риске. Коммерческий риск – нормальное рыночное явление, связанное с возможностью наступления неблагоприятных последствий для предпринимателя. Причины таких неблагоприятных последствий могут быть различными: субъективными и объективными.

Если причины объективны, независимы от предпринимателя или других лиц (стихийные бедствия и другие чрезвычайные и непредотвратимые при данных условиях обстоятельства), то предприниматели должны учитывать эти обстоятельства и заранее принимать необходимые меры по устранению или уменьшению своих возможных потерь. К таким мерам можно отнести страхование. Страхование – система экономических отношений, когда за счет взносов страхователей (предприятий, организаций и населения) у страховщика создаются страховые фонды, предназначенные для возмещения страхователю ущербов при наступлении страхового случая (стихийного бедствия, неблагоприятного случайного явления, определенного события), являющегося предметом страхового договора. Причем наряду со страхованием конкретных коммерческих рисков в страховых организациях предприниматели могут, а в случаях, предусмотренных законом, – обязаны заниматься самострахованием путем создания за счет части собственной прибыли резервного (страхового) фонда, предназначенного для покрытия любых непредвиденных расходов.

К субъективным причинам возникновения неблагоприятных последствий можно отнести неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств предпринимателем или его контрагентами по договору. В этом случае наступает ответственность предпринимателя или его контрагента, что выражается в неблагоприятных имущественных последствиях для соответствующего лица и обусловлено право-нарушением с его стороны.

Предприниматель несет ответственность в том случае, если не докажет, что надлежащее исполнение обязательства оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств (стихийные бедствия, военные действия и т.п.). Вина является необходимым условием ответственности предпринимателя, если это прямо предусмотрено законом или договором.

3. Предпринимательская деятельность – деятельность, направленная на систематическое получение прибыли. При этом речь идет об основной цели деятельности предпринимателя. Если же извлечение прибыли не является основной целью деятельности лица, то оно не рассматривается в качестве предпринимателя, а его деятельность не является предпринимательской. В частности, деятельность некоммерческих организаций не направлена специально на извлечение прибыли, хотя они могут осуществлять предпринимательскую деятельность постольку, поскольку это служит достижению целей, ради которых они созданы, и соответствует этим целям (ст. 2 ФЗ РФ “О некоммерческих организациях”).

В условиях рыночной экономики в качестве цели предпринимательства выступает не только производство товаров (работ, услуг), которое само собой разумеется как средство достижения цели предпринимательства, сколько извлечение прибыли. Действующим законодательством легализована цель предпринимательства – систематическое профессиональное извлечение прибыли.

В предпринимательской деятельности каждая отдельная сделка явлется лишь особым звеном целого плана предпринимателя, составленного с целью получения прибыли.

В конечном счете для предпринимателя важна не сфера деятельности, какой может быть торговая, посредническая, строительная, транспортная, страховая, банковская, инвестиционная и любая иная деятельность. Для предпринимателя главное составляет конечная цель деятельности – прибыль, систематическое получение прибыли. В этом смысле деятельность в любой сфере экономики (хозяйства) является предпринимательской, поскольку она направлена на извлечение прибыли (разницы между ценой приобретения и ценой продажи). И чем больше прибыли сулит та или иная сфера деятельности, тем большим вниманием со стороны предпринимателей она пользуется.

4. Предпринимательская деятельность – это деятельность, осуществляемая лицами, зарегистрированными в качестве предпринимателей. Осуществление предпринимательской деятельности без регистрации запрещается. Доходы, полученные в результате такой деятельности, подлежат взысканию в доход государства в установленном порядке.

Государственная регистрация, а в определенных случаях и лицензирование предпринимательской деятельности необходимы для осуществления контроля за ней со стороны общества в случаях, прямо указанных в законодательстве. Лицензия – это разрешение, выдаваемое государственными органами на осуществление определенной деятельности, а также разрешение на использование другим юридическим или физическим лицом изобретения, технологии, технических знаний и производственного опыта, секретов производства, торговой марки, коммерческой или иной информации в течение определенного срока за соответствующее вознаграждение.

Рассмотрев признаки, характеризующие предпринимательскую деятельность, можно сделать вывод о том, что хозяйственная деятельность и предпринимательская деятельность находятся между собой в определенном соотношении: то, что входит в содержание предпринимательской деятельности, характерно для любой хозяйственной деятельности. Однако предпринимательская деятельность отличается рядом характерных признаков, что позволяет говорить о предпринимательской деятельности как более узком понятии, чем хозяйственная.

Следует согласиться, что серьезные изменения в российской экономике требуют адекватного законодательства, регулирующего экономические отношения. В законодательство введены новые понятия, термины, возникли новые правовые институты. Опора на правовую основу предпринимательства – непременное условие эффективных перемен в экономике страны.

Поэтому современная концепция предпринимательского права должна быть основана на признании объективной необходимости государственного регулирования системы рыночного хозяйства, которая требует формирования определенной системы правовых норм, регулирующих во взаимосвязи и единстве деятельность государства по созданию, поддержанию, обеспечению и развитию рыночного механизма, а также деятельность самих предпринимателей.

Предпринимательское право как отрасль права представляет 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.

В современных условиях 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, легитимации предпринимательской деятельности с помощью регистрации, организационно-правовому оформлению, ведению отчетности, налоговому обложению, установлению порядка и правил выхода на рынок с товарами, работами и услугами, взаимодействию с другими организациями и предприятиями определяет необходимость единого регулирования. Если, например, в дорыночный период, выступление граждан на рынке носило случайный для экономики характер и могло охватываться нормами гражданского и административного права, то в рыночной экономике все эти процессы должны развиваться в едином ключе, по единым нормам, охватывающим все стороны деятельности товаропроизводителей. 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.

В предпринимательской деятельности все большее участие принимают республики и регионы. Механизм республиканского рынка включает в себя хозяйственную самостоятельность республик и регионов.

Создание хозяйствующих субъектов в республиках и регионах, разработка и принятие федеральных, межгосударственных, региональных целевых программ, формирование и размещение поставок для государственных нужд, реализация и преобразование собственности республик и регионов, договорные формы их экономических связей и многие другие вопросы становятся неотъемлемой частью хозяйственного оборота.

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

В современных условиях руководящая деятельность в форме планирования, регулирования, контроля, управления изменила характер и объем; до минимальных размеров сокращено директивное руководство, во многих случаях оно превращено в воздействие на основе договора. Например, договор с администрацией региона выражает координационный, а не директивный метод руководства организацией. Внутрихозяйственное руководство организаций своими подразделениями строится на базе внутрихозяйственного договора. Тем не менее можно утверждать, 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 предпринимательской деятельности, осуществление государством воздействия путем установления норм и нормативов (социальных, экологических и др.) продолжают составлять значительный массив регулирования.

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, а также отношения хозяйственного ведения и оперативного управления, которые при реализации не проявляются как конкретное взаимодействие. Так, организации формируют свои фонды, разрабатывают и применяют системы оплаты труда, организуют использование оборудования и т.д. Граждане при осуществлении предпринимательской деятельности приобретают средства производства, материалы, сырье, реализуют их в установленном порядке в процессе производства и товарного обмена. Это отношения, которые возникают между субъектами хозяйствования по горизонтали.

Насколько правомерно объединять вертикальные и горизонтальные связи для их одноотраслевого регулирования?

Горизонтальные и вертикальные связи объединены экономическим содержанием отношений, поскольку они возникают и развиваются в ходе реализации предпринимательской деятельности, при государственном воздействии на хозяйственный оборот. И в вертикальной, и в горизонтальной части – это единый хозяйственный оборот, то есть сумма связей, складывающихся в воспроизводственных процессах.

Единый хозяйственный оборот – совокупность всех актов деятельности в процессе производства, распределения, обмена.

Вопрос о предпринимательском праве сложен и имеет различные аспекты.

Содержание предпринимательского права определяется прежде всего тем объектом правового регулирования, на который оно направлено. Таким объектом является предпринимательская деятельность и складывающиеся в процессе ее осуществления правоотношения. Именно этот объект на современном этапе развития российского права позволяет выделить определенные правоотношения в качестве предмета регулирования.

Анализ понятия “предпринимательская деятельность” предполагает определение его места среди других близких понятий. Конституция РФ провозгласила право на осуществление предпринимательской и иной экономической деятельности. Отсюда следует необходимость уяснения прежде всего содержания и соотношения понятий “экономическая” и “предпринимательская деятельность”, а также сопоставление их с широко употребляемым в литературе понятием “хозяйственная деятельность”.

В действующем законодательстве и юридической научной литературе разграничение этих понятий не получило должного отражения. На практике это влечет множество сложностей, связанных с отнесением тех или иных видов экономической активности человека к предпринимательству. Но эти проблемы обсуждаются и решаются не в юридической, а в экономической литературе.

**1.2 МЕТОД ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОГО ПРАВА**

Под методом правового регулирования, применяемым в отрасли права, понимается набор способов и приемов регулирования отношений между субъектами, складывающихся вследствие особых свойств предмета правового воздействия. Обычно при этом считается, что такой набор присущ каждой отрасли и соответственно характеру 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.

В то же время в науке права получили распространение и иные взгляды на метод правового регулирования. К примеру, по мнению В.Д.Сорокина, высказанному им в 1976 г., в советском праве существует единый метод правового регулирования, в котором дозволение, предписание и запрет выступают в качестве системных элементов, то есть как слагаемые, естественно взаимодействующие между собой. (См. Сорокин В.Д. Метод правового регулирования. Теоретические проблемы. М.,1976. С.114).

Эту научную позицию с оговорками поддержали лишь отдельные ученые. Думается, однако, что, критикуя однозначное определение методов для каждой отрасли права, В. Д. Сорокин верно подметил имеющиеся противоречия. Дело в том, что набор способов регулирования отношений между субъектами права, во-первых, не может обладать качеством исключительного отличия, поскольку сам предмет правового регулирования любой отрасли достаточно сложен и не выглядит одномерно. В гражданском праве, например, регулируются сразу три категории общественных отношений. Сложен и не одномерен также предмет трудового права. Во-вторых, в каждой отрасли права имеются пограничные зоны отношений, близкие соприкасающимся отраслям права. Так, отношения по причинению вреда работнику в процессе труда, казалось бы, должны находиться в сфере трудового законодательства, как непосредственно связанные с трудовым договором. Однако они урегулированы гражданским законодательством, поскольку целесообразно было урегулировать их однотипно с другими отношениями по возмещению вреда. Наконец, в-третьих, законодатель относительно свободен в выборе приемов регулирования. Он может, к примеру, допустить разрешение гражданско-правовых споров в административном порядке и, напротив, отнести к судебному разрешению споры, возникающие из административно-правовых отношений.

Поэтому вполне обоснованной является характеристика метода регулирования отношений через реально существующие способы и приемы, применяемые в данной отрасли.

В предпринимательском праве метод регулирования отношений характеризуется сложными сочетаниями двух способов воздействия на поведение субъектов. При реализации директивных актов применяются обязательные предписания (например, антимонопольных органов). Однако вследствие перехода к преимущественно экономическим методам регулирования экономики властные предписания в ряде случаев трансформируются в диспозитивные либо рекомендательные или реализуются на основе договора. В то же время даже наличие властного веления допускает оспаривание некомпетентного предписания.

В условиях рынка поведение участников правоотношения регулируется главным образом путем предоставления субъектам права самостоятельно определять взаимоотношения с другими участниками экономического оборота, использовать производственные фонды, осуществлять предпринимательскую деятельность.

Усиление самостоятельности всех субъектов повысило объем применения таких способов регулирования. Вмешательство в предпринимательскую или иную деятельность предприятий, занимавшее в прежних условиях хозяйствования ведущее место в работе вышестоящих органов, ныне не допускается. Исключение составляет только контроль, предусмотренный законодательством для защиты публичных интересов общества.

Указанные изменения в регулировании отношений участников предпринимательских отношений истолковываются в некоторых случаях как усиление гражданско-правового метода регулирования и расширения сферы применения гражданского права в регулировании народного хозяйства.

Однако следует иметь в виду, что способы регулирования, применяемые в сфере экономики, взаимосвязаны и составляют нерасторжимое единство. Усиление одной стороны регулирования за счет другой, проводимое при перестройке хозяйственного механизма, не разрушает этого единства. Широкое дозволение самостоятельности действий субъектов хозяйствования взамен мелочной их регламентации и применение диспозитивных начал в выборе поведения не устраняет властных импульсов государства там, где публичный интерес предполагает необходимость властного воздействия. Права и свободы участников оборота сопряжены поэтому с необходимостью выдерживать в установленных случаях квоты (например, при поставке продукции за рубеж), получать лицензии для определенных видов деятельности (банковской, страховой, биржевой и иной), разрешения не допускать монополистической деятельности. Для реализации инвестиционной политики, направленной на социально-экономическое и научно-техническое развитие страны, осуществляется государственное (в том числе и прямое) регулирование инвестиционной деятельности (ст.10 Закона РСФСР от 26 июня 1991 г. “Об инвестиционной деятельности в РСФСР “ с изменениями, внесенными Федеральным законом от 19 июня 1995 г.).

Взаимосвязь свободы при осуществлении частных интересов с государственным властным воздействием там, где это диктуется интересами государства и общества, – характерная особенность метода правового регулирования предпринимательского права.

При определении метода предпринимательского права иногда принято отмечать применение рекомендаций при воздействии на поведение субъектов и необходимость согласований соответствующих действий при реализации прав. Представляется, что эти способы являются не самостоятельными признаками предпринимательского права, а как бы промежуточными между двумя взаимосвязанными сторонами единого метода и обусловлены сложной тканью предпринимательских отношений, в регулировании которых дозы обязательного и автономного могут быть различными.

Весьма продуктивной с позиций метода правового регулирования предпринимательских отношений является реализация в предпринимательском праве сочетания общедозволительных порядков. Общие дозволения, провозглашенные в качестве метода правового регулирования, должны опираться на эти внешние границы и выражаются в предпринимательском праве по-разному. Для государственных органов они состоят в том, что их полномочия, равно как и формы реализации, прямо предусмотрены законом, поскольку в этой сфере применяется метод разрешительный. Следовательно, все иное для органов исполнительной власти запрещено.

Несколько сложнее этот вопрос решается применительно к собственно экономическому поведению, к хозяйствующим субъектам. Например, статья 544 ГК РФ установила, что оплате подлежит фактически принятое абонентом количество электроэнергии, если иное непредусмотрено законом, иными правовыми актами или соглашением сторон. Возникает вопрос о пределах этого “иного”. На практике ведомственные нормативные акты сохраняют ранее действовавшее правило об оплате не реально полученной энергии, а количества, определенного договором, независимо от реального исполнения. Представляется, что в этом случае, как и во многих аналогичных, пределы “иного”, устанавливаемого в условиях дозволительного регулирования, должны диктоваться сущностью складывающихся правоотношений, общими принципами правового регулирования. И, возвращаясь к приведенному примеру, если договор энергоснабжения отнесен к виду договоров купли-продажи, то оплата должна производиться за товар, а не возможность его получения. В силу этого следовало бы признать в судебной практике ранее принятые ведомственные нормативные правовые акты не подлежащими применению.

Метод правового регулирования – это способ или совокупность способов правового воздействия на участников правоотношений. Поскольку применяемый в предпринимательском праве метод регулирования отношений характеризуется сложным сочетанием двух способов воздействия на поведение субъектов, это дало основание утверждать, что в предпринимательском праве существует не один, а несколько методов правового регулирования.

При реализации директивных актов применяются директивные предписания (например, предписания антимонопольных органов). Однако вследствие перехода к преимущественно экономическим методам регулирования экономики властные предписания в ряде случаев трансформируются в диспозитивные, или рекомендательные, или реализуются на основе договора. Кроме того, властное, но некомпетентное предписание может быть оспорено через арбитраж.

В условиях рынка поведение участников правоотношений регулируется главным образом путем предоставления субъектам права самостоятельно определять взаимоотношения с другими участниками экономического оборота, использовать производственные фонды, осуществлять предпринимательскую деятельность.

Усиление самостоятельности всех субъектов народного хозяйства резко повысило объем применения таких способов регулирования. Вмешательство в хозяйственную или иную деятельность организаций, занимавшее в прежних условиях хозяйствования ведущее место в работе вышестоящих органов, ныне не допускается. Исключение составляет только контроль, предусмотренный законодательством для защиты публичных интересов общества.

Способы регулирования, применяемые в сфере экономики, взаимосвязаны и составляют нерасторжимое единство. Усиление одной черты регулирования за счет другой не разрушает этого единства. Широкое дозволение самостоятельности действий субъектов хозяйствования взамен мелочной их регламентации и применение диапозитивных начал в выборе поведения не устраняет властных импульсов государства там, где публичный интерес делает необходимым его властное воздействие.

Права и свободы участников хозяйственного оборота сопряжены, поэтому необходимо выдерживать в установленных случаях квоты (доли участия в производстве, сбыте, экспорте или импорте продукции, устанавливаемой для предприятий и организаций, входящих в национальные или международные картельные или иные соглашения), получать лицензии (разрешения для определенных видов деятельности), не допускать монополистической деятельности (монополия – исключительное право производства, торговли или др. деятельности), принадлежащее государству, предприятию, организации или физическому лицу; монополиями также являются крупные предприятия и их объединения (концерны, картели, консорциумы), концентрирующие и централизующие капитал и производство), и т.д.

Поскольку взаимосвязь свободы при осуществлении частных интересов с государственным властным воздействием там, где это диктуется интересами государства и общества, является характерной чертой правового метода регулирования предпринимательской деятельности, то для характеристики метода предпринимательского права иногда принято называть применение рекомендаций при воздействии на поведение субъектов и необходимости согласований соответствующих действий при реализации прав. Эти способы не представляют самостоятельных черт метода предпринимательского права, а являются как бы промежуточными между двумя взаимосвязанными сторонами единого метода и объясняются сложной тканью предпринимательских отношений, в регулировании которых дозы обязательного и автономного могут быть различными.

**1.3 ОСНОВНЫЕ ПРИНЦИПЫ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОГО ПРАВА**

Под правовым принципом понимается определенное начало, руководящая идея, в соответствии с которой осуществляется правовое регулирование общественных отношений. Характерная черта правового принципа в том, что он находит свое отражение и закрепление в нормах действующего законодательства. До тех пор пока та или иная правовая идея не нашла своего отражения в законе, но используется в научных исследованиях или правоприменительной практике, она остается научным или практическим принципом.

Основополагающие начала предпринимательского права, т.е. его принципы, обеспечивают целенаправленное регулирование предпринимательской деятельности на всех уровнях.

Предпринимательско-правовые отношения регулируются как часть имущественных отношений на основе принципов, закрепленных в ст. 1

Гражданского кодекса РФ. Вместе с тем правовое регулирование предпринимательской деятельности строится в первую очередь на основе следующих принципов.

1. Принцип экономической свободы, защиты экономических интересов хозяйствующих субъектов и поощрения предприимчивости в хозяйствовании, то есть принцип свободы предпринимательской деятельности.

Экономика страны, стиснутая длительное время жесткими рамками директивного руководства всеми процессами ведения хозяйства, устраняла стимулы к эффективной работе. Поэтому при переходе к рынку необходимо возродить стимулы к высокопроизводительному труду, нацеленному на удовлетворение подлинных потребностей общества. Законодательство выдвинуло и проводит идею создания максимальной свободы для такого труда. В качестве принципа работы всех субъектов хозяйственной деятельности сформулирована задача не навязывать никому решений свыше и извне, кроме минимума правил хозяйствования, устанавливающих экономическими мерами заинтересованность в развитии производства, улучшении качества товаров, работ, услуг.

Ст. 8 и 34 Конституции РФ, а также Гражданский кодекс РФ и другие нормативные акты закрепляют свободу предпринимательской деятельности. Так, ст. 49 ГК РФ предусматривает возможность коммерческих организаций осуществлять любые виды деятельности, не запрещенные законом, ст. 421 ГК РФ – право организаций и граждан заключать договоры как предусмотренные, так и не предусмотренные законом или иными нормативными актами.

Свобода предпринимательской деятельности не абсолютна и может быть ограничена законодательством в общественных интересах. Одним из таких ограничителей является лицензирование отдельных видов деятельности, которое используется как форма предварительного контроля за хозяйственной деятельностью.

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

2. Юридическое равенство различных форм собственности, используемых в предпринимательской деятельности. Эти принципиальные исходные положения проявляются на разных уровнях и для разных субъектов с определенными особенностями.

3. Принцип государственного воздействия на отношения в народном хозяйстве преимущественно на основе применения экономических мер и методов. От директивных методов руководства экономикой страны государство переходит к экономическим методам, то есть основанным на применении мер заинтересованности организаций и отдельных лиц к наращиванию объемов производства товаров, работ и услуг, расширению их ассортимента и повышению качества.

К числу таких мер относятся применение единых налоговых норм, а не избирательных нормативов, которые оказывали отрицательное воздействие на хорошо работающие предприятия, поскольку с их помощью отбирались средства у высокорентабельных в пользу низкорентабельных предприятий. Там, где производство ведется с широким применением открытий, изобретений, рационализаторских предложений, создаются льготы в налогообложении. Налогообложение должно быть построено так, чтобы была заинтересованность в развитии производства, и не допускалось чрезмерное направление доходов в фонд потребления.

Отношение государства с хозяйствующими субъектами строится главным образом на основе экономических мер, обеспечивающих оптимальную эффективность экономических решений.

Важным экономическим рычагом являются сегодня цены. Цена – денежное выражение стоимости товара, экономическая категория, отражающая величину затраченного на производство товаров общественно необходимого рабочего времени; включает затраты на производство продукции и прибыль. В той мере, в какой они составляют компетенцию государства, цены целенаправленно используются для стимулирования производства к насыщению рынка соответствующими товарами, работами, услугами.

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

Следует также отметить и то, что сам процесс государственного воздействия на рынок в настоящее время во многом вводится в русло договорных отношений, что также выражает применение экономических мер, поскольку в договорах находит выражение воля субъекта, занимающегося предпринимательской деятельностью, его экономический интерес.

Однако государственное воздействие может быть и директивным. Директива – распоряжение, руководящее указание вышестоящего органа подчиненным органам, обязательное для исполнения. 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.

4. Принцип свободы конкуренции и защиты от монополизма. В условиях рыночной экономики только тот может получить преимущества в экономическом и социальном развитии, кто достиг наилучших результатов в хозяйствовании, произвел высококачественные, конкурентоспособные товары (работы, услуги) с меньшими издержками. Данный принцип является стержнем развития экономики. Он стимулирует конкурентоспособных и устраняет плохо работающих на рынке субъектов, которые при длительной убыточности и неплатежеспособности, отсутствии спроса на производимую продукцию подлежат реорганизации или ликвидации как банкроты.

Закон защищает только добросовестную конкуренцию (борьбу между производителями продукции, имеющую цель обеспечить лучшие возможности сбыта продукции и получения максимальной прибыли, удовлетворяя разнообразные потребности потребителей) и не допускает злоупотреблений, состоящих в подрыве предпринимательской деятельности конкурентов. Не допускается монополистическая деятельность, то есть подавление конкуренции за счет доминирующего положения на рынке и злоупотребление им. В таких случаях применяются ценовые санкции, принудительное разделение хозяйствующих субъектов, их имущественная ответственность за причиненные убытки.

5. Принцип законности, хотя и является общеотраслевым, но приобретает в предпринимательской деятельности в условиях перехода к рынку специфическое выражение.

Раскрывая данный принцип необходимо обратить внимание на два аспекта. Во-первых, сама предпринимательская деятельность должна осуществляться при строгом соблюдении требований законодательства. Во-вторых, государством должна быть обеспечена законность правовых актов, законность деятельности органов государственной власти и местного самоуправления, регулирующих предпринимательство.

Организации и граждане при осуществлении предпринимательской деятельности вправе осуществлять любые виды деятельности, если они не запрещены законом. Это означает, что в основу оценки законности их деятельности ставится не бездумное следование мелочной регламентации каждого шага в работе, а экономически эффективное хозяйствование. 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 и муниципальных предприятий по принципу: ничего не нарушил, хотя ничего не достиг.

Такое понимание законности соответствует переходу к рыночной экономике. Свобода выбора поведения означает, что не соответствует закону пассивное, безинициативное хозяйствование.

**1.4 ОТГРАНИЧЕНИЕ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОГО ПРАВА ОТ СМЕЖНЫХ ОТРАСЛЕЙ ПРАВА**

Отграничение предпринимательского права от других отраслей осуществляется по предметному признаку, т. е. в сравнении его предмета правового регулирования с предметами, присущими каждой отдельной отрасли права.

Надо подчеркнуть, что профессиональная деятельность по производству товаров, отношения по государственному воздействию на такую деятельность отличаются от других отношений и позволяют провести разграничительную линию между смежными с предпринимательским правом отраслями. В принципе территория предпринимательского права – это воспроизводственные отношения в экономике. Однако не все они регулируются предпринимательским правом.

Отграничение предпринимательского права от гражданского права – это один из самых сложных вопросов. Отличие этих взаимодействующих отраслей права состоит в следующем. Потребление произведенного продукта (непроизводственное потребление) осуществляется в рамках гражданского права, регулирование которого направлено на удовлетворение имущественных, личных неимущественных интересов вне собственно производственной деятельности. В реальной жизни потребление и обслуживающее его регулирование по приобретению гражданами товаров, работ и услуг оторваны от непосредственных воспроизводственных процессов, являются самостоятельной сферой, в которую перемещаются результаты производства. Сам же процесс удовлетворения потребностей граждан имеет особое содержание и соответственно специфическое регулирование. В этом смысле хозяйственный оборот как совокупность всех актов деятельности в процессе производства, распределения, обмена представляет собой самостоятельную сферу, в которой взаимодействуют производители. Гражданский оборот – это совокупность сделок по удовлетворению персональных потребностей, и здесь взаимодействуют производители и граждане, граждане между собой, совершая сделки по удовлетворению интересов потребления.

Глухой стены между гражданским и хозяйственным правом нет, но территория той и другой отрасли просматривается достаточно определенно.

Даже в пограничной зоне перемещения результатов производства для удовлетворения потребностей граждан видно, что по одну сторону действуют производители, для которых реализация товаров, работ, услуг – необходимая часть воспроизводственного кругооборота. По другую же сторону действуют потребители товаров, работ, услуг. В этой пограничной зоне конкретные сделки граждан – территория гражданского права. Совокупная же деятельность производителей (на конечной стадии в этой пограничной зоне действуют торговые организации, организации бытового обслуживания, перевозчики и другие взаимодействующие с гражданами субъекты) представляет для них обычную профессиональную хозяйственную деятельность по производству и реализации товаров, подпадающую под действие предпринимательского права.

Организация работы магазинов, завоз, хранение товаров, применение норм естественной убыли, финансовые результаты торговли – все это территория деятельности предпринимательского права. Сделка с гражданином регулируется гражданским правом. Но совокупность (сумма) сделок – это уже объем товарооборота, прибыли, которые подпадают под действие предпринимательского регулирования. Разграничение хозяйственного и гражданского права в этой пограничной зоне можно провести достаточно четко. По этим же признакам (профессиональной деятельности коммерсанта) проводится граница между гражданским и торговым правом в зарубежных дуалистических системах, обслуживающих оборот на основе этих двух отраслей права.

В сфере предпринимательского права есть и некоторые неимущественные отношения, связанные с ведением предпринимательской деятельности (право на фирму-наименование, право на товарный знак, знак обслуживания). Они отличаются от соответствующих неимущественных отношений гражданского права тесной связью с предпринимательской деятельностью, вне которой эти права не реализуются и лишены какого-либо смысла.

Различия административного права и предпринимательского права. От административного права предпринимательское право отличается тем, что к предмету административного права отнесена исполнительно-распорядительная деятельность администрации, то есть отношения в сфере власти и подчинения. Такие отношения реализуются там, где действуют субъекты этой деятельности, то есть органы управления, отдельные должностные лица, реализующие власть и управление, подчиняющие своему директивному воздействию нижестоящие органы и должностных лиц. Это характерная сфера общественных отношений административного права.

В предпринимательских отношениях нет исполнительно-распорядительной деятельности. Органы управления и отдельные должностные лица в предпринимательстве не выступают. Здесь в отношениях по осуществлению руководящей деятельности выступают органы государства от его имени. Эти акты хозяйственного руководства не представляют собой простых актов исполнения законов или распоряжений во их исполнение.

Деятельность по руководству экономикой достаточно многофакторна и неоднозначна, а потому ее невозможно осуществить путем распоряжений на основе власти и подчинения. Одно дело принять решение по поводу назначения пенсии, постановке на учет нуждающихся в обеспечении жилплощадью и совсем другое дело представляет собой решение экономических задач организации производства, рассмотрение и решение проблем преодоления монополизма, установление цен, нормативов, других вопросов организации и регулирования экономики.

Экономическое руководство государства в настоящее время все более отделяется от актов исполнительно-распорядительной деятельности, теряет характер приказов-директив, “экономизируется”. Применение экономических рычагов (налогов, льгот, экономических санкций, дотаций, субсидий) занимает в сфере отношений руководства все более значительное место, а отношения, основанные на “власти и подчинении”, характерные для административного права, уступают свое место воздействию на интерес и с помощью интереса.

Различия трудового права и предпринимательского права. От трудового права предпринимательское право отличается тем, что воздействует не на отношения отдельных лиц, нанявшихся на работу и подчиняющихся в силу этого правилам внутреннего трудового распорядка, установленному режиму работы и другим отношениям найма, а на предпринимательские отношения предприятий и их подразделений в целом как хозяйственных образований.

Наличие организационно-имущественного обособления, хозяйственного договора является признаком предпринимательских отношений, позволяющим отграничить их от трудовых отношений.

К трудовому праву следует отнести регулирование отношений по коллективному договору, деятельности трудовых коллективов, их советов в той части, которая адресована правам отдельных работников. В той же части, где трудовой коллектив предприятия реализует свою волю в хозяйственном обороте, определяет условия контракта с руководителем, принимает решение о преобразовании подразделения предприятия, его деятельность и возникающие вследствие этого отношения подпадают под предпринимательское правовое регулирование.

Различия финансового права и предпринимательское право. От финансового права предпринимательское право отличается тем, что регулирование бюджета (государственного плана формирования и реализации доходов государства) является предметом финансового права.

Регулирование же источников доходов предприятий и их использование в воспроизводственном кругообороте составляет предмет предпринимательского права. Предпринимательская деятельность невозможна вне образования по определенным правилам доходов и их реализации. Она предполагает надлежащее формирование предприятием себестоимости, точное определение доходов и прибыли. Поэтому в части движения денежных средств хозяйствующих субъектов регулирование осуществляется нормами предпринимательского права. В части же образования государственных доходов на основе налогов, направления бюджетных средств отношения составляют предмет финансового права.

Отграничение земельных и предпринимательских отношений. Этот вопрос не вызывает особых сложностей. Сам объект – земля и связанные с нею отношения, даже по поводу вовлечения ее в оборот на основе передачи в собственность, ввиду особой важности данного объекта, составляют предмет земельного права. То же следует сказать о водных, горных, лесных и природоохранных отношениях. Для хозяйственной деятельности земельные и иные природоресурсные отношения являются, хотя и важными, но не главными, а сопутствующими. Поэтому хозяйственно-правовым регулированием не охватываются.

Разграничение государственного права и предпринимательского права. Конституционные установления, определяющие государственное устройство федерации, разграничение предметов ведения высших органов власти и управления федерации и республик, положения других законов в части, обеспечивающей реализацию государственного устройства и полномочия органов власти и управления в сфере экономики, составляет предмет государственного права.

Что касается вопросов установления прав и обязанностей государства в целом, отдельных республик, регионов с отдельными предпринимателями, они регулируются нормами предпринимательского права.

Эти границы четко просматриваются в реальной ткани взаимодействия государства (федерации и входящих в нее республик), регионов с хозяйственными образованиями, когда акты государственных органов направлены на установление, изменение или прекращение хозяйственных правоотношений воспроизводственного процесса. Так, акты о создании или прекращении субъектов хозяйственной деятельности, о защите рынка от монополистической деятельности отдельных субъектов, установлении приоритетов и льгот для хозяйствующих субъектов реализуются с помощью норм предпринимательского права.

Деятельность государственных органов вне экономической сферы или даже в сфере экономики, но не затрагивающая отношений конкретных субъектов в области хозяйствования, является предметом государственного права. Деятельность государства (его органов) в сфере экономики, затрагивающая права и интересы субъектов хозяйствования, – предмет предпринимательского права.

Сельскохозяйственное право и предпринимательское право. В любой отрасли народного хозяйства регулирование отношений имеет свои отраслевые особенности. Имеются они и в отрасли сельского хозяйства, функционирующей в составе агропромышленного комплекса страны.

В последние годы выдвинута концепция самостоятельности сельскохозяйственного права, как обеспечивающего регулирование всех общественных отношений, возникающих в ходе производства и реализации сельскохозяйственной продукции, ее переработки в рамках деятельности агропромышленного комплекса.

По сути дела отношения организации сельскохозяйственного производства и взаимодействующих с ним обслуживающих организаций, организаций промышленности, торговли, кооперации являются теми же предпринимательскими отношениями, возникающими в связи с профессиональным производством товаров. Та часть сельскохозяйственного права, которая обеспечивает регулирование данных отношений, является подотраслью предпринимательского права.

**2. ИСТОЧНИКИ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОГО ПРАВА**

**2.1 ПОНЯТИЕ И ВИДЫ ИСТОЧНИКОВ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОГО ПРАВА**

Под источником права понимаются определенные формы выражения государственной воли, складывающиеся из принятых в определенном порядке компетентными государственными органами актов, которыми устанавливаются нормы права.

Источниками предпринимательского права признаются нормативно-правовые акты, в которых содержатся правовые нормы, регулирующие предпринимательские отношения.

Законодательство о предпринимательской деятельности включает законы и подзаконные нормативно-правовые акты, являющиеся источниками предпринимательского права.

Если предпринимательское право представляет собой совокупность правовых норм по регулированию предпринимательских отношений, то законодательство о предпринимательской деятельности – совокупность нормативных актов, в которых содержатся данные нормы.

Конечно, нормы одной отрасли права могут включаться в нормативные акты другой отрасли законодательства. Так, с одной стороны, нормы предпринимательского права содержатся в гражданском законодательстве. С другой стороны, в нормативных актах предпринимательского законодательства содержатся нормы гражданского права, примером чего являются транспортные уставы и кодексы. Преимущественно это акты предпринимательского законодательства, но в части регулирования перевозки пассажиров и багажа они содержат нормы гражданского права.

Выражая содержание предпринимательского права как отрасли права, предпринимательское законодательство является его внешней формой и характеризуется теми же признаками, что и предпринимательское право.

Все нормативные акты в зависимости от их юридической силы делятся на законы (законодательные акты) и подзаконные нормативные акты. Законы, как нормативные акты высших органов государственной власти, обладают высшей юридической силой по отношению к подзаконным нормативным актам. Статья 76 Конституции РФ разграничивает федеральные конституционные законы и федеральные законы. Федеральные конституционные законы обладают большей юридической силой по сравнению с федеральными законами. Поэтому федеральные законы не могут противоречить федеральным конституционным законам.

Переход к законодательству, а не подзаконному регулированию экономики, несомненно, следует отнести к положительному явлению в жизни страны. Достоинство закона, состоящее в его высоком уровне подготовки и принятия, непререкаемости, абсолютном знании (никто не вправе ссылаться на его незнание) делают закон мощным рычагом реализации экономического строительства. Именно закон регламентирует исходные позиции рыночной экономики.

Основным видом источников законодательства о предпринимательской деятельности являются законы Российской Федерации.

Главным источником безусловно является Конституция Российской Федерации. Для предпринимательского права центральное значение имеют нормы ст. 8 и ст. 9, определяющие равенство форм собственности. Переход к рыночным отношениям диктует необходимость использовать в экономике конкурентное взаимодействие всех форм собственности: государственной, муниципальной, частной и иных форм собственности.

Будучи Основным законом нашей страны, Конституция РФ содержит в себе нормы различных отраслей права.

Конституционные основы устанавливают тот минимум гарантий прав и интересов участников предпринимательских правоотношений, который не может быть ограничен. К числу таких прав и свобод нужно отнести право на собственность, право на информацию, право на судебную защиту и т.п.

Конституционные нормы создают основу для единообразного предпринимательского правового регулирования. Это выражается в том, что в соответствии со ст. 71 Конституции РФ установление правовых основ единого рынка, финансовое, валютное, кредитное регулирование, денежная эмиссия отнесены к компетенции Российской Федерации. Поэтому любые акты субъектов РФ, принимаемые по этим вопросам, незаконны.

Особое место занимают отраслевые кодифицированные нормативные акты в виде основ и кодексов. Отраслевые кодифицированные нормативные акты являются прежде всего базой для развития всего текущего отраслевого законодательства на территории Российской Федерации.

В принятом в 1994-1995 гг. новом Гражданском кодексе РФ предмет предпринимательского права вошел в предмет гражданского права. Авторы Гражданского кодекса часть предпринимательских отношений по горизонтали отнесли к сфере гражданского законодательства, а предпринимательские по вертикали, не вошедшие в эту сферу и не регулируемые комплексно административным правом, оставили не урегулированными. Учитывая сложность и многоуровневость предпринимательских отношений, а также объективно оценивая социально-экономическую обстановку в России в настоящее время и необходимость скорейшего создания основ нормативно-правовой базы рыночной экономики, позиция авторов Кодекса вполне объяснима.

Представляется, что высказываемые предложения о проведении кодификации предпринимательского законодательства путем издания единого федерального закона, который установит общие правила и основные положения регулирования предпринимательских отношений во всех отраслях экономики и по всем видам хозяйственной деятельности, приведет предпринимательское законодательство в единую систему.

Среди подзаконных, регулирующих предпринимательские отношения, нормативных актов большой массив составляют правовые акты, издаваемые Президентом и Правительством РФ. В соответствии со ст. 90 Конституции РФ Указы Президента не могут противоречить Конституции и федеральным законам РФ. В случае их противоречия действует норма Конституции, законы РФ. Указы Президента как средство регулирования предпринимательских отношений применяются при пробельности в решении законом тех или иных вопросов или при необходимости оперативного принятия законодательных решений.

Постановления Правительства РФ, изданные в соответствии с его компетенцией, также являются источниками предпринимательского права. Постановления Правительства РФ не должны противоречить Конституции РФ, федеральным законам и Указам Президента РФ.

В противном случае постановление Правительства РФ может быть отменено Президентом РФ в соответствии с п. 3 ст. 115 Конституции РФ. Акты правительства в точном смысле их регулятивных возможностей должны издаваться в развитие и исполнение законов.

В ряде источников предпринимательского права стоят акты министерств и ведомств, принятые в соответствии с их компетенцией. Среди этих актов наибольшее значение имеют акты органов, действующих непосредственно в экономической сфере (например, антимонопольных органов и др.).

Местные органы власти и управления также могут издавать нормативные акты хозяйственно-правового содержания, опираясь на Конституцию РФ и соответствующие законы.

Статья 73 Конституции РФ предусматривает возможность регулирования субъектами РФ отношений, находящихся вне пределов ведения, установленных ст. 71-72. Главные регулирующие возможности территориальных образований и их органов связаны с правом собственности на принадлежащие им имущественные фонды. Так, например, район вправе определить правила пользования природными ресурсами, правила пользования водозаборными сооружениями, условия и порядок разгосударствления и приватизации муниципальных предприятий и муниципального имущества (ст. 55 п. 7, 11, 16 Закона “О местном самоуправлении”) и др.

Советское и современное российское законодательство о предпринимательской деятельности хозяйствующих субъектов никогда не было кодифицировано.

В настоящее время основной массив нормативных актов составляют акты министерств и ведомств, а законами и указами урегулированы далеко не все вопросы предпринимательской деятельности.

Для современного законодательства о предпринимательской деятельности хозяйствующих субъектов характерны следующие тенденции.

1. Многие предписания законодательства не порождают ни юридических прав, ни обязанностей. Они лишь в самом общем виде ставят задачи и описывают желаемое положение дел. Сами по себе правильные слова ничего в экономике страны изменить не могут. Для их реализации необходимо создание конкретных юридически закрепленных правил поведения и контроль со стороны исполнительной власти за их осуществлением.

2. В законодательстве существует часто употребляющийся термин “ответственность”. Можно назвать три значения этого термина: а) как синоним обязанности; б) сознание долга перед обществом, государством, людьми, побуждающее выполнить возложенные на хозяйственный орган или должностное лицо обязанности; в) юридическую ответственность, основанием возникновения которой является правонарушение.

Однако разработчики проектов законодательных и других нормативных актов не заинтересованы в установлении за уклонение от предписанных правовыми нормами правил юридической ответственности. Как правило, фигурирует декларация о “персональной ответственности”.

3. Значительное число актов законодательства о предприни-мательской деятельности, хотя и содержит слова “право” и “обязанность”, но создает лишь видимость правового регулирования. Если акт не обеспечен механизмом его реализации, то на практике его применить затруднительно.

4. Если при подготовке законопроектов ведомственные интересы сказываются на качестве разрабатываемых документов, то ведомственное засилье в подготовке решений Правительства РФ проявляется и в других формах. Например, просматривается тенденция к неоправданному сокращению нормативно-правового регулирования важнейших отношений в сфере народного хозяйства на уровне Правительства РФ с одновременной передачей юридической регламентации этих отношений на ведомственный уровень, причем именно тем органам, учреждениям и организациям которые являются сторонами этих отношений, что создает возможность для реализации ведомственных интересов в ущерб общегосударственным.

5. Не только наличие правового регулирования, но в ряде случаев и его отсутствие могут дать определенную информацию. Дело в том, что просматривается тенденция к затягиванию выполнения поручения о подготовке некоторых правовых актов.

6. Для законодательства о предпринимательской деятельности, как и для всего современного российского законодательства, характерна декларативность (заявления от имени государства, правительства, торжественное провозглашение основных принципов и т.п.). Между тем все зарубежные страны перешли от абстрактной формы права к более казуистичной. Казуистика – рассмотрение отдельных примеров судебных дел (казусов) с точки зрения того, как они должны решаться согласно нормам права.

7. Девальвация (снижение, уменьшение содержания) законов РФ, регулирующих хозяйственную деятельность, происходит из-за наличия в них большого количества отсылочных и бланкетных норм, то есть норм, предоставляющих государственным органам, должностным лицам право самостоятельно устанавливать правила поведения, запреты и т.п.

**2.2 ПРОБЛЕМЫ СИСТЕМАТИЗАЦИИ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА**

Многообразие нормативных актов, издаваемых в области предпринимательских отношений, большое число органов, имеющих право издавать нормативные акты в этой области, создают огромный массив несистематизированных и неупорядоченных актов. В основе этого массива нет системообразующего акта. Система – множество взаимодействующих элементов, находящихся в отношениях и связях друг с другом, составляющих целостное образование. Системо-образующий акт по предпринимательскому праву необходим, чтобы:

сделать законодательство этой сферы обозримым и удобным для практического применения;

создать стройную и взаимоувязанную иерархию актов, в которой можно было бы, исходя из основных решений, получить точные данные об окончательном, детальном решении вопроса в подзаконном нормировании;

в иерархии нормативного регулирования выдерживать требования последовательного соответствия актов нижестоящего ранга актам вышестоящих органов;

за счет создания общей части хозяйственного законодательства обеспечить не только единство правового регулирования в его особенных ответвлениях, но сэкономить нормотворческий материал, в котором принципиальные положения не нуждались бы в повторении в каждом подразделении особенных частей хозяйственного законодательства.

Такие проблемы, естественно, могут быть решены только на основе кодификации хозяйственного законодательства, создания Хозяйственного кодекса РФ. Кодификация (в отличие от инкорпорации - включение в свой состав, присоединение) означает систематизацию (приведение в систему, расположение в определенном порядке, установление определенной последовательности) законов государства по отдельным отраслям права.

Надо учесть опыт бессистемного, фрагментарного регулирования хозяйственных отношений в условиях административно-командной системы. Правовой конгломерат был необходим той системе для огромной и мелочной регламентации деятельности звеньев, функционирующих не на экономической, а на директивной базе. В то же время директивное управление исключало применение принципа законности по вертикали. Оно не было нужно властвующей бюрократии. Законность требовалась лишь в горизонтальном взаимодействии юридических лиц.

Сегодня нет причин, которые давали бы основания настаивать на дуализме (двойственности) регулирования. Необходим единый подход к хозяйствованию и в горизонтальных, и в вертикальных отношениях воздействия государства на рынок. Поэтому нужно преодолеть наследие прошлого в этой области и сосредоточить усилия не на расщепленном гражданско-административном варианте регулирования, а на создании единого системообразующего акта – Кодекса.

Предпринимательское право регулирует разнообразные отношения по осуществлению хозяйственной деятельности. Многочисленные нормы и институты предпринимательского права едины и тесно связаны между собой. В этом единстве каждая хозяйственно-правовая норма, каждый институт занимают определенное место. Логически последовательное и внутренне согласованное расположение хозяйственно-правовых норм и институтов составляет систему предпринимательского права.

Система отрасли права устанавливается на основании объективно сложившихся норм и институтов отрасли.

Вопрос о системе и структуре предпринимательского права является дискуссионным и в правовой литературе излагается по-разному. В настоящее время система предпринимательского права, исходя из анализа ее нормативно-правового массива, складывается из двух частей: 1) общие положения, к которым относится правовое регулирование всех видов осуществления и руководства предпринимательской деятельностью; 2) положения, касающиеся правового обеспечения отдельных сторон хозяйственного механизма (производственная, предпринимательская деятельность, снабжение и сбыт, инвестиции, транспорт и связь, финансирование, кредитование и др.).

**3. ПОНЯТИЕ И ВИДЫ ПРАВООТНОШЕНИЙ, ВОЗНИКАЮЩИХ В ПРОЦЕССЕ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ**

**3.1 ПОНЯТИЕ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКИХ ПРАВООТНОШЕНИЙ**

Правоотношение – это урегулированное нормами права общественное отношение, участники которого являются носителями субъективных прав и обязанностей.

В процессе подготовки к предпринимательской деятельности, в ходе ее практического осуществления, реализации ее результатов предприниматель вступает в разнообразные предпринимательские правоотношения.

Хозяйственную деятельность по производству товаров (работ, услуг) с целью извлечения прибыли профессионально ведут предприниматели и предприятия, крестьянские (фермерские) хозяйства, банки, биржи, иные субъекты, преследующие такую цель. Для того чтобы начать производство товаров, необходимо приобрести или построить производственное помещение, закупить оборудование, сырье, топливо. В результате завершения производственного цикла возникают отношения по реализации товаров, их доставке, хранению и т.п. В процессе подготовки к предпринимательской деятельности, в ходе ее практического осуществления, реализации ее результатов предприниматель вступает в разнообразные правоотношения, которые должны быть обозначены как предпринимательские, или хозяйственные.

Вместе с тем предпринимательские отношения тесно связаны с другими видами деятельности, не имеющими непосредственно цели извлечения прибыли. Такой, в частности, является вся хозяйственная деятельность организационно-имущественного характера по созданию и прекращению деятельности предприятий, управлению собственностью. В эту деятельность включается на базе собственного имущества государство, организующее свои предприятия, устанавливающее для них определенный режим хозяйствования. В качестве собственников своего имущества действуют республики, входящие в Российскую Федерацию. В деятельности указанных субъектов преобладают элементы организационного плана. Вместе с тем они занимаются и непосредственно хозяйствованием, установлением договорных отношений с другими субъектами.

Участвуют в предпринимательских отношениях и регионы (области, края, города, районы во главе с местной администрацией), управляющие собственностью и организующие деятельность соответствующего хозяйства. Такая деятельность носит некоммерческий характер, но по связи с предпринимательством охватывается хозяйственно-правовым регулированием.

Некоммерческий характер носит и хозяйствование без цели извлечения прибыли. Например, деятельность, в частности фондовых и иногда товарных бирж, хотя и не преследует непосредственно цели получения прибыли, но способствует прибыльности учредителей, пользующихся услугами этих предприятий, росту стоимости акций бирж, наращивающих свой производственный потенциал.

Наконец, государство, реализуя публичные интересы общества, воздействует на субъектов, осуществляющих хозяйственную деятельность, регулирует и контролирует ее. Эти отношения также входят в предмет хозяйственного права.

Специфика отношений по организации производства, легитимации предпринимательской деятельности посредством регистрации, оформлению ее в форме предприятий, ведению отчетности, налоговому обложению, установлению порядка и правил выхода на рынок с товарами, работами и услугами, взаимодействию с другими предприятиями и организациями предопределяет необходимость единого регулирования. Если, скажем, ранее участие граждан в рыночной торговле носило случайный характер и могло охватываться нормами гражданского и административного права, то в условиях рыночной экономики все эти процессы должны развиваться в едином ключе, по единым нормам, охватывающим все стороны деятельности товаропроизводителей. 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.

В предпринимательской деятельности последних лет во все большей мере принимают участие республики и регионы. Механизм республиканского рынка предопределяет хозяйственную самостоятельность республик и регионов. Создание хозяйствующих субъектов в республиках и регионах, разработка и принятие федеральных, межгосударственных, региональных целевых программ, формирование и размещение поставок для государственных нужд, реализация и преобразование собственности республик и регионов, договорные формы их экономических связей и многие другие вопросы становятся неотъемлемой частью хозяйственного оборота.

Предпринимательское право регулирует отношения по государственному воздействию на производственную деятельность. Эти отношения возникают по вертикали между государством и хозяйствующими субъектами. В современных условиях руководящая деятельность в форме регулирования, контроля, управления изменила свой характер и объем. В результате перестройки хозяйственного механизма для развития рыночной экономики директивное руководство сокращено до минимальных размеров. Во многом оно превращено в воздействие на основе договора. Например, договор с администрацией региона выражает координационный, а не директивный метод руководства предприятием. Внутрихозяйственное руководство предприятий своими подразделениями строится на базе внутрихозяйственного договора. Тем не менее можно утверждать, что руководство и соответственно отношения, складывающиеся в результате принятия плановых актов, утверждения заказов для государственных нужд, осуществления собственниками контрольных функций в отношении предприятий, получивших от них имущество для ведения хозяйственной деятельности, государственное воздействие путем установления норм и нормативов (социальных, экологических, амортизационных отчислений) продолжают составлять значительный массив регулирования. Появились и новые элементы в государственном воздействии на экономику – налоги, антимонопольный надзор 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 системы оплаты труда, организуют использование оборудования и т.д. Граждане, осуществляя предпринимательскую деятельность, приобретают средства производства, материалы, сырье, реализуют их в установленном порядке в процессе производства и товарного обмена.

Возникает вопрос: правомерно ли объединять, особенно в условиях перехода к рыночной экономике, вертикальные и горизонтальные связи для их одноотраслевого регулирования? Однако ведь это – единый хозяйственный оборот, то есть сумма всех связей, складывающихся в воспроизводственных процессах. Гражданское право опосредует только процесс товарного обмена и, по нашему мнению, обслуживает только потребительский оборот. Оно не имеет надлежащего инструментария для регулирования внутрихозяйственных отношений, взаимодействия макроуровня между республиками, а также регионами и звеньями, формирования себестоимости и результатов хозяйствования, ведения бухгалтерского учета. Административное же право имеет относительно экономического оборота еще меньше возможностей, так как регулирует отношения исполнительно-распорядительного характера, что отстоит достаточно далеко от отношений по руководству хозяйственной 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 горизонтали.

Под предпринимательскими правоотношениями понимаются урегулированные нормами предпринимательского права общественные отношения, возникающие в процессе осуществления предпринимательской деятельности, а также вследствие государственного воздействия на участников рынка, которые связаны взаимными правами и обязанностями. Эти правоотношения представляют собой правовую связь между субъектами, содержанием которой являются субъективные права и обязанности.

Содержание предпринимательского правоотношения составляют субъективные предпринимательские права и обязанности его участников, являющиеся мерой возможного либо должного поведения. Для уяснения конструкции правоотношения в теории гражданского права обычно прибегают к делению прав на абсолютные и относительные. Это деление целесообразно использовать и в теории предпринимательского права.

В абсолютном правоотношении субъекту права противостоит неопределенное количество обязанных лиц с пассивной обязанностью не препятствовать осуществлению права. Таково право организации на ее производственные фонды. Абсолютной следует считать и компетенцию организации на утверждение плана собственной деятельности, ведение бухгалтерского учета, формирование результатов предпринимательской деятельности.

К числу относительных относятся права с корреспондирующей им обязанностью, чаще всего положительного характера, у других субъектов. Таковы правоотношения, возникающие из договоров, государственных заказов, актов хозяйственного руководства.

В предпринимательском правоотношении участвуют субъекты, ведущие предпринимательскую деятельность, государство и регионы.

Предпринимательские правоотношения имеют специфические объекты. Это:

вещи, в том числе деньги и ценные бумаги;

действия обязанных субъектов;

собственно деятельность субъекта права;

неимущественные блага, используемые при ведении предпринимательской деятельности (фирма, товарный знак, коммерческая тайна и др.).

**3.2 ВИДЫ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКИХ ПРАВООТНОШЕНИЙ**

В зависимости от объектов предпринимательских отношений различают следующие виды правоотношений:

вещные;

обязательственные;

по ведению собственной деятельности;

неимущественные.

Объектом предпринимательского правоотношения является собственная деятельность организации и предпринимателя. Субъекты хозяйствования ведут ее в соответствии с законом, и все иные лица не должны препятствовать в ее осуществлении.

Основанием возникновения предпринимательских прав и обязанностей являются, в основном, юридические факты, т. е. действия участников предпринимательских правоотношений. События, как правило, встречаются в качестве правоизменяющих и правопрек-ращающих обстоятельств. Например, стихийные силы природы могут повлиять на ответственность предпринимателя-должника – снизить либо вовсе устранить ее. Правопорождающими события могут быть, например, в отношениях страхования имущества и предпринимательских рисков.

В составе предпринимательских правоотношений можно выделить три группы отношений:

1. Правоотношения, складывающиеся при осуществлении предпринимательской деятельности (предпринимательские правоотношения). Для того, чтобы начать производство, необходимо приобрести или построить производственные помещения, закупить оборудование, сырье, топливо. В результате завершения производственного цикла возникают отношения по реализации товаров, их доставке, хранению и т.д. Хозяйственный оборот также является неотъемлемой частью предпринимательской деятельности.

Все эти правоотношения являются центральными, входящими в первую группу в предмете предпринимательского права.

2. Правоотношения, тесно связанные с предпринимательскими, в том числе и некоммерческие, возникающие в процессе хозяйственной деятельности. Предпринимательские правоотношения тесно связаны с другими правоотношениями, не имеющими непосредственно цели извлечения прибыли. В частности, такой является деятельность организационно-имущественного характера по созданию и прекращению предприятий, управлению собственностью. В такую деятельность включается на базе собственного имущества государство, организующее свои предприятия, устанавливающее для них определенный режим хозяйствования. В качестве собственников своего имущества действуют республики, входящие в Российскую Федерацию. В предпринимательской деятельности этих субъектов преобладают элементы организационного плана. Вместе с тем им присуще и непосредственное ведение предпринимательской деятельности, установление договорных отношений с другими субъектами хозяйствования. Участвуют в предпринимательских правоотношениях и регионы, управляющие своей собственностью и организующие деятельность соответствующего хозяйства. Такая деятельность носит некоммерческий характер, но в связи с предпринимательством охватывается хозяйственно-правовым регулированием.

Некоммерческий характер может носить и ведение хозяйства без цели извлечения прибыли. Например, деятельность фондовых и иногда товарных бирж не преследует непосредственно цели получения прибыли, но способствует прибыльности учредителей, лиц, пользующихся услугами бирж, росту стоимости акций бирж, наращивающих свой производственный потенциал.

Некоммерческий характер носит деятельность потребительских кооперативов, общественных и религиозных организаций (объединений), финансируемых собственником учреждений, благотворительных и иных фондов, вступающих в хозяйственные правоотношения для решения своих уставных задач. Эти отношения тесно связаны с предпринимательской деятельностью, по форме осуществления они не отличаются от ее реализации и поэтому охватываются предпринимательским правом.

3. Правоотношения по государственному регулированию экономики. Государство, реализуя публичные интересы общества, воздействует на субъекты, осуществляющие предпринимательскую деятельность, регулирует и контролирует ее. Эти правоотношения составляют третью группу из состава предмета предпринимательского права.

Все три группы правоотношений составляют определенное единство, которое выражает многостороннюю деятельность товаропроизводителей, нацеленных 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 предпринимательское законодательство как особая отрасль права, предназначенная именно для этих процессов.

Предпринимательские правоотношения по их конструкции, объектам и содержанию можно классифицировать также следующим образом:

а) абсолютные вещные правоотношения. Абсолютным вещным правом, не корреспондирующим ни с одним конкретным субъектом, является право собственности. Право собственности дает его субъекту возможности владения, пользования и распоряжения имуществом по своему усмотрению в соответствии с законом. Это право используется для осуществления предпринимательства на базе собственного имущества государством, муниципальным образованием, субъектами частной собственности;

б) абсолютно-относительные вещные правоотношения. К их числу относятся право хозяйственного ведения, оперативного управления. Они являются абсолютно-относительными, потому что субъект такого права владеет, пользуется и распоряжается имуществом “абсолютно”, не сообразуя своих возможностей ни с кем, кроме собственника, с которым он состоит в относительном правоотношении. Правоотношения такого рода складываются при предоставлении государственного и муниципального имущества унитарным предприятиям;

в) абсолютные правоотношения по ведению собственной предпринимательской деятельности. Для таких правоотношений характерно, что они складываются по поводу ведения собственной деятельности, которая и выступает как объект правоотношения.

У субъекта, ведущего хозяйствование по установленным законом правилам, нет конкретных обязанных лиц. Все другие субъекты обязаны считаться с возможностью ведения им предпринимательской деятельности и не препятствовать ее реализации.

Если нормальное течение предпринимательства прерывается под влиянием третьих лиц или в результате нарушения установленного порядка ведения такой деятельности самим субъектом права, абсолютное правоотношение превращается в относительное. Например, если организация осуществляет свою деятельность с соблюдением норм по ведению бухгалтерского учета, представлению бухгалтерской и статистической отчетности, формированию себестоимости выпускаемой продукции по установленным правилам, складывающееся при этом правоотношение имеет конструкцию абсолютного. Если субъект нарушает установленные нормы, компетентные государственные органы могут потребовать пресечения допущенных нарушений и возмещения убытков, наступивших для государства. Правоотношение при этом трансформируется в относительное;

г) неимущественные хозяйственные правоотношения складываются по поводу неимущественных благ, используемых субъектами хозяйствования в своей деятельности, таких как фирменное наименование, товарный знак, знак обслуживания, наименование места происхождения товара, коммерческая тайна и др. В ходе нормальной реализации неимущественных прав складывающееся правоотношение является абсолютным. При нарушении таких прав возникает конкретное обязательство по их защите от нарушения и из неимущественного правоотношение трансформируется в имущественное. Потерпевший, защищая свои неимущественные права, может требовать возмещения убытков от нарушителя;

д) хозяйственные обязательства. В обязательственных правоотношениях один участник вправе требовать от другого совершения соответствующих действий. Обязанный субъект обязан их исполнить, то есть передать имущество, выполнить работы, оказать услуги.

Хозяйственные обязательства подразделяются на четыре основных вида: хозяйственно-управленческие (возникают в результате актов государственных органов); внутрихозяйственные (складываются между подразделениями хозяйствующих субъектов); территориально-хозяйственные (отношения публичных образований между собой и с их организациями); оперативно-хозяйственные (между несоподчиненными субъектами в силу предпринимательских договоров).

**4. НАУКА ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОГО ПРАВА**

Активное проникновение публичных начал в сферу цивильного права, ставшее особенно заметным в годы Первой мировой войны, явилось причиной появления буржуазных конструкций хозяйственного права. Изменения в социально-экономической жизни зарубежных стран, развитие хозяйственной функции государства, расширение его предпринимательской деятельности, разнообразные ограничения частной собственности и свободы договора усложнили и без того неразрешимую для западного правоведения проблему разграничения публичного и частного права.

Основоположниками теории предпринимательского права явились немецкие юристы Гедеман, Гольдшмидт, Румпф, Нассбаум и др. Впоследствии идеи предпринимательского или экономического права были восприняты юридической доктриной Франции, Италии, Бельгии, Нидерландов. Следует подчеркнуть, что выдвинутые вышеназванными авторами теории предпринимательского права лишены характера единой, стройной конструкции. Существуют разнообразные взгляды на существо предпринимательского права среди западных исследователей. Единственная объединяющая их черта заключается в негативном отношении к дуализму права. Сторонники предпринимательского права, при всем различии их представлений, считают деление права на публичное и частное (по крайней мере, в области предпринимательской деятельности) отжившим явлением.

К настоящему времени сложилось два основных направления в западном правоведении относительно толкования природы предпринимательского права.

Согласно первому предпринимательское право не признается отраслью права или отраслью законодательства. Это лишь новый прием, техника разработки, применения, истолкования или изучения норм права; “... это право, рассматриваемое с точки зрения его экономических последствий” (Жакомэн А., Шранц Г.).

В соответствии со вторым подходом предпринимательское право представляет собой новую отрасль права.

Однако и среди приверженцев такого понимания предпринимательского права нет единства. Имеются сторонники как узкой трактовки, так и широкого понимания предпринимательского права.

Первые считают, что предпринимательское право включает в себя нормы, регулирующие деятельность государства в экономике, в том числе правила, относящиеся к национализации, статусу государственных предприятий, планированию, контролю за ценами, экономическими соглашениями и торговой практике. Сюда же нередко относят нормы налогового, валютного, таможенного права, предписания, касающиеся производства публичных работ и оборота ценных бумаг. Иначе говоря, предпринимательское право рассматривается как раздел публичного права, регламентирующий различные аспекты государственного управления экономикой. Эта точка зрения преобладает в юридической практике некоторых западных стран (например, ФРГ и Нидерландов).

Ряд французских и бельгийских юристов отстаивает взгляд на предпринимательское право как на несколько расширенное торговое право, к которому добавляются нормы, регулирующие создание и деятельность различных профессиональных организаций, связанных с хозяйственной жизнью, а также правила, ограничивающие свободу предпринимательских действий.

Некоторые авторы настаивают на широком понимании предпринимательского права. Развернутая аргументация такой позиции впервые была дана немецким юристом Гольдшмидтом в монографии “Имперское хозяйственное право”.

По мнению Ж.Амеля и Ж.Лагарда, “экономическое право призвано регулировать хозяйственную жизнь и, в частности, производство и обращение богатств”.

Сторонники широкой трактовки хозяйственного права считают, что оно должно включать нормы многих традиционных отраслей права (гражданского, торгового, административного, финансового, трудового и даже уголовного) – лишь бы они прямо или косвенно регламентировали организацию и функционирование экономического механизма.

Всякая научная деятельность представляет в первую очередь процесс познания действительности. Следовательно, предметом науки становится то, что она познает, изучает, объясняет.

Роль науки предпринимательского права возрастает в условиях ликвидации административно-командной системы управления экономикой, развития рыночных отношений в народном хозяйстве. Она требует усиленного изучения новых процессов и явлений, отхода от традиционного догматического представления о праве, его понимания как постоянно развивающегося инструмента, отражающего быстро меняющиеся жизненные ситуации. Главное внимание в науке обращается на исследование и выработку категорий и понятий, имеющих не временное, а долгосрочное значение для решения практических задач радикального преобразования общества.

Предметом науки предпринимательского права является прежде всего предпринимательское право как отрасль права. Она изучает, что есть предпринимательское право, его происхождение и закономерности развития, состав и систему норм предпринимательского права, их содержание и роль, которую данные нормы играют в экономике страны. При этом особое внимание уделяется тем средствам и методам, при помощи которых наиболее эффективно регулируются соответствующие общественные отношения.

Наука предпринимательского права изучает нормативные акты, в которых содержатся нормы предпринимательского права, их виды и юридическая сила, определяемая иерархией законодательных актов в зависимости от компетенции органов, их издающих.

Важной сферой научной деятельности является изучение практики применения действующих нормативных актов, разработка научно обоснованных предложений по совершенствованию предприни-мательского законодательства.

Особое место в науке предпринимательского права занимает изучение предпринимательских отношений, выявление их специфических особенностей, свойств, которые обусловливают отнесение их к сфере хозяйственно-правового регулирования. Эта область знания приобретает особенно важное значение для отечественной науки в условиях радикальной экономической реформы.

Основная задача предпринимательского права на современном этапе заключается в том, чтобы правильно уловить новые тенденции развития общества, выявить и понять те явления реальной жизни, которые требуют правового закрепления, а также отсечь все то, что препятствует развитию новой системы рыночных отношений.

Кроме того, одной из задач современной науки предпринимательского права является изучение законодательства и практики его применения в зарубежных странах – странах с развитой рыночной экономикой, сложившейся системой хозяйствования.

Для науки важен и исторический опыт российской правоведческой науки и практики (дооктябрьский период), позволяющий оценить достижения отечественной цивилистики, степень влияния западных школ и теорий на российские традиции и т.д.

Следовательно, наука предпринимательского права представляет собой определенным образом систематизированную совокупность знаний о хозяйственно-правовом регулировании общественных отношений (закономерностях функционирования и развития хозяйственного законодательства, способах достижения его эффективности и т.п.), полученных с соблюдением соответствующих методик, одобренных профессионалами и обладающих признаками проверяемости, единства и способности к созданию нового.

После социалистической революции в России, когда достижения российского правоведения за многие десятилетия были объявлены буржуазными и не соответствующими революционным воззрениям, встала проблема обеспечения социалистической экономики соответствующим правовым регулированием, созданием законодательства неизвестного ранее типа.

Научные разработки первых лет советской власти сводились в основном к критике буржуазного права и разоблачению его эксплуататорского характера, так как в период от революции до перехода к новой экономической политике господствовало мнение о несовместимости товарно-денежных отношений с социализмом. В соответствии с этим широкое распространение получило мнение о необходимости развития прямого безэквивалентного распределения материальных благ.

С переходом к новой экономической политике, сложившейся многоукладности экономики, широкое распространение получила теория двухсекторного права. Основоположник этой теории П.И.Стучка поставил вопрос о существовании в народном хозяйстве как бы двух секторов, имеющих различные исторические перспективы. Наличие частного сектора в экономике страны обусловливает существование гражданского права, а наличие социалистического сектора – хозяйственного права. Хозяйственное право должно регулировать отношения внутри общественного сектора народного хозяйства. Причем государственный сектор с его плановыми началами должен развиваться и стать преобладающим, а частный сектор, обслуживаемый преимущественно ГК РСФСР, в борьбе с социалистическим должен был быть вытеснен с исторической сцены.

Одновременно предполагалось развитие специального правового регулирования социалистического сектора на базе хозяйственного права, а ввиду отмирания гражданско-правовых отношений (которыми считались частно-собственнические отношения) должно отмереть и гражданско-правовое их регулирование.

В основном правильно оценивая необходимость развития специального правового регулирования для развивающегося социалистического сектора, эта теория неверно оценила исторические судьбы гражданского права, связав их исключительно с частными отношениями. Гражданское право в ходе своего развития должно было стать регулятором имущественных отношений граждан по удовлетворению ими своих потребностей.

Однако курс на преодоление многоукладности в экономике, за счет расширения социалистического сектора и вытеснения частного сектора, привел к тому, что в тридцатые годы на смену двухсекторной теории пришла школа единого хозяйственного права. Основоположники этой школы (например, Л.Я. Гинцбург и Е.Б. Пашуканис) считали, что для социалистических хозяйственных отношений, ставших преобладавшими к тому времени в экономике, необходимо специальное правовое регулирование. По их мнению, для этих целей следует создать единое хозяйственное право, центром которого должен стать хозяйственный кодекс. В нем предполагалось наряду с регулированием отношений социалистических организаций поместить и регулирование имущественных отношений граждан. Эта школа отстаивала тезис о недопустимости деления единого хозяйственного права на две самостоятельные части – хозяйственно-административное и гражданское право.

Эта школа правильно отстаивала необходимость создания особой отрасли советского права – хозяйственного права, хотя и “деюризировала” ее, считая специфической формой политики пролетарского государства в области организации управления хозяйством и организации хозяйственных связей. В этих взглядах получила отражение идеология сложившейся к тому времени административно-командной системы, властные силы которой не желали уступать командных возможностей, стеснять себя правопорядком в командных отношениях. Главная ошибка этой теории состояла в том, что регулирование всех отношений с участием гражданина предусматривалось в системе единого хозяйственного права, в то время как регулирование их должно было составлять в основном предмет гражданского права.

В 1936-1937 гг. теория единого хозяйственного права была объявлена вредительской со всеми вытекающими в тот трагический период развития страны последствиями. Авторы данной теории были объявлены врагами народа и, в сущности, на два десятилетия углубленное исследование проблем правового обеспечения социалистической экономики прекратилось.

Под влиянием тогдашнего главного теоретика в правоведении А.Я.Вышинского решено было рассредоточить регулирование хозяйственных отношений в основном в отраслях гражданского и административного права. Так возник, в затем сформировался и получил теоретическое обоснование дуалистический подход к обеспечению регулирования экономики с позиций гражданского и административного права. Согласно этой теории вертикальные связи по управлению народным хозяйством обеспечиваются административным правом, а горизонтальные связи товарного обмена – гражданским правом.

Переход к такому теоретическому обоснованию в те годы был закономерным. Жесткой командно-бюрократической системе руководства народным хозяйством нужны были соответствующие правовые конструкции: правопорядок в экономике должен был обеспечиваться приказными методами. Поэтому он и опирался на административное право, в котором не было, в сущности, ни институтов, обеспечивающих хозрасчет и элементарные гарантии предприятий, ни вообще каких-либо законов о планировании, правовом положении органов хозяйственного руководства, пределах их усмотрения в издаваемых приказах. В сфере же товарного обмена действовал Гражданский кодекс 1922 г., в котором, по сути, уже не было норм, полнокровно влияющих на экономику. Долгое время правовые институты хозяйствования оставались декларативными, а научные разработки – формальной регистрацией и оправданием бюрократических методов хозяйствования.

После XX съезда КПСС получает развитие третья школа хозяйственного права (В.В. Лаптев, В.К. Мамутов и др.). Новая концепция хозяйственного права была создана с учетом исторического опыта и пересмотра ошибок предшественников. Был выдвинут и обоснован научный тезис о единстве хозяйственных отношений и необходимости особого и целенаправленного правового обеспечения экономики, сложившейся к этому времени в единый народнохозяйственный комплекс, требующий единого правового обеспечения. Регулирование имущественных отношений с участием граждан предполагалось проводить в гражданском законодательстве, не соединяя его с хозяйственно-правовым регулированием. В основу упорядочения хозяйственного законодательства, являющегося необозримым, бессистемным правовым массивом, предполагалось положить центральный системообразующий акт – Хозяйственный кодекс или Основы хозяйственного законодательства. На базе такого акта можно было бы систематизировать и кодифицировать законодательство, сделать его четким, целенаправленным и применяемым на практике.

Новая концепция хозяйственного права (монистическая) была выдвинута в противовес идеям дуалистического гражданско-административного направления, продолжающего отстаивать идеи частного, фрагментарного совершенствования хозяйственного законодательства в рамках гражданского и административного права.

У хозяйственной концепции в 60-80 гг. были свои сторонники и противники, и сущность разногласий между ними состояла в следующем.

Взамен целостного и системного взгляда на правовое обеспечение экономики, изложенное сторонниками хозяйственной концепции, у сторонников иных решений все вопросы предполагалось решить на базе дуалистического применения гражданского и административного права. Правда, в последние годы ученые – сторонники гражданско-административного направления, признавая известную целостность

хозяйственного законодательства, выдвигали положения о нем как о “вторичной структуре”; совокупности функционально взаимодействующих норм; комплексной отрасли законодательства; комплексной отрасли права и ряд других, повторяющих с незначительными изменениями в терминологии вышеуказанные положения.

Но даже при таком признании комплексных актов считалось невозможным создание общих положений, общих начал правового обеспечения экономики, которое должно было строиться применительно к различным отраслям, соединяясь под эгидой комплексного акта.

Современная концепция хозяйственного (предпринимательского) права представлена в работах ученых 90-х годов. Эта концепция изменила представление о предмете хозяйственного (предпринимательского) права. Сообразно этим представлениям в сферу хозяйственного права перешли и отношения, возникающие в процессе реализации собственности граждан для производства товаров как предпринимательские отношения.

Расширилось и число субъектов – участников хозяйственных (предпринимательских) отношений; это и физические лица – предприниматели, и юридические лица – предприятия, организации, объединения юридических лиц, Российская Федерация, субъекты РФ, муниципальные образования, то есть те субъекты, которые действуют профессионально в интересах и потребностях рынка, с целью извлечения собственной прибыли.

**5. ИСТОРИЯ СТАНОВЛЕНИЯ И РАЗВИТИЯ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОГО ПРАВА В РФ**

В России предпринимательство появилось как общественное явление в XVI веке. Наиболее значительными представителями предпринимательской среды были иностранные купцы и промышленники, российские купцы, казенные предприниматели, монастыри.

Особо следует отметить энергичную предпринимательскую деятельность российских купцов, выходцев из посадских людей, наживших капиталы на торгах и промыслах. Среди именитых фамилий можно отметить Строгановых, которые выдвинулись в купечество и, сделав капитал на производстве солеварения, стали заметными фигурами в государстве еще в 1615 году.

Купцы были объединены в профессиональные гильдии и корпорации: Гостиную и Суконную сотни. Были изданы и соответствующие акты, регулирующие предпринимательство в России: Таможенный Устав 1653 г. и Новоторговый Устав 1667 г.

Реформы, совершенные Петром I, вызвали к жизни новую волну предпринимателей, особенно развивалось казенное предпринимательство, которое обеспечивало оружием и обмундированием армию, строительство кораблей и др. Казенные уральские заводы не уступали по оснащенности и объемам производства европейским. Уникальное положение в горнодобывающей и металлургической отраслях заняла династия Демидовых, развивших производство в Туле и на Урале. К концу правления царя Петра I Демидовы владели почти третью всего металлургического производства.

Важной вехой в управлении предпринимательством стало создание специальных коллегий по принадлежности отрасли промышленности. За первую четверть XVIII столетия было сооружено более 180 крупных предприятий, страна была выведена на уровень мировой технологии. Сформировался новый класс – торгово-промышленное сословие. Дворцовые крестьяне составляли основу купеческого сословия, они проявляли предприимчивость и деловитость в производстве и торговле. Отметим, что наибольшим режимом благоприятствования пользовались предприниматели и предприятия, работавшие на государственную казну. Учреждались и создавались привилегированные компании и предприятия. Политика государства способствовала конкурентной борьбе за выгодные правительственные заказы. Одновременно государственным чиновникам запрещалось “вступать в торги и подряды”.

Серьезную поддержку предпринимательство получило при Екатерине II. Именно в этот период была сделана ставка на новое “третье сословие”. Интенсивно выдвигались энергичные промышленники, в том числе и из дворянства. Манифест 1775 г. разрешил “всем и каждому добровольно возводить всякого рода станы и производить на них всевозможные рукоделия...”.

Реформы Александра II дали новый толчок развитию предпринимательства. Манифест 1861 г. об отмене крепостного права вывел в сферу свободного предпринимательства миллионы жителей России. Согласно российским законам открывать промышленные предприятия получили право: лица, записанные в купеческие гильдии; помещики или дворяне при условии записи в одну из купеческих гильдий; крестьяне с дозволения начальства; колонисты в местах поселения, евреи на общем основании, но исключительно в местностях, определенных для их постоянного местожительства; акционерные компании. В 1865 г. приобретение прав купечества дозволялось всем подданным, обладавшим надлежащим состоянием. Дозволялось предпринимательство всем сословиям без различия пола и как русско-подданным, так и иностранцам.

В XIX в. основные признаки предпринимательства уже сформировались и были сформулированы достаточно четко:

1) владение капиталом;

2) соединение и комбинирование факторов производства;

3) ориентация деятельности на извлечение прибыли;

4) самостоятельность, способность идти на риск, инициатива,

творчество, способность преодоления среды, новые методы управления производством и др.

В истории советского государства предпринимательство мелькнуло кратковременным НЭПом, свернутым мгновенно в течение буквально двух лет как явление, противоречащее основной идее социализма. Все, кто успел “высунуться” в этот период, были наказаны, не говоря о нажитом имуществе и капитале, не только сами, но обрекли на мучения своих близких и родственников. Предпринимательство было предано анафеме, а предприниматели тщательно и планомерно изживались из общества или были изгоями.

Прошло время, все изменилось и встало на свои места – отменена власть советов, так и не осуществившая ни одной из продовольственных и других программ, а предпринимательство снова стало козырной картой в экономике и политике. Новая волна предпринимательства, как закономерная и поощряемая государством деятельность возрождена в период 1987-1990 гг. Согласно действующему законодательству предпринимательской признается самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в качестве предпринимателей в установленном законом порядке.

Современное российское предпринимательство требует комплексного научного исследования. Предметом изучения должны стать в первую очередь социальные, экономические, политические, правовые, социокультурные аспекты предпринимательской деятельности, позволяющие выявить отличительные особенности российского предпринимательства, перспективы его развития, дать прогноз возможных сценариев взаимодействия предпринимателей с другими слоями и институтами гражданского общества во избежание острых социально-экономических коллизий в условиях весьма болезненных преобразований, создать качественное правовое обеспечение российским реформам.

В настоящее время существуют следующие точки зрения на содержание данного понятия:

предпринимательство – специфическая деятельность, связанная с инновациями и риском. Предпринимателями в собственном смысле слова в российской обществе являются лишь те, кто олицетворяет собой синтез экономической самостоятельности, финансовой мощи и технико-технологических новаций;

предпринимательство – всякая деятельность, направленная на комбинирование факторов производства с целью извлечения дохода. Соответственно предпринимателем может быть признан всякий субъект, осуществляет ли он сугубо репродуктивные или новаторские функции, лишь бы они способствовали максимизации дохода. В данной трактовке предпринимательство и бизнес выступают как синонимы; предпринимательство – экономический и социокультурный феномен, присущий определенной (западной) цивилизации. В России функции нововведения (изобретатели и т.п.) и “делания денег” (дельцы) отделены друг от друга, а потому предпринимательства как такового не существует. Безотносительно к методам, способам и конечным целям, которые при этом преследуют субъекты предпринимательства, можно расширительно трактовать предпринимательство как тип общественной деятельности, способствующий рыночной трансформации российской экономики.

Можно выделить предпринимателей двух различных типов. Для первого характерно стремление к прибыли, для второго – инновационная деятельность.

В организации и собственно ведении хозяйственной деятельности предпринимателя можно выделить несколько стадий:

1) зарождение предпринимательской идеи, организация производства;

2) проникновение на рынок;

3) временная монополия – при условии, что удалось занять свою нишу;

4) борьба с появляющимися конкурентами.

Все эти стадии характерны своим набором проблем, стоящих перед предпринимателем.

Для первой главное – получение информации, возможность приобрести права собственности на техническую новинку, способности и связи самого предпринимателя, подбор квалифицированной и работоспособной команды.

Для второй – получение финансирования, приобретение различных факторов производства, что представляет особо сложную проблему, реклама. На этой стадии предприниматель, как правило, не получает прибыли.

Проблемы третьей стадии связаны с расширением производства, с капиталовложениями и правильной ценовой политикой.

На четвертой стации необходимо внедрение очередной “новой комбинации”.

Предпринимательская деятельность (ее организация и ведение) осуществляется по определенным правилам, требующим государственного вмешательства и регулируется законом по многим направлениям. Интенсивное регулирование государством предпринимательской деятельности связано с тем, что в процессе производства встречаются частные интересы товаропроизводителей, интересы государства и общества, работников, потребителей. Вследствие этого возникает необходимость в согласовании различных интересов, избрании оптимальных решений, обеспечивающих как интересы предпринимателей, так и других субъектов. Для этого важно установить пределы разумного вмешательства правовых регуляторов и одновременно принять меры к устранению нежелательных эксцессов, таких как снижение предпринимательского интереса к ведению своих дел несоразмерными налогами, социальными требованиями, с одной стороны, и, с другой стороны, предъявление разумных требований соблюдения норм природопользования, санитарии, стандартизации, ценообразования, уплаты налогов, конкуренции и др.

Закон выдвигает определенные требования уже на подготовительной стадии, в начале предпринимательской деятельности.

В процессе производства к предпринимателям предъявляются требования самого разного характера: соблюдать нормы природопользования, санитарии, бухгалтерского учета, осуществлять обязательные платежи в различные фонды, выполнять технологические требования к создаваемой продукции и т.д.

Результаты хозяйствования предпринимателей также оказываются в сфере регулирования как с позиций финансовых обязательств перед бюджетом, так и с точки зрения представления отчетности, выполнения социальных обязательств и других позиций.

**6. ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ В ЗАРУБЕЖНЫХ СТРАНАХ**

В связи с осуществляемыми в России радикальными экономическими преобразованиями и значительными изменениями в правовом регулировании предпринимательских отношений большое значение приобретает опыт стран с развитой рыночной экономикой.

В зарубежных странах исторически сложились различные правовые системы. Важнейшими из них являются романо-германская (континентальная) и англо-американская системы.

Деление права на публичное и частное является основополагающей классификацией норм и правовых институтов в странах романо-германской правовой системы, то есть в тех странах, на право которых оказала существенное влияние римская правовая традиция.

Английскому праву неизвестно деление права на частное и публичное, поскольку по своему происхождению английское право предстает как право публичное. Указанную традицию восприняло и право США.

Вопрос о соотношении частного и публичного права не является просто общетеоретическим вопросом. Он носит прагматический характер, так как от его решения зависит право государства на вмешательство в частную жизнь, в экономическую, предпринимательскую и иные сферы.

Публичное право в странах континентальной Европы традиционно включает такие отрасли, как государственное (конституционное) право, административное, финансовое и уголовное.

Основу частного права составляет гражданское право. В некоторых странах хозяйственная деятельность, осуществляемая в качестве промысла с целью извлечения прибыли, регулируется нормами торгового права.

В результате буржуазных революций произошла ломка устоев феодального общества и ряда его правовых институтов, стоявших на пути развития производительных сил и предпринимательства.

В начале XVIII в. во Франции проводилась значительная кодификационная работа в области гражданского и торгового права. В 1804 г. принимается Гражданский кодекс, а в 1807 г. – Торговый кодекс, то есть произошло деление частного права на торговое и гражданское.

Торговое право возникло в условиях феодального государства, чему способствовали: сословный характер общества, усложнение и развитие торговой, предпринимательской деятельности. Наиболее благоприятные условия для эволюции торгового права сложились в средневековой Италии, являвшейся центром средиземноморской торговли. Сословие купцов руководствовалось в своей профессиональной деятельности складывавшимися сначала внутри купеческих корпораций, а затем в масштабах городов обычаями. Так, постепенно формировалось право торгового оборота, которое первоначально распространялось на лиц торгового звания и называлось правом торговцев. Нормы, вырабатываемые в торговом обороте, передавались от поколения к поколению, от отца к сыну, в качестве обычаев предков, первоначально в рамках замкнутой купеческой корпорации, а позднее, с образованием обычаев, общих для всех купцов города, стали применяться как обычаи данного города.

Помимо сословного характера феодального общества возникновению специальных норм способствовала специфическая деятельность купцов – организация производства, торговля. Нормы гражданского права, требующие от участников правоотношений совершения сложных формальностей, часто громоздкие, не отвечали главной потребности торгового оборота – созданию условий для быстрого и надежного перемещения ценностей от одного субъекта к другому и при этом строгой фиксации прав на имущество. Неприемлемыми для торгового оборота оказались также принципы индивидуального подхода к оценке поведения обязанного лица без учета общепринятой позиции в практике торговли, дух национальной обособленности гражданского права.

В городах, сначала в Италии, а потом и на севере Европы, предпринимались попытки записи торговых обычаев и судебных решений по торговым делам, а с развитием торговой деятельности купцов и морской торговли, укреплением рынков происходит постепенное расширение сферы действия норм обычного права как в пространстве, так и по кругу лиц. Обычаи торговцев начинают применяться для урегулирования отношений не только между лицами торгового сословия, но и другими лицами, вступавшими в отношения торгового характера, то есть постепенно происходило превращение права торговцев в торговое право. Однако для появления торгового права в современном его понимании необходим был еще долгий путь исторического развития, на котором от первоначальной записи обычаев, простой их фиксации отдельные феодальные государства переходили к попыткам кодификации торговых обычаев.

Наиболее значительные усилия в этом направлении были предприняты во Франции при Людовике XIV, когда были разработаны и введены в действие на всей территории королевства два ордонанса – Ордонанс о торговле 1673 г. и Ордонанс о мореплавании 1681 г. Эти документы в значительной степени способствовали унификации правового регулирования торговых операций на территории Франции. Ордонансы послужили основой Французского торгового кодекса 1807 г., действующего и поныне.

Развитие торговых отношений после буржуазных революций во Франции требовало правового регулирования, соответствующего новым условиям. Франция была первой страной, где проблема создания нового гражданского и торгового законодательства была успешно решена. Оба эти акта (Французский гражданский кодекс 1804 г. и Французский торговый кодекс 1807 г.) являются действующими законами до настоящего времени.

Явление, когда в государстве для регулирования, казалось бы, однотипных имущественных отношений в области частного права применяются два закона – гражданский и торговый, имеет место своеобразная двойственность в законодательстве, регулирующем частно-правовые отношения, именуется “дуализмом частного права”, а страны, последовавшие примеру Франции, относятся к группе стран с дуалистической системой частного права. К этой группе относятся Германия, Испания, Португалия, Япония и др.

Генезисом дуализма частного права явилась сословная замкнутость феодального общества и специфичность профессиональной деятельности купеческого сословия.

Несколько иначе развивалось торговое право в Англии. Без сомнения, и в Англии сословие купцов вырабатывало в своей практической деятельности правила поведения – торговые обычаи. Но особенность развития права Англии – его прецедентный характер – заключалась в том, что появившийся в деловой практике обычай, однажды примененный судом в качестве нормы обычного права, для всех последующих поколений превращался в норму прецедентного права, то есть происходило поглощение обычаев прецедентным правом. В ведущем прецеденте 1875 г. дано определение торгового права, согласно которому оно есть не что иное, как подтвержденные решениями судов общего права обычаи купцов и торговцев в различных отраслях торговли. В ходе исторического развития купеческое право Англии испытало на себе некоторое влияние римского права, но уже в XVII в. начался процесс слияния торгового права с общим гражданским правом, завершившийся в XVIII в.

В США, как и в Англии, торговое право не выделяется в качестве отдельной отрасли. Однако США являются страной, сформировавшейся в период становления и бурного развития капиталистических отношений, и потому гражданское право отдельных штатов содержит значительное число норм, предназначенных для регулирования отношений, возникающих в предпринимательской деятельности. В целях унификации правового регулирования отношений в гражданском и торговом обороте штатами разрабатываются и принимаются единообразные законы по отдельным проблемам. Наиболее значительным по объему и по важности регулируемых вопросов является Единообразный торговый кодекс. Разработка торгового кодекса, будучи явлением весьма значительным, тем не менее не дает оснований относить США к странам с дуалистической системой права, поскольку в США термин “торговое право” применяется, но в более узком смысле по сравнению с правовыми системами европейских государств. Несмотря на это, в США и Англии в учебных заведениях читаются курсы по торговому праву, издаются учебники и готовятся юристы, специализирующиеся на обслуживании торгового оборота.

Процессы, затрагивающие взаимодействие гражданского и торгового права, взаимосвязаны. Нормы гражданского и торгового права находятся в соотношении общих и специальных норм. Наблюдается их взаимовлияние в странах с дуалистической системой. Очень часто под влиянием коммерческой практики, торгового права происходит изменение отдельных норм гражданского права. Этот процесс получил название “коммерциализации” гражданского права.

Французский гражданский кодекс делится на три книги, которым предшествует вводный титул, посвященный опубликованию, действию и применению законов.

Книга I “О лицах” содержит постановления, касающиеся правового положения физических лиц, включая семейные отношения.

В книге II “Об имуществах и различных видоизменениях собственности” регламентируется право собственности и другие вещные права.

Книга III “О различных способах, которыми приобретается наследство” содержит нормы о наследственном праве, об обязательственном праве и некоторые другие положения (например, о давности).

Французский торговый кодекс состоит из четырех книг.

Книга I “О торговле вообще” содержит правила об индивидуальных торговцах и торговых товариществах, о биржах и посредниках, о векселе.

Книга II “О морской торговле” определяет положение морских судов.

Книга III “О несостоятельности и банкротствах” регламентирует указанные процедуры.

Книга IV “О торговой юрисдикции” посвящена вопросам торгового судопроизводства.

Торговый кодекс был издан лишь как дополнение к гражданскому. Все общие положения гражданского кодекса применяются и к торговым сделкам. В кодексе содержатся лишь специальные правила, применяемые в сфере торгового оборота. При отсутствии специальных правил применяются общие правила гражданского кодекса.

1 января 1900 г. в Германии вступили в силу Гражданское и Торговое уложения.

Германское гражданское уложение состоит из пяти книг:

I – “Общая часть”;

II – “Обязательственное право”;

III – “Вещное право”;

IV – “Семейное право”;

V – “Наследственное право”.

Германское торговое уложение состоит из четырех книг:

I – “Торговые деятели”;

II – “Торговые товарищества”;

III – “Торговые сделки”;

IV – “Морское право”.

Существующий дуализм частного права порождает проблему разграничения сферы действия гражданского и торгового права.

В зарубежном законодательстве эта проблема решается путем определения лиц, признаваемых коммерсантами, а также установления круга сделок, которые считаются торговыми.

Развитие товарно-денежных отношений, включение в торговый оборот практически любых материальных и нематериальных ценностей влечет за собой расширение сферы применения торгового права. Многие принципы, конструкции и нормы торгового права распространяются в настоящее время и на область традиционного гражданского права. Указанный процесс получил название “коммерциализации” гражданского права. Эти изменения приводят к перемещению границы между гражданским и торговым правом, а сегодня в ряде случаев ее вообще бывает трудно установить.

С учетом названных обстоятельств некоторые государства сочли целесообразным объединить гражданское и торговое право: Швейцария и Италия упразднили торговые кодексы, а Гражданский кодекс Италии, например, регламентирует не только гражданские, но и торговые отношения. Но даже принятие единых гражданских кодексов не устраняет дуализм в правовом регулировании имущественных отношений, построенных на началах юридического равенства. По существу, во всех странах, включая Англию, США и другие государства общего права, имеются специальные нормы, призванные регулировать исключительно коммерческие или торговые отношения.

Сохранение самостоятельности торгового права в полной мере отвечает тенденции современного зарубежного права к дифференцированному регулированию однородных общественных отношений в зависимости от их субъектного состава.

В дореволюционной России курс торгового права читался в высших учебных заведениях наряду с курсом гражданского права. При этом в литературе подчеркивалось, что торгово-промышленный характер действий, сделок и отношений составляет особое содержание торгового права. Одновременно подчеркивалась необходимость научных исследований в выяснении тех особенностей, какими обладают институты торгового права.

Видный российский цивилист Г.Ф.Шершеневич определял торговое право как “совокупность норм частного права, общего и специального, имеющую применение к той области народнохозяйственной жизни, которую закон признает торговлей”. (Отметим, что термин “коммерция” (лат. commercium) в переводе означает “торговля”.)

Современное торговое право (коммерческое право) не претендует на самостоятельность в качестве отрасли права и является составной частью гражданского права, специальное изучение которого вызвано практическим интересом, поскольку российское законодательство в настоящее время развивается таким образом, что особенности правового регулирования предпринимательской деятельности находят выражение в едином Гражданском кодексе РФ и ряде специальных нормативно-правовых актов.

При этом отмечается, что отношения, являющиеся предметом гражданско-правового регулирования, возникающие между предпринимателями или с их участием, нуждаются в особом правовом регулировании. Они и составляют предмет регулирования коммерческого права.

Вместе с тем в юридической литературе имеются предложения о необходимости разделения частноправового материала между двумя кодексами – Гражданским и Торговым (Толстой Ю.К. На путях кодификации гражданского законодательства // Правоведение. 1994. № 3. С. 26).

По мнению некоторых ученых, необходимо приступить к формированию новой отрасли – торгового права, так как существует определенная область хозяйственных отношений, которая не может регулироваться гражданским правом. Так, Чанкин В.В. (Торговое право: современные тенденции // Государство и право. 1993. N2. С. 59-63) отмечает, что предметом торгового права являются “обширнейшие коммерческие отношения в сфере хозяйственной деятельности”.