**Введение**

Предпринимательство - это особый вид экономической активности (целесообразная деятельность, направленная на извлечение прибыли), которая основана на самостоятельной инициативе, ответственности и инновационной предпринимательской идее.

Возникновение частного капитала в современной России - результат действия объективных экономических законов, которые проявлялись еще в социалистическом государстве. Но тогда частный капитал образовывался и накапливался скрытно, нелегально, путем незаконного присвоения социалистической собственности частными лицами, совершения других экономических правонарушений, но он существовал, ему требовалось применение, этот капитал вывозился из страны, гражданами, покидавшими страну под различными благовидными предлогами, вывозился в те страны, где ему находилось применение.

С началом реформ во второй половине 80-х гг. XX в. частный капитал стал легализовываться и принимать активное участие в скупке государственного имущества в ходе приватизации. В результате разгосударствления, демонополизации и приватизации экономика России перестала быть социалистической, превратившись в многоукладную, самая сущность которой обусловливает процессы социально-экономической дифференциации и роста частного капитала.

За непродолжительный период (10-15 лет с конца 80-х гг. XX в.) частный капитал занял ведущие позиции в экономике России, что является естественным следствием преобразований. В данной работе необходимо рассмотреть источники предпринимательского права в России. Целью исследования является изучение нормативно правовых актов являющихся фундаментов предпринимательского права.

Объектом исследования является процесс изучения источников предпринимательского права. Предметом выступают сами источники предпринимательского права.

**1. Понятие и виды источников российского предпринимательского права**

Термин «источник права» традиционно рассматривают в двух аспектах: материальном (содержательном) и формальном. Под источником права в материальном смысле понимаются условия жизнедеятельности людей, реально складывающихся общественные отношения.

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

Принято выделять следующие виды источников предпринимательского права: нормативные правовые акты; обычай делового оборота; общепринятые принципы и нормы международного права и международные договоры РФ.

В настоящее время в юридической литературе идет дискуссия по поводу возможности признания судебного прецедента источником права России. Однако постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ не являются в нашей стране источниками права, так как российская система права принадлежит к романно - германской системе права, где судебные прецеденты, в отличие от стран англо-саксонской правовой системы (Великобритания, США), не относятся к источникам права. Но выраженная в постановлениях пленумов Высшего Арбитражного Суда РФ, обзорах судебной практики по делам, связанным с применением норм предпринимательского права, имеет важное значение для выработки единообразного понимания и применения предпринимательского законодательства, подготовки предложений о его совершенствовании.

**2. Нормативный правовой акт как источник предпринимательского права**

Нормативный правовой акт является основным источником права в Российской Федерации. К нормативным правовым актам, регулирующую предпринимательскую деятельность, относятся:

1. *Конституция РФ.*

Закрепляет общие принципы правового регулирования предпринимательской деятельности: единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, поддержку конкуренции, свободу экономической деятельности (п. 1 ст. 8); защиту равным образом частной, государственной, муниципальной и иных форм собственности (п. 2 ст. 8); разные виды собственности на землю и другие ресурсы (п. 2 ст. 9); право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом деятельности (п.1 ст. 34), предметы ведения Российской Федерации и субъектов РФ (ст. 71-73) и др.

Устанавливает минимум гарантий прав и интересов участников предпринимательских правоотношений, который не может быть ограничен: равная защита всех форм собственности (п. 2 ст. 8); гарантия судебной защиты прав и свобод (п. 1 ст. 46); возможность ограничения прав и свобод человека и гражданина только федеральным законом и только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства (п. 3 ст. 55);

1. *ГК РФ, Налоговый кодекс РФ (НК РФ), КоАП РФ и др.*
2. *Федеральные законы.*

Устанавливающие государственные требования к организации и осуществлению предпринимательской деятельности: от 8 августа 2001 г. № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей», от 8 августа 2001 г. № 128-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности», от 27 декабря

2002 г. № 184-ФЗ «О техническом регулировании», от 26 декабря 2008 г. № 294-ФЗ «О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля».

Определяющие основные правила устройства и функционирования рынка: от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», от 22 апреля 1996 г. № 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг», Закон РФ от 20 февраля 1992 г. № 2383-1 «О товарных биржах и биржевой торговле».

Устанавливающее правовое положение хозяйствующих субъектов: от 26 декабря 1995 г. № 208-ФЗ «Об акционерных обществах», от 8 февраля 1998 г. № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью», от 8 мая 1996 г. № 41-ФЗ «О производственных кооперативах», от 14 ноября 2002 г. № 161-ФЗ «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях» и др.

Регулирующие отдельные виды предпринимательской деятельности: от 29 октября 1998 г. № 164-ФЗ «О финансовой аренде (лизинге)», от 7 августа 2001 г. № 119-ФЗ «Об аудиторской деятельности», от 30 декабря 2008 г. № 307-ФЗ, от 29 ноября 2001 г. № 156-ФЗ «Об инвестиционных фондах», от 13 марта 2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» и др.

1. *Подзаконные нормативные акты.*

Указы Президента РФ (например, Указ Президента РФ от 9 марта 2004 г. № 314 «О системе и структуре федеральных органов исполнительной власти»).

Постановления Правительства РФ (например, постановление Правительства РФ от 12 августа 2002 г. №584 «Об утверждении положения о проведении конкурса по продаже государственного или муниципального имущества»).

Нормативные акты федеральных органов исполнительной власти (министерств, федеральных агентств и служб и др.

1. *Нормативные правовые акты субъектов РФ.*

Издаются законодательными и исполнительными органами субъектов РФ в пределах компетенции, установленной ст. 71-71 Конституции и не могут противоречить федеральному законодательству.

1. *Муниципальные правовые акты.*

Принимаются по вопросам, касающимся реализации права собственности на принадлежащее муниципальным образованиям имущество.

**3. Обычай делового оборота и общепризнанные принципы и нормы международного права как источники российского предпринимательского права**

Обычай делового оборота – это сложившиеся и широко применяемое в какой-либо области предпринимательской деятельности правило поведения, не предусмотренное законодательством, независимо от того зафиксировано ли оно в каком-либо документе.

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

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

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

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

1. Конвенцию о договоре международной перевозки грузов автомобильным транспортом 1956 г.;
2. Конвенцию о договоре международной купли-продажи товаров 1980 г.
3. Конвенцию о договоре международных переводных векселях и международных простых векселях 1988 г.;
4. Принципы международных коммерческих договоров (Принципы УНИДРУА);
5. Евразийская патентная конвенция 1994 г. и др.

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

**4. Особенности применения источников предпринимательского права**

предпринимательский право источник акт

Правовые нормы, регулирующие предпринимательские отношения, реализуются в процессе правоприменительной деятельности. Правоприменение – это разрешение определенной конфликтной правовой ситуации в результате анализа и применение источников предпринимательского права к конкретным обстоятельствам, возникающим в процессе предпринимательской деятельности, и в результате – вынесение решения по конкретному делу. Обычно под применением права понимается властная деятельность компетентных органов, имеющая своей целью обеспечить адресатам правовых норм реализацию принадлежащих им прав и обязанностей, а также гарантировать контроль за данным процессом.

Применение источников предпринимательского права предполагает прежде всего выяснение допустимости применения определенной правовой нормы. Для этого необходимо удостовериться, соответствует ли данная норма Конституции России и федеральным законам. Если правовая норма вступает в противоречие с конституционными нормами, она не может применяться. Согласно положениям гл. XIII Федерального конституционного закона «О Конституционном суде Российской Федерации» при рассмотрении дела в любой инстанции суд, придя к выводу о несоответствии Конституции РФ закона, примененного или подлежащего применению в данном деле, обращается в Конституционный Суд с запросом о проверке конституционности данного закона.

Если Конституционный Суд установит при рассмотрении дела несоответствие акта государственного или иного органа закону, он принимает решение в соответствии с законом (ч. 2 ст. 120 Конституции РФ).

Применение законодательства о предпринимательстве имеет определенные особенности, обусловленные той особой ролью в регулировании товарно-денежных отношений с участием предпринимателей, которая отводится Гражданскому кодексу.

В соответствии с п. 2 ст. 3 ГК РФ нормы гражданского права, содержащиеся в других законах, должны соответствовать Кодексу. Эта норма направлена на обеспечение единства и согласованности гражданского законодательства.

Особое значение при применении источников предпринимательского права имеет предусмотренный Конституцией РФ конституционный правовой режим стабильности условий хозяйствования, выводимый из ч. 1 ст. 8, ч. 1 ст. 34 и ст. 57 Конституции РФ. Первое упоминание об этом режиме содержалось в определении Конституционного Суда РФ от 1 июля 1999 г. № 111-0 по жалобе гражданина Варганова. Данный конституционно-правовой режим предполагает, что законодатель не вправе подрывать юридическую безопасность (определенность) и предсказуемость условий хозяйствования.

Юридическая безопасность - это широкая концепция, стержнем которой является предсказуемость, означающая отсутствие обратной силы вновь принимаемых законов, защиту закрепленных прав и реализацию законных ожиданий.

В п. 2 ст. 23 ГК РФ предусмотрено, что деятельность крестьянского (фермерского) хозяйства осуществляется без образования юридического лица. После вступления в силу части первой ГК с 1 января 1995 г. на практике возник вопрос о правовом статусе крестьянских хозяйств, созданных в соответствии с Законом РСФСР от 22 ноября 1990 г. № 348-1 «О крестьянском (фермерском) хозяйстве, которые признавались юридическими лицами. По мнению одних авторов, после вступлению в силу части первой ГК все ранее созданные крестьянские хозяйства – юридические лица автоматически утратили этот статус и должны рассматриваться как предпринимательская деятельность без образования юридического лица. Однако с учетом принципа юридической безопасности автоматически права юридического лица не утрачиваются, и пока не изменения правового статуса крестьянского хозяйства не зарегистрированы в установленном порядке, оно должно продолжать оставаться юридическим лицом.

В целях пресечения незаконной практики обязывания крестьянских хозяйств, созданных как юридические лица, к изменению их правового статуса Министерство юстиции РФ подготовило разъяснение от 30 апреля 1999 г., в котором сказано, что предельные сроки для приведения правового статуса крестьянских (фермерских) хозяйств, созданных до введение в действие гл. 4 ГК, в соответствии с положениями ГК никакими федеральными законами не установлены.

Определенной спецификой обладают правила применения правовых норм, содержащихся в нормативных постановлениях Правительства РФ и ведомственных нормативных актах. Постановления Правительства РФ, содержащие правовые нормы, которые регулируют предпринимательские отношения, могут быть изданы только на основании и во исполнение Конституции РФ, федеральных законов, нормативных указов Президента РФ (ч. 1 ст. 115 Конституции России). Как отмечается в Постановлении Конституционного Суда РФ от 22 ноября 2001 г. по делу о проверке конституционности п. 2 ст. 16 Закона Российской Федерации «О сертификации продукции и услуг», поскольку Правительство РФ осуществляет меры по обеспечению прав и свобод граждан (п. «е» ч. 1 ст. 114 Конституции РФ) и действует на основании и во исполнение федеральных законов (ч. 1 ст. 115 Конституции РФ, ст. 2 и 3 Федерального конституционного закона «О Правительстве Российской Федерации»), ни оно само, ни другие органы исполнительной власти не вправе устанавливать не предусмотренные федеральным законом обязанности и обременения, ограничивающие конституционные права и свободы граждан.

В силу п. 7 ст. 3 ГК РФ органы исполнительной власти могут издавать акты, регулирующие в числе прочих предпринимательские отношения в случаях и пределах, предусмотренных Кодексом, другими законами и иными правовыми актами. При этом ведомственные нормативные акты подлежат государственной регистрации в соответствии с установленным порядком. Верховный Суд РФ признает незаконным и не подлежащим применению со дня издания ведомственный нормативный акт, не зарегистрированный в установленном порядке в Министерстве юстиции РФ. Как указал Верховный Суд РФ, государственной регистрации подлежать нормативные акты министерств и ведомств РФ, затрагивающие права и законные интересы граждан или имеющие межведомственный характер, независимо от срока действия (постоянные или временные) и содержащихся в них сведений.

**5. Применение норм иностранного права**

Основой для применения международных актов являются положения ч. 4 ст. 15 Конституции РФ и ст. 7 ГК РФ.

Общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы. Если международным договором РФ установлены иные правила международного договора.

Положения международных договоров применяются к отношениям возникающим между лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность, непосредственно, кроме случаев, когда из международного договора следует, что для его применения требуется издание внутригосударственного акта.

Международными договорами признаются соглашения, заключаемые между Российской Федерацией с иностранным государством либо с международной организацией в письменной форме и регулируемые международным правом, независимо от того, содержаться ли такие соглашения в одной или нескольких связанных между собой документах, а также независимо от их наименования (ст. 2 Федерального закона от 15 июля 1995 г. «О международных договорах Российской Федерации»).

Особое значение имеют те многосторонние договоры (конвенции), которые имеют непосредственное отношение к регулированию предпринимательских отношений. Можно выделить Конвенцию ООН о договорах международной купли-продажи товаров 1980 г. (Венская конвенция). Ее значение состоит прежде всего в том, что она представляет собой международную унификацию материально-правовых норм, регулирующих самый распространенный вид договора – куплю-продажу.

23 февраля 1996 г. Российская Федерация подписала Конвенцию о защите прав человека и основных свобод и протоколы к ней, включая и Протокол № 1 30 марта 1998 г. был принят Федеральный закон о ратификации этой Конвенции. Статья 1 Протокола № 1 предусматривает, что каждое физическое и юридическое лицо имеет право на уважение своей собственности. В отличие от большинства других положений Конвенции указанная статья защищает не только физических, но и юридических лиц, в том числе общества и товарищества. Поэтому данное положение, а также решение Европейского Суда по правам человека являются важными источниками предпринимательского права.

Рассматривая дело о проверке конституционности ст. 104 Федерального закона «О несостоятельности (банкротстве)» 1998 г., Конституционный Суд признал, что не только вещные, но и обязательственные по своей природе права кредитора в процедуре банкротства находятся под защитой ст. 35 Конституции России, которая как и ст. 1 Протокола № 1, устанавливает, что никто не может быть лишен своего имущества кроме как по решению суда.

**Заключение**

Законодательные акты о предпринимательстве носят комплексный характер, поскольку в этой сфере общественной жизни особенно важно обеспечить баланс между публичными интересами и частными интересами предпринимателей.

Законодательство о предпринимательстве имеет конституционную основу в виде конституционного правового института основ экономической системы – «экономической конституции».

Воплощение конституционных принципов, норм в содержании актов законодательства о предпринимательстве представляет собой их конституционное основание.

Законодательные акты о предпринимательстве классифицируются по их юридической силе и месту иерархии правовых нормативных актов в зависимости от того, в какой из сфер законодательного регулирования, установленных ст. 71-73 Конституции России, они приняты, по масштабу действия.

**Список используемой литературы**

1. Предпринимательское право Российской Федерации/ Учебник. Москва 2006 г. Под ред. Е.П. Губина и П.Г. Лахно.
2. Предпринимательское право/ Курс лекций. Москва 2010 г. Под ред. И.А. Смагиной.
3. Предпринимательское право/ Учебное пособие. Москва 2009 г. Под ред. И.В. Ершовой.
4. Гражданское право/ Учебник. Москва 2009 г. Под ред. Е.А. Суханова.
5. Конституция Российской Федерации.
6. Гражданский Кодекс Российской Федерации.
7. Конвенция ООН о договорах международной купли-продажи товаров 1980 г.
8. Конвенцию о защите прав человека и основных свобод 1996 г.