Факультет юридический

Контрольная работа

По дисциплине: Коммерческое право.

Тема: Понятие и виды источников коммерческого права.

г. Калининград

2010 г.

Содержание

Введение 3

Виды источников коммерческого права 5

Заключение 13

Библиографический список использованной литературы 15

Введение

Термин «источник права» юриспруденции известен давно. Еще римский историк Тит Ливий назвал законы XII таблиц источником всего публичного и частного права. Слово «источник» в этой фразе употреблено в смысле корня, из которого выросло могучее дерево римского права.

Понятие источников коммерческого права логически связано с понятием источника права вообще. Под источником права в юридической науке принято понимать объективированный в документальном виде акт правотворчества, являющийся юридическим источником соответствующих юридических норм и одновременно формой их юридически официального бытия, существования.

Как мы знаем, любая отрасль права имеет определенный предмет правового регулирования. В этой связи относительно предмета группируется соответствующая совокупность норм права, которые призваны регулировать отношения, составляющие предмет той или иной отрасли права.

Так как предмет коммерческого права, составляют отношения, складывающиеся в сфере коммерции (торговли), следовательно, источниками коммерческого права будет является совокупность актов правотворчества, содержащих нормы, регулирующие отношения в области коммерческой деятельности.

Источниками права традиционно считают правовой обычай, юридический прецедент (судебная практика), закон (нормативно-правовой акт), религиозную норму.

Для России характерны следующие виды источников коммерческого права:

1) нормативно-правовой акт;

2) обычай делового оборота;

3) общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры РФ.

Судебный прецедент в качестве источника права в России не признается, т.к. мы принадлежим к романно-германской системе права. Вместе с тем, постановления пленумов и президиумов высших судебных инстанций России по делам, связанная с применением норм коммерческого права, имеют важное значение для выработки единообразного понимания и применения коммерческого законодательства, подготовки предложений о его совершенствовании.

Религиозные нормы в России также не являются источником права, т.к. наше государство является светским (государство отделено от церкви).

Теперь рассмотрим вышеназванные виды источников коммерческого права более подробно.

Виды источников коммерческого права

Если говорить о классификации источников коммерческого права, то их можно классифицировать по следующим основаниям:

- по юридической силе источники коммерческого права делятся на законы и подзаконные акты. Законы — нормативные правовые акты, принимаемые представительными органами государственной власти. Все иные нормативные правовые акты являются подзаконными. Это акты, принимаемые Президентом Российской Федерации, Правительством Российской Федерации и органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации, министерствами и ведомствами.

- по предмету правового регулирования источники коммерческого права можно подразделить на общие, специальные (собственно коммерческие) и акты иных отраслей права, регулирующие отдельные вопросы, связанные с осуществлением коммерческой деятельности. К общим источникам коммерческого права относятся те нормативные правовые акты, предмет правового регулирования которых охватывает как вопросы коммерческой деятельности, так и иные общественные отношения. Специальные акты целиком посвящены регулированию отдельных вопросов организации и осуществления коммерческой деятельности.

- по степени систематизации среди источников коммерческого права можно выделить кодифицированные нормативные правовые акты и некодифицированные.

- в зависимости от уровня органа, принявшего нормативный правовой акт, в системе органов государственной власти источники коммерческого права делятся на:

- нормативные правовые акты, принятые федеральными органами исполнительной власти. Акты данной группы действуют на всей территории Российской Федерации, если иное не предусмотрено самим актом;

- нормативные правовые акты, принятые органами государственной власти субъектов Российской Федерации. Эти акты принимаются в соответствии с актами федерального законодательства и действуют только на территории конкретного субъекта Российской Федерации.

Таким образом, в систему источников коммерческого права входят:

Конституция Российской Федерации;

международные договоры Российской Федерации, общепризнанные принципы и нормы международного права;

федеральные законы;

нормативные правовые акты Президента Российской Федерации;

нормативные правовые акты Правительства Российской Федерации и нормативные правовые акты федеральных органов исполнительной власти;

нормативные правовые акты субъектов Российской Федерации;

обычаи делового оборота.

Конституция Российской Федерации как основной нормативный правовой акт в правовой системе нашей страны закрепляет основные принципы, на которых базируется законодательство государства, в том числе регулирующее экономическую деятельность.

Так, например, статья 8 Конституции РФ устанавливает норму-принцип общего характера о свободе экономического пространства, свободном перемещении товаров, услуг и финансовых средств; обеспечивает поддержку конкуренции, гарантирует свободу экономической деятельности; признает и защищает все формы собственности.

Статья 34 Конституции РФ устанавливает, что каждый имеет право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной, не запрещенной законом экономической деятельности, в том числе и торговой.

Статья 46 дает право каждому на обращение в суд для восстановления нарушенного права и т.д.

Если говорить о нормах международного права и международных договорах Российской Федерации, то в соответствии с п. 4 ст. 15 Конституции РФ и ст. 7 ГК РФ, общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры РФ являются составной частью ее правовой системы. Соответственно, общепризнанные принципы и нормы международного права применяются к коммерческим отношениям непосредственно, а международные договоры Российской Федерации - в результате их трансформации, т.е. преобразования в нормы внутригосударственного права. Такая трансформация осуществляется путем ратификации, издания актов о применении международного договора Российской Федерации или издания иного внутригосударственного акта.

Более того, если общепризнанными принципами и нормами международного права или международным договором РФ установлены иные правила, чем те, которые предусмотрены коммерческим законодательством нашей страны, то применяются принципы и нормы международного права и правила международного договора РФ.

Нормы международного права в сфере предпринимательства имеют весьма существенное значение. Их удельный вес постоянно возрастает, что объясняется неуклонным стремлением России войти в мировую экономику, стать равноправным членом мирового сообщества. В настоящее время Россия является участником многих международных договоров. С учетом их, а также других международных договоров, к которым Россия намерена присоединиться, разрабатывается и применяется современное российское законодательство.

В качестве важных международных соглашениях, закрепленных Российской Федерацией, можно назвать Всеобщую декларацию прав человека 1948 г., Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах 1966 г., которые имеют общий характер и закрепляют право на предпринимательскую деятельность. Среди международных актов, являющихся источниками коммерческого права России, следует назвать, например, Конвенцию ООН о договорах международной купли-продажи товаров (Вена, 11 апреля 1980 г.), Евразийскую патентную конвенцию (Москва, 9 сентября 1994 г.).

Если говорить о федеральных законах как одного из вида источников коммерческого права, то в первую очередь нужно сказать, что они развивают и конкретизируют конституционные нормы, относящиеся к регламентации коммерческой (предпринимательской) деятельности в Российской Федерации, и являются основными источниками правового регулирования как общественных отношений по осуществлению предпринимательской деятельности ее субъектами, так и отношений по государственному воздействию на предпринимательскую деятельность. Сами федеральные законы подразделяются на федеральные конституционные законы и другие федеральные законы. При этом федеральные конституционные законы обладают большей юридической силой, чем иные федеральные законы. Кроме того, федеральные законы могут быть кодификационными и обычными (некодификационными). Кодекс - это закон интегративного характера, который содержит внутренне согласованный комплекс общих принципов и конкретных норм, необходимых для целостной и единообразной правовой регуляции всех основных отношений в определенной области общественной жизни.

Среди федеральных законов, своеобразным стержнем частного права является Гражданский кодекс РФ, который объединяет общие нормы частного права и специальные нормы, регулирующие коммерческую деятельность. Гражданский кодекс занимает центральное место среди источников коммерческого права как наиболее стабильный акт, гарантирующий предпринимателю наиболее стабильные условия деятельности, вокруг которого группируются специальные законы и подзаконные акты, регулирующие предпринимательскую деятельность. Это в частности выражается также в том, что «нормы гражданского права, содержащиеся в других законах, должны соответствовать... Кодексу» (п. 2 ст. 3 ГК). К числу важнейших специальных законов, регламентирующих коммерческую деятельность, можно отнести законы о торговли, о конкуренции и ограничении монополистической деятельности, о защите прав потребителей и многие другие.

В соответствии со ст. 76 Конституции РФ законы принимают также субъекты РФ. Например, Закон Санкт-Петербурга от 26 ноября 2003 года № 684-96 «О налоге на имущество организаций».Законы субъектов РФ не могут противоречить федеральным законам, принятым по предметам ведения Российской Федерации и совместного ведения Российской Федерации и субъектов РФ. В случае противоречия между названными законами действует федеральный закон.

Подзаконные акты также играют большую роль в деле регулирования коммерческой деятельности. Среди них мы должны в первую очередь назвать указы Президента РФ (например Указ Президента РФ от 28 февраля 1995 г. № 221 «О мерах по упорядочению государственного регулирования цен (тарифов)»), которые как средство регулирования коммерческих отношений призваны восполнить пробелы в решении законом тех или иных вопросов.

Постановления Правительства РФ, изданные в соответствии с его компетенцией, также относятся к числу источников коммерческого права. Акты Правительства в точном смысле их регулятивных возможностей должны издаваться в развитие и во исполнение законов и указов. Например, постановление Правительства от 19 января 1998 г. N 55 «Об утверждении правил продажи отдельных видов товаров, перечня товаров длительного пользования, на которые не распространяются требования покупателя о безвозмездном предоставлении ему на период ремонта или замены аналогичного товара, и перечня непродовольственных товаров надлежащего качества, не подлежащих возврату или обмену на аналогичный товар других размера, формы, габарита, фасона, расцветки или комплектации» дает дальнейшее развитие закона о защите прав потребителей.

Если говорить о сфере действия указов Президента РФ и постановлений Правительства РФ, то нужно сразу отметить, что их юридическая сила различны (п. 3-6 ст. 3 ГК). Указы Президента РФ могут быть приняты по любому вопросу, который входит в компетенцию Президента РФ (ст. 80-90 Конституции РФ), но не должны противоречить Конституции РФ и федеральным законам. Это требование ст. 90 Конституции РФ определяет подзаконность правотворческой деятельности Президента. Гарантией обеспечения законности нормативных актов Президента является право Конституционного Суда РФ рассматривать дела о конституционности этих актов. Акты, признанные неконституционными, утрачивают силу и не подлежат исполнению (ст. 125 Конституции РФ). Постановления Правительства РФ могут быть приняты лишь на основании и во исполнение законов и указов Президента РФ. В случае противоречия указа Президента РФ или постановления Правительства РФ закону применяется соответствующий закон. В случае противоречил постановления Правительства РФ указу Президента РФ применяется указ.

Указы Президента РФ и постановления Правительства РФ подлежат опубликованию и вступают в силу в соответствии с правилами, предусмотренными Указом Президента РФ от 23 мая 1996 г. № 763 «О порядке опубликования и вступления в силу актов Президента Российской Федерации, Правительства Российской Федерации и нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти». Указы Президента РФ, имеющие нормативный характер, вступают в силу на всей территории Российской Федерации одновременно по истечении семи дней после дня их первого официального опубликования в «Российской газете» или в «Собрании законодательства РФ», если иной срок не определен соответствующим указом. Постановления Правительства РФ, затрагивающие права, свободы и обязанности человека и гражданина, устанавливающие правовой статус федеральных органов исполнительной власти, а также организаций, вступают в силу одновременно на всей территории РФ по истечении семи дней после дня их первого официального опубликования в тех же печатных органах.

Нормы коммерческого права могут содержаться в нормативных актах министерств и иных федеральных органов исполнительной власти (ведомственных нормативных актах). Например, приказ Федеральной антимонопольной службы от 02 февраля 2005 года № 12 «Об утверждении правил рассмотрения дел о нарушения антимонопольного законодательства». Однако следует иметь в виду, что министерства и иные федеральные органы исполнительной власти могут издавать нормативные акты, содержащие нормы коммерческого права, лишь в случаях и в пределах, предусмотренных законами и иными правовыми актами (п. 7 ст. 3 ГК), т. е. сфера нормотворческой деятельности названных органов власти существенно ограничена.

Ведомственные нормативные акты подлежат опубликованию и вступают в силу в соответствии с правилами, предусмотренными названным выше Указом Президента РФ от 23 мая 1996 г. № 763. В соответствии с ним ведомственные нормативные акты, затрагивающие права, свободы и обязанности человека и гражданина, устанавливающие правовой статус организаций или носящие межведомственный характер, прошедшие государственную регистрацию в Министерстве юстиции РФ, подлежат официальному опубликованию в газете «Российские вести», кроме актов или отдельных их положений, содержащих сведения, составляющие государственную тайну или сведения конфиденциального характера. Официальное опубликование осуществляется в течение 10 дней после их государственной регистрации. Акты, не прошедшие государственную регистрацию, а также зарегистрированные, но не опубликованные в установленном порядке, не влекут за собой правовых последствий как не вступившие в силу и не могут служить законным основанием для регулирования соответствующих отношений.

Важное значение в регулировании коммерческих отношений имеют обычаи делового оборота. Обычаем делового оборота признается сложившееся и широко применяемое в какой-либо области предпринимательской деятельности правило поведения, не предусмотренное законодательством, независимо от того, зафиксировано ли оно в каком-либо документе (ст. 5 ГК). Признаки обычая делового оборота сводятся к следующему:

а) это правило поведения, не предусмотренное законодательством. Оно применяется, если не противоречит обязательным для участников соответствующего отношения положениям законодательства или договору;

б) это правило поведения, сложившееся и широко применяемое на практике, независимо от того, зафиксировано ли оно в каком-либо документе. Так, в международных контрактах нередки ссылки на «Инкотермс», делающие эти правила частью договора, что служит в данном случае основанием для того, чтобы руководствоваться ими. А из ст. 431 ГК следует, что при толковании договора принимаются во внимание все соответствующие обстоятельства, включая обычаи делового оборота;

в) это правило поведения, применяемое исключительно в сфере предпринимательской деятельности. Обычай делового оборота – это разновидность обычая вообще. Так, в ст. 309 ГК установлено, что обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований – в соответствии с обычаями делового оборота или иными обычно предъявляемыми требованиями.

Заключение

Подводя итог своей работы, хочу еще раз остановиться на основных моментах.

Итак, под источниками коммерческого права следует понимать всю совокупность актов правотворчества, содержащих нормы, регулирующие отношения в области коммерческой деятельности.

Если говорить о видах источниках коммерческого права, то их можно классифицировать по следующим основаниям:

- по юридической силе - законы и подзаконные акты;

- по предмету правового регулирования источники коммерческого права можно подразделить на общие, специальные (собственно коммерческие) и акты иных отраслей права, регулирующие отдельные вопросы, связанные с осуществлением коммерческой деятельности;

- по степени систематизации среди источников коммерческого права можно выделить кодифицированные нормативные правовые акты (Гражданский кодекс) и некодифицированные;

- в зависимости от уровня органа, принявшего нормативный правовой акт, в системе органов государственной власти источники коммерческого права делятся на:

- нормативные правовые акты, принятые федеральными органами исполнительной власти. Акты данной группы действуют на всей территории Российской Федерации, если иное не предусмотрено самим актом;

- нормативные правовые акты, принятые органами государственной власти субъектов Российской Федерации. Эти акты принимаются в соответствии с актами федерального законодательства и действуют только на территории конкретного субъекта Российской Федерации.

Таким образом, в систему источников коммерческого права входят:

международные договоры Российской Федерации, общепризнанные принципы и нормы международного права;

нормативно-правовые акты:

- Конституция РФ;

- федеральные законы;

- нормативные правовые акты Президента Российской Федерации;

- нормативные правовые акты Правительства Российской Федерации и нормативные правовые акты федеральных органов исполнительной власти;

- нормативные правовые акты субъектов Российской Федерации;

обычаи делового оборота.

Следует также отметить, что хотя судебная практика и не является источником коммерческого права, но постановления пленумов и президиумов высших судебных инстанций России по делам, связанная с применением норм коммерческого права, имеют важное значение для выработки единообразного понимания и применения коммерческого законодательства, а также подготовки предложений о его совершенствовании.

Библиографический список использованной литературы

1. Постатейный комментарий к Конституции Российской Федерации./ Под ред. Кудрявцева Ю.В. - М.: Изд. Юрист, 2007.

2. Андреева Л.В. Коммерческое право. Учебник. М.: Волтерс Клувер, 2006.

3. Беляева О.А. Коммерческое право России: курс лекций (3-е изд., перераб. и доп.). –М.: «ЗАО Юстицинформ», 2009 г.

Пугинский Б.И. Коммерческое право России. Учебник. М.: Зерцало, 2008.

5. Международное коммерческое право. Учебное пособие. Под ред. Попондопуло В.Ф. М.: Омега-Л, 2006.