**План работы**

1. История развития торгового права

2. Содержание торговых кодексов

3. Перспективы развития торгового права России

1**. История развития торгового права**

**Торговое право**, его история уходят вглубь тысячелетий. Властные установления о торговле, правила купеческой деятельности встречаются почти во всех правовых памятниках древности. Детальную разработку сделки купли-продажи, причем именно в русле товарного обращения, получают в римском праве.

Однако в его подлинном значении развитие торгового права связано со становлением капиталистических отношений.

В дореволюционной юридической литературе было принято различать **три этапа в становлении и развитии торгового права.** Эта периодизация содержится в старых российских учебниках, встречается в трудах некоторых западноевропейских коммерциалистов.

К настоящему времени эта классификация устарела. В современной литературе она уже не используется в связи с радикальными изменениями системы торговли. Однако в познавательном отношении это прежнее разграничение весьма поучительно.

***Первый период*** обычно именуют итальянским*.* Он знаменует зарождение европейского торгового права. В XI-XV вв. Италия была одним из наиболее экономически развитых регионов, являлась посредницей в торговых связях Средиземноморских стран. Это был наиболее мощный узел мировой торговли.

Именно в Италии получила развитие специальная торговая юрисдикция, сформировались морские обычаи. В 1494 г. в Италии была издана книга Луки Пачоли «Трактат о счетах и записях», которая положила начала бухгалтерскому учету. Это была знаменитая итальянская бухгалтерия с воспринятыми во всем мире приемами и терминологией учет по методу баланса и отражение операций путем двойной записи (дебет—кредит).

***Второй период*** *—* французский *—* связывают с превращением Франции с XVI в. в одну из ведущих торговых держав. Во Франции резко возрастает численность и усиливается роль торгового сословия. Государственная власть проявила дальновидность и последовательно оказывала покровительство развитию торговли. При этом власть исходила из двух стратегических целей — обогащения казны и сплочения, консолидации государства вопреки сепаратистским действиям феодальной знати.

К этому периоду относятся первые опыты кодификации торгового права. В 1673 г., с которого некоторые ученые и ведут начало собственно торгового права, принимается Торговый ордонанс. В 1807 г. издается наполеоновский Торговый кодекс. Исследователи отмечают его огромное влияние на другие страны Европы. Торговый кодекс наряду с Гражданским кодексом 1804 г. получил непосредственное, прямое применение в Италии, Швейцарии, Бельгии, Голландии и других государствах. Это второй случай в мировой практике (после использования римского права в средневековых европейских государствах) прямого рецепирования иностранного закона.

***Третий период*** именуют германским. Заметим, что в XVIII-XIX вв. крупнейшей торговой державой была Великобритания, на нее приходилась основная доля мирового товарооборота. Однако в силу особенностей правовой системы ее вклад в развитие торгового права был незначителен.

Германский период характеризуется принятием в 1861 г. Всеобщего немецкого торгового кодекса. Кодекс установил общие правила товарного обращения на территории страны. В этот период Германия представляла собой конгломерат из почти сотни разрозненных княжеств, герцогств, свободных городов. Все они настолько подозрительно или враждебно относились друг к другу, что даже отказались принять единый гражданский кодекс. А вот идея общего торгового кодекса прошла, поскольку такой акт не задевал ничьих суверенитета и амбиций.

Германский торговый кодекс сыграл поистине выдающуюся роль в развитии торгово-хозяйственных связей в стране, в формировании единого немецкого рынка. Он стал мощным инструментом консолидации страны. Последовавшее при О.Бисмарке политическое объединение государства было завершением состоявшегося под влиянием Торгового кодекса экономического слияния.

Г.Ф. Шершеневич в своем учебнике отмечает любопытный факт, достойный нашего внимания. В 1896 г. уже в единой Германии был принят Гражданский кодекс. С его изданием необходимость в существовании отдельного Торгового кодекса ослабла. Однако с учетом того, какую огромную роль Торговый кодекс 1861 г. сыграл в превращении страны в централизованное и мощное государство, в 1897 г. было осуществлено его переиздание.

Под влиянием успеха законодательных шагов в Германии, да и с учетом собственных потребностей, в конце прошлого века почти во всех европейских странах наряду с гражданскими были приняты самостоятельные торговые кодексы. В 1899 г. Япония приняла Торговый кодекс, во многом позаимствовав германский опыт. Эти кодексы продолжают действовать с соответствующими изменениями и поныне.

Рассмотренная периодизация истории торгового права имеет в основном познавательное значение. В настоящее время гораздо более важно понимание основных процессов, происходивших в сфере товарного обращения. Здесь актуально следующее.

На протяжении тысячелетий торговая деятельность последовательно развивалась и совершенствовалась, но это развитие носило эволюционный характер. Однако в 60-е годы XX в. в США, а затем — в Западной Европе произошло то, что нередко по праву называют **торговой революцией.** Известны культурная революция, научно-техническая, информационная — о них много написано. А вот свершившуюся торговую революцию наши экономисты и управленцы оставили без внимания, хотя по значимости она была ничуть не меньше указанных. Она произошла в США, но ее результаты использовали другие развитые государства, к сожалению, кроме России.

В чем выражалась эта революция? Во-первых, в резком и постоянном увеличении объемов продаж. За последние 30 лет объемы мировой торговли возросли в 5 раз. Во-вторых, в изменении методов организации производства и сбыта товаров*.* Производство стало базироваться на предварительном изучении потребностей в товаре, прогнозировании возможностей его продажи. Обязательным условием производства стали маркетинг, анализ спроса. В результате производство начало целиком определяться запросами покупателей. Была обеспечена строгая сбалансированность производства и продаж. Изготавливается только то и в таком количестве, что реально может быть продано.

Указанные меры позволили устранить кризисы перепроизводства. Рыночная экономика приобрела черты высокой организованности, динамичности. Более того, наше планирование, которым мы гордились, к сожалению, не могло обеспечить столь высокого уровня сбалансированности производства и потребления.

Еще один аспект торговой революции — структурная перестройка сбыта и снабжения. Появились мощные посреднические звенья, занимающиеся продвижением товара. Такие звенья включают в себя головную сбытовую фирму и зависимую от нее сеть дилеров-распространителей. Сейчас в США существует более 100 ассоциаций — союзов оптовых фирм по сбыту различных товаров. Многие предприятия-изготовители передали функции сбыта своих товаров этим посредническим звеньям, которые в силу специализации способны более эффективно вести торговую деятельность. Усилиями посредников сейчас обеспечивается оперативное и равномерное продвижение товаров во все точки страны и за рубеж.

Тем самым торговая революция привела и к другим замечательным результатам. Появление оптовых посредников в качестве мощной самостоятельной силы позволило сломитьдиктат производителей над потребителями*,* который даже на Западе сохранялся до 60-х годов. Оптовые посредники, исходя из целей увеличения собственной прибыли, обеспечили решающее влияние интересов потребителей на развитие производства. Они добились непрерывного совершенствования товаров, улучшения качества, расширения ассортимента для удовлетворения запросов покупателей. Потребитель, т. е. все население, получил наибольший выигрыш от происшедшей торговой революции.

В народном хозяйстве СССР диктат производителя в беспрецедентных формах существовал все 70 лет, не искоренен он и в современной России.

Среди позитивных перемен в стране одна из главных — это издание Закона РФ от 07.02.92 № 2300-1 «О защите прав потребителей» (в ред. Федерального закона от 09.01.96 № 2-ФЗ)\*. Он предоставляет прежде небывалые возможности защиты прав гражданина против производителей. Это позволяет человеку несколько «разогнуть спину», бороться с постоянными унижениями в сфере торговли и услуг.

Торговая революция создала то, что называют новым качеством жизни людей на Западе. Эта категория включает в себя улучшение качества структурного состава продуктов, потребляемых основной массой населения, а также увеличение объема свободного времени людей за счет ликвидации дефицитов и убыстрения торговых операций.

2. **Содержание торговых кодексов**

Торговая революция опиралась на мощное правовое обеспечение, сопровождалась бурным развитием торгового права. Это проявилось прежде всего в уточненииизданных много десятилетий назад торговых кодексов*,* во внесении в них изменений в соответствии с современными требованиями торгового оборота. Наблюдается также важный процесс унификации национального торгового законодательства. Так, странами Европейского союза в 1994 г. принят в качестве модельного Общеевропейский кодекс частного права. Его первая часть, называемая «Принципы европейского договорного права», фактически является торговым кодексом ЕС.

В качестве второго важного показателя развития торгового права надо отметить **законодательные меры в государствах общей системы права.** Например, в США в 60-е годы был принят Единообразный торговый кодекс, по своей сути являющийся модельным кодексом. На его основе почти в каждом штате изданы свои торговые кодексы. Единообразный торговый кодекс США регулярно дополняется и уточняется, что свидетельствует о его значимости и актуальности.

В Англии на рубеже 70—80-х годов принимается ряд законов торгового права. Таковы Закон о справедливой торговле 1973 г., Закон о недобросовестных договорных условиях 1977 г., Закон о купле-продаже 1979 г., два закона об исковой давности 1980 г., Закон о передаче имущества 1982 г. и др. Издание названных законов в США и Англии знаменует слом так называемой общей системы права, причем необратимый. Вместо прецедентной она становится нормативно-прецедентной.

Третий значимый аспект правового обеспечения торговой революции — заключение большого числа международных соглашений по различным вопросам торговой деятельности*.* Ряд соглашений принят в качестве конвенций ООН. Так, первоочередное значение имеет Конвенция ООН о договорах международной купли-продажи (Вена, 1980 г.). По правилам Венской конвенции заключаются все внешнеторговые сделки, если только они не подпадают под другие соглашения. Большое число соглашений подготовлено комиссиями и организациями под эгидой ООН. Таковы прежде всего ЮНКТАД — Конференция ООН по торговле и развитию; ЮНСИТРАЛ — Комиссия ООН по праву международной торговли.

Международные соглашения унифицируют порядок применения цен и тарифов, стандартизации и сертификации товаров, закрепляют общие правила перевозок грузов. В результате товарное обращение в разных странах осуществляется по все более взаимосогласованным правилам.

Увеличение числа международных актов по торговому праву дало повод юристам выделить внутри международного частного права в качестве основного раздел «Международное торговое право». С таким предложением можно не соглашаться, но нельзя не видеть его причин.

Резко активизировалась в последние десятилетия деятельность Международной торговой палаты и других авторитетных общественных организаций по обобщению обычаев торгового оборота и их документированию в своих изданиях. Они касаются определения условий договоров, порядка расчетов и других вопросов. Таковы, например, Инкотермс, типовые дистрибьюторские и агентские соглашения, правила об аккредитивах, чеках, инкассо и др.

Еще один аспект развития торгового права — заключение региональных соглашений. Здесь необходимо назвать Римский договор 1957 г. об учреждении Европейского экономического сообщества. Договор предусмотрел создание «Общего рынка» стран-участниц, снятие количественных ограничений на ввоз и вывоз товаров, отмену таможенных сборов. Становление «Общего рынка» проходило в несколько этапов. Подписание в 1991 г. Маастрихского договора о создании Европейского союза повлекло закрепление «единого внутреннего рынка» стран-участниц, признание приоритета «европейского права» над соответствующими нормами национального права. Огромное количество директив и рекомендаций руководящих органов ЕС является нормативной базой для стран Сообщества.

Итак, можно говорить с уверенностью о чрезвычайно активном, «взрывном» развитии торгового права в последние десятилетия. Оно было обусловлено потребностями развития мирового товарного рынка.

Прежде чем рассматривать историю, современное со стояние и перспективы развития торгового права в России, необходимо затронуть один вопрос. Речь идет о содержании торговых кодексов, действующих в других странах. Основная их цель и предмет — регулирование торгового оборота, т.е. установление правил коммерческой деятельности.

Вместе с тем приходится отмечать такое явление, которое можно назвать эклектикой кодексов. Оно выражается в том, что ни в одном кодексе не обеспечивается предметное единство, не соблюдается чистота очерчивания своего предмета. Помимо собственно коммерческой деятельности кодексы регулируют также иные вопросы, не относящиеся напрямую к продвижению товаров, даже вообще никак не касающиеся торговли.

Так, Торговый кодекс Франции содержит разделы о несостоятельности организаций, причем не только торговых, включает нормы о торговых судах. Торговый кодекс Португалии помимо торговых сделок регулирует обязательства займа, страхования, перевозки. Германское торговое уложение наряду с торговлей регулирует перевозки грузов и пассажиров, экспедиционную деятельность. В Единообразном торговом кодексе США значительное место уделено обращению ценных бумаг, регулированию банковских операций, договору аренды.

Итак, в каждом торговом кодексе содержатся нормы о торговом обороте, образующие ядро этого акта, и еще добавочные положения, косвенно касающиеся торговли. Важно понимать реальное соотношение подобных дополнительных частей и собственно торгового права.

Определяя сферу действия торгового законодательства, мы должны принять очевидное и неоспоримое положение, что торговое законодательство должно регулировать торговлю и те операции, которые непосредственно ее обслуживают.

Чем же объяснить в таком случае, что торговые кодексы содержат отчасти нормы не о торговле. Для ответа на этот вопрос следует обратить внимание на тот важный факт, что в кодексах разных стран «неторговые разделы» являются совершенно различными. Именно здесь, в этом несовпадении, удается отыскать корни рассматриваемого феномена.

Причина весьма прозаична. Дело в том, что законодатели — и это общая практика — стремятся использовать издание торгового закона для попутного решения в нем вопросов, порой совершенно не относящихся к торговой деятельности, но актуальных в данный момент. Для законодателя не имеет значения строгое проведение в актах отраслевых разграничении. Это совершенно обычное дело, когда законодательные акты издаются как сборные, включают в себя нормы, относящиеся к разным отраслям права. Данное обстоятельство, однако, не должно служить основанием для размывания предмета, нарушения отраслевого единства и содержательной целостности торгового права.

**3. Перспективы развития торгового права в РФ**

**Торговое законодательство России.** В нашей стране отдельного торгового кодекса не было никогда. Вопросы торгового оборота регулировались различными законодательными актами. Достаточно детально отдельные аспекты торговых отношений были разработаны в Соборном уложении 1649 г. — выдающемся правовом памятнике средневековья. В 1653 г. был принят Торговый устав, установивший, в частности, единую торговую пошлину с продаж. В 1667 г. издается Новоторговый устав, регулировавший также внешний торговый оборот. Принимались другие законодательные акты о торговле.

Однако развитие товарного производства в России сдерживалось существованием крепостничества, что проявилось и в отставании торгового права. Важными шагами по формированию торгового законодательства стало принятие Торгового устава, составленного в 1887 г. путем соединения различных актов и получившего новую редакцию в 1903 г., а также Устава торгового судопроизводства 1903 г.

Торговый устав состоял из трех книг, которые последовательно дополнялись по годам. В первой книге регулировалась деятельность торговых обществ и товариществ. Во второй книге содержалось русское морское право, причем в детально разработанном виде — 560 статей. Третья книга включала административные установления: об измерительных приборах, о содержании торговых помещений и складов, о ведении купеческих книг, о порядке торговли отдельными товарами.

Устав торгового судопроизводства определял порядок организации и деятельности коммерческих судов. Первые такие суды были образованы в 1832 г. при Николае I в Одессе и Архангельске. К концу XIX в. они имелись почти во всех губернских центрах, что и потребовало издания устава. Коммерческие суды решали все споры по торговому обороту, по биржевым операциям, споры между участниками торговых товариществ. Оба устава утратили силу после революции 1917 г.

В первые советские годы всплеск внимания к торговому праву был связан с нэпом. Надо упомянуть, что по постановлению СНК РСФСР велась работа по составлению проекта Торгового свода. Его предполагалось издать в качестве одной из частей ГК РСФСР. Комиссией под эгидой ВСНХ был составлен проект Торгового свода СССР. Он обсуждался ряд лет. Но после отказа от нэпа все работы над Торговым сводом были прекращены.

В современной России торговое право вновь начало развиваться. В последний период оформляется его отраслевая специализация. Эта специализация закреплена, она постепенно проводится в законопроектной работе. Так, указом Президента РФ от 16.12.93 № 2171 утвержден Общеправовой классификатор отраслей законодательства. Этот классификатор обновлен, новая редакция (06.01.97) официально опубликована\*. В классификаторе наряду с гражданским выделено законодательство о торговле Раздел торгового законодательства разбит на ряд подразделов, которые обозначены в самом общем виде и крайне нечетко. С учетом сказанного можно определить соотношение торгового и гражданского законодательства, торгового и гражданского права. Как уже говорилось, торговый оборот — один из участков имущественных отношений, в основном регулируемых гражданским законом. Поэтому торговое законодательство образует специальную часть, отдел гражданского законодательства. Итак, **торговое законодательство** — это относительно обособленная от гражданского законодательства совокупность правовых норм, регулирующих торговую деятельность.

Отсюда для нас проистекают два важных следствия:

1. Поскольку торговое право решает отдельные, специальные вопросы имущественных отношений, являясь частью гражданского права, было бы совершенно неправильно говорить о дуализме, двойственности гражданского и торгового права.

2. Торговое законодательство должно пониматься как специальная часть гражданского законодательства, а торговое право — как подотрасль гражданского законодательства, подобно жилищному или транспортному, которые регулируются специальными кодексами, но никакого дуализма с гражданским кодексом не создают.

Общие положения гражданского законодательства распространяются на отношения торгового оборота. Таковы правила о юридических лицах, праве собственности, способах защиты, ответственности и др. Нет необходимости повторять их в торговом законодательстве, чтобы не создавать удвоение в регулировании.

Торговое законодательство разрабатывается для закрепления специфики торговой деятельности, отражения ее особенностей. В случаях когда какой-то вопрос в торговом законе урегулирован иначе, чем в гражданском, то к торговле применяются нормы торгового законодательства.

Важно понимать не только взаимоположение, но и взаимовлияние торгового и гражданского права. Гражданское право своим происхождением и развитием обязано в первую очередь торговле. Потребности регулирования товарных рыночных отношений оказывают определяющее влияние на развитие гражданского права, основных его институтов. К. Маркс характеризовал римское частное право как отличающееся «непревзойденной по точности разработкой всех существенных правовых отношений простых товаровладельцев»\*. По выражению известного английского ученого-юриста В. Ансона, «договорное право является детищем торговли». Это означает, что главное регулирующее средство гражданского права — договор — возникло и сформировалось под воздействием потребностей торгового оборота.

Различными являются скорости развития собственно гражданского законодательства и такой его значимой части, как торговое законодательство. Торговое законодательство всегда действовало в качестве лидера гражданского, причем с развитием мировой торговли эта лидирующая роль возрастает. «Сильнейшее влияние» торгового права на гражданское, усиливающаяся «коммерциализация» последнего подчеркивается даже в учебной литературе.

За счет каких факторов создается неравномерность развития торговой и других частей гражданского законодательства? Она возникает в результате более высокой динамики развития торговли внутри имущественного оборота в целом. Торговля требует непрерывного расширения рынка и увеличения продаж. Поэтому она всегда стремится к движению вперед, постоянному изменению регулирующих ее правил.

Понимание этих обстоятельств очень важно для правильного решения вопроса о кодификации торгового законодательства. Издавать ли отдельный торговый кодекс или урегулировать вопросы торгового права внутри Гражданского кодекса — это вопрос законодательной техники. Однако разная интенсивность развития требует более частых изменений норм по вопросам торговли, тогда как общий консерватизм гражданского законодательства и сложность изменений Гражданского кодекса затрудняют это. Кроме того, в силу ограниченности объемов гражданские кодексы не позволяют с необходимой полнотой и детальностью урегулировать торговую деятельность. Все это негативно сказывается на практике торговых отношений.

Анализ российского законодательства о торговой деятельности свидетельствует о его ненормальном состоянии. Во многом не закончено формирование самой законодательной основы товарного обращения. Имеющиеся нормативные акты носят разрозненный характер, содержат противоречия. Отсутствует единая направленность нормативных установлении, четкая и обоснованная система регулирования рыночных отношений. Недостаточность законодательной базы влечет массовое издание ведомственных актов.

Настоятельно необходимо разработать унифицированный закон — **Торговый кодекс России.** Каким должен быть Торговый кодекс в нынешней ситуации? Очевидно, что он не может просто копировать законодательство западных стран. Исходя из конкретной экономической и правовой ситуации в стране Торговый кодекс должен служить формированию российского товарного рынка, созданию его структуры, налаживанию торгово-хозяйственных связей и их развитию.

В настоящее время подготовлена примерная концепция и структура Торгового кодекса России. В качестве одного из разделов гражданского законодательства Кодекс не может строиться по пандектному принципу, т. е. не может делиться на общую и специальную части. В нем намечается выделить три части.

Как они могут выглядеть? В первой части предполагается закрепить специфику участников торгового оборота. Прежде всего определить порядок образования, особенности построения и имущественного положения специальных субъектов торговли: посреднических фирм, сбытовых сетей, товарных бирж, оптовых ярмарок и др. Подчеркнем, что речь идет о регулировании особенностей, а совсем не о повторении норм ГК РФ о видах юридических лиц.

Во второй части предполагается урегулировать особенности заключения и исполнения договоров торгового оборота. Анализ показывает, что можно безболезненно изъять из ГК РФ и сконцентрировать в Торговом кодексе нормы о договорах, в которых никогда не участвуют граждане, а только организации. Это договоры оптовой купли-продажи, поставки, закупок для государственных нужд, контрактации. Названные договоры формируют содержание торгового оборота и сами составляют обязательственное ядро Торгового кодекса. Перенос их из Гражданского в Торговый кодекс позволил бы гораздо полнее и четче урегулировать эти обязательства.

Здесь же должны найти регулирование ряд важных видов договоров, которые сейчас не упоминаются в ГК РФ, хотя играют значимую роль в организации рыночных отношений. Таковы, прежде всего, договоры на проведение маркетинговых исследований, на оказание рекламно-распространительских услуг, на предоставление коммерческой информации, на исключительную продажу товаров, дистрибьюторские контракты и другие.

В третьей части намечается урегулировать основные послеторговые отношения, которые пока вообще не регламентируются законом, что создает серьезные затруднения. Речь идет о порядке приемки товаров по количеству, об экспертизе качества, о возврате многооборотной тары и о других важных вопросах.

Пока трудно сказать, удастся ли и в какой степени удастся реализовать эти идеи. Чтобы преодолеть нынешний кризис, надо наладить устойчивые торгово-хозяйственные связи между отечественными производителями и потребителями. Это невозможно без разработки вслед за Гражданским, которого явно недостаточно, также и Торгового кодекса. Опыт передовых держав убеждает в этом Отставание России коренится в отсутствии развитого товарного рынка, а этот рынок невозможно создать без правовой и иной поддержки государства, без установления четких законодательных правил.

**Список литературы**

1. Б.И. Пугинский. – Коммерческое право России. Учебник. М.: Юрайт-М, 2001 г.
2. Л.В. Андреева. – Коммерческое право. Учебник. М.: Волтерс Клувер. 2006 г.
3. Н.Г. Станкевич. – Коммерческое право. Тексты лекций. Гродно, 2002 г.
4. В.Г. Голышев. Коммерческое право. Конспект лекций. М.: МИЭМП, 2005 г.