КОНТРОЛЬНАЯ РАБОТА

ТЕМА: ЗАЩИТА ПРАВ И ЗАКОННЫХ ИНТЕРЕСОВ СУБЪЕКТОВ КОММЕРЧЕСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

**ПЛАН**

1. КЛАССИФИКАЦИЯ СУБЪЕКТОВ КОММЕРЧЕСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ 2. ПРАВА СУБЪЕКТОВ КОММЕРЧЕСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

3. СПОСОБЫ И МЕХАНИЗМЫ ОСУЩЕСТВЛЕНИЯ ЗАЩИТЫ ПРАВ И ЗАКОННЫХ ИНТЕРЕСОВ СУБЪЕКТОВ КОММЕРЧЕСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

4. ЗАДАЧА

**1. Классификация субъектов коммерческой деятельности**

Субъектами коммерческого права являются лица, обладающие способностью иметь права и исполнять обязанности, возникающие из торговых отношений, участвующие в торговом обороте и несущие самостоятельную имущественную ответственность.

Классификация субъектов коммерческой деятельности по функциональным признакам такова:

-производители продукции, реализующие продукцию как самостоятельно, так и через представителей;

-представители производителей, поставщиков и торговые посредники;

-потребители;

-субъекты, осуществляющие регулирование торговой деятельности и контроль за ней.

Первая группа граждан, зарегистрированные индивидуальными предпринимателями, и коммерческие организации, изготавливающие продукцию и реализующие ее самостоятельно. В эту же группу входят и некоммерческие организации, осуществляющие коммерческую деятельность. Осуществляя такую деятельность, они вступают в торговые отношения, действуют как субъекты коммерческого права.

Вторая группа субъектов коммерческого права – представители и торговые посредники. В роли посредников могут выступать индивидуальные предприниматели и коммерческие организации.

Из некоммерческих организаций посредниками могут быть только те, в уставе которых зафиксирована возможность заниматься торговой деятельностью.

Третья группа субъектов коммерческого права – потребители. В правовом регулировании потребители в свою очередь подразделяются на следующие категории:

- производственные потребители, использующие приобретенные товары, сырье для своей предпринимательской деятельности;

- непроизводственные потребители, использующие приобретенные товары для хозяйственной непредпринимательской деятельности (некоммерческие организации);

- граждане, приобретающие товары для личных, семейных, домашних и иных подобных нужд.

В зависимости от принадлежности потребителей к той или иной категории может устанавливаться, например, предел ответственности поставщика (продавца) либо применяться условие наличия вины сторон при неисполнении или ненадлежащем исполнении договора.

Четвертая группа субъектов коммерческого права - это субъекты, которые осуществляют регулирование торговой деятельности и контроль за ней. К ним относятся государственные и муниципальные образования, государственные органы и органы местного самоуправления, коммерческие и некоммерческие организации, регулирующие деятельность входящих в их структуру подразделений, например, объединения (ассоциации) коммерческих организаций.

В торговом обороте конкретного товара могут быть применены разные схемы движения товара. В обороте могут участвовать все виды субъектов, а могут использоваться и прямые связи между производителем и потребителем.

Со времен административно-плановой экономики осталось стремление к сделкам долгосрочного характера, не требующим немедленного исполнения, что отражается в сохранении количества договоров по прямым связям производителей с потребителями.

Общемировая тенденция связана со стремлением сокращения времени разрыва между заключением договоров и их исполнением. Отсюда и возрастание роли представителей и посредников, формирующих различные каналы продаж товара, а также расширение функций вспомогательных участников оптовой торговли и видов правовых средств к осуществлению этих функций.

K основным видам представительства в коммерческой деятельности относятся:

- представительство, осуществляемое служащими коммерческой организаций;

- коммерческое представительство, осуществляемое различного рода самостоятельными агентами, которые заключают сделки от имени представляемого и находятся с ним в постоянных отношениях.

Представителями первого рода - служащими коммерческой организации - выступают физические лица, Действующие на основании трудового договора, в служебную функцию которых входит осуществление представительства коммерческой организации - руководитель, заместители руководителя, юрисконсульт, а также лица, которые непосредственно заключают сделку: розничные продавцы, кассиры и т.д.

Названные не являются предпринимателями, так как они:

- действуют не от своего имени, а от имени коммерческой организации, исполняя трудовые обязанности в соответствии с занимаемой должностью;

- осуществляют деятельность не на свой риск и несут за виновные противоправные действия дисциплинарную, а не имущественную ответственность;

- основной целью их деятельности не является получение прибыли, они получают вознаграждение за труд;

- они не подлежат государственной регистрации в качестве предпринимателей.

Тем не менее, эти представители являются субъектами коммерческого права, участвуя в торговом обороте, обладая способностью иметь права и исполнять обязанности, возникающие из торговых отношений.

Кроме того, участвуя в торговой сделке с превышением своих должностных полномочий, они могут быть признаны самостоятельной стороной в сделке в случае последующего неодобрения ее представляемым лицом.

Представителями второго числа являются лица (физические или юридические), не находящиеся в служебных отношениях; предпринимателем. Они сами могут быть и, как правило, являются предпринимателями, например, поверенный в договоре поручения (п. 3 ст. 972 ГК РФ).

В соответствии со ст. 184 ГК РФ коммерческим представителем является лицо, постоянно и самостоятельно представительствующее от имени предпринимателей при заключении ими торговых сделок. Особенность коммерческого предпринимательства состоит в том, что коммерческий представитель может представлять разные стороны в сделке одновременно, но при этом должны быть соблюдены следующие условия:

- стороны выразили согласие на одновременное коммерческое представительство;

- это согласие выражено в доверенностях или договорах представителя со сторонами и содержит конкретные полномочия.

К коммерческим представителям относятся, как правило, торговые агенты - представители производителя, в опредёленном регионе осуществляющие продажи продукции производителя, ведущие поиск потенциальных покупателей, переговоры, оформление передачи продукции.

Особенность правового положения представителя по Российскому законодательству состоит в том, что не признаются представителями те лица, которые выступают хотя и в чужом интересе, но от своего имени. В качестве таковых в п. 2 ст. 182 ГК РФ, в частности, названы коммерческие посредники.

Посредники и посреднические организации осуществляют сделки по покупке и последующей продаже товаров от своего имени и за свой счет. В настоящее время в России удельный вес посредников в торговой сфере незначителен, в те время как в развитых странах он достигает 75%.

К коммерческим посредникам относятся:

- дистрибьюторы посредники, которым предоставляются исключительные или преимущественные права на покупку и перепродажу определенных товаров или услуг в пределах оговоренной территории или рынка;

- брокеры или брокерские фирмы - члены или участники товарной биржи, подготавливающие и осуществляющие по поручению клиентов сделки на бирже. Их преимущество - знание конъюнктуры рынка, возможностей закупок и сбыта;

- дилеры - посредники, выступающие в торговом обороте от своего имени и за свой счет, являющиеся агентами крупных фирм и входящие в их дилерскую сеть;

- оптовые торговцы - торговые посредники, владеющие инфраструктурой рынка (хранилища, транспорт, цехи предпродажной подготовки, информационные сети и т.д.), осуществляющие закупки больших партий товаров для последующей их продажи розничным торговцам, а также лицам, закупающим товар для предпринимательских целей или для хозяйственного использования, за исключением домашнего, семейного и иного подобного потребления;

- розничные торговцы — торговые посредники, осуществляющие продажу товаров поштучно или в небольших количествах для личного потребления (домашнего, семейного и иного).

Коммерческая деятельность индивидуальных предпринимателей регулируется в том же порядке, что и организаций. Особенности правоспособности заключаются в следующем. По ГК РФ (ст. 23) индивидуальные предприниматели обладают общей правоспособностью. В соответствии же с Законом РСФСР от 7 декабря 1991 г. № 2000-1 «О регистрационном сборе с физических лиц, занимающихся предпринимательской деятельностью, и порядке их регистрации», а также исходя из утвержденных Министерством финансов РФ формы и порядка выдачи свидетельства, граждане могут заниматься только той деятельностью, которая зафиксирована в свидетельстве о регистрации. Несмотря на то, что ГК РФ имеет более высокую юридическую силу в практике регулирования применяется специальная правоспособность индивидуальных предпринимателей.

Еще одна особенность, связанная с торговой деятельностью граждан. В торговых сделках гражданин, не зарегистрированный индивидуальным предпринимателем, не вправе ссылаться на отсутствие такой регистрации и несет ответственность по обязательствам наравне с предпринимателями (более высокую).

Особенности торговой деятельности юридических лиц также связаны с правоспособностью. Гражданский кодекс РФ (ст. 49) исходит в основном из установления для коммерческих организаций общей правоспособности. Специальные законы, посвященные регулированию конкретных видов деятельности (банковской, лизинговой, биржевой и т.д.), устанавливают для субъектов этой деятельности, как правило, специальную правоспособность. Например, не вправе заниматься торговой деятельностью коммерческие организации, имеющие статус банковских (кредитных) организаций, профессиональные участники рынка ценных бумаг и ряд других. Биржи не вправе производить продукцию.

Граждане и юридические лица могут создавать коммерческие организации в формах хозяйственных товариществ и обществ, а также в форме производственного кооператива.

Особенностью полного товарищества является полная имущественная (солидарно-субсидиарная) ответственность участников, потому что к ним больше доверия со стороны контрагентов. Но так как от имени товарищества в сделках может выступать, любой из участников, то для полного товарищества желательно иметь небольшое количество участников, хорошо знающих друг друга. В такой форме могут создаваться «семейные предприятия». Преимущество полного товарищества — практически полное распределение прибыли по итогам работы.

Экономическое значение товарищества на вере состоит в том, что одни участники (вкладчики) как бы кредитуют других (полных товарищей), доверяют им определенные средства для ведения предпринимательской деятельности аналогично полному товариществу, в связи с чем такая организация и называется товариществом на вере.

В России наиболее распространена форма общества с ограниченной ответственностью (ООО). Она основана на вложении личных средств в предпринимательскую деятельность при фактическом отсутствии ответственности учредителей. При банкротстве такого общества, что происходит в российской действительности нередко, учредители несут риск убытков только в размере вкладов в уставной капитал. В то же время учредитель имеет возможность участвовать в управлении фирмой, то есть влиять на использование вложенных финансовых средств. Эта форма наиболее подходит для создания небольших фирм в торговой сфере с постепенным наращиванием капитала.

Общество с дополнительной ответственностью (ОДО) отличается от общества с ограниченной ответственностью лишь тем, что участники такого общества солидарно несут субсидиарную ответственность в размере кратном к своему вкладу, как правило, более повышенную,дополнительную. Данный вид обществ не получил распространения в практике.

Акционерное общество - корпоративное предприятие, наиболее приспособленное к условиям современной рыночной экономики, широкое распространение его шло в процессе приватизации государственных и муниципальных предприятий. Акционерные общества подразделяются на закрытые и открытые.

Закрытое акционерное общество (ЗАО) создается путем закрытой подписки на акции между учредителями. По своей сути оно близко к ООО, однако, деятельность ЗАО более надежная, так как в случае выхода участника из ЗАО, имущество общества не уменьшается.

Открытое акционерное общество предусматривает сосредоточение первоначального капитала с целью создания крупного производства или крупной торговой, иной посреднической фирмы. Неразвитость рынка ценных бумаг в России препятствует широкому приходу на наш рынок открытых акционерных обществ.

Недостаточно развита в современной России такая форма предприятия, как производственный кооператив, хотя эта форма наиболее близка к общинной идеологии россиян, в первую очередь в сельском хозяйстве. Пожалуй, главной особенностью производственных кооперативов является обязанность членов кооператива принимать в его деятельности трудовое участие.

Государство, его субъекты и муниципальные образования создают коммерческие организации в формах унитарных предприятий, основанных на праве хозяйственного ведения и оперативного управления имуществом. Особенностью унитарных предприятий является специальная (уставная) правоспособность. В учредительных документах таких предприятий должны содержаться сведения о предмете и целях их деятельности.

Руководство предприятием осуществляет назначенный государственным или муниципальным органом директор. Имущество предприятия принадлежит государству или муниципальному образованию, неделимо и не может быть распределено по вкладам (долям, паям) между его работниками.

Из некоммерческих организаций производителями и посредниками могут быть только те, в уставе которых зафиксирована возможность заниматься коммерческой деятельностью.

Правовое положение некоммерческих организаций регулируется ГК РФ, Законом о некоммерческих организациях от 12 января 1996 г. В Законе подчеркивается, что некоммерческие организации не имеют цели получения прибыли как основной цели деятельности, а если они получают прибыль, то она не подлежит распределению между участниками организации. Закон определяет организационно-правовые формы, в которых создаются некоммерческие организации.

Некоммерческие организации, как правило, могут заниматься торговлей товарами, имеющими отношение к основной цели деятельности таких организаций. Например, учебное заведение может оговорить в уставе возможность заниматься реализацией книжно-журнальной продукции, ученической мебели и прочих, связанных с образованием предметов, но не реализацией алкогольной или табачной продукции. Спортивное общество вправе включить в состав видов своей деятельности закупку и реализацию спортивных товаров.

В ряде зарубежных законодательств некоммерческие организации, имеющие право на торговую деятельность, именуются мелкими коммерсантами, и на них в регулировании сделок распространяются нормы как на граждан, не являющихся предпринимателями, то есть менее жесткие. Для применения к мелким коммерсантам мер ответственности при неисполнении ими обязательств требуется установление вины.

**2. Права субъектов коммерческой деятельности**

Рассматривая права предпринимателей, следует иметь в виду, что здесь под предпринимателями мы понимаем как индивидуальных, так и коллективных предпринимателей, т.е. предпринимательские организации. Права предпринимателей, как правило, регламентируются (устанавливаются) законодательством и обычаями делового оборота. Так, гражданские права и обязанности предпринимателей возникают:

* из договоров и иных сделок, предусмотренных законом, а также из договоров и иных сделок, хотя и не предусмотренных законом, но не противоречащих ему;
* из актов государственных органов и органов местного самоуправления, которые предусмотрены законом в качестве возникновения гражданских прав и обязанностей;
* из судебного решения, установившего гражданские права и обязанности;
* в результате приобретения имущества по основаниям, допускаемым законом;
* в результате создания произведений науки, литературы, искусства, изобретений и иных результатов интеллектуальной деятельности;
* вследствие причинения вреда другому лицу;
* вследствие необоснованного обогащения;
* вследствие иных действий граждан и юридических лиц;
* вследствие событий, с которыми закон или иной правовой акт связывает наступление гражданско-правовых последствий.

Под 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. [5, с. 52]

В условиях действующего законодательства предприниматели имеют следующие права:

* заниматься любым видом деятельности (бизнеса), разрешенным законами;
* создавать собственное дело в любой организационно-правовой форме; иметь в собственности (хозяйственном ведении) любое имущество, необходимое для осуществления предпринимательской деятельности. Размер приобретаемого имущества законом не ограничен. Бремя содержания имущества несет сам собственник;
* самостоятельно планировать свою деятельность, разрабатывать бизнес-план и другие формы, и виды планирования;
* самостоятельно выбирать потребителей продукции, поставщиков всех факторов производства, заключать в соответствии с законодательством предпринимательские договоры;
* самостоятельно устанавливать формы и системы оплаты труда наемных работников, различные дополнительные формы материального поощрения, но эти права должны быть установлены в учредительных документах и не противоречить трудовому законодательству;
* устанавливать дополнительные отпуска наемным работникам;
* самостоятельно привлекать к трудовой деятельности работников, заключая с ними договоры гражданско-правового характера, трудовые договоры (контракты) в соответствии с трудовым законодательством;
* заниматься внешнеэкономической, внешнеторговой деятельностью в соответствии с установленным порядком;
* открывать счета в любых банках;
* пользоваться финансово-кредитной, имущественно-материальной поддержкой и другими формами государственной поддержки в соответствии с действующим федеральным законодательством и законами, принимаемыми органами представительной власти субъектов Российской Федерации;
* получать государственный заказ на изготовление продукции, выполнение работ и оказание услуг; на пенсионное, медицинское и социальное страхование; на защиту своих законных интересов (прав) от неправомерных решений органов государственной власти и должностных лиц. [5, с. 52] Предприниматели как граждане имеют все личные имущественные и неимущественные права, установленные Конституцией РФ, Гражданским кодексом РФ и другими законодательными актами.

В соответствии со ст. 21 части первой НК РФ предприниматели как налогоплательщики имеют следующие права:

* получать от налоговых органов по месту учета бесплатную информацию о действующих налогах и сборах, законодательстве о налогах и сборах;
* получать от налоговых органов письменные разъяснения по вопросам применения законодательства о налогах и сборах;
* использовать налоговые льготы при наличии оснований и в порядке, установленном законодательством о налогах и сборах;
* получать отсрочку, рассрочку, налоговый кредит или инвестиционный налоговый кредит в установленном порядке;
* на своевременный зачет или возврат сумм излишне уплаченных либо излишне взысканных налогов;
* требовать от должностных лиц налоговых органов соблюдения законодательства о налогах и сборах;
* не выполнять неправомерные акты и требования налоговых органов и их должностных лиц, не соответствующие налоговому законодательству;
* обжаловать в установленном порядке решения налоговых органов и действия (бездействие) их должностных лиц;
* требовать соблюдения налоговой тайны;
* требовать в установленном порядке возмещения в полном объеме убытков, причиненных незаконными решениями налоговых органов или незаконными действиями (бездействием) их должностных лиц.

Физические лица как индивидуальные предприниматели наряду с вышеперечисленными имеют следующие права:

* быть участниками полных товариществ и полными товарищами в товариществах на вере; [5, с. 53]
* быть исполнительными органами (единоличными) акционерного общества (по заключенному договору с АО);
* быть в установленном порядке арбитражным управляющим (внутренним, внешним, конкурсным);
* выступать на организованном рынке ценных бумаг в качестве брокера;
* заниматься аудиторской деятельностью.

Обязанности предпринимателей как хозяйствующих субъектов установлены действующим гражданским законодательством, другими федеральными законами и нормативными актами. В данном разделе в краткой форме изложены основные обязанности предпринимателей. Предприниматели обязаны:

* в установленные сроки стать на учет (переучет) в налоговом органе и зарегистрироваться в уполномоченных органах государственных внебюджетных социальных фондов;
* самостоятельно исполнять обязанности по уплате налогов в сроки и в размере, установленном законодательством;
* совершать сделки, заключать и исполнять предпринимательские договоры в соответствии с законодательством;
* не допускать ненадлежащей рекламы своих товаров (недобросовестной, недостоверной, неэтичной, заведомо ложной, скрытой);
* в установленные сроки и в полном объеме предоставлять в государственные органы статистическую отчетность о результатах хозяйственно-финансовой деятельности.

Предприниматели (индивидуальные и коллективные) должны выполнять и другие обязанности в соответствии с гражданским, арбитражным, административным, уголовным законодательством. [5, с. 54]

**3. Способы и механизмы защиты прав и законных интересов субъектов предпринимательской деятельности. Гражданско-правовая защита**

Ввиду комплексного характера предпринимательского права, защита прав и законных интересов субъектов предпринимательской деятельности осуществляется с помощью норм многих отраслей права: гражданского, административного, криминального, трудового и других. Однако средства охраны отмеченных четырех отраслей права можно считать важнейшими. А ввиду того, что основной целью предпринимательской деятельности является получение прибыли (то есть какая-нибудь деятельность субъекта предпринимательской деятельности в конечном итоге сводится к сохранению и за возможности увеличения собственного материального достатка), именно гражданско-правовые средства защиты нарушенных прав и интересов предпринимателей можно считать базовыми.

Рассматривая гражданско-правовые средства защиты прав предпринимателей, следует обратиться к ст. 6 Гражданского кодекса, которая распространяется на правоотношения в сфере предпринимательства. Целесообразно подробнее остановиться на составных убытков, которые подлежат возмещению, случаях ограничения размера их возмещения (ответственности) (см., например: ст. 363 "Размер ответственности автотранспортной организации за потерю, недостаток и повреждение груза" Гражданского кодекса Украины и др.).

В этом вопросе следует четко размежевать гражданско-правовую защиту и защиту с помощью норм трудового права имущественных прав предпринимателей (в частности, за субъектами правоотношений, за объемом ответственности). Рассматривая объем ответственности, следует остановиться на случаях ограниченной и полной ответственности по трудовому праву, особенное внимание уделяя порядку и субъектам заключения договора о полной материальной ответственности, в частности потому, что такой договор может заключаться исключительно с лицом, должность которого определена законодательством в соответствующем перечне (см., например: постановление Государственного комитета Совета Министров Украины по труду и социальным вопросам). Механизм защиты прав и законных интересов субъектов предпринимательской деятельности составляют объективно имеющиеся возможности для реализации вышеприведенных способов защиты. К ним можно отнести: урегулирование спора во внесудебном порядке; рассмотрение и решение заявлений, жалоб и других документов органами исполнительной власти в порядке подчиненности; предоставление защиты правоохранительными органами в пределах их компетенции; нотариальная защита; судебная защита (в том числе — Конституционным Судом Украины, общими судами, хозяйственными и третейскими судами).

Криминально-правовая защита в сфере предпринимательской деятельности заключается в установлении ответственности за нарушение прав и законных интересов субъектов предпринимательской деятельности. Рассматривая этот вид защиты, можно выделить защиту от незаконного вмешательства государственных органов и должностных лиц в предпринимательскую деятельность (в частности, ст. ст. 206, 364, 365 Криминального кодекса Украины); защита от нарушений организационного характера (ст. ст. 202, 203, 205, 228 Криминального кодекса Украины); защита от нарушений производственно-хозяйственного характера (ст. ст. 225, 227 Криминального кодекса Украины); защита от финансовых нарушений (ст. ст. 218—222 Криминального кодекса Украины) и другие виды защиты. Эта градация за видами является несколько условной, поэтому допускаются другие ее варианты.

Административно-правовая защита в сфере предпринимательства является более широкой, чем криминально-правовой, поскольку охватывает не только ответственность за нарушение прав и законных интересов субъектов предпринимательской деятельности (см., например: ст. ст. 164, 1643, 166 — 1664 Кодекса Украины об административных правонарушениях), но и устанавливает процедуру ведомственной защиты (рассмотрение и решение заявлений, жалоб и других документов органами исполнительной власти в порядке подчиненности (см.: например: Положение о порядке представления и рассмотрения жалоб налогоплательщиков органами государственной налоговой службы). Административно-правовая защита может осуществляться и специализированными органами, которым предоставлены соответствующие полномочия в сфере предпринимательства (например: Государственным комитетом Украины по вопросам регуляторной политики и предпринимательства (см.: Положение о Государственном комитете Украины по вопросам регуляторной политики и предпринимательства). Можно подискутировать по поводу разграничения административной и финансовой ответственности (финансовых санкций) субъекта предпринимательской деятельности, ввиду отсутствия в Конституции Украины такого вида ответственности, как финансовая. Наилучшим образом это делать на примере юридического лица, которое было привлечено к ответственности за неуплату налогов в надлежащем размере, делая привязку к срокам наложения административного взыскания и других признаков административной ответственности. Обязательно следует отмечать то, что сейчас этот вопрос решен на уровне решения Конституционного Суда Украины (см.: решение Конституционного Суда Украины в деле за конституционным обращением открытого акционерного общества "Всеукраинский Акционерный Банк" относительно официального толкования положений пункта 22 части первой статьи 92 Конституции Украины, частей первой, третьей статьи 2, части первой статьи 38 Кодекса Украины об административных правонарушениях (дело об ответственности юридических лиц).

Особенностью нотариальной защиты является то, что ему свойственный превентивный характер. Это означает, что институт нотариата, в частности, способствует соблюдению прав собственности, ведь нотариусы прослеживают путь, которым прошло имущество от первого владельца к последнему, предупреждая нового владельца про возможные обязательства, которые обременяют имущество, что отчуждается. Следует также обратить внимание на то, что нотариат выполняет функцию фиксации (по законодательному определению нотариата на соответствующие органы и должностных лиц возлагается обязанность удостоверять права, а также факты, которые имеют юридическое значение, с целью предоставления им юридической достоверности).

**Защита прав предпринимателей при их нарушении незаконными актами государственных органов**

Право на предпринимательскую деятельность включает возможность защиты от неправомерных действий, как других предпринимателей, так и со стороны государства в лице его органов, в том числе право на обжалование их поведения, которое ущемляет это право.

Защита предпринимателей от вмешательства в их деятельность государственных органов имеет конституционную основу. В соответствии со ст. 55 Конституции Украины «каждому гарантируется право на обжалование в суде решений, действия! или бездеятельности органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных и служебных лиц». «Каждый имеет право на возмещение за счет государства или органов местного самоуправления материального и морального вреда, причиненного незаконными решениями, действиями или бездеятельностью органов государственной власти, органов местного самоуправления, их должностных и служебных лиц при осуществлении ими своих полномочий» (ст. 50 Конституции Украины).

Одним из важных и распространенных средств защиты прав субъектов предпринимательской деятельности является признание судом или арбитражным судом изданного государственным или иным органом незаконного акта недействительным (полностью или в части). В ч. 4 ст. 15 Закона Украины «О предпринимательстве» указано, что в случае издания государственным либо другим органом акта, не соответствующего его компетенции или требованиям законодательства, предприниматель вправе обратиться в суд или арбитражный суд с заявлением о признании такого акта недействительным.

Как следует из Закона, основанием применения этого средства защиты является издание государственным или иным органом акта, не соответствующего его компетенции либо требованиям законодательства. Поскольку это два самостоятельных основания, то документ может быть признан недействительным как акт, отвечающий требованиям законодательства, но принятый с превышением компетенции соответствующего органа, так и, напротив, принятый в пределах его компетенции, но противоречащий законодательству.

Превышение компетенции государственного органа означает издание им акта вне его компетенции. Нарушение актом государственного органа требований законодательства — это противоречие законодательству принятого акта, как по его содержанию, так и по форме, порядку и срокам принятия.

Неправомерные акты государственных органов, затрагивающие права предпринимателей, нарушают два запрета, установленные Законом «О предпринимательстве». Первый — общий запрет, установленный в ч. 3 ст. 15 Закона «О предпринимательстве»: вмешательство государственных органов в хозяйственную деятельность предпринимателей не допускается, если она не затрагивает предусмотренные законодательством Украины права государственных органов на осуществление контроля за деятельностью предпринимателей. Другой — специальный запрет, сформулированный в ч. 4 ст. 15: не допускается принятие государственными органами актов, которые определяют привилегированное положение субъектов предпринимательской деятельности одной из форм собственности по отношению к субъектам предпринимательской деятельности иных форм собственности.

Признание незаконного акта недействительным может применяться как единственное средство защиты (когда для защиты предпринимателей достаточно признания акта недействительным), либо сочетаться с другими мерами защиты и ответственности. Так, признание недействительным акта государственного или иного органа может соединяться с применением предусмотренной ч. 6 ст. 15 Закона «О предпринимательстве», п. 2 ст. 27 Закона Украины «О предприятиях в Украине» меры гражданско-правовой ответственности — взысканием судом или арбитражным судом по иску предпринимателя убытков, причиненных ему в результате выполнения указаний государственных либо других органов или их должностных лиц, приведших к нарушению прав предпринимателя, а также вследствие ненадлежащего осуществления такими органами или их должностными лицами предусмотренных законодательством обязанностей в отношении предпринимателя.

Нередко в практике объединяется требование о признании недействительным актов государственных органов с иском о возврате (обратном взыскании) необоснованно списанных этими органами в бесспорном порядке сумм. Субъекты предпринимательской деятельности обращаются в арбитражный суд с исками о возврате из бюджета незаконно списанных штрафов, других финансовых санкций, недоимо?; по налогам и иным обязательным платежам в бюджет.

В целях единообразного и правильного разрешения споров, связанных с признанием недействительными актов государственных и. иных органов, президиум Высшего арбитражного суда Украины дал разъяснение «О некоторых вопросах практики разрешения споров, связанных с признанием недействительными актов государственных или иных органов» от 26.01.2000 г. № 02-5/35.

Таким образом, средствами защиты прав субъектов предпринимательской деятельности от незаконных актов государственных органов, их вмешательства в хозяйственную деятельность предпринимателей являются:

признание недействительными (полностью или в части) актов государственных и иных органов, не соответствующих законодательству и нарушающих охраняемые законом права и интересы субъектов предпринимательской деятельности;

возврат из бюджета денежных средств, неосновательно списанных в виде экономических (финансовых) санкций или по другим основаниям государственными органами в бесспорном порядке;

возмещение убытков, причиненных предпринимателям неправомерными актами государственных органов.

**ЗАДАЧА**

Организация. А заключила договор с фирмой Б на поставку технологического оборудования. Стоимость оборудования в договоре была указана в долларах США.В предусмотренный в договоре срок оплаты, фирма перечислила организации А стоимость поставленного оборудования в рублях по курсу ЦБ РФ на день оплаты. Организация А отказалась принять платеж в рублях, следовательно и платеж должен быть произведен в долларах, и посчитала что платеж не был надлежащим образом произведен и фирма Б обязана уплатить неустойку за просрочку платежа.

Вопросы: Какими актами регулируются данные отношения? Какой орган осуществляет эмиссию наличных денег в РФ? Является ли рубли законным средством платежа на территории РФ? Необходимо ли согласие кредитора на принятие рублей в качестве платежа? Обязана ли фирма Б платить неустойку и какую? и приобретает ли в данной ситуации фирма Б какие либо права на возмещение убытков и в каком случае?

1. Данные отношения регулируются Гражданским кодексом Российской Федерации (ст.ст. 140, 317) и Федеральным законом от 10 декабря 2003 года № 173-ФЗ «О валютном регулировании и валютном контроле»;

2. Согласно пункту 2 статьи 4 Федерального закона от 10 июля 2002 года № 86-ФЗ «О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)» Банк России монопольно осуществляет эмиссию наличных денег и организует наличное денежное обращение;

3. Согласно пункту 1 статьи 140 Гражданского кодекса Российской Федерации рубль является законным платежным средством, обязательным к приему по нарицательной стоимости на всей территории Российской Федерации;

4. Согласие кредитора на принятие рублей в качестве платежа не требуется. В соответствии с пунктом 1 статьи 317 ГК РФ денежное обязательство должно быть выражено в рублях. В соответствии с пунктом 2 статьи 317 ГК РФ в денежном обязательстве может быть предусмотрено, что оно подлежит оплате в рублях в сумме, эквивалентной определенной сумме в иностранной валюте или в условных денежных единицах (экю, "специальных правах заимствования" и др.).

В случае, когда в договоре денежное обязательство выражено в иностранной валюте без указания о его оплате в рублях (а в условиях задачи об этом не сказано), суду следует рассматривать такое договорное условие как предусмотренное пунктом 2 статьи 317 ГК РФ, если только при толковании договора в соответствии с правилами статьи 431 ГК РФ суд не придет к иному выводу (Информационное письмо Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 4 ноября 2002 года № 70 «О применении арбитражными судами статей 140 и 317 Гражданского кодекса Российской Федерации»);

5. Фирма не обязана платить неустойку;

6. Фирма Б не приобретает какие-либо права на возмещение убытков в форме реального ущерба в соответствии со статьей 15 Гражданского кодекса Российской Федерации, поскольку фирма Б не понесла фактического реального ущерба вследствие непринятие фирмой А платежа. При этом согласно статье 15 Гражданского кодекса Российской Федерации фирма Б может приобрести право на возмещение убытков в форме упущенной выгоды, если докажет, что не получила доходы, которые могло бы получить при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено.

защита право субъект коммерция

**Список использованной литературы**

1. Конституция РФ.М., 2005.

2. Гражданский кодекс Российской Федерации.М., 2006.

3. Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части второй (постатейный). / Под ред.О.Н. Садикова.М., 1998.

4. Голышев В.Г. Коммерческое право: Конспект лекций.М., 2005.

5. Коммерческое право РФ: Учебник / Б.И. Пугинский. - 3-е изд. – М., 2005.

6. Станкевич Н.Г. Коммерческое право. Гродно, 2002.

7. Пугинский Б.И. Коммерческое право России. – М.: Юрайт-Издат, 2003. С. 38.

8. Коммерческое право: Учеб. Пособие для вузов/Под ред. ММ Рассолова.- М.: ЮНИТИ-ДАНА, Закон и право, 2002.

9. Белов В.Н. Коммерческое представительство. - М.: Финансы и статистика, 2004.