Дальневосточная Академия Государственной Службы

Контрольная работа

по курсу: "Коммерческое право".

на тему: "Источники коммерческого права".

**Выполнил:**

Хабаровск

2000

# Содержание

Введение

1. Общее понятие источников коммерческого права.

2. Коллизии старого и нового законодательства в сфере коммерческого права и их характеристика.

Список использованной литературы

Введение

Проблемы правового регулирования хозяйственной жизни привлекают к себе пристальное внимание отечественной юридической науки, создавшей ряд оригинальных и в разной степени адекватных развитию хозяйственного законодательства юридических теорий.

В 90-е годы в СССР начался переход от плановой к рыночной экономике, от одной экономической модели к другой. Все это потребовало изменения сложившейся ранее концепции коммерческого (предпринимательского) права.

Современная концепция предпринимательского права изменила представления о предмете, по сравнению с прежними теориями. Сообразно этим представлениям в сферу предпринимательского права перешли и отношения, возникающие в процессе реализации собственности граждан для производства товаров, то есть предпринимательские отношения. Расширилось и число субъектов – участников хозяйственных отношений.

Целью данной работы является исследование важнейших источников коммерческого права их эволюции в связи с переходом на новые отношения и краткая их характеристика.

1. Общее понятие источников коммерческого права.

Под источниками права понимают формы выражения норм права. Источниками предпринимательского права признаются нормативно-правовые акты, в которых содержатся правовые нормы, регулирующие хозяйственные отношения.

Источниками предпринимательского права являются Федеральные законы, законодательные акты (указы Президента РФ, постановления Правительства РФ, приказы, инструкции министерств и ведомств РФ) и обычаи делового оборота.

Нормы предпринимательского права содержатся в Конституции РФ, в ряде конституционных законов, например, в Законах РФ об арбитражном суде; в федеральных законах, например. Гражданском кодексе РФ.

Возникает вопрос о разграничении гражданского и предпринимательского законодательства. Не поднимая дискуссии о месте предпринимательского права в системе права, отметим, что в связи с принятием нового Гражданского кодекса РФ 1994 г. предпринята попытка регулировать предпринимательские отношения путем включения их в предмет гражданского права, отсюда по мнению авторов нового кодекса (С.С.Алексеев, Е.А.Суханов, В.Ф.Яковлев и др.) предмет хозяйственного (предпринимательского) права вошел в предмет гражданского права.

Круг отношений, не урегулированных Гражданским кодексом, отражен в приведенном разделе о системе предпринимательского права. Особое место в этой проблеме занимают так называемые вертикальные отношения, т.е. предприниматель - орган управления. Эти отношения не регулируются гражданским правом, не регулируются комплексно и административным правом.

Таким образом, одновременный подход к предмету и источникам предпринимательского права не подходит. Нужно системно-правовое регулирование однородных хозяйственных отношений и здесь на первый план выходит проблема кодификации предпринимательского законодательства, т.е. разработка хозяйственного кодекса.

Рассматривая источники предпринимательского права, нельзя обойти и еще одну проблему, а именно, об экономической роли государства. Сторонники одномерного подхода (либо гражданско-правового, либо административно-правового) регулирования хозяйственных отношений, исходя из экономической теории монетаризма и в юридической науке проводится мысль об ограничении государственного регулирования экономики (т.е. идея саморегулирования рынка). Современная научная концепция предпринимательского права в данном вопросе должна занимать следующую позицию:

1. Хозяйственные (предпринимательские) отношения, как часть имущественных отношений, имеют качественное отличие (например: отношения в договорах купли-продажи велосипеда гражданином и в договоре поставки продукции производственно-технического назначения) и должны быть урегулированы специальным законодательством - хозяйственным кодексом, как в зарубежных странах.

2. Монетаристский взгляд на государство, как на пассивный элемент регулирования хозяйственных отношений, наносит ущерб экономической безопасности страны. Роль государства не может быть сведена к созерцанию хозяйственной деятельности (регистрация, выдача лицензий и т.д.). Нужна активная защита интересов общества и граждан, но эта деятельность должна быть закреплена законом, хозяйственным кодексом.

3. Государство должно установить правило хозяйствования субъектов, т.е. те требования, которые предъявляются к хозяйствующим субъектам. Сейчас эти требования (экологические, налоговые, бухгалтерско-отчетные, по стандартизации и т.д.) содержатся в сотнях нормативных актах. Все это должно войти в хозяйственный кодекс.

4. Система публичного законодательства (уголовное, административное и т.д.), устанавливающая ответственность за нарушение правил хозяйствования с целью защиты интересов общества и граждан.

2. Коллизии старого и нового законодательства в сфере коммерческого права и их характеристика.

Особое значение для системы источников предпринимательского права имеют судебная практика и руководящие разъяснения пленумов. Именно в судебной практике можно найти правовую опору для ограничения произвола исполнительной власти и эйфории законодателей.

Анализ предпринимательского законодательства позволяет выделить несколько групп источников, часто вступающих в коллизию друг с другом:

1) Законы, принятые в бывшем СССР; например: Основы законодательств об арендных отношениях в СССР и союзных республиках.

2) Законодательство РСФСР, принятое в перестроечный период; например: Закон «Об инвестиционной деятельности в РСФСР».

3) Законы и подзаконные акты, принятые после 12 июня 1992 г., с последующими изменениями и дополнениями; например: Закон Российской Федерации «О стандартизации», «Об охране окружающей Среды».

Весь этот нормативный массив законодательства принимался в разное время. Более того, при различных политических и правовых условиях и, собственно, отличается своей противоречивостью.

Советское и современное Российское хозяйственное законодательство никогда не было кодифицировано. В настоящее время основной массив нормативных актов составляют приказы и инструкции министерств и ведомств Российской Федерации, так как законами Российской Федерации и указами Президента Российской Федерации урегулированы не все хозяйственные вопросы.

Вот некоторые тенденции, характеризующие современное предпринимательское законодательство:

1. Многие предписания Российского предпринимательского законодательства не порождают ни юридических прав, ни обязанностей. Они лишь в самом общем виде ставят задачи и описывают желаемое положение дел. Однако, сколько ни писать слова «приняты меры к пресечению противоправной деятельности», от этих слов результата не будет. Сами по себе правильные слова ничего Изменить в жизни не способны. Эта формулировка взята из пункта 5 Указа Президента Российской Федерации от 29 октября 1992 г. № 1311 «О мерах по защите прав покупателей и предотвращении спекуляции». Для их реализации необходимо создание конкретных юридически закрепленных правил поведения и контроль со стороны исполнительной власти за их осуществлением.

2. В современном предпринимательском законодательстве существует часто употребляющийся термин «ответственность». Этот термин имеет различное значение. В одних случаях «ответственность» является синонимом обязанности. В других, что значительно чаще, под этим термином понимается сознание долга (чувство ответственности) перед обществом, государством, народом, наконец, перед страной, побуждающей выполнить возложенное на хозяйственный орган или должностное лицо обязанность. И, наконец, в третьих, речь идет о юридической ответственности, основанием возникновения которой является правонарушение.

Вероятно, разработчики проектов законодательных и других нормативных актов (центральные органы государственной власти и управления) не заинтересованы установлением юридической ответственности за отклонения от предписанных правовыми нормами поведения ни в отношении управленческих органов своих систем, ни тем более центральных аппаратов. Так, в Государственной программе приватизации государственных и муниципальных предприятий Российской Федерации на 1992 год, утвержденной Постановлением Верховного Совета Российской Федерации от 11 июля 1992 г. № 2981-1 в разделе третьем декларируется, что «персональная ответственность» за выполнение заданий Программы возлагается на председателей комитетов по управлению имуществом и фондов имущества всех уровней.

3. Значительное число предписаний актов предпринимательского законодательства, хотя и содержит слова «право» и «обязанность», тем не менее создает лишь видимость правового регулирования. Такое положение дел можно было бы объяснить неумением использовать правовые средства, если бы анализ предпринимательского законодательства не выявил некоторых закономерностей.

Имитация правового регулирования начинается, как правило, когда надо закрепить самостоятельность и права основных звеньев экономики, а также когда речь идет об обязанностях и ответственности органов управления.

Полномочия органов управления определяются столь абстрактно, что установить конкретные границы часто весьма трудно. Так, преследующая цель насытить рынок товарами, что сейчас крайне важно. Указ Президента Российской Федерации от 29 января 1992 г. «О свободе торговли» предоставляет право предприятиям и гражданам осуществлять торговлю в любых удобных для них местах и одновременно обязывает местные органы власти и управления оборудовать места свободной торговли, поддерживать в них общественный порядок и следить за соблюдением санитарных правил. В результате этого города превратились в сплошные базары, так как торговать стали везде. Причем, каждый продающий имеет при себе, как доказательство правоты своего дела, вырезку из газеты с текстом этого Указа. В итоге прекратилось применение нормы более высокой юридической силы - Кодекса РСФСР «Об административных правонарушениях» (статьи 150 и 150/2).

Следует отметить, что статья 1 этого Указа предоставляет право предприятиям и гражданам осуществлять торговую, посредническую и закупочную деятельность без специального разрешения, тогда как Закон Российской Федерации от 7 февраля 1992 г. «О защите прав потребителей» требует наличия сертификата на реализуемую продукцию.

Закон не обеспечен механизмом его реализации, и поэтому применить его очень трудно. Закон становится «безруким». Таким образом, пренебрежение законодателя процессуальными нормами делает бездействующими материальные нормы права и вносит неразбериху в общественные отношения. Применительно к Указу «О свободе торговли» некоторая ясность появилась лишь после принятия Указа Президента «О мерах по защите прав потребителей и предотвращении спекуляции».

4. Если при подготовке законопроектов ведомственные интересы сказываются на качестве разрабатываемых документов, то ведомственное засилье в подготовке решений Правительства Российской Федерации проявляется и в других формах. Например, просматривалась тенденция к неоправданному сокращению нормативно праворегулирования важнейших отношений в сфере народного хозяйства на уровне Правительства Российской Федерации с одновременной передачей юридической регламентации этих отношений на ведомственный уровень, причем именно тем органам, учреждения и организации которых являются сторонами этих отношений, что создает возможность для реализации ведомственных интересов в ущерб общегосударственным. Постановлением Правительства Российской Федерации № 89 от 16 февраля 1992 года поручено Министерству экономики Российской Федерации и Министерству финансов Российской Федерации по согласованию с Государственным комитетом Российской Федерации по статистике в кратчайший срок утвердить Положение о бухгалтерском учете и отчетности Российской Федерации и ввести его в действие с 1 января 1992 г. для всех предприятий, учреждений и организаций, расположенных на территории Российской Федерации, независимо от форм собственности и подчиненности, тогда как ранее это Положение утверждалось Советом Министров СССР.

5. Не только наличие правового регулирования, но в ряде случаев и его отсутствие могут дать определенную информацию социального характера. Дело в том, что просматривается тенденция к затяжке выполнения поручений о подготовке некоторых правовых актов, например, Закон Российской Федерации «О правительстве Российской Федерации».

6. Для современного Российского законодательства, в том числе и хозяйственного, характерна декларативность. Между тем, все западные страны давно перешли от абстрактной формы права к более казуистичной, консолидированной его форме.

7. Девальвация Законов Российской Федерации, регулирующих хозяйственную, в том числе предпринимательскую деятельность, происходит из наличия в них большого количества отсылочных и бланкетных норм. Яркий пример тому - Закон Российской Федерации от 9 октября 1992 г. «О валютном регулировании и валютном контроле».

Список использованной литературы

|  |  |
| --- | --- |
| 1. | Конституция РФ. – М., 1993. |
| 2. | Андреев В.К., Степанюк Л.Н., Остроухова В.И. Правовое регулирование предпринимательской деятельности. – М.: Бух. учет, 1996. |
| 3. | Дойников И.В. Предпринимательское (хозяйственное) право. -М.: Брандес, 1997. |
| 4. | Клейн И.И. Предпринимательское право. – М., 1993. |
| 5. | Попондопуло В.Ф. Правовой режим предпринимательства. – С-Пб, изд-во С-Пб ун-та, 1994. |
| 6. | Попондопуло В.Ф., Яковлева В.Ф. Коммерческое право. – С-Пб ун-т, 1998. |