Международная Академия Предпринимательства

# Реферат

## По курсу

Коммерческое право.

Тема:

### Коммерческое право –

***отрасль гражданского права.***

*Подготовил:*

*Преподаватель:*

2002 г.

Гражданское право — система правовых норм, составляющих основное содержание частного права и регулирующих имущественные и связанные с ними личные неимущественные отношения, основанные на независимости и имущественной самостоятельности их участников, методом юридического равенства сторон в целях наделения частных лиц возможностями самоорганизации их деятельности по удовлетворению своих потребностей и интересов.

Предметом гражданского и коммерческого права является имущественные отношения.

Общественные отношения, которые регулируются гражданским правом, составляют его предмет. К ним относятся две группы отношений.

Во-первых, это имущественные отношения, которые представляют собой отношения, возникающие по поводу имущества — материальных благ, имеющих экономическую форму товара. Во-вторых, личные неимущественные отношения, связанные с имущественными, а в некоторых случаях и не связанные с ними.

Обе эти группы отношений объединяет то обстоятельство, что основаны на равенстве, автономии воли и имущественной самостоятельности участников, т.е. возникают между юридически равными и независимыми друг от друга субъектами, имеющими собственное имущество. Иначе говоря, эточастные отношения**,** вникающие между субъектами частного права. Имущественные, а также и неимущественные отношения, не относящего указанным признакам, не относятся к предмету гражданского права и не могут регулироваться его нормами. Прежде это касается имущественных отношений, основанных на административном или ином властном подчинении одной стороны другой, в частности налоговых и финансовых отношений, участки которых не являются юридически равными субъектами. По этой причине из сферы действия гражданского права исключаются отношения по управлению государственным и иным публичным имуществом, возникающие между государственными органами.

Имущественные отношения составляют основную, преобладающую часть предмета гражданского права. Они складываются по поводу конкретного имущества — материальных благ товарного характера.

К таким благам относятся не только физически осязаемые вещи, но и некоторые права, еще в римском праве называвшиеся «res incorporales» — «не телесные вещи» (например, банковский вклад, представляющий собой не деньги, а право требования вкладчика к банку). Имущественные отношения возникают и по поводу результатов работ и оказания услуг, в том числе не обязательно воплощающихся в вещественном результате (например, перевозка, хранение, услуги культурно-зрелищного характера), поскольку такие результаты также имеют товарную форму.

 Имущественные отношения не являются юридической категорией. Это — фактические,экономические по своей социальной природе отношения, подвергаемые правовому регулированию, т.е. оформлению, упорядочению. В них воплощается товарное хозяйство, рыночная организация экономики. При этом они отражают как статику этого хозяйства — отношения принадлежности, присвоенности материальных благ, составляющие предпосылку и результат товарообмена, так и его динамику — отношения перехода материальных благ, т. е. собственно процесс обмена товарами (вещами, работами, услугами). Понятно, что обе эти стороны тесно связаны и взаимообусловлены: товарообмен невозможен без присвоения участниками его объектов, а присвоение в большинстве случаев является результатом товарообмена. Имущественные отношения, составляющие предмет гражданско-правового регулирования, отличаются некоторыми общими признаками. Во-первых, они характеризуются имущественной обособленностью участников, позволяющей им самостоятельно распоряжаться имуществом и вместе с тем нести самостоятельную имущественную ответственность за результаты своих действий. Во-вторых, по общему правилу они носят эквивалентно-возмездный характер, свойственный нормальному товарообмену, стоимостным экономическим отношениям. Возможны, конечно, и безвозмездные имущественные отношения (например, дарение, безвозмездный заем, безвозмездное пользование чужим имуществом и т. д.). Они, однако, вторичны, производны от возмездных имущественных отношений и не являются обычной формой товарообмена. В-третьих, участники рассматриваемых отношений равноправны и независимы друг от друга и не находятся в состоянии административной или иной властной подчиненности, поскольку являются самостоятельными товаровладельцами.

 Нетрудно видеть, что все перечисленные признаки обусловлены товарно-денежным характером имущественных отношений, входящих в предмет гражданского права.

ГК РФ проводит различие между коммерцией как торговлей и предпринимательством как любой дея­тельностью, нацеленной на получение прибыли. Поэтому, когда в гл. 4 ГК РФ все предпринимательские организа­ции называют коммерческими, подобное решение нельзя признать приемлемым. Известный русский философ А.А.Зиновьев отмечает такой феномен. Создавая пута­ницу в простейших исходных понятиях, некоторые груп­пы людей порождают непонимание и трудности у широких слоев общества, у тех, кому приходится пользо­ваться такими понятиями. Даже в юридической науке смешение предпринимательства и коммерции создало затруднения и противоречия.

 Поэтому курс коммерческого права строится как **отрасле­вая,** а не как комплексная **юридическая дисциплина.** С целью отмежевания, отделения от комплексных разрабо­ток по торговле приходится использовать название «ком­мерческое право». Размежевание необходимо, поскольку коммерческое право имеет принципиально иное содер­жание, качественно отличается оттого, что изучают в тор­говых вузах и училищах.

Коммерческое право в содержательном отношении представляет собой под отрасль гражданского права, ведь торговый оборот — это часть имущественного оборота, регулируемого гражданским правом.

 По отношению к нормам гражданского права нормы торгового права считаются специальными. Это означает, что к коммерческим отношениям они подлежат применению в первую очередь, имеют приоритет в случаях противоречий с гражданско-правовыми нормами. Последние действуют субсидиарно, то есть применяются лишь при отсутствии надлежащих норм торгового права.

 **Предметом коммерческого права является правовое регулирование коммер­ческой, т. е. торговой, деятельности.**

Торговая деятельность, или, иначе говоря, товарное обращение, в самом общем виде представляет собой со­вокупность действий людей по продвижению товаров от изготовителей к потребителям. Сразу же возникают воп­росы о начальном и конечном пунктах движения товара и об участниках торговой деятельности. Это одни из узловых вопросов. Уже здесь коренятся принципиаль­ные расхождения позиций, взглядов на коммерческое право. Торговый оборот начинается с продажи изготовителем произведенного им продукта. Продажа созданного про­дукта представляет первый и необходимый этап продви­жения его к потребителю. Не будет акта продажи со­зданного продукта — не будет рыночных отношений. Возникает вопрос: в чем практическое значение такой позиции? Дело в том, что посредник может и не заку­пить товар у отдельных изготовителей или закупить лишь часть товара. Между тем для каждого предприя­тия важно обеспечить сбыт своего товара. Кроме того, товар может, быть реализован без участия посредников, и такие операции тоже образуют торговлю, товарное обращение.

Данный вид деятельности требует исследований. Без выработки рекомендаций и оказания методической помощи изготовителям они сами не в состоянии нала­дить успешный сбыт своего товара. Именно не разработанность указанных проблем, отсутствие у предприни­мателей навыков такой работы ведет к массовым и повсеместным фактам, когда созданный товар оказыва­ется непроданным. В результате работники вместо денег получают заработную плату лампочками, кастрю­лями или полотенцами.

Таким образом, изучение товарного оборота должно начинаться с действий организаций-изготовителей, реа­лизующих созданный товар, а не с действий торговых посредников.

В состав коммерческой деятельности так же следует включать акты приобретения товара потребителями.

Итак, *в качестве обязательных участков торгового оборота должны приниматься:* 1) сбыт изготовителя­ми своих товаров; 2) затем деятельность посредничес­ких и оптовых торговых звеньев; 3) наконец, действия субъектов по приобретению товаров, обеспечению себя необходимыми ресурсами. Все эти участки, а не одни лишь действия оптовых торговцев составляют содержа­ние торговой деятельности и предмет регулирования коммерческого права .

Таким образом, коммерческое право непосредственно связано с актуальными и жизненно значимыми про­блемами общества.

Сучетом 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 под отрасль 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.

 Коммерческое право **содержит принципы ГК РФ**. Под правовыми принципами понимаются основные начала, наиболее общие руководящие положения права, имеющие в силу законодательного закрепления общеобязательный характер. Такие основные начала присущи как праву в целом (правовой системе), так и отдельным правовым отраслям, а также подотраслям и даже институтам и субинститутам.

**Принцип недопустимости произвольного вмешательства в частные дела**.

Принцип недопустимости характеризует гражданское право как частное право. Он обращен прежде всего к публичной власти и ее органам, прямое; непосредственное вмешательство которых в частные дела, в том числе в хозяйственную деятельность, участников имущественных отношений — товаровладельцев-собственников допустимо теперь только в случаях; прямо предусмотренных законом. В сфере личных неимущественных отношений данный принцип конкретизируется также в положениях о неприкосновенности частной жизни, личной и семейной тайны граждан. [[1]](#footnote-1)

Реализации требований этого принципа содействуют новые правила законодательства об имущественной ответственности органов публичной власти за незаконное вмешательства в гражданские правоотношения (ст. 16 ГК), а также о возможности признания судом недействительными актов публичной власти или их неприменения при разрешении спора [[2]](#footnote-2).

**Принцип неприкосновенности собственности.**

Принцип неприкосновенности собственности, как частной, так публичной, означает обеспечение собственникам возможности использовать принадлежащее им имущество в своих интересах, не опасаясь его произвольного изъятия или запрета либо ограничений в использовании. Очевидно его фундаментальное значение для организации имущественного оборота, участники которого выступают как независимые товаровладельцы. Никто не может быть лишен своего имущества иначе как по решению суда ( ст. 35 Конституция РФ), принятому на законных основаниях. Изъятие имущества в публичных интересах также допускается лишь в прямо установленных законом случаях и с обязательной предварительной равноценной компенсацией. Таким образом, этот принцип не исключает вовсе случаев изъятия имущества у собственника, но делает их необходимым и строго ограниченным исключением из общего правила.

Действие указанного принципа исключает возможности, как необоснованного присвоения чужого имущества, так и новых переделов собственности, будь то возврат имущества «прежним владельцам» («реституция») или его принудительное изъятие и перераспределение в пользу новых владельцев. Он призван гарантировать стабильность отношений собственности; составляющих базу имущественного оборота. Что касается перераспределения бывшего публичным имущества путём его приватизации, то оно само отражает волю публичного собственника и потому не может считаться нарушением или исключением из действия, рассматриваемого принципа.

**Принцип свободы договора.**

Этот принцип предусматривает свободу усмотрения субъектов гражданского права как в выборе партнеров по договору, так и в выборе вида договора и условий, на которых он будет заключен. Закрепление этого принципа в гражданском праве означает отказ законодателя (от понуждения к заключению договора на основе обязательных для сторон планово-административных актов. Это является чрезвычайно важным в условиях рыночной экономики, не допускающей административного вмешательства в гражданский оборот.

Вместе с тем в отдельных случаях в общественных интересах в гражданском законодательстве имеются и отступления от указанного принципа. Так, не допускается отказ коммерческой организации от заключения публичного договора при наличии возможности предоставить потребителю соответствующие товары, услуги, выполнить для него соответствующие работы[[3]](#footnote-3).

 Заключение публичного договора подчиняется специальным: правилам, установленным комментируемой статьей. Во-первых, коммерческая организация не вправе отказаться от заключения публичного договора при наличии возможности предоставить потребителю товары, услуги, выполнить работу. Пленумы ВСРФи ВАС РФ, ориентируя суды, указали, что в случае предъявления иска понуждении заключить публичный договор, бремя доказывания отсутствия возможности передать потребителю товары, выполнить соответствующие работы, предоставить услуги, возложено на коммерческую организацию[[4]](#footnote-4).

Во-вторых, цена товаров, а также иные условия публичного договора должны быть одинаковы для всех потребителей. В исключение из этого правила законом, иными правовыми актами для отдельных потребителей могут устанавливаться льготы. Например, Указом Президента РФ от 5 мая 1992 г. № 431 "О мерах по социальной поддержке многодетных семей" многодетным семьям предоставляются скидки в оплате коммунальных услуг не ниже 30%[[5]](#footnote-5).

В силу п. 5 комментируемой статьи условия публичного договора, не соответствующие этим требованиям, ничтожны.

В-третьих, коммерческая организация не вправе оказывать предпочтение одному лицу перед другим в заключении публичного договора. Изъятия могут быть предусмотрены законом, иным правовым актом для отдельных категорий потребителей. Например, Законом о ветеранах" инвалидам Отечественной войны предоставлено преимущественное право на установку телефонного аппарата[[6]](#footnote-6).

В-четвертых, публичный договор заключается в порядке и в сроки, предусмотренные ст. 445 ГК, если законом или соглашением сторон не определены иные порядок и сроки его заключения (см. комент. к ст. 445 ГК).

При необоснованном отказе или уклонении коммерческой организации от заключения публичного договора потребитель вправо предъявить в суд иск о понуждении коммерческой организации заключить договор. Потребитель также вправе передать на рассмотрение суда разногласия по отдельным условиям публичного договора независимо от согласия на это коммерческой организации[[7]](#footnote-7).

Судебная практика исходит из того, что с иском о понуждении заключить публичный договор обратиться в суд вправе только контрагент коммерческой организации. Такое право этой организации по отношению к контрагенту не предоставлено (см. п. 2 Обзора практики разрешения споров, связанных с заключением, изменением и расторжением договоров[[8]](#footnote-8)).

**Принцип свободного перемещения товаров на территории РФ.**

Единый рынок не терпит каких-либо внутренних границ и барьеров. Поэтому ст. 8 Конституции РФ и п. 3 ст. 1 ГК устанавливают, что товары, услуги и финансовые средства свободно перемещаются на всей территории Российской Федерации. В соответствии с указанным принципом субъекты Российской Федерации и другие лица не вправе устанавливать какие-либо местные правила, препятствующие свободному перемещению товаров, услуг и финансовых средств в едином экономическом пространстве Российской Федерации. На всей территории Российской Федерации должны быть одни и те же «правила игры» при осуществлении предпринимательской или иной деятельности, реализуемой в рамках гражданских правоотношений. На территории Российской Федерации не допускается установление таможенных границ, пошлин, сборов и каких-либо иных препятствий для свободного перемещения товаров, услуг и финансовых средств. Так, не допускается издание актов или совершение действий, устанавливающих запреты на продажу (покупку, обмен, приобретение) товаров из одного региона Российской Федерации, республики, края, области, района, города в другой[[9]](#footnote-9).

Ограничения перемещения товаров и услуг могут вводиться в соответствии с федеральным законом только в том случае, если это необходимо для обеспечения безопасности, защиты жизни и здоровья людей, охраны природы и культурных ценностей[[10]](#footnote-10).

 Имеется еще одна, совершенно особая, теоретическая и практическая задача коммерческого права — право­вое содействие становлению российского товарного рынка. Не построив рынок, не создав необходимые основные звенья рыночной системы, нечего пытаться регулировать рыночные отношения. Формирование структуры и инфраструктуры товарного рынка, налаживание устойчивых торгово-хозяйственных связей имеют решающее значение для преодоления нынешнего затяжного кризиса, для нормального развития экономики. От успешного решения этих задач, без преувеличения, зависит будущее страны. Названные проблемы с необходимостью должны включаться в пред­мет науки коммерческого права и сферу регулирования торгового законодательства.

# **Список использованной литературы:**

## Конституция РФ

1. ГК РФ
2. СЗ РФ

Закона «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках».

Постановления Пленумов ВС РФ и ВАС РФ

Ведомости РФ

Вестник ВАС РФ

Б.И.Пугинский «Коммерческое право России», Москва, Юрайт 2000

1. ст. 23 и 24 Конституции РФ [↑](#footnote-ref-1)
2. ст. 12 и 13 ГК [↑](#footnote-ref-2)
3. п. 3 ст. 426 ГК [↑](#footnote-ref-3)
4. п. 55 Постановления Пленумов ВС РФ и ВАС РФ№6/8 [↑](#footnote-ref-4)
5. Ведомости РФ, 1992, № 19,ст. 1044 [↑](#footnote-ref-5)
6. СЗ РФ, 199S, № 3, ст. 168 [↑](#footnote-ref-6)
7. ст. 445, 4461 ГК,

 п. 55Постановления Пленумов ВС РФ и ВАС РФ № 6/8 [↑](#footnote-ref-7)
8. Вестник ВАС РФ, 1997, № 7, с. 103 [↑](#footnote-ref-8)
9. п. 1 ст. 7 Закона «О конкуренции и ограничении монополистической

 деятельности на товарных рынках» [↑](#footnote-ref-9)
10. ст. 74 Конституции РФ 12.12.1993 г. [↑](#footnote-ref-10)