**Реферат**

**Правовое регулирование предпринимательской деятельности**

**Содержание**

Введение

1. Правовое регулирование предпринимательской деятельности в РФ

1.1 Понятие и признаки предпринимательской деятельности

1.2 Правовое регулирование предпринимательской деятельности

1.3 Понятие, предмет, метод, система и источники гражданского права

2. Хозяйственные договоры. Основные виды и особенности

2.1 Принципы и порядок заключения хозяйственных договоров

Заключение

Список используемой литературы

**Введение**

Предпринимательская деятельность и складывающиеся в связи с ее осуществлением общественные отношения.

Функцию такого регулирования выполняют нормы самых различных отраслей права: конституционного, международного, гражданского, административного, трудового, финансового, экологического, земельного и др. Совокупность таких норм, имеющих отношение к регулированию предпринимательства, часто объединяют под общим названием «предпринимательское право» (хозяйственное право).

Особо важное значение, в таком регулировании имеют конституционные гарантии предпринимательства. Согласно Конституции РФ (ст. 34) каждый имеет право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности. Тем самым на конституционном уровне установлена необходимая предпосылка свободного предпринимательства - всеобщая предпринимательская правоспособность граждан. Кроме того, признавая право частной собственности, в том числе на землю и другие природные ресурсы, Конституция РФ закрепляет важнейшую экономическую гарантию предпринимательской деятельности (ст. 35, 36).

И все же основная роль в регулировании предпринимательства принадлежит нормам гражданского и административного права. Гражданским правом определяется правовое положение индивидуальных предпринимателей и юридических лиц в имущественном обороте, регулируются отношения собственности и договорные отношения. Нормы административного права устанавливают порядок государственной регистрации субъектов предпринимательства, порядок лицензирования отдельных видов предпринимательской деятельности и т. д. При этом гражданское право является основой частноправового регулирования предпринимательской деятельности, а административное - публично-правового. Ведущая роль в механизме правового регулирования предпринимательства принадлежит нормам частного права, и в первую очередь гражданского.

Это и не удивительно, если вспомнить характеризующие предпринимательскую деятельность признаки, организационную и экономическую независимость, инициативность, осуществление на свой риск, направленность на получение прибыли.

Актуальность темы - изменение экономических отношений в России, возникновение многообразных форм собственности, развитие предпринимательской деятельности. Все это повлияло на формирование законодательства, в том числе и на систему государственного регулирования в области производства продукции, работ, услуг, и их качества. В данное время активно осуществляется процесс реформирования системы законодательства в сфере правового регулирования.

Целью работы является определение основных направлений развития основ правового регулирования в сфере производства и реализации продукции и связанных с ними процессов.

В соответствии с поставленной целью, были решены следующие задачи:

- рассмотрены понятие и признаки предпринимательской деятельности;

- рассмотрено правовое регулирование предпринимательской деятельности в РФ;

- рассмотрено понятие хозяйственный договор;

- указанны основные виды и особенности хозяйственных договоров.

- рассмотрены принципы и порядок заключения хозяйственных договоров.

**1. Правовое регулирование предпринимательской деятельности в РФ**

**1.1 Понятие и признаки предпринимательской деятельности**

В условиях формирующегося в России свободного рынка товаров, работ и услуг расширяется сфера предпринимательской деятельности. Под предпринимательской деятельностью понимается самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг гражданами и юридическими лицами, зарегистрированными в качестве предпринимателей в установленном порядке.

Это определение, отражает шесть признаков предпринимательской деятельности:

- ее самостоятельный характер;

- осуществление на свой риск, т. е. под собственную ответственность предпринимателей;

- цель деятельности - получение прибыли;

- источники прибыли - пользование имуществом, продажа товаров, выполнение работ либо оказание услуг;

- систематический характер получения прибыли;

- факт государственной регистрации участников предпринимательства.[[1]](#footnote-1)

Отсутствие любого из первых пяти признаков означает, что деятельность не является предпринимательской. Для квалификации деятельности как предпринимательской необходим и шестой (формальный) признак. Однако в некоторых случаях деятельность может быть признана предпринимательской и при отсутствии формальной регистрации предпринимателя. Гражданин, осуществляющий предпринимательскую деятельность без регистрации в качестве индивидуального предпринимателя, не вправе ссылаться в отношении заключенных им при этом сделок на то, что он не является предпринимателем.

Знание всех легальных, т. е. основанных на формуле закона, признаков предпринимательской деятельности необходимо и при наличии государственной регистрации предпринимателя, поскольку она может быть осуществлена с нарушением закона. В некоторых случаях в качестве предпринимателей регистрируются лица, не способные самостоятельно осуществлять подобную деятельность (недееспособные), нести самостоятельную имущественную ответственность или не имеющие цели систематического получения прибыли. В таких случаях регистрация может быть признана по суду недействительной, и если допущенные при создании юридического лица нарушения закона носят неустранимый характер, оно может быть ликвидировано.

**1.2 Правовое регулирование предпринимательской деятельности**

Необходимо различать предпринимательскую деятельность и деятельность предпринимателей. Предприниматели не только заключают договоры, отвечают за их нарушение, но и привлекают наемных работников, платят налоги, таможенные пошлины, несут административную и даже уголовную ответственность за совершение противоправных деяний. Деятельность предпринимателей не может быть ни привилегией, ни бременем какой-либо одной отрасли права, а также некоего комплексного «предпринимательского кодекса». Она регулируется и охраняется нормами всех отраслей права - как частного (гражданского, трудового и т. п.), так и публичного (административного, финансового и т. п.).

Разноотраслевые нормы о деятельности предпринимателей предусматривают, например, федеральные законы от 14 июня 1995 г. № 88- Ф3 «О государственной поддержке малого предпринимательства в Российской Федерации» и от 29 декабря 1995 г. № 222 - Ф3 «Об упрощенной системе налогообложения, учета и отчетности для субъектов малого предпринимательства», а также Указ Президента РФ от 4 апреля 1996 г. № 491 «О первоочередных мерах государственной поддержки малого предпринимательства в Российской Федерации». В них, в частности, предусматриваются:

- порядок выдачи патента на право применения упрощенной системы налогообложения, учета и отчетности индивидуальных предпринимателей и юридических лиц - субъектов малого предпринимательства;

- льготы на предоставление им кредитов;

- резервирование для них определенной доли заказов на производство и поставку отдельных видов товаров и оказание услуг.[[2]](#footnote-2)

Однако это не означает, что все отрасли права в равной мере регулируют также саму предпринимательскую деятельность. Поскольку содержание предпринимательской деятельности прежде всего и главным образом составляют имущественные отношения юридически равных субъектов, т. е. то, что регулируется гражданским правом, можно говорить о гражданско-правовом регулировании предпринимательской деятельности на базе гражданского кодекса и иного гражданского законодательства. Это, естественно, требует усвоения основных положений гражданского права и учета на этой базе особенностей гражданско-правового регулирования предпринимательских отношений как разновидности гражданско-правовых отношений.

Предпринимательское право отражает основные аспекты гражданско-правового регулирования как предпринимательской деятельности, так и деятельности предпринимателей.

**1.3 Понятие, предмет, метод, система и источники гражданского права**

Гражданское право - это совокупность правовых норм, регулирующих имущественные и связанные с ними личные неимущественные отношения, основанные на равенстве, автономии воли и имущественной самостоятельности их участников. Гражданскому праву как ведущей отрасли частного права присущи свои предмет, метод, система и источники.

Предметом гражданского права служат имущественные и личные неимущественные отношения. Имущественными являются отношения собственности и другие вещные отношения, отношения, связанные с исключительными правами на результаты умственного труда (интеллектуальная собственность), а также отношения, возникающие в рамках договорных и иных обязательств. Связанными с имущественными признаются такие отношения личного характера, как, например, отношения авторства на произведения науки, литературы, искусства, изобретения и другие идеальные результаты интеллектуальной деятельности.

Комплекс предпринимательских имущественных отношений служит важным элементом предмета гражданского права. Гражданский кодекс, другие законы и иные правовые акты, содержащие нормы гражданского права, не только дают легальное определение предпринимательской деятельности, но и регламентируют особенности источников ее гражданско-правового регулирования, ее субъектов и их участия в обязательствах. Важным видом регулируемой гражданским правом предпринимательской деятельности является инвестиционная деятельность, т. е. вложение инвестиций (денежных средств, целевых банковских вкладов, паев, ценных бумаг, технологий, лицензий и т. п.) и совокупность практических действий по их реализации.[[3]](#footnote-3)

Гражданское право не регулирует, но тем не менее защищает неотчуждаемые права и свободы человека и другие непосредственно не связанные с имущественными отношениями нематериальные блага, такие как, например, жизнь и здоровье, достоинство личности, личная неприкосновенность, честь и доброе имя, деловая репутация, личная и семейная тайна. Не будучи сугубо предпринимательскими, данные права и свободы играют немаловажную роль в жизни и деятельности предпринимателей.

Гражданское право - не единственная отрасль права, регулирующая имущественные отношения. Некоторые из этих отношений регулируются другими отраслями частного или публичного права. Так, имущественные отношения по выплате заработной платы регулирует трудовое право, по уплате налогов и пошлин - финансовое право, а по уплате административных штрафов - административное право. Вследствие этого для отграничения гражданского права как регулятора предпринимательской деятельности от других отраслей права, также регулирующих отдельные имущественные отношения предпринимателей, необходимо учитывать набор особых приемов и средств, т. е. специфику метода воздействия гражданского права на регулируемые им отношения.

Гражданско-правовой метод характеризуют юридическое равенство участников регулируемых отношений, автономия, т. е. независимость воли каждого из них, и их имущественная самостоятельность. Никто из участников гражданско-правовых отношений не находится в состоянии власти и подчинения, приказа и исполнения. Вследствие этого, по прямому указанию п. 3 ст. 2 ГК, к имущественным отношениям, основанным на административном или ином властном подчинении одной стороны другой, в том числе к налоговым и другим финансовым и административным отношениям, гражданское законодательство, по общему правилу, не применяется.

Метод гражданского права иногда называют методом координации, правонаделения, дозволения, горизонтальных связей. Свойства гражданско-правового метода регулирования имущественных отношений наиболее адекватны условиям свободного рынка, конкурентной среды и потребностям предпринимателей. Они опираются на такие основные начала гражданского законодательства, как неприкосновенность собственности, свобода договора, недопустимость произвольного вмешательства кого-либо в частные дела, беспрепятственность осуществления гражданских прав, обеспечение восстановления нарушенных прав и их судебная защита.[[4]](#footnote-4)

Важной чертой гражданско-правового метода служит диспозитивность многих гражданско-правовых норм. Диспозитивные нормы содержат определенное общее правило (общую модель) поведения участников, допуская возможность формирования ими иной модели, если это вытекает из другого закона и (или) соглашения самих сторон. Например, в силу п. 1 ст. 223 ГК право собственности у приобретателя вещи по договору возникает с момента ее передачи, если иное не предусмотрено законом или договором. Точно так же риск случайной гибели или случайного повреждения имущества, по общему правилу диспозитивной ст. 211 ГК, несет его собственник, если иное не предусмотрено законом либо договором.

Пользуясь данными статьями ГК, предприниматель - продавец вещи, желая поскорее освободиться от риска её случайной гибели и зная, что покупатель весьма заинтересован в её приобретении, может уговорить последнего предусмотреть в договоре, что право собственности перейдет к нему не с момента передачи вещи, а, скажем, с момента подписания договора или вступления его в силу. Гражданско-правовой метод позволяет предпринимателям - участникам рынка свободно конкурировать друг с другом, добиваться оптимального баланса взаимных интересов, в наибольшей мере удовлетворяя потребности потребителей в необходимых товарах, работах и услугах.[[5]](#footnote-5)

Систему гражданского права образуют гражданско-правовые нормы и их блоки, в том числе гражданско-правовые институты и суперинституты, внешним выражением которых могут служить структурные элементы важнейшего акта гражданского законодательства, состоящего из гражданско-правовых предписаний, объединяемых в статьи и подборки статей: параграфы, главы, подразделы, разделы и части.

Источниками гражданского права служат Конституция РФ, гражданское законодательство и иные акты, содержащие нормы гражданского права; обычаи делового оборота; общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры РФ. Конституция РФ, имеющая высшую юридическую силу, прямое действие и применяемая на всей территории РФ, является фундаментом гражданского законодательства. Более того, поскольку суды РФ при разбирательстве гражданских дел всё чаще ссылаются на конкретные статьи Конституции, Пленум Верховного Суда РФ 31 октября 1995 г. принял постановление № 8 «О некоторых вопросах применения судами Конституции Российской Федерации при осуществлении правосудия», разъясняющее порядок использования статей Конституции РФ в судебной практике.[[6]](#footnote-6)

Согласно ст. 71 п. «о» Конституции РФ гражданское законодательство находится в ведении РФ и состоит из ГК и принимаемых в соответствии с ним иных федеральных законов, чьи нормы должны соответствовать ГК. Другими источниками гражданского права являются подзаконные акты: указы Президента РФ, постановления Правительства РФ, акты федеральных органов исполнительной власти (приказы, инструкции, правила и т. п.). Нормы гражданского права, содержащиеся в других (помимо ГК) законах, должны соответствовать ГК. В свою очередь аналогичные нормы подзаконных актов не должны противоречить как ГК и другим законам, так и актам вышестоящих органов исполнительной власти.

Н е являются источниками гражданского права постановления Пленумов Верховного Суда РФ и Высшего Арбитражного Суда РФ. В соответствии со ст. 126 и 127 Конституции РФ обе эти высшие судебные инстанции вправе лишь давать разъяснения по вопросам судебной практики. Пример: Постановление Пленума Верховного Суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 1 июля 1996 г. № 6/8 «О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского Кодекса Российской Федерации».[[7]](#footnote-7)

Наряду с национальными (внутренними) законами и иными правовыми актами источниками гражданского права служат общепризнанные принципы и нормы международного права, такие как, например, свобода торговли, мореплавания и др., а также международные договоры РФ, являющиеся составной частью правовой системы России. Международные договоры применяются к отношениям, регулируемым гражданским законодательством, непосредственно, кроме случаев, когда для их применения требуется издание внутрироссийского акта. Если международным договором РФ установлены иные правила, чем те, которые предусмотрены гражданским законодательством, применяются правила международного договора.

Рассмотренные два вида источников регулируют любые гражданские правоотношения. Что касается третьего вида - обычаев делового оборота - то он применяется лишь в области предпринимательской деятельности. 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.[[8]](#footnote-8) Примерами подобных обычаев могут служить нередко применяемые в морских портах нормы времени на погрузку и разгрузку судов, учитывающие тонкости, связанные с тоннажем, типом груза и судна, погодными и т. п. условиями морских перевозок. Не подлежат применению лишь такие обычаи делового оборота, которые противоречат обязательным для предпринимателей положениям законодательства или договору.

**2. Хозяйственные договоры. Основные виды и особенности**

Договор - это универсальная правовая форма организации и регулирования экономических связей. Он позволяет наиболее полно определить взаимные права, обязанности и ответственность участников хозяйственных правоотношений. Договор выступает основным способом реализации таких принципов экономического оборота, как возмездность и эквивалентность.[[9]](#footnote-9)

В целом функции договора в хозяйственной сфере (коммерческий договор) сводятся к следующим: договор выступает средством выражения общей воли товаропроизводителя и потребителя, которая обуславливает правильный темп спроса и предложения и служит гарантией сбыта продукции. Договор является наиболее удобным правовым средством, представляющим складывающиеся в процессе осуществления хозяйственной деятельности отношения на основе принципа взаимной заинтересованности сторон этих отношений, договор придает указанным отношениям форму обязательств, определяет порядок и способы их выполнения. Договор предусматривает способы защиты субъективных прав, законных интересов участников данных отношений в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств.

Договор в сфере хозяйственной деятельности по правой природе является разновидностью гражданско-правового договора, общее понятие которого закреплено в ст. 390 ГК. В соответствии с ней договором признается соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей. Хозяйственная деятельность как сфера применения гражданско-правового договора обуславливает его признаки. В качестве одного из них выступает субъектный состав хозяйственного договора. Сторонами или одной из них являются коммерческие организации в различных организационно-правовых формах, некоммерческие организации, осуществляющие предпринимательскую деятельность в пределах прав, предоставленных им законодательством и учредительными документами, индивидуальные предприниматели.[[10]](#footnote-10)

Исходя из выше сказанного можно сделать вывод о том, что один и тот же договор может быть коммерческим (если обе стороны договора являются предпринимателями), гражданско-правовым (если обе стороны договора не являются предпринимателями), предпринимательским, для одной стороны - предпринимателя, и гражданско-правовым (бытовым) для другой стороны, не являющейся предпринимателем. В последнем случае в отношении предпринимателя применяются правила хозяйственного законодательства, а в отношении лица - не предпринимателя - правила гражданского законодательства.

Таким образом, исходя из субъектного состава, коммерческими являются договоры, обеими сторонами которых выступают предприниматели (договор поставки, договор контрактации договор поставки товаров для государственных нужд), а также договоры, одной из сторон которых в силу прямого указания акта законодательства может быть только предприниматель (договор розничной купли-продажи, договор энергоснабжения, договор проката, договор бытового подряда, договор доверительного управлении имуществом, кредитный договор и т. д.).

В качестве второго признака коммерческого договора выступает цель, для достижения которой он заключается. Поскольку целью хозяйственной деятельности является систематическое получение прибыли, то и договор в этой сфере заключает с той же целью. Указанный признак коммерческих договоров предполагает возмездный характер опосредуемых ими отношений по передаче материальных и нематериальных благ. Любой договор в соответствии с ГК предполагается возмездным.[[11]](#footnote-11)

Если предприниматель выступает стороной договора дарения, являющегося по своей правовой природе только безвозмездным, такой договор не является предпринимательским, поскольку, действуя в рамках опосредуемого им обязательства, предприниматель не стремится к получению прибыли. Исходя из перечисленных признаков и учитывая определение гражданского договора, предпринимательский договор можно определить, как соглашение между сторонами, являющимися предпринимателями, либо с их участием об установлении, изменения или прекращении прав и обязанностей в сфере предпринимательской деятельности. Предпринимательский договор, таким образом, - это тот же гражданско-правовой договор, но обладающий явными признаками, обусловленными той сферой общественных отношений, регулятором которых он выступает. Следует отметить, что термин «договор» имеет в гражданском законодательстве несколько значений. Им обозначают также гражданское обязательственное правоотношение, возникшее на основе договора, юридический факт как основу возникновения правоотношения и документ, в котором изложено содержание договора, заключенного в письменной форме.[[12]](#footnote-12)

Система коммерческих договоров постоянно развивается. Эта динамика детерминирована развитием самих предпринимательских отношений. В законодательстве закрепляются новые виды дворов (договор продажи предприятия, договор под уступку требования (договор факторинга)), становятся самостоятельными видами ранее закрепленные договоры (договор на оказание возмездных услуг). Выявить и использовать в предпринимательской деятельности тот или иной вид предпринимательского договора, его наиболее оптимальные условия позволяет проводимая на основе различных критериев, зависящих от преследуемых целей, классификация предпринимательских договоров.

Исходя из предмета коммерческих договоров, их можно разделить на три группы:

- договоры, направленные на передачу имущества;

- договоры, направленные на выполнение работ;

- оговоры, направленные на оказание услуг.

В рамках указанных групп выделяются отдельные типы договоров, соответствующие названиям глав ГК. Так, в рамках договоров, направленных на передачу имущества, выделяются следующие типы:

- договор купли-продажи;

- договор аренды;

- договор мены и т. д.

В рамках договоров, направленных на выполнение работ, выделяются такие типы, как:

- договор подряда;

- договор на выполнение научно-исследовательских, опытных - и конструкторских и технологических работ.

И, наконец, группа договоров, направленных на выполнение услуг представлена такими типами, как:

- договор возмездного оказания услуг;

- договор перевозки;

- договор транспортной экспедиции;

- договор хранения;

- договор поручения;

- договор комиссии и т. д.

Типы договоров в свою очередь подразделяются на виды. Hапример, разновидностями договора купли-продажи являются:

- розничная - купля-продажа;

- договор поставки;

- договор поставки товаров для - государственных нужд,

- договор энергоснабжения;

- договор продажи - недвижимости и т. д.[[13]](#footnote-13)

Поскольку коммерческие договоры являются разновидностью гражданско-правовых договоров, а те в свою очередь - разновидностью сделок, на них распространяется классификация сделок. Так, деление сделок на односторонние и двусторонние (многосторонние), консенсуальные и реальные, бессрочные и срочные и т.д. могут в равной степени применяться к предпринимательским договорам.[[14]](#footnote-14)

Следует иметь в виду, что в отношении договоров, деление и на односторонние и двусторонние (взаимные) проводится не по количеству участников (т. к. в договоре их количество не может быть менее двух), а по характеру распределения прав и обязанной между участниками. Односторонний договор порождает у одной стороны только права, а у другой - только обязанности. Во взаимных договорах каждая из сторон приобретает права и одновременно несет обязанность по отношению к другой стороне.

Таким образом, на основании вышеизложенного можно утверждать, что система хозяйственных договоров не является постоянной, т.к. это связано с постоянным развитием предпринимательских отношений. При этом хозяйственный договор всегда направлен на получение прибыли.

**2.1 Принципы и порядок заключения хозяйственных договоров**

Заключение договоров в сфере хозяйственной деятельности должно осуществляться с учетом тех принципов, которые лежат в основе заключения гражданско-правовых договоров.

Основополагающим принципом заключения договора, закрепленным в ГК в качестве принципа гражданского законодательства в целом, является свобода договора. Свобода договора означает, что предприниматели свободны в праве заключения договора. Это означает, что предприниматели свободны в решении вопросов с кем - либо, по поводу чего-то, в каком объеме вступать в договорные отношения. Какое-либо принуждение к заключению договора не допускается, за исключением случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена законодательством или добровольно принятым на себя обязательством.[[15]](#footnote-15)

Из данного принципа есть исключения, обусловленные тем, что и для одной из сторон заключение договора может быть обязательным.

Первым таким исключением является публичный договор, предусмотренный ст. 396 ГК. Анализ названной статьи позволяет выделить ряд признаков, свидетельствующих о том, что договор является несвободным, т. е. публичным, а именно:

- одной из сторон договорного отношения обязательно должна быть коммерческая организация;

- единственным или одним из видов деятельности, осуществляемой этой организацией, должна быть продажа товаров, выполнение работ или оказание услуг;

- деятельность коммерческой организации должна быть публичной, т. е. осуществляться в отношении каждого, кто обращается к организации (розничная торговля, перевозка транспортом общего пользования, энергоснабжение, услуги связи, медицинское, гостиничное обслуживание и т. п.);

- предметом договора должно быть реализуемое коммерческой организацией имущество, выполняемая работа или оказываемая услуга.

Цена товаров, работ, услуг, а также другие условия договора устанавливаются одинаковыми для всех, кроме случаев, предусмотренных законодательством. В случае необоснованного уклонения от заключения договора, соответствующего всем перечисленным признакам, потребитель вправе в судебном порядке принудить коммерческую организацию заключить с ним договор, а также требовать возмещения причиненных убытков.

Вторым исключением является заключение основного договора предусмотренного предварительным требованиям, которым должен соответствовать предварительный договор, установленный ст. 399 ГК. Если сторона, заключившая предварительный договор, уклоняется от заключения основного договора, то другая сторона вправе требовать понуждения к заключению основного договора, на условиях, определенных предварительным договором, и возмещения убытков. Предварительные договоры необходимо отличать от встречающихся на практике соглашений (протоколов о намерениях). Последние лишь закрепляют желание сторон вступить в договорные отношения в будущем. Несоблюдение соглашений (протоколов о намерениях) не влечет каких-либо правовых последствий.

Третьим исключением является заключение договора с лицом, выигравшим торги. В случае уклонения одной из сторон от заключения такого договора, другая сторона вправе обратиться в суд с требованием о понуждении заключить договор, а также о возмещении убытков, причиненных уклонением от его заключения.

Четвертое исключение составляет государственный контракт на поставку товаров для государственных нужд, заключение, которого обязательно для предприятий, являющихся монополистами по продаже или производству определенных видов товаров (работ, услуг).

Второй принцип заключения договора, закрепленный в ГК, - это принцип законности договора. Поскольку договор в целом является разновидностью сделки, то, как всякая общегражданская сделка он является действительным, если соответствует предъявляемым к нему требованиям законодательства. К условиям действительности общегражданских сделок относится: спорность лиц, ее совершивших; единство воли и волеизъявления; соблюдение формы сделки; соответствие содержания сделки требованиям законодательства. Хозяйственный договор также должен соответствовать перечисленным требованиям. Порядок заключения коммерческих договоров, установленная законом последовательность стадий, совершаемых посредством определенных действий, направленных на достижение соглашения сторон и именуемых способами заключения договора, охватывают положения главы 28 ГК. Можно выделить следующие стадии заключения договора в сфере коммерческой деятельности: общий порядок заключения договора; заключение договора в обязательном порядке; заключение договора путем присвоения; заключение договора на торгах.

Заключению договора, как правило, предшествуют так называемые не договорные контракты. Они устанавливаются с целью выяснения истинных намерений контрагентов, их финансовых возможностей, определения цены будущего договора с учетом затрат, разной проектно-технической, сметной и иной документации, соглашенных и иных аспектов, необходимых для заключения и исполнения договора.

К общему правилу, договор считается заключенным, когда между сторонами достигнуто соглашения по всем существенным условиям договора. Процесс достижения согласия проходит две обязательные стороны: направление одной стороной оферты и получение акцепта другой, направившей оферту.

Ценности заключения договора в сфере хозяйственной деятельности объясняются тем, что в рассматриваемой сфере деятельности стадии (направление оферты) иногда предшествует реклама, а также часто используется публичная оферта. Реклама и иные предложения, адресованные неопределенному кругу лиц, рассматриваются как предложение делать оферты. Публичная оферта представляет собой содержащее все существенные условия договора предложение, из которого усматривается воля лица, делающего предложение, заключить договор на указанных в предложении условиях любым, кто отзовется.[[16]](#footnote-16)

В соответствии со ст. 408 ГК совершение лицом, получившим оферту (в т.ч. и отозвавшемся на публичную оферту), действий либо выполнению указанных в оферте условий договора (отгрузка товара, выполнение работ, оказание услуг и т.д.) признается акцепта, если иное не предусмотрено законодательством или не указанно в оферте. При этом достаточно, чтобы действия были направлены в частичное выполнение этих условий, но обязательно в срок, установленный оферентом для акцепта.[[17]](#footnote-17)

Правила, установленные ст. 415 ГК, применяются при заключении договора в обязательном порядке, т. е., когда заключение договора является обязательным для одной из сторон в силу законодательства. Обязанная сторона может либо выступать в роли получившего предложение заключить договор, либо сама направляет другой стороне предложение о его заключении. Сторона, с которой заключение договора является обязательным, должна в течение тридцати дней со дня получения оферты рассмотреть и направить другой стороне извещение об акцепте, с момента прочтения которого другой стороной договор считается заключенным, либо об акцепте оферты на иных условиях (протокол разногласия по проекту договора), либо извещение об отказе от акцепта.

Сторона, получившая извещение об акцепте оферты на иных условиях, вправе, либо, известить другую сторону о принятии договора, либо, передать разногласия, возникающие при заключении договора на рассмотрение суда в течение тридцати дней со дня получения такого извещения, или истечения срока для акцепта ее получения, извещения об отказе от акцепта, а также в случае получения ответа на оферту в установленный срок, оферент может обратиться в суд с требованием о понуждении заключить договор.

Ситуации, когда обязанная сторона сама направляет проект договоpa, другая сторона вправе в течение тридцати дней направить ей извещение об акцепте, с момента получения которого обязанной стороной договор будет считаться заключенным, либо извещение об акцепте оферты на иных условиях (протокол разногласий к проекту договора). В случае получения извещения об отказе от акцепта, либо неполучения ответа на оферту в установленный срок, договор считается незаключенным, т. к. его заключение не является обязательным для стороны, получившей оферту. В случае получения протокола разногласий к договору, обязанная сторона должна в течение тридцати дней со дня его получения известить другую сторону о принятии договора в ее редакции, либо об отклонении протокола разногласий. При отклонении протокола разногласий либо неполучении извещения о результатах его рассмотрения в указанный срок, сторона, направившая протокол разногласий, вправе передать разногласия, возникшие при заключении договора, на рассмотрении суда, который определяет условия, по поводу которых у сторон возникли разногласия. Если же сторона, направившая протокол разногласий, не обратится в суд, договор считается незаключенным. Указанные выше правила о сроках применяются, если другие сроки не установлены законодательством или не согласованы сторонами.

Если обязанная сторона необоснованно уклоняется от заключения договора, она должна возместить другой стороне причиненные убытки.

Вторые особенности по сравнению с общим порядком заключения коммерческого договора имеет заключение договора присоединения. Договор присоединения представляет собой договор, условия которого определены одной из сторон в формулярах или иных стандартных формах и могут быть приняты другой стороной и не иначе как путем присоединения к предложенному договору. В качестве стороны, разрабатывающей ее формуляры или стандартные формы, выступает лицо, осуществляющее коммерческую деятельность в сферах, связанных с массовым потреблением или совершением однотипных услуг. Заключение договора путем присоединения к предложению, либо к договору в целом может быть обусловлено законодательным регулированием соответствующих договоров, условия которых определены императивными правовыми нормами и закреплены в формулярах или стандартных формах (договор страхования), либо отношениями с массовым потреблением (услуги связи, энергосбережение, услуги транспорта и т.д.). Договор присоединения может быть расторгнут или изменен по требованию присоединившейся стороны по особым основаниям, которые сводятся к тому, что эта сторона вправе потребовать расторжения или изменения договора, если договор присоединения, хотя и не противоречит законодательству, но лишает эту сторону прав, обычно предоставляемых по договору такого вида, исключает или ограничивает ответственность другой стороны за нарушение обязательств, либо содержит другие, явно неприменительные для присоединившейся стороны условия, которые она, исходя из своих разумно понимаемых интересов, не приняла бы при наличии у нее возможности участвовать в определении условий договора.[[18]](#footnote-18)

Указанные правила не применяются в отношении предпринимателей, т. е. требование о расторжении или изменении договора при наличии перечисленных в п. 2 ст. 398 ГК оснований, предъявленных стороной, присоединяющейся к договору в связи с осуществлением своей хозяйственной деятельности, удовлетворению не подлежит, если присоединяющаяся сторона (предприниматель) знала, или должна была знать, на каких условиях заключается договор. Таким образом, договор присоединения, с одной стороны, увеличивает риск присоединяющейся стороны, являющейся предпринимателем, а с другой - упрощает процедуру заключения хозяйственных договоров.

Особую процедуру представляет собой заключение договоров путем проведения торгов. Такой способ применяется, в частности, при продаже имущества в процессе приватизации государственной собственности, при выполнении заказов на поставку товаров, выполнение работ или оказание услуг для государственных нужд и в др. случаях, предусмотренных законодательством. На торгах может быть заключен любой договор, если иное не вытекает из его существа. Посредством проведения торгов может быть продано любое имущество как движимое, так и недвижимое, а также имущественные права.

Сущность рассматриваемого договора состоит в том, что договор заключается с лицом, выигравшим торги. Организатором торгов выступает собственник имущества, обладатель имущественного права или специализированная организация, действующая на основании договора с собственником имущества (обладателем имущественного права) от их имени или от своего имени. Торги проводятся в форме аукциона или конкурса. Выигравшим торги по конкурсу признается лицо, предложившее лучшие условия, а на аукционе лицо, предложившее наиболее высокую цену. Аукционы и торги могут быть закрытыми и открытыми. В открытом аукционе или конкурсе может участвовать любое лицо, а в закрытом только лица, специально приглашенные для этой цели. Участники торгов вносят задаток в размере, сроки и порядке, которые указаны в извещении о проведении торгов.[[19]](#footnote-19)

Если торги не состоялись, задаток подлежит возврату. Он возвращается также лицам, участвовавшим в торгах, но не выигравшим их. Организатор торгов должен известить всех предполагаемых участников о проведении торгов не менее чем за тридцать дней до их начала. Извещение должно содержать сведения о времени, месте и форме торгов, предмете и порядке проведения, в том числе об оформлении участников в торгах, определении лица, выигравшего торги, а также сведения о начальной цене.

Лицо, выигравшее торги, и организатор торгов подписывают в день проведения аукциона или конкурса протокол о результатах торгов который имеет силу договора. Если лицо, выигравшее торги, уклоняется от подписания протокола, оно утрачивает внесенный им задаток. Если же от подписания протокола уклоняется организатор торгов, то он обязан возвратить задаток в двойном размере и возместить владельцу, выигравшему торги, убытки, причиненные участием в торгах, в части, превышающей сумму задатка. Если предметом торгов было только право на заключение договора, такой договор должен быть подписан сторонами не позднее двадцатидневного срока или иного указанного в извещении срока, после завершения торгов и оформления протокола. В случае, если одна из сторон уклоняется от заключения договора, другая сторона вправе обратиться в суд с требованием о понуждении заключения договор, а также о возмещении убытков, причиненных уклонением, от его заключения.[[20]](#footnote-20)

Поскольку договор заключается на основе проведения торгов, его действительность зависит от действительности проведенных торгов. Если торги проведены с нарушением правил установленных законодательством, они могут быть признаны недействительными по иску заинтересованной стороны, что является основанием для признания недействительным договора, заключенного с лицом, выигравшим торги. В качестве заинтересованного лица могут выступать не только участники торгов, но и лица, которым было отказано в участии в торгах. Последствия недействительности договора определяются в соответствии с правилами, установленными ст. 168 ГК и другими статьями ГК, в зависимости от допущенных нарушений.

Ст. 417 - 419 ГК предусматривают общие правила о проведении торгов. Им не могут противоречить специальные правила, которые детально регулируют порядок заключения некоторых договоров в основе торгов. Такие правила установлены, например, Положением об аукционах по продаже принадлежащих государству акций ОАС утвержденные Приказом Мингосимущества от 10 июня 1998 г № 8 (новая редакция Положения утверждена Постановлением Мингосимущества от 27 июня 2000 г. № 141).[[21]](#footnote-21)

По общему правилу, договор считается заключенным в момент получения лицом, направившим оферту, ее акцепта (консенсуальный договор). Однако если в соответствии с законодательством заключения договора необходима также передача имущества, договор считается заключенным с момента передачи соответствующего имущества (реальный договор).

Если договор подлежит государственной регистрации, то он считается заключенным с момента такой регистрации, а если необходимо нотариальное удостоверение и регистрация - с момента регистрации, если иное не предусмотрено законодательными актами.[[22]](#footnote-22)

В процессе заключения договора между сторонами могут возникнуть разногласия (преддоговорные споры). Передача таких разногласий на разрешение суда возможна в случаях, когда, во-первых, заключение договора обязательно для одной из сторон и, во-вторыx, стороны достигли соглашения об этом. Существует две категории преддоговорных споров. Это споры о понуждении заключить договор и споры по условиям договора. Первые связаны с отказом, либо уклонением одной из сторон от заключения договора и, как правило, имеют место при заключении договоров в обязательном порядке. В решении суда о понуждении заключить договор указываются условия, на которых стороны должны заключить договор. Если же спор касается условий договора, то в решении споpa излагается редакция каждого спорного условия.[[23]](#footnote-23)

**Заключение**

В последнее время, в связи с повышающимся ростом предпринимательской деятельности, все более насущней становится потребность в регулировании предпринимательства и предпринимательской деятельности. Но данное регулирование должно исходить из требований и потребностей предпринимателя, а не из «возможностей» государства. На данном этапе развития предпринимательства, у государства существует огромное количество способов и методов воздействия на предпринимательскую деятельность. И взаимодействие власти и предпринимательских структур приобретает все более важное значение как в экономическом так и в политическом контексте. Предпринимательство видит в устойчивости власти, в стабильности общества главную гарантию своего развития. А государство приобретает в их лице экономическую поддержку и эффективное содействование государству в достижении им социальных задач. Но экономические проблемы как предпринимателей, так и государства должны решаться не путем установления необдуманных и нерациональных «правил игры» одной стороной для другой, а путем нахождения компромиссов.

Уже сейчас государство, в лице государственных органов, начинает осознавать всю важность решения различных проблем путем согласования интересов, (консультации и круглые столы хорошее тому подтверждение).

Функции государства не замыкаются только в регулировании, государство должно еще и поддерживать предпринимательство (в особенности малое) для формирования среднего класса. Помощь субъектам предпринимательства может быть весьма разнообразной по своим формам. Она осуществляется и на государственном уровне и в регионах путем признания государственной поддержки одним из важнейших направлений экономической реформы. Для поддержки используются как комплексные программы, так и налоговые льготы, выделение кредитных ресурсов на льготных условиях. Организуется информационное и консультативное обслуживание.

Сейчас необходимым является изменение отношения власти к предпринимателю, нужно всеми силами осуществлять поддержку предпринимательства, ведь предприниматель является основой продвижения общества к более высокоразвитому, индустриальному государству, которое является основой благосостояния каждого гражданина страны.

В данной работе было определено, что договор в сфере хозяйственной деятельности по правой природе является разновидностью гражданско-правового договора, исходя из чего можно сделать вывод о том, что заключение договоров в сфере хозяйственной деятельности должно осуществляться с учетом тех принципов, которые лежат в основе заключения гражданско-правовых договоров, а именно: принцип законности договора, принцип свободы договора.

**Список используемой литературы**

Нормативные акты

1. Постановление Правительства РФ от 26 января 2006 г. № 45 «Об организации лицензирования отдельных видов деятельности» // СЗ РФ. 2006. № 6.

2. Постановление Правительства РФ от 22 апреля 2005 г. № 249 «Об условиях и

порядке предоставления в 2005 году средств федерального бюджета, предусмотренных на государственную поддержку малого предпринимательства, включая крестьянские (фермерские) хозяйства» //СЗ РФ. 2005. № 18, с изменениями и дополнениями, внесенными Постановлением Правительства РФ от 9 декабря 2005 г. № 755 // СЗ РФ.

2005. № 51.

3. Положения о Федеральной регистрационной службе, утвержденного Указом Президента РФ от 13 октября 2004 г. № 1315// СЗ РФ. 2004. № 42.

Литература

4. Андреева Л.В. Коммерческое право России. Проблемы правового регулирования. М., 2004.

5. Быков А.Г. О содержании курса предпринимательского права и принципах

его построения // Предпринимательское право. 2004. № 1.

6. Белых B.C. Правовое регулирование предпринимательской деятельности в России. М., 2005.

7. Гражданское право: Учебник. В 2 ч. Ч. 1 / Под общ. ред. проф. В.Ф. Чигира. – Мн., 2000.

8. Гражданское право. Том 1. Учебник. Издание четвертое, переработанное и дополненное. / Под редакцией А.П.Сергеева, Ю.К.Толстого. – М., 2000.

9. ЗинченкоС.А., ШапсуговД.Ю., КорхС.Э. Предпринимательство и статус его субъектов в современном российском праве. Ростов н/Д, 1999.

10. Паращенко В.Н. Хозяйственное право. В 2 ч. Ч.1. Общие положения. – Мн.: Веды, 1998.

11. Правовые проблемы малого предпринимательства / Отв. ред. Т.М. Гандилов. М., 2001.

12. Предпринимательское право: Учеб. пособ. / Под ред. С.А. Зинченко и Г.И. Колесника. Ростов н/Д, 2001.

13. Лебедев К.К. Предпринимательское и коммерческое право: системные аспекты. СПб., 2002.

1. п. 1 ст. 2 Гражданского Кодекса Российской Федерации [↑](#footnote-ref-1)
2. Лебедев К.К. Предпринимательское и коммерческое право: системные аспекты. СПб., 2002., С. – 48. [↑](#footnote-ref-2)
3. ЗинченкоС.А., ШапсуговД.Ю., КорхС.Э. Предпринимательство и статус его субъектов в современном российском праве. Ростов н/Д, 1999., С. – 23. [↑](#footnote-ref-3)
4. п. 1 ст. 1 ГК РФ [↑](#footnote-ref-4)
5. Быков А.Г. О содержании курса предпринимательского права и принципах

его построения // Предпринимательское право. 2004. № 1., С. – 19. [↑](#footnote-ref-5)
6. Андреева Л.В. Коммерческое право России. Проблемы правового регулирования. М., 2004., С. – 71. [↑](#footnote-ref-6)
7. Российская газета -1996 г. - 10 августа [↑](#footnote-ref-7)
8. п. 1 ст. 5 Гражданского кодекса РФ [↑](#footnote-ref-8)
9. Предпринимательское право: Учеб. пособ. / Под ред. С.А. Зинченко и Г.И. Колесника. Ростов н/Д, 2001., С. – 62. [↑](#footnote-ref-9)
10. Лебедев К.К. Предпринимательское и коммерческое право: системные аспекты. СПб., 2002., С. – 108. [↑](#footnote-ref-10)
11. п. 3 ст. 393 Гражданского кодекса РФ [↑](#footnote-ref-11)
12. Гражданское право: Учебник. В 2 ч. Ч. 1 / Под общ. ред. проф. В.Ф. Чигира. – Мн., 2000., С. – 28. [↑](#footnote-ref-12)
13. Андреева Л.В. Коммерческое право России. Проблемы правового регулирования. М., 2004., С. – 142. [↑](#footnote-ref-13)
14. Быков А.Г. О содержании курса предпринимательского права и принципах

его построения // Предпринимательское право. 2004. № 1., С. – 11. [↑](#footnote-ref-14)
15. Гражданское право. Том 1. Учебник. Издание четвертое, переработанное и дополненное. / Под редакцией А.П.Сергеева, Ю.К.Толстого. – М., 2000., С. – 117. [↑](#footnote-ref-15)
16. Андреева Л.В. Коммерческое право России. Проблемы правового регулирования. М., 2004., С. – 58. [↑](#footnote-ref-16)
17. Белых B.C. Правовое регулирование предпринимательской деятельности в России. М., 2005., С. – 201. [↑](#footnote-ref-17)
18. Лебедев К.К. Предпринимательское и коммерческое право: системные аспекты. СПб., 2002., С. – 189. [↑](#footnote-ref-18)
19. Правовые проблемы малого предпринимательства / Отв. ред. Т.М. Гандилов. М., 2001., С. – 63. [↑](#footnote-ref-19)
20. Лебедев К.К. Предпринимательское и коммерческое право: системные аспекты. СПб., 2002., С. – 181. [↑](#footnote-ref-20)
21. Быков А.Г. О содержании курса предпринимательского права и принципах

его построения // Предпринимательское право. 2004. № 1., С. – 14. [↑](#footnote-ref-21)
22. ст. 403 Гражданского кодекса [↑](#footnote-ref-22)
23. Белых B.C. Правовое регулирование предпринимательской деятельности в России. М., 2005., С. – 153. [↑](#footnote-ref-23)