ГОУ СПО «Владимирский политехнический колледж»

Курсовая работа

по дисциплине «Организация предпринимательской деятельности»

**ПРАВОВЫЕ ОСНОВЫ**

**ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ**

Работу выполнил:

Студент группы П-405

Барсукова К.В.

Преподаватель:

Сосунов С. В.

Владимир

2009

**Содержание**

Введение

1. Общие положения о предпринимательской деятельности

1.1. Понятие и признаки предпринимательской деятельности

1.2. Субъекты предпринимательской деятельности

2. Особенности нормативно-правового регулирования предпринимательской деятельности в РФ

* 1. Понятие законодательства о предпринимательстве
	2. Конституционные основы законодательства о предпринимательстве
	3. Законодательное регулирование предпринимательской деятельности
	4. Проблемы и перспективы совершенствования законодательного регулирования предпринимательской деятельности

3. Судебные формы защиты прав предпринимателей

Заключение

Список используемой литературы

 3

 6

 6

11

16

16

18

20

32

38

49

52

**Введение**

Настоящая курсовая работа посвящена изучению правовых основ предпринимательской деятельности.

Решение этих вопросов приобретает особую актуальность в настоящее время, что обусловлено следующими причинами:

во-первых, в настоящее время имеется немало исследований – монографий, учебников, учебных пособий, статей, в которых анализируются различные аспекты предпринимательской деятельности, однако же наблюдается некоторая односторонность ее освещения в научной литературе. И, в первую очередь, исследователи не обращают внимания на вопросы нормативно-правового регулирования предпринимательства, поскольку в современный период в России в области предпринимательской деятельности система правового регулирования только формируется, что, прежде всего, связано с отсутствием в советский период института предпринимательства как такового.

во-вторых, проводимые в России социально-экономические преобразования привели к стремительному развитию частного сектора в экономике. Создание благоприятной правовой среды является первоочередным условием развития предпринимательской сферы. На сегодняшний день единая и целостная система правоотношений в сфере предпринимательства еще не сложилась. В действующем законодательстве содержится большое количество спорных вопросов и пробелов в части создания, деятельности и ликвидации различных организационно - правовых форм юридических лиц, занимающихся предпринимательством. Нередко правовые акты, принимаемые в этой сфере, являются лишь реакцией (иногда весьма запоздалой) на пробелы в законодательстве, ущемления прав и интересов граждан, кредиторов, злоупотребления, получившие широкую огласку в обществе. Искусственное заимствование неадаптированных для континентальной системы права норм обычного права отрицательно сказалось на развитии российского законодательства, регулирующего предпринимательскую деятельность, и правоприменительной практики.

Цель настоящей курсовой работы состоит в анализе и критическом осмыслении действующего законодательства, связанного с регулирование отношений в сфере предпринимательства. Для достижения намеченной цели необходимо решить следующие задачи:

1. раскрыть общие положения о предпринимательской деятельности;
2. выявить понятие законодательства о предпринимательстве и его конституционные основы;
3. определить особенности законодательного регулирования предпринимательской деятельности и проблемы, перспективы его совершенствования;
4. выявить особенности судебных способов защиты прав предпринимателей.

Объектом проводимого исследования являются урегулированные нормами права общественные отношения, возникающие, изменяющиеся и прекращающиеся в связи с осуществлением предпринимательской деятельности.

Предметомизучения указанной темы являются особенности правового регулирования предпринимательства в РФ.

Методологической основой настоящего исследования послужила совокупность общенаучных методов, к которым относится анализ, синтез, индукция, дедукция, метод системного подхода др., а также частно-научных методов таких, как формально-юридический, метод сравнительного правоведения и функционально-структурный.

Нормативной основойданной курсовой работы явились Гражданский кодекс РФ, Федеральный закон от 8 августа 2001 «О лицензировании отдельных видов деятельности», Федеральный закон от 22 марта 1991 «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках», Федеральный закон от 17 августа 1995 «О естественных монополиях», Федеральный закон от 26 октября 2002 «О несостоятельности (банкротстве)» и др.

Теоретическая значимость исследования обусловлена актуальностью и научной новизной рассматриваемых аспектов предпринимательской деятельности.

В процессе проведенного исследования разработаны аргументированные предложения по совершенствованию нормативно-правового регулирования в сфере предпринимательства, исходя из условий современного состояния процесса становления в России правового и гражданского общества.

В связи с этим полученные в результате исследования выводы могут послужить основанием для дальнейшего изучения правового регулирования предпринимательства – как в целом, так и отдельных его аспектов.

Практическая значимость настоящей курсовой работы заключается в том, что теоретические положения и предложения, сделанные в рамках настоящей курсовой работы, должны способствовать развитию законодательства, регулирующего правовые основы предпринимательства и могут использоваться в практической деятельности индивидуальных предпринимателей, юридических лиц любых организационно-правовых форм, а также органов власти, осуществляющих контроль и надзор за действиями субъектов предпринимательства.

**1. Общие положения о предпринимательской деятельности**

1.1. Понятие и признаки предпринимательской деятельности

Легальное (законодательное) определение предпринимательской деятельности содержится в п. 1 ст. 2 Гражданского кодекса РФ[[1]](#footnote-1), согласно которому предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

За словом «предпринимательство» стоит «дело», предприятие, производство продукта (полезной вещи) или услуги (невещественного продукта). Часто предпринимательскую деятельность называют бизнесом.

Развитие предпринимательства играет незаменимую роль в достижении экономического успеха, высоких темпов роста промышленного производства. Оно является основой инновационного, продуктивного характера экономики. Предпринимательство обеспечивает освоение перспективных производств, способствует «вымыванию» устаревших, а также развитию конкуренции и «маркетизации», увеличению «открытости» национальной экономики. К тому же, предпринимательство создает механизмы координации, выработки стратегии развития через рынок и связи между хозяйствующими субъектами (субъектами предпринимательства).

Таким образом, предпринимательство как субъект хозяйствования и особый творческий тип экономического поведения составляет неотъемлемое свойство всех факторов достижения экономического успеха.

Важнейшим признаком предпринимательства является самостоятельность и независимость хозяйствующих субъектов. В основе их поведения лежат внутренние побуждения. Каждый человек, становясь предпринимателем, самостоятельно решает все вопросы деятельности своего предприятия исходя из экономической выгоды и рыночной конъюнктуры.

В тесном единстве с самостоятельностью находится принцип личной экономической заинтересованности и ответственности. Собственная выгода является движущим фактором предпринимательской деятельности, но хозяйствующий субъект, преследуя свои собственные интересы, работает и на общественные. В современных условиях личный интерес предпринимателя все более переплетается с коллективным интересом фирмы или компании.

Обладая самостоятельностью, предприниматель берет на себя личную ответственность за результаты деятельности. Заинтересованность в сочетании с ответственностью заставляет предпринимателя работать в жестком режиме.

Предпринимательство немыслимо без новаторства, творческого поиска. Эффективно работать может только тот, кто обеспечивает высокое качество и постоянно обновляет продукцию. Способность к принятию нестандартных решений, творческий подход к оценке ситуации всегда высоко ценились в деловом мире.[[2]](#footnote-2)

Характерным признаком предпринимательских экономических отношений является хозяйственный риск. Риск постоянно сопутствует бизнесу. Риск формирует особый способ мышления и поведения, психологию предпринимателя. Условия существования требуют от него высокой деловитости и динамизма, духа соперничества. Взлеты и падения неизбежны на этом пути. Право на ошибку обязывает осуществить все возможное для предупреждения неоправданного риска.

Помимо этого, в указанном выше законодательном определении предпринимательской деятельности закреплен такой признак как легализованный характер этой деятельности, т е. возможность ее осуществления только после регистрации в уполномоченном государственном органе. Однако следует отметить, что включение данного признака в легальное определение предпринимательской деятельности является принципиальной ошибкой законодателя. Это не сущностный признак понятия «предпринимательская деятельность», а требование к ее осуществлению.[[3]](#footnote-3) Отсутствие у явления одного из признаков, составляющих определение какого-либо понятия, означает, что данное явление под это определение не подпадает. В связи с этим получается, что с формальной точки зрения понятия «незаконная предпринимательская деятельность, осуществляемая без государственной регистрации» вообще не существует, поскольку без такой регистрации любая деятельность не может быть признана предпринимательской.

Еще один характерный признак предпринимательства заключен в его принадлежности к относительно кратковременным, тактическим способам действия. Предпринимательство в узком смысле слова не относится непосредственно к экономической стратегии, рассчитанной на долговременный период. Однако и в стратегических проектах могут присутствовать предпринимательские идеи и отдельные очаги предпринимательства.

Определение предпринимательства будет выглядеть неполным, если не обрисовать образ главного действующего лица - самого предпринимателя.

Предпринимателем, или субъектом предпринимательства, согласно принятому законодательству может быть гражданин страны, признанный дееспособным в установленном законом порядке (не ограниченный в дееспособности). Граждане иностранных государств и лица без гражданства могут выступать в качестве предпринимателей в пределах правомочий, установленных законодательством.

Наряду с индивидуальным допускается коллективное предпринимательство. В роли коллективных предпринимателей (партнеров) выступают объединения граждан, использующие как собственное, так и приобретенное на законном основании имущество. Официальный статус предпринимателя приобретается посредством его государственной регистрации либо как участника индивидуального предпринимательства (без применения наемного труда), либо как предприятия (с допустимым привлечением наемного труда в рамках, определяемых законом). Предприниматель может выступать при этом и как физическое, и как юридическое лицо.

Законодательство о предпринимательстве предусматривает возможность осуществления предпринимательской деятельности с использованием средств производства, имущества, ценностей, как самим их собственником, так и другим субъектом, управляющим его имуществом на праве хозяйственного ведения, предоставленном собственником.

Развитие предпринимательства тесно связано со средой, которая предполагает определенную экономическую, социально-культурную, технологическую, организационно-техническую и физическую или географическую обстановку.

Экономическая ситуация обусловливает наличие платежеспособного спроса, возможности покупки тех или иных видов товаров. Она включает также рынок труда, наличие свободных рабочих мест, избыток или недостаток рабочей силы. Сюда относятся также наличие и доступность денежных средств.

На экономическую обстановку оказывает влияние политическая ситуация. В определенной степени способы управления экономикой есть результат политических целей и задач находящегося у власти правительства.

Предпринимательство действует и развивается в рамках соответствующей правовой среды. Система законов и других нормативно-правовых актов, регламентирующих предпринимательскую деятельность, оказывает существенное влияние на развитие бизнеса.

Технологическая среда отражает уровень научно-технического развития, который воздействует на предпринимательство через автоматизацию производства, совершенствование технологических процессов, химизацию.

Организационно-техническая среда характеризуется наличием инфраструктуры бизнеса (банки, юридические, бухгалтерские, аудиторские фирмы, рекламные агентства, транспортные, страховые компании и т. д.). Физическая или географическая среда включает комплекс природных условий, которые оказывают влияние на размещение предприятий.

Содержательный анализ понятия «предпринимательская деятельность» предполагает определение его места среди других близких понятий, таких как «экономическая деятельность», «хозяйственная деятельность», «коммерческая деятельность», «торговая деятельность».

Экономическая деятельность - один из видов экономической активности человека, форма участия индивида в общественном производстве и способ получения средств для обеспечения жизнедеятельности его самого и членов его семьи. По наличию признака профессионализма она делится на активную экономическую деятельность (по производству и реализации товаров, работ, услуг) и пассивную (размещение денежных средств в кредитные организации, передача имущества в аренду, доверительное управление, распоряжение собственным имуществом, в том числе путем внесения в уставные (складочные) капиталы организаций, и т. п.). К сожалению, Конституция РФ[[4]](#footnote-4) оперирует этим понятием то в широком смысле (имея в виду и активную и пассивную экономическую деятельность), то в узком (имея в виду только активную экономическую деятельность). Определить это можно только исходя из контекста.

Понятие «хозяйственная деятельность» по сути тождественно понятию «активная экономическая деятельность», т. е. это профессиональная, самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, связанная с пользованием имуществом, продажей товаров, выполнением работ или оказанием услуг. Причем как направленная на систематическое получение прибыли, так и не имеющая такой цели. В настоящее время именно хозяйственную, а не предпринимательскую деятельность осуществляют, например, биржи (ст. 3 Закона РФ «О товарных биржах и биржевой торговле»[[5]](#footnote-5), ст. 11 ФЗ «О рынке ценных бумаг»[[6]](#footnote-6)). По содержанию эта деятельность может быть охарактеризована как содействующая осуществлению предпринимательской.

Отказ от использования понятия «хозяйственная деятельность» в законодательстве и юридической литературе обусловлен больше идеологическими штампами, чем его сущностью.

Понятие «предпринимательская деятельность» является более узким и означает разновидность хозяйственной деятельности, направленной на систематическое получение прибыли.

Исходя того, что Конституция РФ оперирует понятием «экономическая деятельность», правовое регулирование хозяйственной и предпринимательской деятельности строится на одинаковых принципах, т. е. то, что установлено законодательством в отношении предпринимательской деятельности распространяется и на хозяйственную. Поскольку пассивная экономическая деятельность не может быть отнесена к хозяйственной, она не может признаваться и предпринимательской. Отсутствие четкого понимания этого разграничения привело к еще одной принципиальной ошибке законодателя в виде наделения некоммерческих организаций правом осуществлять предпринимательскую деятельность (зачастую понимая под ней пассивную экономическую деятельность). Исходя из целей и задач деятельности этих организаций, в экономической сфере они должны иметь возможность осуществлять пассивную экономическую деятельность и необходимую для обеспечения их функционирования хозяйственную деятельность, а не заниматься экспортом сырья, импортом алкогольной и табачной продукции и т. п.

Термин «коммерческая деятельность», исходя из положений Гражданского кодекса РФ (например, ст. 50), в настоящее время можно рассматривать только как обозначающий деятельность коммерческих организаций, т. е. организаций, преследующих извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности. Поскольку предпринимательскую деятельность могут осуществлять не только коммерческие организации, понятие «коммерческая деятельность» является по сравнению с понятием «предпринимательская деятельность» еще более узким.

Понятием «торговая деятельность» может обозначаться только такая разновидность предпринимательской и коммерческой деятельности как непосредственное осуществление торговли, т. е. систематическое осуществление продажи вещей (товаров) с целью получения прибыли. Каких-либо законодательных оснований либо предпосылок в развитии правового регулирования для более широкой его трактовки в настоящее время не имеется.

Итак, из вышеизложенного можно сделать вывод о том, что под предпринимательством, или предпринимательской деятельностью, понимают инициативную самостоятельную деятельность граждан и их объединений, осуществляемую на свой риск и под свою имущественную ответственность, направленную на систематическое получение прибыли.

1.2. Субъекты предпринимательской деятельности

Традиционно участниками (субъектами) предприниматель­ской деятельности считают торговые общества и отдельных тор­говцев (коммерсантов). Разделение участников торговли на виды возможно по двум основаниям: юридическому и функциональ­ному. Последнее, к сожалению, четких законодательных крите­риев не имеет. С точки зрения функциональных различий участ­ников предпринимательской деятельности можно разделить на производителей, посредников и потребителей. С юридической точки зрения различаются индивидуальные предприниматели, юридические лица и публично-правовые образования.

Индивидуальный предприниматель обладает особым правовым статусом, который распо­ложен на стыке правомочий обычных граждан и коммерческих организаций. В отношении предпринимателя, как и любого гра­жданина, действуют правила об ограничении и лишении дееспо­собности, признании безвестно отсутствующим или умершим. Его имущество переходит по наследству, в том числе вовлечен­ное в предпринимательскую деятельность. В то же время к деятельности индивидуального предпринима­теля применяются положения законодательства об организациях. Формальным условием для осуществления инди­видуальной предпринимательской деятельности является госу­дарственная регистрация. Однако гражданин, не прошедший го­сударственную регистрацию, не вправе ссылаться - в отноше­нии заключенных им сделок - на то, что он не является предпринимателем (ст. 23 ГК РФ). Это требование не согла­суется со ст. 171 УК РФ[[7]](#footnote-7) «Незаконное предпринимательство», согласно которой предпринимательская деятельность без госу­дарственной регистрации, сопряженная с извлечением дохода в крупном или особо крупном размере, может повлечь наказание в виде лишения свободы. Таким образом, с позиции гражданского законодатель­ства суд вправе применять правила об осуществлении предпри­нимательской деятельности к сделкам гражданина, даже если последний не прошел государственную регистрацию в качестве индивидуального предпринимателя. Но с точки зрения уголовно­го законодательства такие сделки образуют состав уголовного преступления.

Государственная регистрация индивидуального предпринима­теля осуществляется в течение 5 рабочих дней налоговыми орга­нами по месту жительства предпринимателя, представляющего для этого заявление и копию своего паспорта. В некоторых слу­чаях требуются также свидетельство о рождении, согласие роди­телей несовершеннолетнего гражданина, документ, подтвер­ждающий адрес проживания. За регистрацию вносится государ­ственная пошлина в размере 400 руб.

Граждане, планирующие заняться бизнесом, нередко задаются вопросом о том, что выгоднее: зарегистрироваться индивидуаль­ным предпринимателем или создать юридическое лицо, выступив при этом его единственным учредителем? В смысле налогообло­жения разницы может и не быть, поскольку и предприниматель, и, например, хозяйственное общество с небольшими доходами от реализации численностью работников могут воспользоваться упрощенной системой налогообложения. Гражданин не может создать юридическое лицо, оставшись при этом собственником переданного ему имущества. Единственное изъятие - учрежде­ние, но такая форма юридического лица изначально не предна­значена для ведения коммерческой деятельности, поскольку уч­реждение создается для достижения социально-культурных целей (ст. 120 ГК РФ). По ранее действовавшему законодательству гра­ждане могли создавать коммерческие организации, сохраняя за собой право собственности на имущество, переданное организа­ции. Такая форма бизнеса называлась индивидуальным (частным) семейным предприятием. Индивидуальное предприятие (подобно казенным заводам в настоящее время) обладало правом оператив­ного управления на свое имущество. Но сейчас подобная структу­ра в Гражданском кодексе РФ не предусмотрена.[[8]](#footnote-8)

Среди организационно-правовых форм коммерческих органи­заций для индивидуального бизнеса приемлемы только хозяйст­венные общества. Хозяйственные товарищества не могут иметь одного учредителя, так как это договорные объединения. В произ­водственных кооперативах должно быть как минимум пять чле­нов.

Индивидуальный предприниматель, как и обычный гражданин, несет ответственность по своим обязательствам всем принадлежа­щим ему имуществом (ст. 24 ГК). Исключение - имущество, на которое по закону не может быть обращено взыскание. Пере­чень такого имущества приведен в ст. 446 ГПК РФ[[9]](#footnote-9) (например, деньги в расчете 300 прожиточных минимумов на самого гражда­нина и каждого его иждивенца, а если иждивенец нетрудоспособен, на него приходится 600 прожиточных минимумов).

Юридические лица традиционно разделяются на коммерче­ские и некоммерческие организации[[10]](#footnote-10). Но это разграничение весьма условно (ст. 50 ГК РФ),поскольку некоммерческие орга­низации также вправе заниматься предпринимательской дея­тельностью. Правда, извлечение прибыли не является для них основной целью деятельности, и поэтому она не распределяется среди участников, а направляется на достижение уставных целей организации. В целом, предпринимательская деятельность по своему характеру должна соответствовать целям деятельности некоммерческой организации согласно ее уставу. Лишь одна разновидность некоммерческих организаций не может вести коммерческую деятельность ни при каких условиях - это ассо­циация, или союз юридических лиц. Для осуществления само­стоятельной предпринимательской деятельности ассоциация (со­юз) юридических лиц создает хозяйственное общество, участвует в хозяйственном обществе или преобразуется в хозяйственное общество или товарищество (ст. 121 ГК РФ).

Юридическое лицо создается, в первую очередь, для оформле­ния коллективных интересов; оно организует внутренние отноше­ния между участниками, преобразуя их волю в волю организации, позволяя ей выступать в гражданском обороте от собственного имени. В отличие от индивидуального бизнеса юридическое лицо во многом позволяет ограничить пред­принимательские риски, поскольку имущественная ответствен­ность учредителя обычно ограничивается суммой вклада, внесен­ного в капитал конкретного предприятия. Деятельность акционе­ров (учредителей) является не предпринимательской, а «иной не запрещенной законом деятельностью».[[11]](#footnote-11)

В законодательстве (ст. 49 ГК РФ) конструкция юри­дического лица описывается через несколько признаков - это, во-первых, организационное единство, которое проявляется в соподчиненности органов управления (единоличных или колле­гиальных), составляющих структуру юридического лица, и в чет­кой регламентации отношений между его участниками. Среди коммерческих организаций только участники хозяйственных товариществ могут специально не создавать какие-либо органы управления, а вести дела совместно или поручать их одному из товарищей. Во-вторых, имущественная обособленность создает материальную базу для деятельности юридического лица и при необходимости служит объектом притязаний кредиторов. В-третьих, юридическое лицо, как правило, не отвечает по обязательствам своих участников, так же как и участники не от­вечают по обязательствам созданного ими юридического лица. Однако законодательство предусматривает два случая, когда уч­редители могут нести ответственность по долгам созданного ими юридического лица: если это юридическое лицо создано на праве оперативного управления (казенные предпри­ятия, учреждения) и если его банкротство вызвано виновными действиями учредителя, давшего соответствующие указания по заключению сделок и т.п. В-четвертых, юридическое лицо участвует в предпринима­тельской деятельности от собственного имени, т.е. от своего име­ни приобретает права и исполняет обязанности, выступает ист­цом и ответчиком в суде.[[12]](#footnote-12)

Публично-правовые образования (Российская Федерация, ее субъекты, муниципальные образования) приравнены по статусу к юридическим лицам и, следовательно, также могут быть участ­никами предпринимательской деятельности (ст. 124 ГК РФ). Следует отметить, что государство и муниципальные образова­ния чаще всего участвуют в коммерции опосредованно, т.е. либо через создание унитарных предприятий, либо через приобретение в государственную или муниципальную собственность пакетов акций (долей) в других коммерческих организациях.

**2. Особенности нормативно-правового регулирования**

**предпринимательской деятельности в РФ**

2.1. Понятие законодательства о предпринимательстве

 Отношения, в которые вступают предприниматели в процессе осу­ществления ими предпринимательской деятельности, регулируются законодательством о предпринимательстве. Десять лет назад в Россий­ской Федерации развернулась интенсивная законотворческая деятель­ность, направленная на правовое регулирование предпринимательст­ва. В настоящее время сформировалась система законодательных актов, принятых как на федеральном уровне, так и на уровне субъектов Российской Федерации, определяющих общие условия порядка пред­принимательской деятельности и порядок этой деятельности в отдель­ных сферах (страхование, банковская деятельность, рекламный бизнес и т.д.).

Законодатель вынужден учитывать объективно существующую вза­имосвязь разнородных общественных отношений, регулируемых раз­ными отраслями права. По этой причине законодательные акты о предпринимательстве носят комплексный характер. Это значит, что когда законодатель регулирует деятельность, к примеру, акционерных обществ, то поскольку они вступают в отношения, регулируемые граж­данским, финансовым, земельным, административным правом, при­нимаемый закон приобретает комплексный характер. В конечном счете система законов должна быть удобной для их пользователей. Появление наряду с кодифицированными зако­нами комплексных законодательных актов, объединяющих нормы, как правило, одной отрасли права (например, Гражданский кодекс Рос­сийской Федерации), объясняется тем, что законодатель должен учи­тывать служебную роль принимаемых им законов.[[13]](#footnote-13)

Законодательные акты о предпринимательстве объективно приоб­ретают характер комплексных нормативных актов и потому, что в этой сфере общественной жизни особенно важно обеспечить разумный ба­ланс между общественными (публичными) и частными интересами предпринимателей. Правовой формой, адекватно отражающей такие частные интересы предпринимателей, как свобода экономической де­ятельности, свобода договора, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, традиционно являются нормы гражданского права. Что же касается публичных интересов (забота об интересах по­требителей, экологическая безопасность и т.д.), то для их выражения используются нормы административного, финансового, земельного права. Эти нормы привносят в правовое регулирование определенные ограничения, во многом связанные с тем, что Российская Федерация является социальным государством.

Таким образом, комплексный характер законодательных актов о предпринимательстве во многом связан с тем, что государство посто­янно находится в поиске справедливого сочетания публичных и част­ных интересов. Не случайно одной из исходных концепций, которая лежит в основе правового регулирования предпринимательской дея­тельности, является концепция социальной рыночной экономики. Хотя в действующей Конституции Российской Федерации она прямо не отражена, однако закрепленная в ст. 7 Конституции характеристика Российской Федерации как социального государства предполагает именно социально ориентированную рыночную экономику.

Итак, из вышеизложенного можно сделать следующий вывод: формирование законодательства о предпринимательстве осущест­влялось по двум основным направлениям:

а) принятие законов, определяющих общие условия для предпри­нимательской деятельности (Гражданский кодекс Российской Федера­ции);

б) издание законодательных актов, направленных на регулирование
предпринимательской деятельности в определенных сферах экономи­ки (о банках и банковской деятельности, о страховании, о крестьян­ских (фермерских) хозяйствах и т.д.).

 При этом все нормативно-правовые акты, регулирующие предпринимательскую деятельность, непременно, носят комплексный характер, что позволяет соблюсти определенное правовое равновесие между интересами общественными и частными.

2.2. Конституционные основы законодательства о предпринимательстве

Законодательство о предпринимательстве построено на основе ие­рархии. Место законодательного акта в правовой системе государства предопределяется его юридической силой. Высшей юридической силой обладает Конституция Российской Федерации (ч. 1 ст. 15 Кон­ституции).

Под конституцион­ными основами предпринимательской деятельности понимаются ос­новополагающие конституционные нормы:

 - формирующие необходимые предпосылки для предприниматель­ской деятельности;

- предопределяющие содержание, условия и порядок предпринима­тельской деятельности;

 - обеспечивающие данное право соответствующими гарантиями.

Одним из самых важных институтов конституционного права явля­ется институт основ общественного строя. В состав этой большой со­вокупности конституционных норм входит подинститут основ эконо­мической системы, включающий в себя нормы о собственности, об основах общественного производства, об экономической сво­боде, о труде и т д.

В научном обиходе появи­лось еще одно научное понятие, по объему совпадающее с понятием конституционного института основ экономической системы. Речь идет о понятии «экономическая конституция», обозначающем сово­купность конституционных положений, связанных единым предме­том - отношениями в сфере экономики - и проникнутых внутрен­ним единством посредством логико-правовых системных связей.[[14]](#footnote-14)

Стержнем «экономической конституции» являются нормы об основных экономических правах и свободах - о праве на использование своих способностей и имущества для предпринимательской деятельности (ст. 34), о праве на свободный выбор рода деятельности и занятий (ст. 37), о праве частной собственности (ст. 35, 36), о праве на деловую репутацию (ст. 23), о праве на возмещение государством вреда (ст. 53) и другие права, а также конституционные гарантии предпринимательства (ч. 2 ст. 34, ч. 1 ст. 74, ч. 2 ст. 75).

В структуру «экономичес­кой конституции» входят также нормы, устанавливаю­щие экономический публичный порядок: принципы государствен­ного регулирования экономической деятельности; нормы о возмож­ном ограничении основных экономических прав и свобод; нормы о полномочиях федеральных органов государственной власти и органов власти субъектов Российской Федерации в сфере правового регулирования предпринимательства.

При всей важности конституционных положений, составляющих блок «экономической конституции», они не могут главенствовать и предопределять содержание других положений Основного закона. На эту роль вправе претендовать только нормы, закрепляющие права и свободы человека и гражданина, и в их числе, конечно, положения о праве собственности, свободе экономической деятельности, праве на объединение и выбор профессии.

Этому важнейшему конституционному положению соответствует обязанность государства обеспечить создание таких предпосылок эко­номической деятельности, как единая денежная система, единая сис­тема банков, свободное передвижение товаров и услуг, защита капита­лов на любой территории, защита конкуренции.

Сегодня положения Конституции РФ обеспечивают гарантии предпринимательской деятельности. Определяющее значение имеют нормы ст. 35 в Конституции, поскольку в ней содержатся сразу три важнейшие гарантии предпринимательской деятельности: никто не может быть лишен своего имущества иначе как по решению суда, принудительное отчуждение имущества для государственных нужд может быть произведено только при условии предварительного и равноценного возмещения; право наследования гарантируется.

Принципиальное значение имеют положения Конституции, провозгласившие Россию социальным государством, политика которого, в том числе и в области экономики и предпринимательства, служит созданию условий для достойной жизни и свободного развития человека, а его права и свободы объявляются высшей ценностью.

В ст. 8 Конституции Российской Федерации содержатся пять важ­нейших конституционных принципов регулирования экономических отношений: свобода экономической деятельности, единое эконо­мическое пространство, свободное перемещение товаров, услуг, фи­нансовых средств, т.е. принцип, обеспечивающий конституционно-правовой режим стабильного имущественного оборота, признание и равная защита разных форм собственности, поддержка конку­ренции.

Конституци­онные нормы охраняют не только частные интересы, но и обществен­ные (публичные). Возможностью несовпадения частных интересов предпринимате­лей с публичными продиктована необходимость включения в Консти­туцию Российской Федерации положений, определяющих границы (пределы) основных экономических прав. Совокупность этих положе­ний создает экономический конституционный порядок, признающий экономическую свободу предпринимателей и определяющий, в каких случаях и в каких пределах она может быть ограничена в публичных интересах.

2.3. Законодательное регулирование предпринимательской деятельности

Вопрос о правовых основах законодательного (государственного) регулирования предпринимательства не может быть раскрыт без характеристики содержания принципов осуществления такой политики. Принципы государственного регулирования предпринимательства представляют собой основополагающие идеи, закрепленные в правовых нормах, в соответствии с которыми организуется и функционирует механизм российской государственности в сфере предпринимательства. Эти принципы являются частью объективно существующих общих принципов управления государством, которые закрепляются в действующем законодательстве и используются в процессе управления страной.

 Принцип законности - всеобъемлющий правовой принцип. Он распространяется на все формы правового регулирования, адресован всем субъектам права. Главное в содержании этого принципа - требование строжайшего соблюдения законов и основанных на них подзаконных актов. Законность государственного регулирования предпринимательства означает, что его меры соответствуют действующему законодательству, применяются в установленном законом порядке. Принцип законности - основа функционирования как государства в целом, так и предпринимательской деятельности в частности.

 Принцип целесообразности государственного регулирования предпринимательства заключается в том, что оно должно использоваться только тогда, когда с его помощью те или иные проблемы в развитии предпринимательства могут быть решены и когда отрицательные последствия его применения не превосходят достигаемого с его помощью положительного эффекта. Целью применения государственного регулирования является создание препятствий нарушениям правовых норм.

 Содержание мер государственного регулирования подчинено принципу справедливости. Справедливость относится к числу общих принципов права, является руководящим началом правового регулирования. Справедливость государственного регулирования обеспечивается тем, что нормы права закрепляют равенство субъектов хозяйствования перед законом и выражается в соответствии объема регулирующего воздействия характеру правонарушения, в их соразмерности.

 Следующий принцип государственного регулирования предпринимательства - взаимная ответственность государства и хозяйствующих субъектов. При этом основным субъектом обеспечения безопасности предпринимательской деятельности юридически признается государство, осуществляющее функции в этой области через органы законодательной, исполнительной и судебной властей.

Методы государственного регулирования деятельности хозяйствующих субъектов реализуются в форме убеждения или принуждения (в том числе юридической ответственностью). В свою очередь, методы государственного регулирования делятся на административные (запрет, юридическая ответственность, принуждение к действиям), через которые осуществляется прямое регулирование; экономические (цены, тарифы, квоты, налоги, лицензии) – косвенное регулирование; и морально-политические (убеждение, массовая информация).

       Для развития конкуренции, как одного из главных направлений становления цивилизованных условий предпринимательской деятельности важным является правовое обеспечение развития конкурентной среды и борьбе с недобросовестной конкуренцией. Конкуренция является необходимой предпосылкой рыночной экономики. Она означает состязательность участников рынка, когда их самостоятельные действия эффективно ограничивают возможность каждого из них односторонне (монопольно) воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке. Противоположностью конкуренции выступает монополистическая деятельность, представляющая собой действия участников рынка, противоречащие антимонопольному законодательству и направленные на недопущение, ограничение или устранение конкуренции. На поддержание конкуренции и ограничение монополистической деятельности и направлено антимонопольное законодательство.

Проблема необходимости государственного регулирования естественных монополий была осознана властью лишь к 1994 г., когда рост цен на производимую ими продукцию уже оказал существенное влияние на подрыв экономики. При этом реформаторское крыло правительства стало уделять большее внимание проблемам регулирования естественных монополий не столько в связи с необходимостью остановить рост цен в соответствующих отраслях или обеспечить использование возможностей ценового механизма для макроэкономической политики, а в первую очередь, стремясь ограничить круг регулируемых цен.[[15]](#footnote-15)

В настоящее время к источникам антимонопольного законодательства относится Гражданский кодекс РФ (ст. 10, ст. 57, ст. 103), Закон РСФСР от 22 марта 1991 г. «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках»[[16]](#footnote-16) (далее - Закон о конкуренции) с изменениями и дополнениями от 26 июля 2006; ФЗ от 17 августа 1995 «О естественных монополиях»[[17]](#footnote-17) и других правовые акты.

Нормальному развитию предпринимательства препятствует монополистическая деятельность предпринимателей (хозяйствующих субъектов) как вид правонарушения. Согласно ст.4 Закона о конкуренции, монополистическая деятельность – это действия (бездействия) хозяйствующих субъектов, которые противоречат антимонопольному законодательству и направлены на недопущение, ограничение или устранение конкуренции.

Одним из видов монополистической деятельности выступает злоупотребление хозяйствующим субъектом доминирующим положением на рынке (ст. 5 Закона о конкуренции). Доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта (группы лиц) или нескольких хозяйствующих субъектов (групп лиц) на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту (группе лиц) или таким хозяйствующим субъектам (группам лиц) возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке, и (или) устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов, и (или) затруднять доступ на этот товарный рынок другим хозяйствующим субъектам, если его (их) доля на рынке превышает пятьдесят процентов, либо, если доля составляет менее чем пятьдесят процентов, однако доминирующее положение такого хозяйствующего субъекта установлено антимонопольным органом. Не может быть признано доминирующим положение хозяйствующего субъекта (за исключением финансовой организации), доля которого на рынке определенного товара не превышает 35 %, за исключением некоторых случаев.

Злоупотреблением хозяйствующими субъектами доминирующим положением на рынке может выступать, например, изъятие товаров из обращения для создания дефицита на рынке, навязывание контрагенту невыгодных для него условий договора, включение в договор дискриминирующих условий, ставящих контрагента в неравное положение по сравнению с другими хозяйствующими субъектами, согласие заключить договор лишь при условии включения таких товаров, в которых контрагент не заинтересован.

Следующим видом монополистической деятельности являются согласованные действия хозяйствующих субъектов, ограничивающие конкуренцию (ст. 8 Закона о конкуренции). Запрещаются и в установленном порядке признаются недействительными полностью или частично достигнутые в любой форме соглашения (согласованные действия) конкурирующих хозяйствующих субъектов, которые могут иметь своим результатом ограничение конкуренции.

Самостоятельным видом монополистической деятельности могут быть признаны акты и действия органов власти и управления, направленные на ограничение конкуренции.

Кроме того, Законом о конкуренции установлено понятие и формы недобросовестной конкуренции. Согласно ст. 4 Закона недобросовестной конкуренцией признаются любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

В частности, к формам недобросовестной конкуренции относятся:

1) распространение ложных, неточных или искаженных сведений, которые могут причинить убытки хозяйствующему субъекту либо нанести ущерб его деловой репутации;

2) введение в заблуждение в отношении характера, способа и места производства, потребительских свойств, качества и количества товара или в отношении его производителей;

3) некорректное сравнение хозяйствующим субъектом производимых или реализуемых им товаров с товарами, производимыми или реализуемыми другими хозяйствующими субъектами;

4) продажа, обмен или иное введение в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ, услуг;

5) незаконное получение, использование, разглашение информации, составляющей коммерческую, служебную или иную охраняемую законом тайну;

6) приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ или услуг.

Проведение государственной политики по содействию товарным рынкам и конкуренции, предупреждению, ограничению и пресечению монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции осуществляется федеральным антимонопольным органом – Федеральной антимонопольной службой, который создает свои территориальные органы.

Таким образом, в области создания законодательной и институциональной основы регулирования монополий и развития добросовестной конкуренции были предприняты наиболее важные и необходимые меры, но многое еще предстоит сделать в отношении построения эффективной системы регулирования, что позволит сформировать более компактную и управляемую сферу регулирования.
       С началом проведения реформ неотложной практической задачей стала проблема создания нормативно-правовой базы несостоятельности хозяйствующих субъектов. Значение института несостоятельности заключается в том, что на его основе из гражданского оборота исключаются неплатежеспособные субъекты, а это ведет к оздоровлению рынка, повышению безопасности функционирования субъектов хозяйствования.

Действующее законодательство о несостоятельности (банкротстве) представляет собой сложную систему нормативных актов, основанием которой являются положения ГК РФ. Центральное место в системе правового регулирования несостоя­тельности (банкротства) занимает Федеральный закон «О несостоятельности (банкротстве)»[[18]](#footnote-18)(далее – Закон о банкротстве). Кроме этого, в систему законодательства, регулирующего несосто­ятельность (банкротство), входят Федеральный закон от 25 февраля 1999 г «О несостоятельности (банкротстве) кредитных организаций»[[19]](#footnote-19), Федеральный закон от 24 июня 1999 г. «Об особенностях несостоятельности (банкротства) субъектов естественных монополий топливно-энергетического комплекса»[[20]](#footnote-20), а также иные нормативные акты.

Новый Закон о банкротстве (от 26 октября 2002 г.) не закрывает всех путей для финансовых махинаций, однако же ликвидирует самые вопиющие из них. Прежняя редакция российского Закона о банкротстве была крайне противоречивой, и, по сути, способствовала созданию в России настоящей индустрии заказных банкротств. Новый закон тоже имеет свои недостатки и все же он - несомненный шаг вперед, которого все ждали.

Что же такое банкротство? Несостоятельность (банкротство) - признанная арбитражным судом или объявленная должником неспособность должника в полном объеме удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей.

Понятие несостоятельности законодатель определяет пу­тем указания на его существенные черты (условия). В качест­ве таких условий следует назвать следующие:[[21]](#footnote-21)

* неспособность должника удовлетворить требования кре­диторов по денежным обязательствам в полном объеме втечение трех месяцев с того дня, когда они должны быть исполнены;
* неспособность должника уплатить налоги в бюджет, стра­ховые взносы в Пенсионный фонд и иные обязательные пла­тежи во внебюджетные фонды в течение трех месяцев с того дня, когда они должны быть исполнены;
* наличие решения арбитражного суда, констатирующего неплатежеспособного должника как несостоятельного, ины­ми словами, признающего его банкротом.

Должник (гражданин или юридическое лицо) считается неспособ­ным удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам (обязанность должника уплатить кредиторам определенную де­нежную сумму по гражданско-правовому договору и иным основани­ем, предусмотренным ГК РФ) и (или) исполнить обязанность по оп­лате обязательных платежей (налоги, сборы и иные обязательные взносы в бюджет и внебюджетные фонды — Пенсионный фонд РФ, Феде­ральный фонд обязательного медицинского страхования РФ, Фонд со­циального страхования РФ и др.), если соответствующие обязанности не исполнены им в течение трех месяцев с наступления даты их испол­нения. В нашей неустоявшейся экономике зачастую нельзя с ходу понять, дошло ли предприятие на самом деле «до ручки». Поэтому к процедуре собственно банкротства относится только конкурсное производство. Все остальные процедуры (наблюдение, финансовое оздоровление, внешнее управление) являются по сути предбанкротными.[[22]](#footnote-22)

 Банкротами могут быть признаны все юридические лица, за исключением казенных предприятий, учреждений, поли­тических партий и религиозных организаций (п. 2 ст. 1 Зако­на о несостоятельности). Что же касается физических лиц, то в настоящее время несостоятельными могут быть признаны индивидуальные предприниматели и главы крестьянских (фермерских) хозяйств.

 Закон о несостоятельности содержит перечень процедур, относимых к процедурам банкротства (ст. 27). Существен­ной чертой процедуры банкротства является то, что она проводится после возбуждения дела о несостоятельности в ар­битражном суде и осуществляется под контролем арбитраж­ного суда.

Специальные режимы банкротства - как правило, более мягкие. В новом законе появляются спецрежимы банкротства для отдельных категорий должников: градооб­разующих организаций, сельскохозяйственных, кредитных, страховых организаций, профессиональных участников рынка ценных бумаг, граждан, субъектов естественных монополий и предприятий ВПК.

В новом законе впервые появляется фигура государства-кредитора: если вы должны казне, она вместе с другими кредиторами потребует своего сполна. Прежний закон не давал государству права голоса в процессе о банкротстве - представителям государства можно было лишь присутствовать на собраниях кредиторов и в арбитражном процессе, без права голоса. С другой стороны, старый закон требовал, чтобы претензии государства удовлетворялись едва ли не в первую очередь. Новый закон уравнивает права государства и всех прочих кредиторов: они наравне и участвуют в собраниях, и получают свое.

Вообще, полностью меняется облик «очереди», в которой «стоят» кредиторы, чтобы получить с должника свои деньги. В старом законе было так: сначала покрывались судебные издержки, потом - в порядке убывания - текущие платежи, оплата работы арбитражного управляющего, возмещение вреда здоровью, заработная плата работников предприятия-должника, залоговые требования, обязательные платежи в бюджет, иные обязательства. Новый закон дает другую последовательность: судебные издержки, текущие платежи, оплата работы арбитражного управляющего, возмещение вреда здоровью, заработная плата работников предприятия-должника, иные обязательства.

В заключение необходимо заметить, что во всех странах система банкротства находится под контролем государства. Участие государства проявляется не только в создании нор­мативной базы, но и в том, что в назначении и проведении процедур банкротства активную роль играет специальный орган по делам о несостоятельности, а также суд: признание должника банкротом — прерогатива суда. Повсеместно су­ществует система судебных восстановительных процедур.

Предпринимательская деятельность в современных условиях требует государственного регулирования, благодаря которому частные интересы ее конкретных субъектов будут сочетаться с публично-правовыми интересами всего общества. В системе мер такого регулирования в Российской Федерации широкое распространение получило лицензирование этой деятельности.

Лицензирование предпринимательства – сравнительно новое явление в российском законодательстве. Государственное лицензирование предпринимательства до недавнего времени и было основным элементом такого регулирования. Чиновники обладали очень удобным механизмом: всегда можно проверить, как работают лицензированные фирмы, быстро пресечь нарушения - предупреждением, приостановлением или отзывом лицензии. В то же время лицензирование, устанавливая лишние бюрократические барьеры на пути предпринимателей, уменьшает, как показала практика, число участников рынка, а значит, ослабляет конкуренцию.

Но у государственного лицензирования есть и другой недостаток: возможность его использования для устранения конкурентов. Предприниматели, сумевшие поладить с надзирающими органами, инициируют проверки конкурентов либо для получения закрытой информации, либо просто, чтобы их разорить.[[23]](#footnote-23)

Сейчас под Закон «О лицензировании отдельных видов деятельности»[[24]](#footnote-24) подпадают только те виды предпринимательской деятельности, «осуществление которых может повлечь за собой нанесение ущерба правам, законным интересам, здоровью граждан, обороне и безопасности государства, культурному наследию народов Российской Федерации и регулирование которых не может осуществляться иными методами, кроме как лицензированием». Кроме того, теперь лицензия выдается на срок не менее пяти лет (по старому закону - не менее трех). Уточняются полномочия лицензирующих органов, процедуры выдачи, переоформления и отзыва лицензии. Наконец, новый закон вводит исчерпывающий, значительно более короткий, чем в старой редакции, перечень лицензируемых видов деятельности.

Однако произошло неожиданное: многие профессиональные участники рынка, которых коснулась отмена лицензий, относятся к ней отрицательно. Основной мотив: на рынок хлынет поток непрофессионалов и откровенных жуликов, которые могут сделать качественную работу невыгодной. Особенно недовольны риэлтеры, хозяйствующие на рынке недвижимости. Появление на нем новых участников может привести к снижению цен на услуги, обману граждан.[[25]](#footnote-25)

Но это не означает, что нужно отказаться от администрирования в сфере предпринимательства. Снятие барьеров на входе в рынок компенсируется контролем за деятельностью непосредственно на рынке - вводятся новые для России механизмы регулирования предпринимательской деятельности.

Следует также заметить, что никто не отменял обязательную и добровольную сертификацию товаров, работ или услуг, а также определенные квалификационные требования, предъявляемые к участникам рынка. Например, хотя производство строительных конструкций и материалов теперь лицензироваться не будет, потребитель всегда сможет узнать о качестве стройматериалов по соответствующему сертификату.[[26]](#footnote-26)

Возникают вопросы и с применением нового закона. После его вступления в силу вышло распоряжение правительства, в котором конкретно распределялись уровни лицензирования (федеральный, региональные). Однако соответствующих нормативных документов (Положений) о порядке лицензирования того или иного вида предпринимательской деятельности нет (за исключением туристического и строительного бизнеса) до сих пор нет.

Система лицензирования была неплохо отработана на региональном уровне. Требовалось лишь дополнить ее Федеральным лизинговым центром, что позволило бы более эффективно и оперативно решать возникающие вопросы. Государственный контроль за бизнесом должен быть. А что касается снятия с его пути административных барьеров, то почему, например, не ввести упрощенный порядок регистрации и оформления частных предприятий по методу так называемого «единого окна», когда в одном месте предпринимателю выдаются все необходимые документы (в том числе и лицензии)?

Важное значение для развития предпринимательской деятельности имеет принятие ряда таких законов, как Закон «Об акционерных обществах»[[27]](#footnote-27), новые редакции законов «О Центральном банке Российской Федерации»[[28]](#footnote-28), «О банках и банковской деятельности»[[29]](#footnote-29), установившие современные основы регулирования банковской системы страны, новая редакция Таможенного кодекса[[30]](#footnote-30), федеральные законы о международных договорах, соглашениях о разделе продукции и ряд других нормативных актов.

2.4. Проблемы и перспективы совершенствования законодательного

регулирования предпринимательской деятельности

В условиях интенсивного развития рыночных отношений и предпринимательства, усиления роли государства в сфере экономики ГК РФ перестал осуществлять функции определителя направлений в развитии других отраслей законодательства, регулирующих имущественные и личные неимущественные отношения (в том числе и предпринимательского). Появление Бюджетного, Налогового, Жилищного, Земельного, Лесного кодексов привело к тому, что соответствующие отношения получают совершенно другое правовое регулирование, не совпадающее с принципиальными положениями ГК РФ. Более того, текущие законы их изменяют. Так, Федеральный закон "О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей" (в редакции от 02.07.2005) был дополнен возможностью прекращения правоспособности юридического лица внесением записи об его исключении из Единого реестра юридических лиц, а Федеральным законом от 5 февраля 2007 г. изменена норма абз. второго п. 6 ст. 98 ГК РФ о том, что акционерное общество не может иметь в качестве единственного участника другое хозяйственное общество, состоящее из одного лица.[[31]](#footnote-31)

По-прежнему сохраняется главное препятствие в развитии предпринимательского законодательства как самостоятельной отрасли. В отличие от развитых стран (Германия, Франция, Япония и др.), в ГК РФ одновременно регулируются и бытовые, связанные с личным, семейным, домашним использованием имущества, и предпринимательские отношения, направленные на систематическое получение прибыли. Так или иначе, в ГК РФ заложен дуализм гражданского и предпринимательского права, который не получает достаточно ясного регулирования в части первой ГК РФ. Такие ключевые институты, как обязательство, связанное с предпринимательской деятельностью, торговая сделка, а также имущественная ответственность лица, не исполнившего или ненадлежащим образом исполнившего обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, не получили развернутого регулирования, а рассматриваются в ГК РФ как разновидность гражданско-правовых институтов.

В Федеральных законах о защите конкуренции, свободных экономических зонах, развитии малого и среднего предпринимательства появляются понятия "хозяйствующий субъект", "финансовая организация", "резидент", которые не согласуются с делением юридических лиц на коммерческие и некоммерческие организации (ст. 50 ГК РФ). В экономике России появляются новые предпринимательские структуры, которые не укладываются в рамки не только организационно-правовых форм юридического лица, предусмотренных ГК РФ, но и специальных Законов об акционерных обществах, некоммерческих организациях.[[32]](#footnote-32) Подобные структуры создаются на основе либо федеральных законов, либо указов Президента РФ и распоряжений Правительства РФ (Федеральный закон от 17 мая 2007 г. "О Банке развития"[[33]](#footnote-33), Федеральный закон от 05 ноября 2007 "Об особенностях управления и распоряжения имуществом и акциями организаций, осуществляющих деятельность в области использования атомной энергии, и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации"[[34]](#footnote-34) и ряд других). Деятельность государственных корпораций была урегулирована ст. 7 ФЗ «О некоммерческих организациях»[[35]](#footnote-35). Эта норма была рассчитана на единственное создаваемое в то время Агентство по реструктуризации кредитных организаций. В современных условиях, когда создание госкорпораций приобрело массовый характер, требуется создать специальный федеральный закон о них, учитывая, что они будут распоряжаться громадными суммами бюджетных денег, в частности и за счет средств инвестиционного фонда для реализации инвестиционных проектов, осуществляемых на принципах государственно-частного партнерства (ст. 179 (2) БК РФ[[36]](#footnote-36)).[[37]](#footnote-37)

В то же время до сих пор не реализованы положения ст. 213 ГК РФ об установлении перечня имущества, которое в соответствии с законами не может принадлежать гражданам и юридическим лицам, а также ограничения количества и стоимости имущества, находящегося в собственности граждан и юридических лиц. Более того, объединение в данной статье граждан и юридических лиц приводит и к другому нарушению. То или иное имущество (например, самолет) покупается юридическим лицом, а используется руководителем акционерного общества в личных целях, хотя это является прямым нарушением ст. 690 ГК РФ. Коммерческая организация не вправе передавать имущество в безвозмездное пользование лицу, являющемуся ее учредителем, участником, руководителем, членом ее органов управления или контроля. Это в значительной степени привело к непомерному расслоению граждан и вызвало социальную напряженность и апатию граждан.

Следует, как уже отмечалось, также реализовать положение абз. 2 п. 3 ст. 212 ГК РФ о принятии единого закона, где было бы точно установлено, какие виды имущества могут находиться только в государственной или муниципальной собственности. Нахождение таких норм в разных законах затрудняет реализацию названной нормы ГК РФ.

В последнее время разрабатываются проекты нормативных правовых актов, направленных на повышение гарантий защиты прав и обеспечение законных интересов предпринимателей, при осуществлении органами власти и управления контрольно-распорядительных функций. Они содержат правовое обеспечение мер, направленных на систематизацию контрольно-распорядительных функций органов управления, регулирующих осуществление предпринимательской деятельности, установление ответственности должностных лиц за принимаемые решения, повышение роли органов, ответственных за проведение государственной политики развития предпринимательства. В связи с этим наблюдается необходимость разработки комплексного нормативного правового акта “О защите прав предпринимателей”, направленного на защиту, в первую очередь, от неблагоприятного государственного воздействия.[[38]](#footnote-38)

Несомненно, что для развития предпринимательской деятельности необходимы определенные условия в государстве. В первую очередь следует создать соответствующие политические условия, т.е. органы власти должны осознавать необходимость предпринимательской деятельности, оказывать политическую поддержку бизнесу, проявлять стремление к созданию законодательной базы для его существования. Это касается не только федеральных органов власти, но и субъектов Российской Федерации. И действительно, малый бизнес по своей сути регионален: малые предпринимательские структуры действуют на локальных рынках, ориентированных на местных потребителей, изыскивают производственные ресурсы в непосредственной близости от региона своей деятельности, служат решению социально-экономических проблем именно данного региона. Поэтому государственная поддержка малого бизнеса направлена на достижение как политической цели, связанной с формированием среднего класса собственников, так и экономической, путем насыщения потребительского рынка, а также социальной - посредством создания новых рабочих мест. В законодательстве определяются разнообразные формы поддержки и развития малого предпринимательства: формирование инфраструктуры поддержки и развития малого предпринимательства, создание льготных условий для использования субъектами малого бизнеса государственных ресурсов, поддержка их внешнеэкономической деятельности, привлечение к выполнению государственных программ, подготовка и повышение квалификации кадров для малого предпринимательства, информационное обеспечение, создание фондов поддержки малого бизнеса. В этой связи следовало бы осуществить систематизацию законодательства о предпринимательской деятельности в субъектах РФ, выявить наметившиеся тенденции в регулировании данных отношений, использовать международный опыт поддержки предпринимателей и организации предпринимательской деятельности.

Защита предпринимателей и предпринимательства должна осуществляться и политическими способами. Во-первых, следует преодолеть сложившееся негативное отношение к предпринимателям, которое долгие годы формировалось командно-административной системой, а также было связано с некоторыми особенностями проявления предпринимательской деятельности - коррупцией, недобросовестной приватизацией, распространением различных «пирамид» и т.д. Этого можно добиться с помощью средств массовой информации, путем проведения различных дискуссий о направлениях и формах осуществления предпринимательства, организации конкурсов среди молодых предпринимателей, конкурсов на лучшие проекты и т.д. Во-вторых, предприниматели могут защищать свои права и интересы, обращаясь к депутатам различных уровней представительных органов власти, выдвигая нужных им кандидатов в депутаты, программы которых содержат положения о развитии и защите предпринимательства; путем финансовой поддержки тех политических партий и движений, которые откликаются на нужды предпринимателей.

В-третьих, возможно создание своих политических организаций, объединений и движений, выражающих интересы предпринимателей.

Развитие предпринимательства в России - это процесс, способный вывести страну из глубокого экономического кризиса. Поэтому следует готовить специалистов в первую очередь из числа юристов, которые владели бы разнообразными способами правомерной защиты предпринимателей, смогли бы обосновать и предложить эффективные организационно-правовые формы конкретного вида предпринимательской деятельности, обеспечить соблюдение законодательства предпринимателями. Поэтому в высших и средних образовательных учреждениях должно быть широко представлено преподавание учебной дисциплины «Предпринимательское право», которое сформировалось лишь в последние годы под влиянием бурно развивающегося законодательства об организации и развитии предпринимательской деятельности.[[39]](#footnote-39)

Итак, главная задача совершенствования гражданского законодательства состоит в преодолении его отставания, установлении четкого его отграничения от предпринимательского, бюджетного, земельного, жилищного законодательства, что в первую очередь требует принятия тех законов, которые обозначены в самом ГК РФ. Необходимо элиминировать отношения с участием государства из ГК РФ и подготовить Федеральный закон об участии государства в предпринимательской деятельности, предусмотрев в нем правовые предпосылки для проведения государственной политики в бизнесе. Следует разработать и принять федеральный закон о государственных корпорациях, о сложных акционерных образованиях (холдингах), о защите прав предпринимателей.

**3. Судебные формы защиты прав предпринимателей**

 В условиях становления гражданского общества все большее значение приобретает судебный порядок защиты прав и законных интересов предпринимателей. Под этим понимают совокупность правовых средств, с помощью которых могут быть достигнуты пресечение, предотвращение, устранение нарушений права, восстановление нарушенного права или компенсация потерь, вызванных отдельным нарушением. Под судебной формой защиты подразумевается деятельность упол­номоченных государством органов по защите нарушенных или оспа­риваемых прав.[[40]](#footnote-40) Суть ее выражается в том, что лицо, права и законные интересы которого нарушены неправомерными действиями, обраща­ется за защитой к государственным или иным компетентным органам, которые уполномочены принять меры для восстановления нарушен­ного права или пресечения правонарушения.

В рамках судебной защиты органами, обеспечивающими восста­новление нарушенного или оспоренного права, является Конституционный Суд РФ, арбитражные суды, суды общей юрисдикции. А к формам внесудебной защиты прав и интересов предпринимателей следует отнести нотариальную защиту, третейское разбирательство, досудебный (претензионный) порядок урегулирования споров.

Рассмотрим более подробно судебные формы защиты прав предпринимателей.

 Судебным органом конституционного контроля, самостоятельно и независимо осуществляющим судебную власть посредством конститу­ционного судопроизводства, является Конституционный Суд РФ (ст. ФКЗ «О Конституционном суде Российской Федерации»[[41]](#footnote-41)).Конституционный Суд РФ в соответствии со своей компетенцией (ст. 125 Конституции) рассматривает четыре основные категории дел:

1. по запросам ряда органов власти, включая Верховный Суд и Выс­ший Арбитражный Суд, разрешает дела осоответствии Конституции федеральных законов, нормативных актов Президента, Федерального Собрания, а также законов и иных нормативных актов субъектов РФ;
2. рассматривает споры о компетенции между федеральными орга­нами государственной власти и органами государственной власти субъектов РФ;
3. по жалобам на нарушение конституционных прав и свобод граж­дан и по запросам судов проверяет конституционность закона, приме­ненного или подлежащего применению вконкретном деле;
4. по запросам ряда органов власти дает толкование Конституции.

 Важнейшее значение для предпринимателей имеет использование возможностей, заложенных впроцедуре рассмотрения жалоб на на­рушение конституционных прав и свобод и процедуре рассмотре­ния по запросам судов дел о конституционности закона, примененного или подлежащего применению в конкретном деле.

 Необходимо иметь в виду, что запрос суда касается не только содер­жания примененного закона, но и всех аспектов конституционности. В частности, запрос может направляться судом в Конституцион­ный Суд РФ не только при нарушении законом конституционных прав и свобод граждан, но и во всех случаях, когда имеются сомнения в конституционности закона. Неконституцион­ным закон может быть и по форме, и с точки зрения закрепленных Конституцией полномочий.

 С запросом может обратиться любой суд, на любой стадии судопро­изводства, в том числе при рассмотрении дела кассационной и надзор­ной инстанциями.

 Конституционные жалобы на нарушение конституционных прав и свобод граждан могут быть поданы в Конституционный Суд как физи­ческими, так и юридическими лицами. Независимо от того, каким образом реализуется предпринимателя­ми право на обращение, необходимо учитывать следующее. Во-пер­вых, жалоба может быть подана на несоответствие Конституции РФ федерального закона или законов ее субъектов лишь в том случае, если на этом законе основаны вступившие в законную силу решения суда или иного государственного органа, а также должностного лица, нару­шающие конституционные права и свободы заявителя. Во-вторых, жа­лоба может быть подана независимо от содержания решений, приня­тых по делу в судах обшей юрисдикции. Исчерпание всех возможностей по защите прав не является обяза­тельным условием допустимости жалобы.

 В-третьих, в случае, когда речь идет о соответствии Конституции закона, еще не применен­ного, но подлежащего применению вконкретном деле, жалоба лиц может рассматриваться только после их обращения в суд.

 Из общего правила возможны исключения. Например, Конститу­ционный Суд вправе вынести решение и по применению закона судом общей юрисдикции при условии, что лицо, подавшее жалобу, может понести ущерб, который нельзя будет предотвратить, если гражданин обратится с жалобой в обычном судебном порядке.

 Однако наиболее часто встречающейся формой восстановления нарушенно­го или оспоренного права выступает обращение предпринимателей в суд (арбитражный или общий) с иском о защите своих прав и охраняемых законом интересов. В качестве средства судебной защиты в этом случае выступает иск, т.е. обращенное к суду требование об отправлении пра­восудия, с одной стороны, и обращенное к ответчику материально-правовое требование о выполнении лежащей на нем обязанности - с другой.

 Арбитражный суд - специально созданный орган для рассмотре­ния и разрешения экономических споров между предприятиями, уч­реждениями, организациями, являющимися юридическими лицами, гражданами, осуществляющими предпринимательскую деятельность без образования юридического лица и имеющими статус предприни­мателя (ст. 1 АПК[[42]](#footnote-42)).

 С юридической точки зрения понятие экономического спора явля­ется собирательным, поскольку к экономическим спорам относятся споры, вытекающие из гражданских, административных и иных пра­воотношений. Однако независимо от того, к какому виду правоотношений спор относится, его отличительными чертами являются следующие. Во-первых, он возникает в сфере предпринимательской и иной экономи­ческой деятельности, во-вторых, вопросы, которые он затрагивает, связаны с предпринимательской деятельностью специальных субъек­тов, участвующих в расширенном воспроизводстве работ, товаров и услуг, и, наконец, в-третьих, эти споры имеют имущественные послед­ствия.

 По общему правилу, арбитражный суд рассматривает экономичес­кие споры при условии, что они вытекают из следующих отношений:

а) между организациями - юридическими лицами и гражданами предпринимателями;

б) между организациями - юридическими лицами и государствен­ными или иными органами;

в) между гражданами-предпринимателями и государственными
или иными органами.

 Именно сфера предпринимательства - одно из главных основа­ний, позволяющих разграничить компетенцию арбитражных судов и судов общей юрисдикции, а также определить специализацию арбит­ражных судов.

 Один из критериев отнесения дел к подведомственности арбитраж­ному суду - характер правоотношений: арбитражному суду подведом­ственны экономические споры, возникающие из гражданских, адми­нистративных и иных отношений, к примеру, земельные, налоговые и т.д., которые не охватываются собственно гражданской и админи­стративной сферами.

 Законодатель определяет субъектный состав участников правоот­ношений, между которыми может возникнуть спор, подведомствен­ный арбитражному суду. При этом следует иметь в виду, что предпринимательская деятель­ность без образования юридического лица и государственная регистра­ция в качестве индивидуального предпринимателя - обязательные ус­ловия, при которых гражданин признается участником спора, подве­домственного арбитражному суду. Предпринимателем признается и глава крестьянского (фермерского) хозяйства, осуществляющего дея­тельность без образования юридического лица, с момента государст­венной регистрации этого хозяйства (п. 2 ст. 23 ГК).

 Особое значение придается именно акту государственной регистра­ции как основанию решения вопроса о подведомственности споров с участием граждан. Постановление № 6/8 Пленумов Верховного Суда РФ и Высшего Арбитражного Суда РФ от 1 июля 1996 г., в частности, разъясняет: поскольку гражданин, занимающийся предприниматель­ской деятельностью, но не прошедший государственную регистрацию, не приобретает статус предпринимателя, споры с участием таких лиц подведомственны суду общей юрисдикции (п. 13)[[43]](#footnote-43).

Поскольку арбитражный суд - специализированный суд по разре­шению экономических споров, связанных с предпринимательской де­ятельностью, необходимо иметь в виду, что само по себе наличие ста­туса юридического лица или гражданина-предпринимателя еще не дает оснований для рассмотрения спора с их участием в арбитражном суде.

Таким образом, при решении вопроса о подведомственности дел арбитражному суду необходимо наличие двух названных выше крите­риев: характера правоотношения и субъектного состава их участников. Организации, не обладающие правом юридического лица, вправе обратиться с исками в арбитражный суд только в случаях, прямо преду­смотренных законодательством.

Учитывая, что правоспособность юридического лица наступает с момента его государственной регистрации, организации, не являющиеся юридическими лицами в силу отказа в регистрации, могут обращаться в арбитражный суд (ст. 49, 51 ГК, п. 1 ст. 22 АПК). То же самое относится и к гражданам, еще не имеющим статуса индивидуального предпринимателя, когда они обращаются с иском об обжаловании отказа в государственной регистрации (п. 1 ст. 22 АПК).

Кроме того, арбитражному суду подведомственны споры по заяв­лениям кредиторов, в качестве которых могут выступать и граждане, не имеющие статуса индивидуального предпринимателя, о признании юридических лиц или индивидуальных предпринимателей несостоя­тельными (банкротами) (ст. 6 Закона «О несостоятельности (банкрот­стве)»).

Впервые к подведомственности арбитражного суда АПК 1995 г. от­несена категория дел по спорам, связанным с защитой чести, достоин­ства и деловой репутации. Следовательно, если нематериальные блага гражданина-предпри­нимателя и юридического лица нарушены, то они вправе требовать защиты в арбитражном суде.

Следует иметь в виду, что дело о защите чести, достоинства, деловой репутации юридического лица и гражданина-предпринимателя арбит­ражному суду неподведомственно, если оно возникло из отношений, не относящихся к экономической деятельности истца.

Действующее законодательство предусматривает определенную процедуру обращения заинтересованных лиц с требованием об опро­вержении сведений, порочащих их деловую репутацию. Однако в нем не указано, что эта процедура является обязательным досудебным по­рядком разрешения спора.

Иски о возмещении убытков, связанных с распространением таких сведений, рассматриваются арбитражным судом и при отсутствии в них требования об опровержении.

К примеру, юридическое лицо обратилось в арбитражный суд с иском к сред­ству массовой информации о возмещении убытков, вызванных рас­пространением сведений, не соответствующих действительности. Арбитражный суд в удовлетворении исковых требований отказал, сославшись на то, что юридическое лицо, в отношении которого распространены сведения, не вправе требовать возмещения убытков, при­чиненных их распространением, поскольку в исковом заявлении не поставлен вопрос об опровержении таких сведений. Кассационная инстанция решение суда первой инстанции отмени­ла и передала дело на новое рассмотрение на основании того, что юри­дические лица по своему усмотрению осуществляют принадлежащие им гражданские права; они свободны ив выборе способа их защиты (ст. 9, 12 ГК).[[44]](#footnote-44)

Исходя из общего правила о подведомственности арбитражному суду дел по экономическим спорам, действующее.законодательство предусматривает, что арбитражные суды разрешают не только эконо­мические споры, но и иные дела. К примеру дела об установлении фактов, имеющих юридическое значение, т.е. имеющих значение для возникновения, изменения или прекращения прав предпринимателей в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, а также дела о несостоятельности (банкротстве) организаций и граждан.

Как упоминалось ранее, защита прав и интересов предпринимателей может осуществляться и судом общей юрисдикции. По общему правилу, споры между гражданами-предпринимателя­ми, а также между ними и юридическими лицами разрешаются арбит­ражным судом, за исключением споров, не связанных с предпринима­тельской деятельностью (п. 13 постановления № 6/8 Пленумов Вер­ховного Суда РФ и Высшего Арбитражного Суда РФ от 1 июля 1996 г.). Если дело возникло не в связи с осуществлением ими предпринима­тельской деятельности, то оно подлежит рассмотрению в суде общей юрисдикции.[[45]](#footnote-45)

Если хотя бы одной из сторон спора является лицо, не имеющее статуса предпринимателя, то этот спор также подлежит рассмотрению не арбитражным судом, а судом общей юрисдикции. Более того, даже если гражданин имеет статус индивидуального предпринимателя, приобретенный в установленном законом порядке, но спор возник не в связи с осуществлением им предпринимательской деятельности, а из брачно-семейных, жилищных и иных правоотноше­ний, в том числе и гражданских, то он подведомствен суду общей юрисдикции.

В суде общей юрисдикции рассматриваются, в частности, связан­ные с предпринимательской деятельностью:

споры организаций и граждан-предпринимателей с органами воз­душного или железнодорожного транспорта, возникающие из догово­ров перевозки грузов в прямом международном воздушном и железно­дорожном сообщении;

жалобы граждан-предпринимателей на неправомерные действия органов государственного управления и должностных лиц, ущемляю­щих права граждан, в результате которых гражданин незаконно лишен возможности полностью или частично осуществить свое право либо на него незаконно возложена какая-либо обязанность (ст. 239 ГПК).

Так, в частности, суду общей юрисдикции подведомственны дела об обжаловании действий нотариуса или о признании недействительной совершенной им исполнительной надписи.

Интересным в этом отношении является следующий пример.

Обком профсоюза обратился в арбитражный суд с иском к нотариу­су и к акционерному коммерческому банку о признании недействи­тельной исполнительной надписи нотариуса на гарантийном письме истца к кредитному договору и о признании не подлежащим исполне­нию инкассового распоряжения акционерного коммерческого банка. Арбитражный суд эти требования удовлетворил. Однако вышесто­ящая судебная инстанция прекратила производство по делу в части иска о признании недействительной исполнительной надписи нота­риуса, а инкассовое распоряжение о бесспорном списании признала не подлежащим исполнению, так как обжалование действий нотариуса по поводу совершенной им надписи возможно только путем обраще­ния в суд общей юрисдикции (ч. 1 ст. 49 Основ законодательства о нотариате).[[46]](#footnote-46)

Суду общей юрисдикции подведомственны также споры, в которых объединены несколько исковых требований, в том числе если даже одно из них возникло в связи с осуществлением предпринимательской деятельности. Например, по одному из дел исковое требование о взыс­кании с предпринимателя без образования юридического лица долга по кредитному договору было объединено с требованием об обраще­нии взыскания на жилой дом и передано на рассмотрение в суд общей юрисдикции.

До недавнего времени иски организаций и граждан-предпринимателей о защите чести, достоинства и деловой репутации рассматривались судами общей юрисдикции (ст. 43 Закона РСФСР^ от 27 декабря 1991 г. «О сред­ствах массовой информации»). Однако действующее законодательство (ст. 22 АПК) относит данную категорию дел к рассмотрению арбитраж­ного суда за исключением случая, когда опубликованные сведения, не соответствующие действительности, имеют автора: исковые требова­ния в этом случае подлежат рассмотрению в суде общей юрисдикции.

В судах общей юрисдикции рассматриваются споры с участием ино­странных инвесторов и предприятий с иностранными инвестициями в по­рядке, предусмотренном гражданским процессуальным законодатель­ством РФ. Однако данное положение действует в том случае, если иное не предусмотрено межгосударственным соглашением, международ­ным договором или соглашением сторон (ст. 25 ГПК). В соответствии с п. 6 ст. 22 АПК арбитражный суд рассматривает подведомственные ему дела с участием организаций и граждан Российской Федерации, а также иностранных организаций, организаций с иностранными ин­вестициями, международных организаций, иностранных граждан, лиц без гражданства, осуществляющих предпринимательскую деятель­ность, если иное не предусмотрено международным договором Рос­сийской Федерации.

Несогласованность положений о подведомственности экономичес­ких споров между иностранными и российскими предпринимателями, содержащихся в двух нормативных актах равной юридической силы, очевидна. В результате этого при выборе суда для разрешения спора действует правило, согласно которому истец, независимо оттого, ино­странный он или российский предприниматель, вправе по своему ус­мотрению избрать для разрешения конфликта суд арбитражный или общей юрисдикции.

Следует отметить, что существуют некоторые особенности защиты предпринимательских прав по спорам, вытекающим из договорных отношений.

В частности, споры о разногласиях при заключении договоров могут быть переданы на рассмотрение арбит­ражного суда в двух случаях: если имеется соглашение сторон о пере­даче разногласий по договору на разрешение, арбитражного суда или если заключение договора предусмотрено законом.

Соглашение сторон о передаче возникших при заключении догово­ра разногласий на разрешение арбитражного суда может быть достиг­нуто путем обмена письмами, телеграммами и т.д. Возможен и такой вариант, когда лишь одна из сторон вносит в проект договора условие о передаче разногласий на рассмотрение арбитражного суда, а вторая сторона в протоколе разногласий не высказывает замечаний по соот­ветствующему условию договора.

Другим условием рассмотрения преддоговорного спора арбитраж­ным судом является тот факт, что заключение такого договора носит в силу закона обязательный характер хотя бы для одной из сторон. Не допускается отказ коммерческой организации от заключения публич­ного договора при наличии возможности предоставить потребителю соответствующие товары, услуги, выполнить для него соответствую­щие работы (ст. 426 ГК).

Действующее законодательство относит к компетенции арбитраж­ных судов также рассмотрение споров об изменении условий или о расторжении договоров.

По общему правилу, изменение и расторжение договора возможны по соглашению сторон, если иное не предусмотрено ГК, другими за­конами или договором (п. 1 ст. 450 ГК). По требованию же одной из сторон договор может быть изменен или расторгнут судом только при существенном его нарушении другой стороной, а также в иных случа­ях, предусмотренных законом или договором.

Существенным признается нарушение договора одной из сторон, которое влечет для другой стороны такой ущерб, что она в значитель­ной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при за­ключении договора (п. 2 ст. 450 ГК).

Кроме того, к числу оснований, при которых договор может быть изменен или расторгнут судом, относится существенное изменение об­стоятельств, из которых стороны исходили при заключении договора (п. 1 ст. 451 ГК).

Исходя из этого, заинтересованная сторона может обратиться в ар­битражный суд с требованием о расторжении или изменении договора в связи с существенно изменившимися обстоятельствами. Однако это можно сделать при совокупности следующих условий: в момент заклю­чения договора стороны исходили из того, что такого изменения не произойдет; обстоятельства изменились по причинам, которые заин­тересованная сторона не смогла преодолеть, хотя и проявляла заботли­вость и осмотрительность в той степени, какая от нее требовалась по характеру договора и условиям оборота; исполнение договора без из­менения его условий настолько нарушило бы соответствующее дого­вору соотношение имущественных интересов сторон и повлекло бы для заинтересованной стороны такой ущерб, что она бы в значительной степени лишилась того, на что была вправе рассчитывать при за­ключении договора; из обычаев делового оборота или существа дого­вора не следует, что риск изменения обстоятельств несет заинтересо­ванная сторона (п. 2 ст. 451 ГК).

 Таким образом, необходимость в защите права наступает при неисполненных юридических обязанностях или злоупотреблении правом, а также когда возникает препятствие к их осуществлению либо спор о наличии самого права или обязанности.

 Важно отметить, что Конституционный Суд расширяет возмож­ности судебной защиты прав и интересов предпринимателей. Опира­ясь на принцип естественности и неотчуждаемости прав и свобод, а также на соответствующие нормативные акты, предприниматели могут оспаривать неконституционные акты федеральных органов го­сударственной власти, органов субъектов Федерации и вправе обра­щаться с жалобой в Конституционный Суд РФ на нарушение консти­туционных прав и свобод.

При рассмотрении проблемы разграничения компетенции ар­битражных судов и судов общей юрисдикции следует подчеркнуть, что к ведению арбитражных судов относится рассмотрение экономических споров, возникающих из гражданских, административных и иных пра­воотношений. Важно, чтобы все эти отношения вытекали из предпри­нимательской деятельности организаций — юридических лиц и граж­дан-предпринимателей. Именно сфера предпринимательства — одно из главных оснований, позволяющих разграничить компетенцию ар­битражных судов и судов общей юрисдикции.

**Заключение**

В настоящей курсовой работе были рассмотрено понятие, признаки предпринимательской деятельности, а также выявлено понятие законодательства о предпринимательстве и его конституционные основы, определены особенности законодательного регулирования предпринимательской деятельности и проблемы, перспективы его совершенствования. В результате проделанной работы можно было сделать следующие выводы.

Под предпринимательством, или предпринимательской деятельностью, понимают инициативную самостоятельную деятельность граждан и их объединений, осуществляемую на свой риск и под свою имущественную ответственность, направленную на систематическое получение прибыли.

Развитие предпринимательства тесно связано со средой, которая предполагает определенную экономическую, социально-культурную, технологическую, организационно-техническую и физическую или географическую обстановку.

Предпринимателем, или субъектом предпринимательства, согласно принятому законодательству может быть гражданин страны, признанный дееспособным в установленном законом порядке (не ограниченный в дееспособности). Граждане иностранных государств и лица без гражданства могут выступать в качестве предпринимателей в пределах правомочий, установленных законодательством. Наряду с индивидуальным допускается коллективное предпринимательство. В роли коллективных предпринимателей (партнеров) выступают объединения граждан, использующие как собственное, так и приобретенное на законном основании имущество и именуемые в законодательстве юридическими лицами.

В ходе государственного регулирования предпринимательской деятельности законодатель вынужден учитывать объективно существующую вза­имосвязь разнородных общественных отношений, регулируемых раз­ными отраслями права. По этой причине законодательные акты о предпринимательстве носят комплексный характер. К тому же, они объективно приоб­ретают характер комплексных нормативных актов и потому, что в этой сфере общественной жизни особенно важно обеспечить разумный ба­ланс между общественными (публичными) и частными интересами предпринимателей. Правовой формой, адекватно отражающей такие частные интересы предпринимателей, как свобода экономической де­ятельности, свобода договора, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, традиционно являются нормы гражданского права. Что же касается публичных интересов (забота об интересах по­требителей, экологическая безопасность и т.д.), то для их выражения используются нормы административного, финансового, земельного права.

Нормы этих отраслей права базируются на положениях Конституции, которая, устанавливая фундаментальные гарантии и принципы осуществления предпринимательской деятельности, играется не самую последнюю роль в законодательном поддержании и развитии предпринимательства.

В настоящее время к источникам законодательства о предпринимательстве относятся и Закон РСФСР от 22 марта 1991 г. «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках» с недавними изменениями, ФЗ от 17 августа 1995 «О естественных монополиях», закладывающие основы регулирования монополий и развития добросовестной конкуренции.

Не менее важным регулятором предпринимательства выступает действующее законодательство о несостоятельности (банкротстве), представляющее собой сложную систему нормативных актов, основанием которой являются положения ГК РФ. Центральное место в системе правового регулирования несостоя­тельности (банкротства) занимает Федеральный закон «О несостоятельности (банкротстве)». Кроме этого, в систему законодательства, регулирующего несосто­ятельность (банкротство), входят Федеральный закон от 25 февраля 1999 г «О несостоятельности (банкротстве) кредитных организаций», Федеральный закон от 24 июня 1999 г. «Об особенностях несостоятельности (банкротства) субъектов естественных монополий топливно-энергетического комплекса», а также иные нормативные акты, устанавливающие общие и специальные режимы банкротства, учитывающие специфику субъектов предпринимательства.

До недавнего времени основным элементом государственного регулирования предпринимательской деятельности выступало государственное лицензирование предпринимательства, которое в настоящее время осуществляется Законом «О лицензировании отдельных видов деятельности», который является одним из ключевых правовых актов системы законодательства о предпринимательстве в силу его решающего влияния за потоком новых субъектов предпринимательства.

Важное значение для развития предпринимательской деятельности имеет принятие ряда таких законов, как Закон «Об акционерных обществах», новые редакции законов «О Центральном банке Российской Федерации», «О банках и банковской деятельности», установившие современные основы регулирования банковской системы страны, новая редакция Таможенного кодекса, федеральные законы о международных договорах, соглашениях о разделе продукции и ряд других нормативных актов.

Естественно, все вышеперечисленные нормативно-правовые акты, и не только они, имеют свои недостатки и требуют более тщательной доработки, однако сам факт их принятия и применения говорит о серьезном прорыве в регулировании предпринимательской деятельности. В связи с этим целесообразным было бы осуществление систематизации законодательства о предпринимательской деятельности как на федеральном, так и на региональном уровнях, выявление наметившихся тенденций в регулировании данных отношений и законодательное закрепление их, использование международного опыта поддержки предпринимателей и организации предпринимательской деятельности при разработке национального законодательства не только.

**СПИСОК ИСПОЛЬЗУЕМОЙ ЛИТЕРАТУРЫ**

Нормативно-правовые акты и иные официальные документы

1. Конституция Российской Федерации от 12 декабря 1993 года.
2. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая): ФЗ от 30 ноября 1994 // СЗ РФ . 1994. № 32. Ст. 3301.
3. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая): ФЗ от 26 января 1996 // СЗ РФ. 1996. № 5. Ст. 410.
4. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть третья): ФЗ от 26 ноября 2001 // СЗ РФ. 2001. № 49. Ст. 4552.
5. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть четвертая): ФЗ от 18 декабря 2006 // СЗ РФ. 2006. № 52. Ст. 5496.
6. О естественных монополиях: ФЗ от 17 августа 1995 // СЗ РФ. 1995. № 34. Ст. 3426.
7. О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках: ФЗ от 22 марта 1991 // ВС РСФСР. 18.04. 1991. № 16. Ст. 499 (с изм. и доп. от 26 июля 2006).
8. О лицензировании отдельных видов деятельности: ФЗ от 8 августа 2001 // СЗ РФ. 2001. № 33. Ст. 3430.
9. О несостоятельности (банкротстве): ФЗ от 26 октября 2002 // СЗ РФ. 2002. № 43. Ст. 4190.
10. О рынке ценных бумаг: ФЗ от 22 апреля 1996 // СЗ РФ. 1996. № 17. Ст. 1918.
11. Об акционерных обществах: ФЗ от 26 декабря 1995 // СЗ РФ. 1996. № 1. Ст. 1.

Специальная литература

1. *Андреев В. К.* О совершенствовании гражданского и предпринимательского законодательства // Предпринимательское право. 2008. № 3.
2. *Беляева О. А.* Предпринимательское право: учебное пособие / Под ред. Ляндреса В. Б. М.: Контакт; ИНФРА-М, 2006.
3. *Джаарбеков С. М.* Налогообложение малого бизнеса: правильно выбираем форму осуществления деятельности // Консультант. 2002. №4.
4. *Жилинский С. Е.* Предпринимательское право: учебник для ВУЗов. М.: Норма, 2007.
5. *Кузнецова Л. Н.* Правовое регулирование предпринимательской деятельности. М.: Феникс, 2008.
6. *Половникова Н. В.* Государственное регулирование предпринимательской деятельности при помощи финансово-правовых средств // Предпринимательское право. 2008. № 3.
7. Предпринимательское право Российской Федерации: учебник для ВУЗов / Под ред. Губина Е. П., Лахно П. Г. М.: Юристъ, 2006.
8. Предпринимательское право: учебник / Под ред. Губина Е. П., Лахно П. Г. М.: Юристъ, 2005.
9. *Чижова О. В.* Предпринимательское право: конспект лекций. М.: Юрайт-Издат, 2007.
1. СЗ РФ. 1994. № 32. Ст. 3301. [↑](#footnote-ref-1)
2. *Жилинский С. Е.* Предпринимательское право: учебник для ВУЗов. М.: Норма, 2007. С. 34. [↑](#footnote-ref-2)
3. Предпринимательское право Российской Федерации: учебник для ВУЗов / Под ред. Губина Е. П., Лахно П. Г. М.: Юристъ, 2006. С. 19. [↑](#footnote-ref-3)
4. Российская газета. № 237. 1993. 25 декабря. [↑](#footnote-ref-4)
5. Ведомости СНД и ВС РФ. 1992. № 18. Ст. 961. [↑](#footnote-ref-5)
6. СЗ РФ. 1996. № 17. Ст. 1918. [↑](#footnote-ref-6)
7. СЗ РФ. 1996. № 25. Ст. 2954. [↑](#footnote-ref-7)
8. *Беляева О. А.* Предпринимательское право: учебное пособие / Под ред. Ляндреса В. Б. М.: Контакт; ИНФРА-М, 2006. С. 14-15. [↑](#footnote-ref-8)
9. СЗ РФ. 2002. № 46. Ст. 4532. [↑](#footnote-ref-9)
10. В Англии и США юридические лица именуются «корпорациями», поэтому та сфера законодательства, которая регламентирует правовой статус юридических лиц, отношения между участниками, органами управления, традиционно называется корпоративным правом. [↑](#footnote-ref-10)
11. См: например, *Беляева О. А.* Предпринимательское право: учебное пособие / Под ред. Ляндреса В. Б. М.: Контакт; ИНФРА-М, 2006. С. 16. [↑](#footnote-ref-11)
12. См: *Кузнецова Л. Н.* Правовое регулирование предпринимательской деятельности. М.: Феникс, 2008. С. 38. [↑](#footnote-ref-12)
13. Предпринимательское право: учебник / Под ред. Губина Е. П., Лахно П. Г. М.: Юристъ, 2005. С. 42-43. [↑](#footnote-ref-13)
14. Предпринимательское право: учебник / Под ред. Губина Е. П., Лахно П. Г. М.: Юристъ, 2005. С. 45. [↑](#footnote-ref-14)
15. Кузнецова Л. Н. Правовое регулирование предпринимательской деятельности. М.: Феникс, 2008. С. 157. [↑](#footnote-ref-15)
16. ВС РСФСР. 18.04. 1991. № 16. Ст. 499. [↑](#footnote-ref-16)
17. СЗ РФ. 1995. № 34. Ст. 3426. [↑](#footnote-ref-17)
18. СЗ РФ. 2002. № 43. Ст. 4190. [↑](#footnote-ref-18)
19. СЗ РФ. 1999. № 9. Ст. 1097. [↑](#footnote-ref-19)
20. СЗ РФ. 1999. № 26. Ст. 3179. [↑](#footnote-ref-20)
21. *Чижова О. В.* Предпринимательское право: конспект лекций. М.: Юрайт-Издат, 2007. С. 130. [↑](#footnote-ref-21)
22. *Жилинский С. Е.* Предпринимательское право: учебник для ВУЗов. М.: Норма, 2007. С. 156. [↑](#footnote-ref-22)
23. *Кузнецова Л. Н.* Правовое регулирование предпринимательской деятельности. М.: Феникс, 2008. С. 86. [↑](#footnote-ref-23)
24. СЗ РФ. 2001. № 33. Ст. 3430. [↑](#footnote-ref-24)
25. *Жилинский С. Е.* Предпринимательское право: учебник для ВУЗов. М.: Норма, 2007. С. 92. [↑](#footnote-ref-25)
26. *Джаарбеков С. М.* Налогообложение малого бизнеса: правильно выбираем форму осуществления деятельности // Консультант. 2002. №4. С. 12. [↑](#footnote-ref-26)
27. СЗ РФ. 1996. № 1. Ст. 1. [↑](#footnote-ref-27)
28. СЗ РФ. 2002. № 28. Ст. 2790. [↑](#footnote-ref-28)
29. СЗ РФ. 1996. № 6. Ст. 492. [↑](#footnote-ref-29)
30. СЗ РФ. 2003. № 22. Ст. 2066. [↑](#footnote-ref-30)
31. *Андреев В. К.* О совершенствовании гражданского и предпринимательского законодательства // Предпринимательское право. 2008. № 3. С. 27. [↑](#footnote-ref-31)
32. *Андреев В. К.* О совершенствовании гражданского и предпринимательского законодательства // Предпринимательское право. 2008. № 3. С. 28. [↑](#footnote-ref-32)
33. СЗ РФ. 2007. № 22. Ст. 2562. [↑](#footnote-ref-33)
34. СЗ РФ. 2007. № 7. Ст. 834. [↑](#footnote-ref-34)
35. СЗ РФ. 1996. № 3. Ст. 145. [↑](#footnote-ref-35)
36. СЗ РФ. 1998. № 31. Ст. 3823. [↑](#footnote-ref-36)
37. *Андреев В. К.* О совершенствовании гражданского и предпринимательского законодательства // Предпринимательское право. 2008. № 3. С. 30. [↑](#footnote-ref-37)
38. Кузнецова Л. Н. Правовое регулирование предпринимательской деятельности. М.: Феникс, 2008. С. 297. [↑](#footnote-ref-38)
39. *Беляева О. А.* Предпринимательское право: учебное пособие / Под ред. Ляндреса В. Б. М.: Контакт; ИНФРА-М, 2006. С. 459. [↑](#footnote-ref-39)
40. Предпринимательское право: учебник / Под ред. Губина Е. П., Лахно П. Г. М.: Юристъ, 2005. С. 391. [↑](#footnote-ref-40)
41. СЗ РФ. 1994. № 13. Ст. 1447. [↑](#footnote-ref-41)
42. СЗ РФ. 2002. № 30. Ст. 3012. [↑](#footnote-ref-42)
43. Цит по: Предпринимательское право: учебник / Под ред. Губина Е. П., Лахно П. Г. М.: Юристъ, 2005. С.395. [↑](#footnote-ref-43)
44. Предпринимательское право: учебник / Под ред. Губина Е. П., Лахно П. Г. М.: Юристъ, 2005. С. 403-404. [↑](#footnote-ref-44)
45. Цит по: Предпринимательское право: учебник / Под ред. Губина Е. П., Лахно П. Г. М.: Юристъ, 2005. С. 396. [↑](#footnote-ref-45)
46. *Кузнецова Л. Н.* Правовое регулирование предпринимательской деятельности. М.: Феникс, 2008. С. 312. [↑](#footnote-ref-46)