**Предпринимательское право как наука. Предмет и метод**

Реферат подготовил Вязов Иван

**1. Предмет и метод предпринимательского права**

Предпринимательское право как отрасль права представляет собой совокупность норм, регулирующих предпринимательские отношения, тесно с ними связанные иные, в том числе некоммерческие отношения, а также отношения по государственному регулированию хозяйствования в целях обеспечения интересов государства и общества.

Общественные отношения, урегулированные нормами предпринимательского права, и составляют предмет данной отрасли. Рассмотрим подробнее указанные три группы отношений, входящих в предмет предпринимательского права.

Центральной и основной группой, несомненно, выступают предпринимательские отношения, то есть отношения, возникающие в процессе осуществления предпринимательской деятельности.

Легальное определение предпринимательской деятельности дано в п. 1 ст. 2 Гражданского кодекса РФ (далее - ГК РФ). Предпринимательской деятельностью является деятельность самостоятельная, осуществляемая на свой риск, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

Анализ данного определения позволяет выделить следующие признаки предпринимательской деятельности:

1. Предпринимательская деятельность характеризуется самостоятельностью. Условно можно выделить имущественную и организационную самостоятельность предпринимателя. Имущественная самостоятельность определяется наличием у предпринимателя обособленного собственного имущества как экономической базы деятельности. Объем имущественной самостоятельности зависит от того юридического титула, на основе которого это имущество принадлежит субъекту. Наиболее велика самостоятельность собственника имущества. Предприятия, действующие на праве хозяйственного ведения, также имеют значительную имущественную самостоятельность, однако уже ограниченную законом и договором с собственником. И, наконец, принадлежность имущества на праве оперативного управления дает наиболее узкий простор для проявления предпринимательской инициативы. Организационная самостоятельность - это возможность принятия самостоятельных решений в процессе предпринимательской деятельности. Начиная от принятия решения заниматься такой деятельностью, выбора вида деятельности, организационно-правовой формы, круга учредителей — все это проявление организационной самостоятельности.

2. Предпринимательская деятельность сопряжена с риском. Этим предпринимательство коренным образом отличается от хозяйственной деятельности периода административно-плановой экономики, допускавшей существование заведомо убыточных предприятий, имевших возможность при плохих результатах хозяйствования обратиться за поддержкой к государству. Вполне объяснимо в связи с этим, что такой чисто рыночный институт, как институт несостоятельности (банкротства) возрождается в нашей стране только с переходом к рынку. Предпринимательский риск - мощный стимул к успешной работе; уменьшение убытков возможно достичь путем заключения договора страхования предпринимательского риска, то есть риска убытков от предпринимательской деятельности из-за нарушения своих обязательств контрагентами или изменения условий этой деятельности по не зависящим от предпринимателя обстоятельствам, в том числе риска неполучения ожидаемых доходов.

3. Предпринимательская деятельность направлена на систематическое получение прибыли. Получение прибыли, являясь основной целью предпринимателя, придает его деятельности коммерческий характер, который не утрачивается даже и в том случае, если в результате ее осуществления получена не прибыль, а убыток. Вместе с тем, если получение прибыли как цель не ставится изначально, деятельность нельзя назвать предпринимательской, она не носит коммерческого характера.

Нельзя не обратить внимания и на такой квалифицирующий признак предпринимательской деятельности как систематичность в извлечении прибыли. К сожалению, четких количественных критериев систематичности законодательством пока не выработано. Законодательный пробел предлагают восполнить, включив в определение предпринимательской деятельности дополнительные квалифицирующие признаки, такие как долю прибыли от такой деятельности по соотношению с общими доходами лица, «существенность» прибыли, получение ее определенное количество раз за определенный отчетный период и др.

4. В соответствии с определением, прибыль извлекается субъектами от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг. Данный признак, как представляется, сформулирован весьма неудачно. Дело в том, что предпринимательская деятельность многогранна и ее направления никак не могут быть представлены закрытым перечнем. Почему, например, нужно вести речь лишь о правомочии пользования в отношении имущества? А если субъектом извлекается прибыль в процессе реализации права распоряжения имуществом (например, сдачи его в аренду)? А если патентообладатель систематически извлекает прибыль, предоставляя другим лицам право пользоваться результатом его интеллектуальной деятельности, заключая лицензионные договоры? Эти случаи не укладываются в законодательный перечень. Видимо, не имело смысла в законе перечислять возможные направления предпринимательской деятельности, так как они определяются прежде всего рынком.

5. Наконец, как сказано в ст. 2 ГК РФ, предпринимательская деятельность осуществляется лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке. Буквальное толкование законодательной нормы приводит к выводу, что если деятельность осуществляется лицами не зарегистрированными, она не является предпринимательской. Такой вывод представляется неверным. Действительно, как же в таком случае применять ст. 171 «Незаконное предпринимательство» Уголовного кодекса РФ, как взыскивать в судебном порядке доходы, полученные от такой деятельности, в доход бюджета? Несовершенство юридической техники приводит к необходимости применения других способов толкования данной нормы: систематического, логического. Такой признак предпринимательской деятельности как осуществление ее лицами, зарегистрированными в установленном порядке, - это формальный признак, то есть признак, легализующий эту деятельность, придающий ей законный статус. Его отсутствие не приводит к утрате деятельностью качества предпринимательской, однако делает ее незаконной. В отличие от анализируемого формального признака, рассмотренные ранее признаки предпринимательской деятельности являются сущностными, раскрывающими ее сущность, и только их совокупность дает возможность квалифицировать деятельность лица как предпринимательскую. ,

Предпринимательские отношения тесно связаны с другими, не имеющими непосредственной цели извлечения прибыли. В частности, такие отношения складываются при осуществлении деятельности организационно-имущественного характера по созданию и прекращению предприятий, получению лицензий, сертификатов, проведению экологической экспертизы и в ряде других случаев. Такая хозяйственная деятельность носит некоммерческий характер, но создает основу, а зачастую является необходимым условием, предпосылкой для будущей предпринимательской деятельности. Именно поэтому отношения, возникающие в указанных случаях, охватываются хозяйственно-правовым регулированием и входят в предмет предпринимательского права.

Создает условия для предпринимательства и деятельность ряда некоммерческих организаций, таких как учреждения, объединения и др. Деятельность товарных и фондовых бирж, основной целью которых является формирование соответствующего рынка, также регулируется нормами предпринимательского права, а складывающиеся при осуществлении этой деятельности отношения включаются в предмет данной отрасли.

И, наконец, государство, реализуя публичные интересы общества, воздействует на субъектов, осуществляющих предпринимательскую деятельность, регулируя эту деятельность различными способами и с применением различных форм. Эти отношения, возникающие в процессе государственного регулирования предпринимательства, составляют третью группу из состава предмета предпринимательского права.

Под методом правового регулирования, применяемым в отрасли права, понимается совокупность приемов и способов воздействия на отношения, регулируемые данной отраслью. Как правило, каждая отрасль предполагает лишь для нее специфичные юридические средства воздействия на определенный вид общественных отношений. Однако в целом ряде случаев отрасли права регулируют не только типичные для них общественные отношения, но и отношения, так или иначе тесно связанные с этими типическими. Тогда и метод правового регулирования включает характерные не только для данной отрасли, но и для других отраслей права юридические средства. Кроме того, в сложных отраслях, к которым, вне всякого сомнения, относится предпринимательское право, обычно используется не один, а сочетание нескольких методов правового регулирования.

В общетеоретическом плане метод правового регулирования общественных отношений определяется с учетом следующих компонентов:1

а) порядок установления прав и юридических обязанностей;

б) степень определенности предоставленных прав и автономности действий их субъектов;

в) подбор юридических фактов, влекущих правоотношения;

г) характер правового положения сторон в правоотношениях, в которых реализуются нормы, распределение прав и обязанностей между субъектами;

д) пути и средства обеспечения субъективных прав.

Исходя из специфики предмета предпринимательского права, законодатель в некоторых случаях предусматривает установление прав и обязанностей в силу заключенного договора, в других случаях - в связи с актом применения права (предписание антимонопольного органа), в третьем случае права и обязанности прямо вытекают из закона (обязанность государственной регистрации).

Нормы предпринимательского права могут предоставлять возможность более или менее самостоятельно, автономно решать вопрос об объеме прав и обязанностей (диспозитивные нормы), могут носить рекомендательный характер, а могут исчерпывающе определить объем субъективного права или обязанность (императивные нормы). Субъекты предпринимательских правоотношений могут находиться в равноправном или подвластном положении (горизонтальные отношения между предпринимателями и вертикальные между предпринимателями и государством неидентичны). Защита установленных прав и применение санкций при невыполнении обязанностей могут осуществляться различными средствами - гражданско-правовыми, административными, уголовными и в различном порядке (административном, судебном).

Таким образом, взаимосвязь свободы при осуществлении частных интересов с государственным властным воздействием там, где это диктуется публичными интересами, а также учет рекомендаций компетентных органов -это основные характеристики метода правового регулирования предпринимательского права.

Предмет и метод правового регулирования являются классификационными признаками деления системы права на отрасли. Именно по предмету и методу отрасли отграничиваются одна от другой, и именно наличие самостоятельного предмета и специфического метода дает возможность говорить о самостоятельности отрасли.

Следует отметить, что вопрос о предпринимательском праве как самостоятельной отрасли права является весьма дискуссионным. Впрочем, спор о разграничении отраслей права становится уже традиционным для советского, а теперь российского правоведения.

В научной и учебной литературе представлено несколько концепций регулирования предпринимательских отношений. Представители предпринимательского (хозяйственного) права как самостоятельной отрасли, занимая монистическую позицию, полагают, что данные отношения должны регулироваться одной отраслью права. Дуалистическая концепция рассматривает эти отношения, главным образом, с позиций гражданского и административного права, полагая, что горизонтальные отношения равноправных субъектов в сфере товарно-денежного оборота должны регулироваться гражданским правом, а вертикальные отношения - административным правом и нормами примыкающих к нему отраслей. Данная позиция, в частности, представлена авторами Гражданского кодекса РФ. Высказываются мнения и о комплексности данной отрасли, нормы которой призваны урегулировать разнородные отношения.

Безусловно, каждый имеет право высказывать свою точку зрения и формировать самостоятельное отношение по данному спорному вопросу. Однако следует учесть теснейшее переплетение и взаимосвязь самых различных общественных отношений, отсутствие подчас резкой грани между близлежащими их видами. Поэтому и грань между отраслями права весьма подвижна, сама система права никогда не пребывает в статике, что соответствует развитию общества. Происходит преобразование прежних отраслей права и становление новых, падение значения одних отраслей и рост влияния других. Переход России к рыночным отношениям порождает развитие предпринимательской деятельности, а отсюда объективная необходимость ее всестороннего регулирования. Нормы по правовому регулированию хозяйственной деятельности существуют в любом государстве. В одних странах эти нормы, составляя предпринимательское законодательство, являются составной частью гражданского права (Италия, Нидерланды), в других составляют особую отрасль (Франция, Германия, Испания, Португалия). Для обозначения этой отрасли применяются различные термины: торговое право, коммерческое право, предпринимательское право. Различная терминология определяется условиями развития и историческими традициями того или иного государства. В ряде государств, таких как Франция, Германия, Испания, Япония и других наряду с Гражданским кодексом, приняты и действуют Торговые кодексы (торговые уложения). В этом случае говорят о дуализме частного права. Несмотря на эти различия, для всех государств характерен единый подход к правовому регулированию предпринимательской деятельности: соответствующие правовые нормы создаются и выделяются в особую сферу правового регулирования. Это дает возможность обеспечить развитие предпринимательской деятельности, создать необходимые правовые условия для ее осуществления, защитить как частные интересы предпринимателей, так и публичные интересы государства и общества в целом.

**2. Наука предпринимательского права**

Наука предпринимательского права — это система знаний о предпринимательском праве, это представления ученых о данной отрасли, ее предмете и методе, источниках, месте в системе отраслей. Влияние различных факторов объективного и субъективного характера с неизбежностью предопределило тот факт, что эти представления менялись на разных этапах существования нашего государства.

К сожалению, узкие рамки пособия не позволяют заглянуть вглубь веков и проследить все этапы становления науки предпринимательского, хозяйственного, а ранее торгового права России. Приходится довольствоваться лишь весьма кратким экскурсом.

В дореволюционной России развивалось международное и частное торговое право. Существование частного торгового права явилось результатом возникновения внутри государства между частными лицами по поводу торговли многочисленных и сложных юридических отношений. Торговое право определялось как совокупность норм частного права, имеющих ближайшее соприкосновение с торговым оборотом1. В качестве источников русского торгового права можно назвать Устав Торговый, Устав о Промышленности, Устав Кредитный, Устав о векселях, Общий Устав Российских Железных дорог, Положение о государственном промысловом налоге. Устав Судопроизводства Торгового1.

Несмотря на существование самостоятельных источников, торговое право дореволюционной России было не отраслью, а специальной частью гражданского права. Торговое законодательство имело основой гражданское законодательство2.

Экономическая и политическая ситуация в стране коренным образом изменились после 1917 года. Начала складываться плановая экономика, хозяйственная деятельность осуществлялась в основном государственными предприятиями. Возникла необходимость формирования принципиально нового типа законодательства, адекватного крайне специфическим социально-экономическим условиям. Зарождается и получает свое развитие концепция хозяйственного права. Однако наука хозяйственного права неодинаково трактовала правовое регулирование хозяйственной деятельности в разные периоды существования советского государства3.

В 20-е годы в период НЭПа берет свое начало «двухсекторная теория». Основоположник этой теории П.И.Стучка считал, что из двух существовавших в нашей экономике секторов - социалистического и частного - первому суждено развиваться и упрочиваться, а второму уготовано скорое отмирание. Данное положение базировалось на известном постулате В.И. Ленина о том, что «мы ничего «частного» не признаем, для нас все в области хозяйства есть публично-правовое, а не частное»4. В соответствии с этим должно было развиваться хозяйственное право, обслуживающее социалистический сектор-. Поскольку частному сектору было уготовано отмирание, то соответственно должно было отмереть и обслуживающее этот сектор гражданское право. В целом теория правильно оценивала роль хозяйственного права в деле регулирования хозяйственных социалистических отношений. Что же касается гражданского права, то оно ошибочно связывалось лишь с производственными отношениями в частном секторе экономики и переставало рассматриваться в связи с гражданином и его имущественными потребностями.

Поэтому, когда в 30-е годы, в период уже безраздельного господства социалистического сектора в экономике, наука стала снова рассматривать вопрос о хозяйственном праве и его оформлении, упорядочении, введении в обиход правовых начал хозяйствования, возникла проблема: куда же поместить гражданина с его домом, другим имуществом, наймом жилого помещения и наследованием (в это время уже отказались от упразднения института наследственного права как буржуазного). Ведь гражданское право, рассчитанное на НЭПовский период развития общества, как будто закончило свое существование вместе с частным сектором.

Появляется новая школа единого хозяйственного права, в соответствии с которой гражданин должен занять место в системе хозяйственных связей. Все имущественные отношения, как между гражданами, так и между социалистическими организациями должны регулироваться нормами единого хозяйственного права, основным источником которого должен стать Хозяйственный кодекс. Основоположники данной школы Гинцбург Л.Я., Пашуканис Е.Б. считали хозяйственное право специфической формой политики пролетарского государства в области организации управления хозяйством. Предлагалось принятие Хозяйственного кодекса1, закона о планировании. Отстаивался также тезис о недопустимости деления единого хозяйственного права на две самостоятельные части - хозяйственно-административное и гражданское право. Хозяйственное право должно было включать в себя гражданско-правовые нормы и регулировать все горизонтальные и вертикальные имущественные отношения2.

Обвинение в ликвидации гражданского права станет центральным в адрес ученых хозяйственной школы. Школа закончила свою жизнь вместе с авторами, Именем Союза ССР хозяйственная концепция была объявлена вредительской, а ее авторы — репрессированы3. Однако ликвидация гражданского права послужила лишь красивым поводом. Основной причиной гонений явилось то, что хозяйственная концепция пыталась обосновать необходимость правовых начал в области экономики, что представляло угрозу административно-командной системе. Под влиянием лидера правоведения того времени академика А.Я. Вышинского регулирование хозяйственных отношений в основном было решено рассредоточить в отраслях гражданского и административного права. Зародился дуалистический подход к регулированию экономики, отголоски которого слышны и сегодня.

Хозяйственно-правовая мысль возрождается после XX съезда КПСС. В 60-е годы получает развитие третья школа хозяйственного права, концепция которой была представлена в работах академика В.В. Лаптева4, действительного члена АН УССР В.К. Мамутова. Преодолев заблуждение предшественников, новая теория «вернула гражданина в лоно гражданского права». Гражданскому законодательству отводилась роль регулирования имущественных отношений с участием граждан. Концепция исходила из необходимости единства правового регулирования хозяйственных отношений, складывающихся как при осуществлении хозяйственной деятельности (отношений горизонтального характера), так и при руководстве ею (вертикальные отношения). Фундаментальные предпосылки данной теории состояли в том, что существующие в обществе товарно-денежные отношения находятся под определяющим воздействием планового начала, имеющего властный характер. Поэтому правовое регулирование этих отношений должно представлять синтез начал частного и публичного права и иметь двойственный частно-публичный характер. На этих же началах должен был быть построен Хозяйственный кодекс, проекты которого создавались в Институте государства и права АН СССР. Кодекс, как и другие предлагавшиеся акты, не был принят, так как это не входило в планы бюрократического аппарата. И все же хозяйственно-правовая концепция получила значительное развитие в период проведения экономической реформы 1965 года1, направленной на расширение прав предприятий, повышение роли хозяйственных договоров.

В 90-е годы в России начался переход от плановой к рыночной экономике, от одной экономической системы к другой. Придание законного статуса предпринимательской деятельности, многообразие форм собственности, в том числе возрождение частной собственности, появление различных организационно-правовых форм предпринимательской деятельности, возведение в ранг принципов свободу договора в противовес директивному планированию - все это потребовало изменения сложившейся ранее концепции. Основоположником современной школы хозяйственного (предпринимательского) права стал профессор B.C. Мартемьянов2, в трудах которого нашли отражение отвечающие потребностям времени представления о предмете данной отрасли, ее системе, были разработаны основные институты.

**3. Принципы предпринимательского права**

Принципы предпринимательского права - это его основополагающие начала, пронизывающие весь массив правовых норм. Основными принципами предпринимательского права могут быть названы следующие:

1. Принцип свободы предпринимательской деятельности получил свое закрепление в ст. 8, 34 Конституции РФ: «Каждый имеет право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности»3.

Свое развитие данный принцип нашел в ГК РФ, в других законодательных актах. Он означает право предпринимателя начинать и вести свое дело в любой сфере предпринимательства, в любой из предусмотренных законом форм, с использованием любых (не изъятых из оборота) видов имущества и т.д. Данный принцип подтверждается также установлением для большинства коммерческих организаций и индивидуального предпринимателя общей правосубъектности.

Однако эта свобода не безгранична. Федеральными законами она может быть ограничена в интересах общества в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства.

Так, свобода предпринимательской деятельности ограничивается широкой практикой лицензирования отдельных видов хозяйственной деятельности.

2. Конституционный принцип признания многообразия форм собственности, юридического равенства форм собственности и равной их защиты закреплен в ст. 8 Конституции РФ: «В Российской Федерации признаются и защищаются равным образом частная, государственная, муниципальная и иные формы собственности». Согласно данному принципу законодательством не могут устанавливаться какие-либо привилегии или ограничения для тех или иных форм собственности для субъектов, ведущих предпринимательскую деятельность с использованием имущества, находящегося в государственной, муниципальной или частной собственности. В отличие от ранее действовавших преимуществ в защите права государственной собственности1, действующее законодательство предусматривает правила защиты для всех субъектов одинаковые.

3. Принцип единого экономического пространства, то есть «свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств» на всей территории Российской Федерации также относится к числу конституционных (ст. 8, 74 Конституции РФ). В соответствии с данным принципом на территории Российской Федерации не допускается установление таможенных границ, пошлин, сборов и каких-либо иных препятствий для свободного перемещения товаров, услуг и финансовых средств. Ограничения могут вводиться в соответствии с федеральным законом, если это необходимо для обеспечения безопасности, защиты жизни и здоровья людей, охраны природы и культурных ценностей. Ни федеральные исполнительные органы власти, ни органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации не вправе вводить такие ограничения по собственной инициативе.

4. Принцип поддержания конкуренции и недопущения экономической деятельности, направленной на монополизацию и недобросовестную конкуренцию (ст. 8, 34 Конституции РФ). Соблюдение данного принципа - необходимое условие развития рыночной экономики и осуществления предпринимательской деятельности. Важная роль в поддержании конкуренции, борьбе с недобросовестными формами ее проявления, монополистической деятельностью отводится Закону РФ от 22 марта 1991 г. «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках» - первому в истории России антимонопольному законодательному акту.

5. Принцип государственного регулирования предпринимательской

деятельности. Государственное регулирование экономики, предпринимательства осуществляется в любом государстве. Различными являются формы и методы такого регулирования, которые определяются политическими условиями, уровнем экономического, социального развития, историческими традициями, национальными особенностями и другими факторами. Переход России к рыночным условиям хозяйствования потребовал пересмотра системы государственного регулирования экономики, замены административных мер воздействия на экономические. В этом направлении было сделано немало ошибок, не все из которых удалось исправить и сегодня. Самое же главное, что должно быть достигнуто в процессе государственного регулирования предпринимательской деятельности - это соблюдение баланса частных интересов предпринимателей и публичных интересов государства и общества в целом.

6. Принцип законности. Данный принцип является общеотраслевым и воплощение его в жизнь - основа построения правового государства. Что же касается законности в предпринимательской деятельности, то здесь необходимо обратить внимание на два аспекта. Во-первых, сама предпринимательская деятельность должна осуществляться при строгом соблюдении требований законодательства. Во-вторых, что не менее важно, государством должна быть обеспечена законность правовых актов, законность деятельности органов государственной власти и местного самоуправления, регулирующих предпринимательство. Некоторые меры по обеспечению законности предусмотрены действующим законодательством. Так, ст. 13 ГК РФ определяет условия и порядок признания недействительным акта государственного органа и органа местного самоуправления. В области нормативного регулирования укреплению законности способствует введение правила регистрации актов федеральных органов исполнительной власти в Министерстве юстиции РФ.

**4. Источники предпринимательского права**

1. Основным источником предпринимательского права является Конституция РФ. Она имеет высшую юридическую силу, прямое действие и применение на всей территории РФ. Законы и иные правовые акты, принимаемые в Российской Федерации, не должны противоречить Конституции РФ.

Для предпринимательского права особое значение имеют те конституционные нормы, которые содержат отраслевые принципы. Кроме того, в Основном законе закреплены конституционные гарантии предпринимательства, конституционные ограничения.

Конституция разграничивает компетенцию различных государственных органов в сфере правотворчества и в соответствии с этим разграничением проводит дифференциацию источников права. Так, в соответствии со ст. 71 в ведении Российской Федерации находятся, в том числе, федеральная государственная собственность и управление ею, установление основ федеральной политики и федеральные программы в области экономического развития, установление правовых основ единого рынка", основы ценовой политики, федеральные экономические службы, включая федеральные банки, гражданское, гражданско-процессуальное, арбитражно-процессуальное законодательство.

Отнесение предпринимательского и гражданского законодательства к ведению Российской Федерации вполне обосновано. Только так можно обеспечить единое правовое регулирование предпринимательской деятельности в масштабах России, определить единый порядок регулирования хозяйственных связей между субъектами предпринимательства, заключения и исполнения договоров.

В главе 8 Конституции РФ установлены основы местного самоуправления. Так, в ст. 130 сказано, что местное самоуправление в Российской Федерации обеспечивает самостоятельное решение населением вопросов местного значения, владения, пользования и распоряжения муниципальной собственностью,

2. Далее в иерархической структуре источников права следует назвать Гражданский кодекс РФ (в настоящее время приняты и действуют первая и вторая части). Вопрос о его месте в системе предпринимательского законодательства сложен. Дело в том, что Гражданский кодекс РФ охватывает своим регулированием и предпринимательские отношения, и товарные отношения, направленные на удовлетворение потребительских нужд прежде всего граждан. Гражданский кодекс РФ в том виде, в котором он существует ныне, следует, по-видимому, рассматривать как комплексный нормативный акт. Некоторые его статьи регулируют не только частно-правовые отношения, но и отношения публичного характера (например, нормы о конкуренции, национализации, правила о заключении договоров в обязательном порядке и др.). Вместе с тем в ряде случаев Гражданским кодексом РФ определяются внутрихозяйственные, внутрифирменные отношения, что также выходит за границы гражданско-правовой материи.

Данный акт содержит множество норм, регулирующих предпринимательство. Начиная от самого понятия предпринимательской деятельности, организационно-правовых форм ее осуществления, правового режима имущества предпринимателей и до предпринимательских договоров - все это представлено в ГК РФ. Обращает на себя внимание тот факт, что в некоторых случаях статьи Кодекса содержат принципиально различные нормы для предпринимателей и лиц, такой деятельностью не занимающихся (например, ст. 401 устанавливает различные основания ответственности, ст. 322 — различные нормы о солидарных обязательствах и др.).

3. Помимо Гражданского кодекса РФ, ведущую роль в системе источников предпринимательского права играют федеральные законы. Не ставя перед собой задачу их перечисления, попробуем проклассифицировать законы, выбрав в качестве критерия классификации ту сферу предпринимательства, которая тем или иным актом регулируется:

а) законы, регулирующее общее состояние определенного вида рынка, например Закон РФ «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках», Федеральный закон «О рынке ценных бумаг»;

б) законы, устанавливающие правовое положение субъектов, действующих на рынке, например Федеральные законы «Об акционерных обществах», «О производственных кооперативах», «О финансово-промышленных группах» и др.;

в) законы, регулирующие отдельные виды предпринимательской деятельности, например Закон РСФСР «Об инвестиционной деятельности», Федеральные законы «О связи», «О рекламе» и др.;

г) законы, совмещающие в себе сферы регулирования второй и третьей группы, то есть устанавливающие правовое положение субъектов, занимающихся каким-либо видом предпринимательства, например Федеральный закон «О банках и банковской деятельности», Закон РФ «О товарных биржах и биржевой торговле» и др.;

д) законы, устанавливающие требования к предпринимательской деятельности, например Федеральный закон «О лицензировании отдельных видов деятельности», Закон РФ «О стандартизации», Закон РФ «О сертификации продукции и услуг», Федеральный закон «Об экологической экспертизе» и др.

4. Подзаконные акты также играют большую роль в деле регулирования предпринимательской деятельности. Среди них мы должны в первую очередь назвать указы Президента РФ. Издаваемые Президентом акты не должны противоречить Конституции РФ и федеральным законам. Это требование ст. 90 Конституции РФ определяет подзаконность правотворческой деятельности Президента. Гарантией обеспечения законности нормативных актов Президента является право Конституционного Суда РФ рассматривать дела о конституционности этих актов. Акты, признанные неконституционными, утрачивают силу и не подлежат исполнению (ст. 125 Конституции РФ). Однако некоторые акты Президента, противоречащие законам, применяются на практике.

Указы как средство регулирования предпринимательских отношений призваны восполнить пробелы в решении законом тех или иных вопросов. Такую задачу решил, например, Указ Президента РФ «Об аудиторской деятельности в Российской Федерации» и др.

Постановления Правительства РФ, изданные в соответствии с его компетенцией, также относятся к числу источников предпринимательского права. Акты Правительства в точном смысле их регулятивных возможностей должны издаваться в развитие и во исполнение законов. Однако этот принцип не всегда выдерживается. Так, долгое время основным источником правового регулирования лицензирования выступало Постановление Правительства РФ «О лицензировании отдельных видов деятельности». В этом смысле более обосновано появление среди актов — источников предпринимательского права Постановления Правительства РФ от 5 августа 1992 г. «О составе затрат по производству и реализации продукции (работ, услуг) и о порядке формирования финансовых результатов, учитываемых при налогообложении прибыли».

Большой массив источников предпринимательского права - нормативные акты федеральных органов исполнительной власти, принятые в соответствии с их компетенцией. Среди этих актов наибольшее значение имеют акты органов, действующих непосредственно в экономической сфере, таких как Министерство финансов РФ, Министерство экономики РФ, Мингосимущества РФ, Министерство РФ по антимонопольной политике и поддержке предпринимательства и др. В некоторых сферах предпринимательства, например в сфере бухгалтерского учета и отчетности, статистической отчетности, налогообложения, наиболее детальное регулирование отношений обеспечивается именно актами данного уровня.

5. В практике регулирования хозяйственных отношений встречаются еще Постановления Верховного Совета РФ. Примером действующего акта такого рода может служить Постановление Верховного Совета РФ от 27 декабря 1991 г. «О разграничении государственной собственности в РФ на федеральную собственность, государственную собственность республик в составе Российской Федерации, краев, областей, автономной области, автономных округов, городов Москвы и Санкт-Петербурга и муниципальную собственность».

6. Нормативно-правовые акты СССР также продолжают действовать, если они не отменены и не противоречат действующему законодательству Российской Федерации. Так, применяется, правда с учетом многочисленных изменений, План счетов бухгалтерского учета финансово-хозяйственной деятельности предприятий, утвержденный Приказом Минфина СССР от 1 ноября 1991 г.

7. Мы рассмотрели систему источников предпринимательского права федерального уровня. Вместе с тем в силу федеративного устройства нашего государства и в соответствии с Конституцией РФ многие сферы общественной жизни регулируются актами субъектов Российской Федерации. Иерархия их по юридической силе часто напоминает федеральную систему. Так, в Москве среди .источников предпринимательского права мы находим и Законы Москвы, и распоряжения Мэра Москвы, и постановления Правительства Москвы, и акты департаментов Правительства Москвы.

8. Органы местного самоуправления также издают хозяйственно-правовые акты, опираясь на главу 8 Конституции РФ, Федеральный закон «Об общих принципах организации местного самоуправления в РФ». Главные регулирующие возможности муниципальных образований и их органов связаны с правом собственности на принадлежащие им имущественные фонды.

9. Велика роль локальных нормативных актов, принимаемых самими хозяйствующими субъектами в целях регулирования собственной предпринимательской деятельности. Такие акты могут относиться как к деятельности предприятий в целом (Устав), так и к отдельным подразделениям предприятий, регулировать внутрихозяйственные отношения (Положение о филиале, представительстве). Режим коммерческой тайны в организации устанавливается локальным нормативным актом. Локальным актом является приказ об учетной политике предприятия, то есть выбранной им совокупности способов ведения бухгалтерского учета.

10. Помимо нормативно-правовых актов, источниками предпринимательского права являются обычаи делового оборота. В соответствии со ст. 5 ГК РФ «обычаем делового оборота признается сложившееся и широко применяемое в какой-либо области предпринимательской деятельности правило поведения, не предусмотренное законодательством, независимо от того, зафиксировано ли оно в каком-либо документе». Обычаи делового оборота в качестве источника права рассчитаны исключительно на предпринимательские отношения. Они применяются наряду с законодательством и при его пробельности, но никак не вопреки. Правовое значение обычаев состоит в том, что они по очередности применения находятся после нормативно-правовых актов и договора. Обычаи широко применяются во внешнеторговом обороте, морских перевозках.

11. Составной частью правовой системы Российской Федерации являются общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации, как двусторонние (о торговле, экономическом сотрудничестве), так и многосторонние (Конвенция УНИДРУА о международном финансовом лизинге, Евразийская патентная Конвенция). ГК РФ предотвращает возможные коллизии международного и национального законодательства, решая вопрос в пользу первого.

В завершение хотелось бы отметить, что исторически Россия принадлежит к континентальной, или романо-германской, правовой системе, где судебные прецеденты источниками права не являются. Не являются источниками предпринимательского права и акты арбитражных судов, в частности Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ. Они должны рассматриваться как средство достижения единообразного понимания и применения источников права предпринимательской сферы.

**Список литературы**

1. Общая теория государства и права, В.С. Петров, Л., 1974.

2. Шершеневич Г.Ф. Учебник торгового права. М. Спарк, 1994.

3. Источники русского торгового права: Сборник извлечений из Свода Законов, уставов, полисных условий и договоров. М. 1914.

4. Исаев И.А. Становление хозяйственно-правовой мысли в СССР. М. 1986.

5. Мартемьянов В.С. Хозяйственное право: курс лекций. Т. 1. М. БЕК, 1994.

6. Лаптев В.В. Предпринимательское право: понятие и субъекты. М. Юристъ, 1997.

7. И.В. Ершова, Т.М. Иванова. Предпринимательское право. М. 2000.