**ПРОБЛЕМНО - ТЕМАТИЧЕСКИЙ КУРС**

**Дисциплина: КОММЕРЧЕСКОЕ ПРАВО**

**тема: Понятие и предмет коммерческого права**

**1) История становления российского коммерческого права**

До 1917 года в России не было самостоятельного торгового кодекса. Проблемы торговых отношений регулировались различными законодательными актами гражданского права.

С 1653 года был принят Торговый устав, который установил единую пошлину с продаж. В 1667 году был принят Новоторговый устав, который упорядочил вопросы внешней торговли. Торговый устав 1887 года был переработан в 1903 году, когда появилась необходимость упорядочить торговую деятельность торговых обществ. Такой устав определял порядок создания и деятельности коммерческих судов, которые решали споры по торговому обороту. В советский период, появилась идея коммерческого права, которое должно было объединить административно-правовые и имущественно стоимостные (т.е. общественные и частные элементы). Но эта идея не получила своего развития. В современной России торговое право стало развиваться заново – Указ Президента РФ от 16. 12. 1993 г. №2171 утвердил Общеправовой классификатор отраслей законодательства. В нем выделено законодательство о торговле. Был издан Закон РФ «О защите прав потребителей», т.е. возможность защиты прав граждан от различных злоупотреблений производителя.

Переход российской экономики к рыночным отношениям обусловил необходимость исследования структуры современной системы права России, уточнения содержания отраслей права с целью должного регулирования ими общественных отношений и совершенствования законодательства. Юридическая мысль в России в конце XX - начале XXI века выразилась, в частности, в определении роли и содержания коммерческого права России.

**2) Понятие и предмет коммерческого права**

Коммерческое право следует понимать в трёх значениях:

- как подотрасль гражданского права;

- как науку;

- как учебную дисциплину.

Коммерческое право *как подотрасль* гражданского права представляет собою совокупность правовых норм, регулирующих общественные отношения, складывающиеся по поводу торговой деятельности. Коммерческое право как *наука* представляет собою вид деятельности по выработке теоретических знаний об объектах коммерческого права, процессах и явлениях, характерных для торгового оборота.

Коммерческое право как *учебная дисциплина* служит целям подготовки специалистов к их практической деятельности в сфере торговли. Изучение коммерческого права как учебной дисциплины базируется на достижениях правовых наук, и, прежде всего, гражданского и коммерческого права, а также на положениях законодательства и судебной практики.

*Предметом* коммерческого права является коммерческая, а именно торговая деятельность, один из видов предпринимательской деятельности, то есть деятельность, направленная на получение прибыли в результате торговых сделок. По определению известного российского юриста Г.Ф. Шершеневича: «Деятельность, имеющая своей целью посредничество между производителями и потребителями при обращении экономических благ, называется торговлей. Ее задача заключается в том, чтобы доставить блага к тому месту и к тому времени, где и когда возникает спрос со стороны потребителей».

В более узком смысле под торговлей понимается покупка товаров и их перепродажа без внесения в них существенных материальных изменений, напротив, для производственной деятельности характерным является именно внесение изменений в природные объекты с целью получения конечного продукта, пригодного для удовлетворения потребностей человека.

**3) Метод правового регулирования в коммерческом праве**

Под методом правового регулирования понимается способ воздействия юридических норм на общественные отношения. Различают императивный и диспозитивный методы. *Императивный метод* — это способ властного воздействия на участника общественных отношений, урегулированных нормами права. Примером может служить административное или уголовное право. Метод правового регулирования в гражданском праве является диспозитивным. *Диспозитивный метод* — это способ регулирования отношений между участниками, являющимися равноправными сторонами. Он предоставляет им самим решать вопрос о форме своих взаимоотношений, урегулированных нормами права. Этот метод включает в себя три способа регулирования общественных отношений: 1) дозволение совершить известные действия, имеющие правовой характер; 2) предоставление участникам общественных отношений, урегулированных нормами права, определенных прав; 3) предоставление лицам, участвующим в определенных взаимоотношениях, возможности выбора варианта своего поведения.

Метод правового регулирования коммерческих отношений совпадает с методом правового регулирования гражданских отношений. Метод правового регулирования имущественных отношений в гражданском праве:

- равенство сторон (отсутствие власти и подчинения между участниками имущественных отношений). К имущественным отношениям, основанном на административном или ином властном подчинении, гражданское законодательство не применяется, если иное не предусмотрено законом; - автономия воли (способность участника, независимо от других формировать свою волю);

- имущественная самостоятельность (способность распоряжаться свои имуществом).

**4) Принципы коммерческого права**

Коммерческое право содержит принципы Гражданского кодекса Российской Федерации. Под правовыми принципами понимаются основные начала, наиболее общие руководящие положения права, имеющие в силу законодательного закрепления общеобязательный характер.

*Принцип недопустимости произвольного вмешательства в частные дела*

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

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

*Принцип неприкосновенности собственности*

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

*Принцип свободы договора*

Этот принцип предусматривает свободу усмотрения субъектов гражданского права как в выборе партнеров по договору, так и в выборе вида договора и условий, на которых он будет заключен. Закрепление этого принципа в гражданском праве означает отказ законодателя от понуждения к заключению договора на основе обязательных для сторон планово - административных актов. Это является чрезвычайно важным в условиях рыночной экономики, не допускающей административного вмешательства в гражданский оборот. Вместе с тем в отдельных случаях в общественных интересах в гражданском законодательстве имеются и отступления от указанного принципа. Так, не допускается отказ коммерческой организации от заключения публичного договора при наличии возможности предоставить потребителю соответствующие товары, услуги, выполнить для него соответствующие работы. Заключение публичного договора подчиняется специальным правилам. Во-первых, коммерческая организация не вправе отказаться от заключения публичного договора при наличии возможности предоставить потребителю товары, услуги, выполнить работу.

Пленумы ВС РФ и ВАС РФ, ориентируя суды, указали, что в случае предъявления иска понуждении заключить публичный договор, бремя доказывания отсутствия возможности передать потребителю товары, выполнить соответствующие работы, предоставить услуги, возложено на коммерческую организацию. Во-вторых, цена товаров, а также иные условия публичного договора должны быть одинаковы для всех потребителей. В исключение из этого правила законом, иными правовыми актами для отдельных потребителей могут устанавливаться льготы. Условия публичного договора, не соответствующие этим требованиям, ничтожны. В-третьих, коммерческая организация не вправе оказывать предпочтение одному лицу перед другим в заключении публичного договора. Изъятия могут быть предусмотрены законом, иным правовым актом для отдельных категорий потребителей. В-четвертых, публичный договор заключается в порядке и в сроки, предусмотренные ст. 445 ГК, если законом или соглашением сторон не определены иные порядок и сроки его заключения. При необоснованном отказе или уклонении коммерческой организации от заключения публичного договора потребитель вправо предъявить в суд иск о понуждении коммерческой организации заключить договор. Потребитель также вправе передать на рассмотрение суда разногласия по отдельным условиям публичного договора независимо от согласия на это коммерческой организации.

*Принцип свободного перемещения товаров на территории РФ*

Единый рынок не терпит каких-либо внутренних границ и барьеров. Поэтому ст. 8 Конституции РФ и п. 3 ст. 1 ГК устанавливают, что товары, услуги и финансовые средства свободно перемещаются на всей территории Российской Федерации. В соответствии с указанным принципом субъекты Российской Федерации и другие лица не вправе устанавливать какие-либо местные правила, препятствующие свободному перемещению товаров, услуг и финансовых средств в едином экономическом пространстве Российской Федерации. На всей территории Российской Федерации должны быть одни и те же «правила игры» при осуществлении предпринимательской или иной деятельности, реализуемой в рамках гражданских правоотношений. На территории Российской Федерации не допускается установление таможенных границ, пошлин, сборов и каких-либо иных препятствий для свободного перемещения товаров, услуг и финансовых средств. Так, не допускается издание актов или совершение действий, устанавливающих запреты на продажу (покупку, обмен, приобретение) товаров из одного региона Российской Федерации, республики, края, области, района, города в другой. Ограничения перемещения товаров и услуг могут вводиться в соответствии с федеральным законом только в том случае, если это необходимо для обеспечения безопасности, защиты жизни и здоровья людей, охраны природы и культурных ценностей. Имеется еще одна, совершенно особая, теоретическая и практическая задача коммерческого права — правовое содействие становлению российского товарного рынка. Не построив рынок, не создав необходимые основные звенья рыночной системы, нечего пытаться регулировать рыночные отношения. Таким образом, выделяют четыре принципа в коммерческом праве. Данные принципы совпадают с группой принципов в гражданском праве. Эти принципы закреплены также в основополагающем документе – Конституции Российской Федерации, а именно: принцип недопустимости произвольного вмешательства в частные дела, принцип неприкосновенности собственности, принцип свободы договора и, наконец, принцип свободного перемещения товаров на территории Российской Федерации.

**5) Соотношение коммерческого права с предпринимательским, гражданским и торговым правом**

Сравнивая коммерческое и предпринимательское право, нужно отметить, что они схожи по своему предмету. Тем не менее коммерческое право и предпринимательское право – разные отрасли права. *Предпринимательское* право регулирует отношения, складывающиеся в сфере предпринимательской деятельности, т. е. такой деятельности, которая направлена на получение прибыли. Торговая деятельность является частью предпринимательской деятельности. Понятие предпринимательской деятельности намного шире торговой деятельности. К предпринимательской деятельности относятся, кроме торговли, оборот ценных бумаг, банковская деятельность, организация юридических лиц и др. Так как понятие торговли более узкое, чем понятие предпринимательства, то коммерческое право имеет и более узкий предмет правового регулирования, чем предпринимательское право.

Как уже было сказано выше, коммерческое право является подотраслью *гражданского* права, так как регулирует сходные отношения – товарный оборот, являющийся составной частью имущественного оборота. Для коммерческого права, так же как и для гражданского права, характерно наличие диспозитивного метода правового регулирования.

Между коммерческим и торговым правом существует значительное различие. *Торговое право* – это элемент подготовки специалистов в советское время. В постсоветское время активно развивается коммерческое право. В настоящее время в современной литературе термины *«коммерческое право»* и *«торговое право»* довольно часто употребляются как синонимы. Термин «торговое право», как правило, часто употребляется в США и некоторых странах Западной Европы (во Франции, Германии и др.). В этих странах торговое право понимается как право, регулирующее профессиональную торговую деятельность. В России принято употреблять понятие «коммерческое право».

Между тем современное коммерческое право нельзя считать правопреемником советского торгового права. Советское торговое право не рассматривалось юристами как самостоятельная отрасль права, а значит, торговое право не имело ни своего предмета, ни метода правового регулирования. Советское торговое право носило комплексный характер, которое объединяло в себе нормы самых разных отраслей советского права (гражданского, административного, трудового, уголовного и т. д.), которые хоть каким-нибудь образом имели отношение к торговле. Современное коммерческое право в России формируется заново как самостоятельная отрасль права со своим предметом, методами, принципами. Кроме того, характер торгового оборота в России слишком сильно отличается от характера торгового оборота в бывшем СССР, а значит, прежнее право советской торговли в настоящее время совершенно неактуально.

**Список литературы**

**Основная**

1. Коммерческое право: Учеб. Пособие для вузов/Под ред. ММ Рассолова.- М.: ЮНИТИ-ДАНА, Закон и право, 2002.

2. Круглова Н.Ю. Коммерческое право: Учебник.- М.: РДЛ, 2002. **Дополнительная**

3. Белов В.Н. Коммерческое представительство. - М.: Финансы и статистика, 2004.

4. Коммерческое (торговое) право: Учебник/Под ред. Ю.Е. Булатецкого - М.: ФКБ - ПРЕСС, 2006.

5.Маршуков М.Н. Защита прав продавца. - М.: Дело, 2003

6. Пугинский Б.И. «Коммерческое право России». Учебник - Ульяновск.: Зерцало, 2006.

7.Торговое дело /Под общ. ред. Л.А. Брагина, Т.П. Данько. – М.: Инфра, 2004.

8. Интернет.