



РОССИЙСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ
ГУМАНИТАРНЫЙ УНИВЕРСИТЕТ

ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЕ ПРАВО

УЧЕБНИК ДЛЯ АКАДЕМИЧЕСКОГО БАКАЛАВРИАТА

Под редакцией доктора юридических наук,
профессора **Н. И. Косяковой**

*Рекомендовано Учебно-методическим отделом высшего образования
в качестве учебника для студентов высших учебных заведений,
обучающихся по юридическим направлениям
и специальностям*

Книга доступна в электронной библиотечной системе
biblio-online.ru

Москва ■ Юрайт ■ 2015

УДК 346(075.8)

ББК 67.404я73

П71

Ответственный редактор:

Косякова Наталия Ивановна — доктор юридических наук, профессор, заведующая кафедрой частного права юридического факультета Института экономики, управления и права Российского государственного гуманитарного университета.

Рецензенты:

Илюшина М. Н. — доктор юридических наук, профессор, заслуженный юрист Российской Федерации, заведующая кафедрой предпринимательского права, гражданского и арбитражного процесса Российской правовой академии Министерства юстиции Российской Федерации;

Занковский С. С. — доктор юридических наук, профессор, заведующий сектором предпринимательского права Института государства и права Российской академии наук.

Предпринимательское право : учебник для академического бакалавриата / под ред. Н. И. Косяковой. — М. : Издательство Юрайт, 2015. — 402 с. — Серия : Бакалавр. Академический курс.

ISBN 978-5-9916-5126-4

Настоящая работа является актуальным исследованием проблем предпринимательского права на современном этапе. В учебнике раскрыты понятия «предпринимательское право» и «предпринимательская деятельность», принципы предпринимательского права, определено место предпринимательского права в системе российского права, сделан исторический обзор развития фундаментальных научных школ предпринимательского (хозяйственного) права. Дана классификация организационно-правовых форм субъектов предпринимательства и проанализировано правовое положение отдельных видов субъектов экономической деятельности. Выявлены правовая природа и классификации предпринимательских договоров. Исследованы правовые основы обеспечения инновационной деятельности, правовой режим результатов интеллектуальной деятельности, государственное регулирование предпринимательства и внешнеэкономической деятельности. Приводятся характеристики правовой работы в предпринимательстве, предлагаются способы защиты прав предпринимателей, проанализирована ответственность в предпринимательской деятельности.

Соответствует актуальным требованиям Федерального государственного образовательного стандарта высшего образования. Законодательство приводится по состоянию на 1 декабря 2014 г.

Для бакалавров, магистрантов, докторантов и преподавателей вузов, а также может быть использован в работе практикующими юристами и предпринимателями.

УДК 346(075.8)

ББК 67.404я73

Информационно-правовая поддержка предоставлена компанией «Гарант»



ISBN 978-5-9916-5126-4

© Коллектив авторов, 2014

© ООО «Издательство Юрайт», 2015

Оглавление

Авторский коллектив	6
Принятые сокращения	7
Предисловие	11
Глава 1. Общие положения о предпринимательском праве	14
1.1. Понятие предпринимательского права	14
1.2. Понятие и признаки предпринимательской деятельности	22
1.3. Методы правового регулирования предпринимательства	30
1.4. Принципы предпринимательского права	33
<i>Контрольные вопросы</i>	37
<i>Литература</i>	38
Глава 2. Предпринимательское право как отрасль права	39
2.1. Место предпринимательского права в российской правовой системе	39
2.2. Система предпринимательского права	48
2.3. Становление и развитие предпринимательского права	55
2.4. История развития науки предпринимательского права в России	63
<i>Контрольные вопросы</i>	70
<i>Литература</i>	70
Глава 3. Источники предпринимательского права	71
3.1. Понятие и виды источников предпринимательского права	71
3.2. Общепризнанные принципы и нормы международного права. Международные договоры	72
3.3. Нормативный правовой акт	75
3.4. Правовой обычай	80
3.5. Локальное нормотворчество (корпоративные акты)	82
3.6. Акты органов судебной власти	83
<i>Контрольные вопросы</i>	84
<i>Литература</i>	84
Глава 4. Субъекты предпринимательского права	85
4.1. Понятие и виды субъектов предпринимательского права	85
4.2. Приобретение статуса субъекта предпринимательской деятельности	89
4.3. Современные тенденции развития законодательства, регулирующего правовое положение субъектов предпринимательской деятельности	102
<i>Контрольные вопросы</i>	105
<i>Литература</i>	105

Глава 5. Правовые основы реорганизации и ликвидации субъектов предпринимательской деятельности.....	107
5.1. Понятие и способы реорганизации юридических лиц	107
5.2. Понятие, виды и порядок ликвидации субъектов предпринимательской деятельности	118
5.3. Несостоятельность (банкротство) субъектов предпринимательской деятельности	127
<i>Контрольные вопросы</i>	141
<i>Литература</i>	141
Глава 6. Договорные отношения в отдельных видах предпринимательской деятельности.....	142
6.1. Правовая характеристика предпринимательских договоров.....	142
6.2. Отдельные виды договоров в предпринимательстве	153
<i>Контрольные вопросы</i>	174
<i>Литература</i>	175
Глава 7. Правовое обеспечение инновационной деятельности в предпринимательстве	176
7.1. Понятие и значение инноваций и инновационной деятельности	176
7.2. Правовой статус субъектов инновационной деятельности	185
7.3. Особенности правового регулирования инновационной деятельности субъектов малого и среднего предпринимательства	195
7.4. Государственная поддержка инновационной деятельности	200
7.5. Опыт зарубежных стран в сфере регулирования государственной поддержки субъектов малого и среднего предпринимательства.....	217
<i>Контрольные вопросы</i>	222
<i>Литература</i>	223
Глава 8. Правовое регулирование результатов интеллектуальной деятельности в сфере предпринимательства	224
8.1. Создание и использование произведений науки, литературы, искусства и программ для электронных вычислительных машин в предпринимательской деятельности.....	225
8.2. Возникновение, реализация и защита смежных прав в предпринимательской деятельности.....	231
8.3. Возникновение и использование патентных прав на секреты производства в предпринимательской деятельности	233
8.4. Нетрадиционные результаты интеллектуальной деятельности, используемые в предпринимательстве	236
8.5. Права на средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий	246
<i>Контрольные вопросы</i>	269
<i>Литература</i>	269
Глава 9. Государственное регулирование предпринимательской деятельности	270
9.1. Государственное регулирование как важнейший элемент рыночной экономики	270

9.2. Государственный и муниципальный контроль как средство защиты прав и законных интересов субъектов предпринимательской деятельности.....	275
9.3. Особенности государственного регулирования отдельных видов предпринимательской деятельности.....	295
<i>Контрольные вопросы</i>	303
<i>Литература</i>	304
Глава 10. Правовое регулирование внешнеэкономической деятельности.....	305
10.1. Понятие и виды внешнеэкономической деятельности.....	305
10.2. Источники правового регулирования внешнеэкономической деятельности.....	311
10.3. Участие государства в развитии внешнеэкономической деятельности и методы ее регулирования.....	316
10.4. Российские участники внешнеэкономической деятельности, договорное регулирование их отношений и защита прав.....	324
<i>Контрольные вопросы</i>	335
<i>Литература</i>	335
Глава 11. Правовая работа в сфере предпринимательства.....	336
11.1. Развитие представлений о правовой работе в России.....	336
11.2. Организация и ведение договорной и претензионно-исковой работы	346
11.3. Правовая работа по обеспечению сохранности имущества и качества продукции предпринимателя.....	359
<i>Контрольные вопросы</i>	366
<i>Литература</i>	366
Глава 12. Защита прав и законных интересов предпринимателей и ответственность в сфере предпринимательства	367
12.1. Правовые основы защиты прав предпринимателей.....	368
12.2. Юридическая ответственность субъектов предпринимательской деятельности.....	379
12.3. Способы защиты прав и законных интересов субъектов предпринимательской деятельности	389
<i>Контрольные вопросы</i>	402
<i>Литература</i>	402

Авторский коллектив

Белова Татьяна Викторовна, кандидат юридических наук, доцент — гл. 5;

Бугорский Владимир Павлович, кандидат юридических наук, доцент — гл. 10, 11;

Воробьева Ирина Викторовна, кандидат юридических наук, доцент — гл. 3;

Гаврилов Эдуард Петрович, доктор юридических наук, профессор — гл. 8: 8.1, 8.2 (совместно с А. М. Рубцовой, В. Н. Синельниковой, М. Т. Шелковичем);

Глуценко Петр Петрович, доктор юридических наук, профессор — гл. 4: 4.2;

Косякова Наталия Ивановна, доктор юридических наук, профессор — гл. 7: 7.1, 7.4;

Лаптев Василий Андреевич, кандидат юридических наук, доцент — гл. 1, 2;

Марданшина Евгения Айвазовна, кандидат юридических наук — гл. 7: 7.2, 7.3;

Милохова Анна Владимировна, кандидат юридических наук, доцент — гл. 6, 12;

Мхитарян Давид Артурович — магистрант кафедры частного права Института экономики, управления и права Российского государственного гуманитарного университета — гл. 7: 7.5;

Рубцова Анастасия Михайловна, аспирант кафедры частного права Института экономики, управления и права Российского государственного гуманитарного университета — гл. 8: 8.3 (совместно с Э. П. Гавриловым, В. Н. Синельниковой, М. Т. Шелковичем);

Ручкина Гульнара Флюоровна, доктор юридических наук, профессор — гл. 9;

Синельникова Валентина Николаевна, доктор юридических наук, профессор — гл. 8: 8.4 (совместно с Э. П. Гавриловым, А. М. Рубцовой, М. Т. Шелковичем);

Цмай Василий Васильевич, доктор юридических наук, профессор — гл. 4: 4.1, 4.3;

Шелкович Максим Тимофеевич, кандидат юридических наук, доцент — гл. 8: 8.5 (совместно с Э. П. Гавриловым, А. М. Рубцовой, В. Н. Синельниковой).

Руководитель авторского коллектива — **Н. И. Косякова**.

Принятые сокращения

1. Нормативные правовые акты¹

Конституция РФ — Конституция Российской Федерации, принята все-народным голосованием 12.12.1993 (с учетом поправок, внесенных Законами Российской Федерации о поправках к Конституции Российской Федерации от 30.12.2008 № 6-ФКЗ, от 30.12.2008 № 7-ФКЗ, от 05.02.2014 № 2-ФКЗ, от 21.07.2014 № 11-ФКЗ)

АПК РФ — Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации — Федеральный закон от 24.07.2002 № 95-ФЗ

ГК РФ — Гражданский кодекс Российской Федерации: часть первая — Федеральный закон от 30.11.1994 № 51-ФЗ; часть вторая — Федеральный закон от 26.01.1996 № 14-ФЗ

ГПК РФ — Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации — Федеральный закон от 14.11.2002 № 138-ФЗ

КоАП РФ — Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях — Федеральный закон от 30.12.2001 № 195-ФЗ

КТМ РФ — Кодекс торгового мореплавания Российской Федерации — Федеральный закон от 30.04.1999 № 81-ФЗ

НК РФ — Налоговый кодекс Российской Федерации: часть первая — Федеральный закон от 31.07.1998 № 146-ФЗ; часть вторая — Федеральный закон от 05.08.2000 № 117-ФЗ

ТК РФ — Трудовой кодекс Российской Федерации — Федеральный закон от 30.12.2001 № 197-ФЗ

УК РФ — Уголовный кодекс Российской Федерации — Федеральный закон от 13.06.1996 № 63-ФЗ

Закон о банках — Федеральный закон от 02.12.1990 № 395-1 «О банках и банковской деятельности»

Закон о банкротстве — Федеральный закон от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)»

Закон о валютном регулировании — Федеральный закон от 10.12.2003 № 173-ФЗ «О валютном регулировании и валютном контроле»

Закон о защите конкуренции — Федеральный закон от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

Закон о защите прав потребителей — Закон РФ от 07.02.1992 № 2300-1 «О защите прав потребителей»

¹ При самостоятельном изучении нормативных правовых актов, упоминаемых в учебнике, необходимо учитывать изменения и дополнения, которые были внесены в них с момента вступления в действие. С официальными текстами документов можно ознакомиться на Официальном интернет-портале правовой информации (www.pravo.gov.ru).

Закон о защите прав юридических лиц — Федеральный закон от 26.12.2008 № 294-ФЗ «О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля»

Закон о контрактной системе — Федеральный закон от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»

Закон о лицензировании — Федеральный закон от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности»

Закон о международных договорах — Федеральный закон от 15.07.1995 № 101-ФЗ «О международных договорах Российской Федерации»

Закон о международном коммерческом арбитраже — Закон РФ от 07.07.1993 № 5338-1 «О международном коммерческом арбитраже»

Закон о науке — Федеральный закон от 23.08.1996 № 127-ФЗ «О науке и государственной научно-технической политике»

Закон о некоммерческих организациях — Федеральный закон от 12.01.1996 № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях»

Закон о производственных кооперативах — Федеральный закон от 08.05.1996 № 41-ФЗ «О производственных кооперативах»

Закон о развитии предпринимательства — Федеральный закон от 24.07.2007 № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации»

Закон о регистрации юридических лиц — Федеральный закон от 08.08.2001 № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей»

Закон о регулировании внешнеторговой деятельности — Федеральный закон от 08.12.2003 № 164-ФЗ «Об основах государственного регулирования внешнеторговой деятельности»

Закон о регулировании оборота спирта — Федеральный закон от 22.11.1995 № 171-ФЗ «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции»

Закон о рекламе — Федеральный закон от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»

Закон о техническом регулировании — Федеральный закон от 27.12.2002 № 184-ФЗ «О техническом регулировании»

Закон о третейских судах — Федеральный закон от 24.07.2002 № 102-ФЗ «О третейских судах в Российской Федерации»

Закон об АО — Федеральный закон от 26.12.1995 № 208-ФЗ «Об акционерных обществах»

Закон об арбитражных судах — Федеральный конституционный закон от 28.04.1995 № 1-ФКЗ «Об арбитражных судах Российской Федерации»

Закон об ООО — Федеральный закон от 08.02.1998 № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью»

Закон об организации страхового дела — Закон РФ от 27.11.1992 № 4015-1 «Об организации страхового дела в Российской Федерации»

Закон об унитарных предприятиях — Федеральный закон от 14.11.2002 № 161-ФЗ «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях»

Закон об экспортном контроле — Федеральный закон от 18.07.1999 № 183-ФЗ «Об экспортном контроле»

Закон РСФСР о предприятиях — Закон РСФСР от 25.12.1990 № 445-1 «О предприятиях и предпринимательской деятельности»

2. Органы власти, организации¹

Банк России — Центральный банк Российской Федерации

ВАС РФ — Высший Арбитражный Суд Российской Федерации

ВС РФ — Верховный Суд Российской Федерации

КС РФ — Конституционный Суд Российской Федерации

Минюст России — Министерство юстиции Российской Федерации

3. Прочие сокращения

абз. — абзац (-ы)

АО — акционерное общество

ВЦИК — Всероссийский Центральный Исполнительный Комитет

ВЭД — внешнеэкономическая деятельность

гл. — глава (-ы)

ЕГРЮЛ — Единый государственный реестр юридических лиц

ЕГРИП — Единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей

ЗАО — закрытое акционерное общество

МРОТ — минимальный размер оплаты труда

НИОКР — научно-исследовательские и опытно-конструкторские работы

НПА — нормативный правовой акт

ОАО — открытое акционерное общество

ООН — Организация Объединенных Наций

ООО — общество с ограниченной ответственностью

п. — пункт (-ы)

подп. — подпункт (-ы)

разд. — раздел (-ы)

РСФСР — Российская Советская Федеративная Социалистическая Республика

РФ — Российская Федерация

см. — смотри

СНК — Совет Народных Комиссаров

СРО — саморегулируемые организации

СССР — Союз Советских Социалистических Республик

¹ Наименования органов власти сокращены в соответствии с Перечнем полных и сокращенных наименований федеральных органов исполнительной власти, утвержденным распоряжением Администрации Президента РФ № 943 и Аппарата Правительства РФ № 788 от 16.07.2008.

ст. — статья (-и)

США — Соединенные Штаты Америки

ФАС — федеральный арбитражный суд

ЦИК — Центральный исполнительный комитет

ч. — часть (-и)

ЭВМ — электронная вычислительная машина

Предисловие

Учебник «Предпринимательское право» призван помочь бакалаврам юридических вузов и юридических факультетов в изучении наиболее актуальных вопросов правового регулирования предпринимательской деятельности.

Настоящий учебник подготовлен авторским коллективом, в состав которого входят профессоры и преподаватели ведущих юридических вузов и факультетов: Российского государственного гуманитарного университета, Российского экономического университета имени Г. В. Плеханова, Национального исследовательского университета «Высшая школа экономики», Института государства и права Российской академии наук, Финансового университета при Правительстве РФ, разрабатывающие научные исследования в области предпринимательского права. Такой состав во многом определяет направление данного учебника, где изложены основные результаты научных исследований.

Авторы учебника рассматривают предпринимательское право как отрасль права, отношения которой складываются как при осуществлении, так и при организации предпринимательской деятельности, что актуально в условиях развивающихся рыночных отношений.

Практически весь учебник пронизывают идеи основателей современных представлений о предпринимательском праве (В. В. Лаптева, В. С. Мартынова, В. К. Мамутова) как единстве правового регулирования отношений по осуществлению предпринимательской деятельности и государственного воздействия на нее.

В настоящем учебнике дается комплексное представление об отрасли российского предпринимательского права, включая теорию предпринимательского права, законодательство в сфере предпринимательских правоотношений. Задача авторов состояла в том, чтобы дать бакалаврам, готовящим себя к деятельности профессионального юриста, основные теоретические познания и показать пути и проблемы их практического применения.

Структура учебника и отдельных его глав построена с учетом реформирования гражданского законодательства, с учетом поправок в ГК РФ, внесенных на основании Концепции развития гражданского законодательства. В учебнике рассматриваются вопросы, связанные с осуществлением субъектами предпринимательской деятельности, исследуются субъекты предпринимательского права, содержание и условия их правосубъектности, правовое регулирование результатов интеллектуальной деятельности в сфере предпринимательства, правовое регулирование внешнеэкономической деятельности в сфере предпринимательской деятельности, вопросы защиты прав и законных интересов предпринимателей и ответственности

в сфере предпринимательства, определенное внимание уделяется правовой работе в сфере предпринимательства.

В учебных целях представляет интерес материал о государственном регулировании экономики, пронизывающем практически все предпринимательские отношения, что позволяет дать комплексное представление об изучаемой дисциплине.

Учебник не дублирует материал курса гражданского права. Само название освещаемых в учебнике тем говорит о системе рассматриваемых отношений. В курсе предпринимательского права в теме, посвященной правовому регулированию инновационной деятельности, рассматриваются такие направления воздействия, как государственное регулирование инновационной деятельности, государственное участие в этой деятельности, государственный контроль и надзор за инновационной деятельностью, формы поддержки инновационной деятельности.

Рассмотрение различных аспектов деятельности предпринимателя как системы отношений в неразрывном единстве публично-правовых и частных начал способствует более глубокой подготовке бакалавров к их профессиональной деятельности на юридическом поприще.

Следует отметить, что в учебнике представлены теоретическая дискуссия по отдельным актуальным проблемам курса, а также анализ законодательства и предложения по его совершенствованию. Такой подход позволит развивать у студентов навыки мышления, критического анализа законодательной базы и правоприменительной практики. Несмотря на то что учебник предназначен для бакалавров и преподавателей юридических вузов и факультетов, он эффективно может быть использован юристами, уже работающими в сфере хозяйственной деятельности, предпринимателями, менеджерами, экономистами, работающими в условиях рыночной экономики.

Развитию практических навыков применения законодательства в сфере предпринимательской деятельности служит анализ судебной практики, деятельности органов надзора и контроля за его соблюдением.

Проверить и закрепить полученные знания учащиеся смогут при выполнении практических заданий, основанных на конкретных жизненных ситуациях, и проведении ролевых игр.

Настоящий учебник предназначен прежде всего для бакалавров, а также для магистрантов, аспирантов, докторантов, практикующих юристов, преподавателей, читающих курс «Предпринимательское право».

В результате освоения дисциплины студент должен:

знать

- понятийно-категориальный аппарат дисциплины;
- историю развития российского предпринимательского права;
- систему источников российского предпринимательского права;
- основы государственного регулирования предпринимательской деятельности;
- систему органов государственной власти, осуществляющих регулирование предпринимательской деятельности;
- организационно-правовые формы осуществления предпринимательской деятельности;

- особенности правового регулирования имущественных отношений с участием субъектов, осуществляющих предпринимательскую деятельность;
- общие требования к осуществлению предпринимательской деятельности;
- основы государственного контроля (надзора) за осуществлением предпринимательской деятельности;
- формы и способы защиты прав субъектов предпринимательской деятельности;

уметь

- оперировать юридическими понятиями и категориями российского предпринимательского права;
- анализировать юридические факты, имеющие место при осуществлении предпринимательской деятельности, и возникающие в связи с ними правовые отношения;
- анализировать, толковать и правильно применять правовые нормы, регулирующие отношения с участием лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность;
- принимать решения и совершать юридические действия в точном соответствии с законом;
- осуществлять правовую экспертизу нормативных правовых актов;
- давать квалифицированные юридические заключения и консультации, правильно составлять и оформлять юридические документы;
- самостоятельно осуществлять: поиск, анализ, систематизацию правовой информации (нормативных правовых актов, судебных решений, научных и учебных источников) в сфере гражданско-правовых и хозяйственно-правовых отношений, в том числе с использованием информационных правовых систем;
- юридически правильно квалифицировать обстоятельства конкретного дела;
- принимать правовые решения и совершать иные юридические действия в точном соответствии с законом;

владеть

- терминологией российского предпринимательского права;
- навыком осуществления поиска, анализа и структурирования правовой информации;
- навыком толкования и применения законов и других нормативных правовых актов;
- навыком правильной квалификации фактов и обстоятельств;
- навыком анализа правоприменительной практики;
- навыком разработки и составления юридических документов;
- навыком разрешения правовых проблем и коллизий;
- методологией проведения правовой экспертизы нормативных правовых актов;
- навыком аргументации и обоснования позиции;
- навыком принятия необходимых мер защиты прав субъектов предпринимательской деятельности.

Глава 1

ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ

О ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОМ ПРАВЕ

В результате изучения главы студент должен:

знать

- содержание понятия «предпринимательское право» и предмет отрасли предпринимательского права;
- содержание категории «предпринимательская деятельность», ее основные признаки;
- методы правового регулирования предпринимательства;
- основные принципы предпринимательского права;

уметь

- оперировать правовыми категориями «предпринимательское право», «предпринимательская деятельность» и «деятельность, приносящая доход»;
- отграничивать предпринимательские отношения от иных видов отношений (гражданских, административных, трудовых и т.д.), отличать предпринимательскую от иной деятельности;
- толковать методы правового регулирования предпринимательства, сочетающие в себе частноправовые и публично-правовые начала регулирования;
- ориентироваться в принципах предпринимательского права, закрепленных в Конституции РФ и иных НПА;

владеть

- культурой мышления, способностью к обобщению, научно-практическому анализу, восприятию информации, постановке цели и выбору путей ее достижения;
 - навыком использования НПА в своей профессиональной деятельности, публичного представления своей позиции;
 - навыком использования основных положений и методов общественных наук при решении социально-экономических и профессиональных задач;
 - навыком анализа правовых проблем и процессов и формирования решений;
 - способностью ориентироваться в вопросах правового режима предпринимательства.
-

1.1. Понятие предпринимательского права

Развитие экономики страны во многом зависит от состояния ее правовой системы. В последние годы роль предпринимательского права стала возрастать. В эпоху научно-технического прогресса, развития промышленности, активного международного сотрудничества в области торговли, информационных технологий и экологии очевидно, что недостаточное

государственное регулирование экономики стран неизбежно приводит к экономическим кризисам. Именно оптимальный баланс соотношения публичных и частных начал регулирования экономических отношений заложен в основу предпринимательского права России.

Предпринимательское право — это отрасль в системе права, представляющая собой совокупность норм права, регулирующих предпринимательскую и иную экономическую деятельность.

Данное понятие сформулировано исходя из того, что в предмет предпринимательского права входят не только собственно предпринимательские отношения, направленные на извлечение прибыли, а также любые экономические отношения, для чего следует остановиться на дефиниции «предпринимательское право».

В России в начале становления отрасли предпринимательского права исторически использовалось обозначение «*торговое право*». Это было обусловлено кругом отношений, которые регулировались нормами торгового права, — отношения внутренней и внешней торговли. С развитием производства и фабрик стали использовать термины «*производственное*», «*фабричное*» или «*мануфактурное*» право. С установлением советской власти регулирование народного хозяйства осуществлялось нормами *хозяйственного права*. После распада СССР и перехода к рыночным отношениям использовалось обозначение отрасли — «*коммерческое право*» и «*предпринимательское право*». Участие России в международных организациях (Всемирной торговой организации, Евразийском экономическом сообществе, Таможенном союзе и ряде других интеграционных объединений) и гармонизация российской правовой системы с международными нормами права повлекли за собой обозначение системы норм права, регулирующих вопросы экономики, как «*экономическое право*», а иногда его обозначают «*правом бизнеса*». Во всех случаях предметом регулирования отрасли права выступает профессиональная экономическая деятельность участников рынка.

Реальное «покрытие» сферы регулируемых отношений отраслью права на современном этапе распространяется на все экономические отношения, связанные с производством, распределением, обменом и потреблением товаров, работ и услуг. Видится более удачным термин «*предпринимательское право*», отвечающий потребностям времени и сущности реально складывающихся в экономике отношений. Так, В. В. Путин в Послании Президента РФ Федеральному Собранию РФ от 12 декабря 2012 г. отмечает необходимость развития бизнес-сообщества в стране, создания благоприятного бизнес-климата, в том числе в малом и среднем бизнесе. В Послании Президента РФ Федеральному Собранию РФ от 12 декабря 2013 г. обращается внимание на потребность развития адресного содействия малому и среднему бизнесу, а также создания регионами России индустриальных и технологических парков, бизнес-инкубаторов.

В условиях рыночной экономики термины «предпринимательство», «бизнес» и «экономическая деятельность» стали ассоциироваться с полу-

чением прибыли, иначе ведение экономической деятельности на основе частного капитала было бы лишено всякого смысла.

При буквальном и лексическом толковании различных обозначений отрасли можно предположить картину (рис. 1.1), при которой *экономическое право* включает в себя любые нормы права, связанные с производством, распределением, обменом и потреблением. *Хозяйственное право* регулирует любые производственно-хозяйственные отношения. *Предпринимательское право* ограничивается отношениями, связанными с извлечением прибыли, а *коммерческое право* — теми же отношениями, только с участием коммерсантов. *Торговое право* охватывает отношения в сфере реализации (торговли) продукции (товаров, работ и услуг) на рынке.



Рис. 1.1. Соотношение дефиниций предпринимательского права

Представленный рис. 1.1 свидетельствует о возможности бесконечных рассуждений о выборе «правильного» термина рассматриваемой отрасли права, однако подходящий термин выбирает само время на соответствующем этапе развития экономики и общества. И скорее всего, этим термином должно было бы выступить «экономическое право». Вместе с этим для удобства и единообразия обозначения отрасли права, регулирующей рассматриваемые общественные отношения, предлагается обозначать ее как **предпринимательское право**.

Предметом предпринимательского права выступают *общественные отношения, складывающиеся в сфере осуществления предпринимательской и иной экономической деятельности*. Иными словами, данные отношения можно обозначить как *предпринимательско-правовые*, ранее обозначаемые

как «хозяйственно-правовые»¹. Многообразие видов экономической деятельности в условиях смешанной экономики в стране обуславливает то, что в круг предпринимательско-правовых отношений входят отношения, связанные с осуществлением предпринимательской, а также иной экономической деятельности.

В Основном законе упоминается категория «экономическая деятельность» (ст. 8, 34), однако в то же время в п. 1 ст. 34 Конституции РФ говорится о «*предпринимательской*» деятельности как разновидности экономической деятельности.

Может показаться странным, что в предмет *предпринимательского* права входят и иные *непредпринимательские экономические* отношения, что искусственно расширяет предмет самой отрасли. Однако это не так. Как было указано выше, название отрасли — «предпринимательское право» — выбрано как оптимально приемлемое и общепризнанное, а предмет предпринимательского права определяется исходя из фактического круга отношений, регулируемых нормами данной отрасли права и имеющих в сущности одинаковый характер, но методологически разделен на различные понятия (предпринимательская деятельность; иная экономическая деятельность, приносящая доход, и т.д.). Так, некоммерческая организация может осуществлять предпринимательскую и иную приносящую доход деятельность лишь постольку, поскольку это служит достижению целей, ради которых она создана и соответствует указанным целям, при условии, что такая деятельность указана в его учредительных документах. Такой деятельностью признаются приносящее прибыль производство товаров и услуг, отвечающих целям создания некоммерческой организации, а также приобретение и реализация ценных бумаг, имущественных и неимущественных прав, участие в хозяйственных обществах и участие в товариществах на вере в качестве вкладчика (п. 2 ст. 24 Закона о некоммерческих организациях). Не случайно предпринимательское право рассматривают как хозяйственное право рыночной экономики².

В российской правовой системе присутствует дуализм предпринимательского и гражданского права, при котором предпринимательско-правовые отношения отличаются от гражданско-правовых ввиду различной правовой природы и характера правового регулирования.

Предпринимательские отношения являются предпринимательскими (хозяйственными) обязательствами, характеризующимися уникальными предметом, объектами, ответственностью, требованиями к субъектам предпринимательства, механизмами государственного регулирования и иными особенностями.

В составе предпринимательско-правовых отношений выделяются три группы отношений (рис. 1.2).

¹ Лантеев В. В. Предмет и система хозяйственного права. М. : Юрид. лит., 1969 ; Мамутов В. К. Совершенствование правового регулирования хозяйственной деятельности (методология, направления). Киев : Наук. думка, 1982 и т.д.

² Лантеев В. В. Предпринимательское право: понятие и субъекты / отв. ред. М. М. Славин. М. : Юрист, 1997. С. 30.

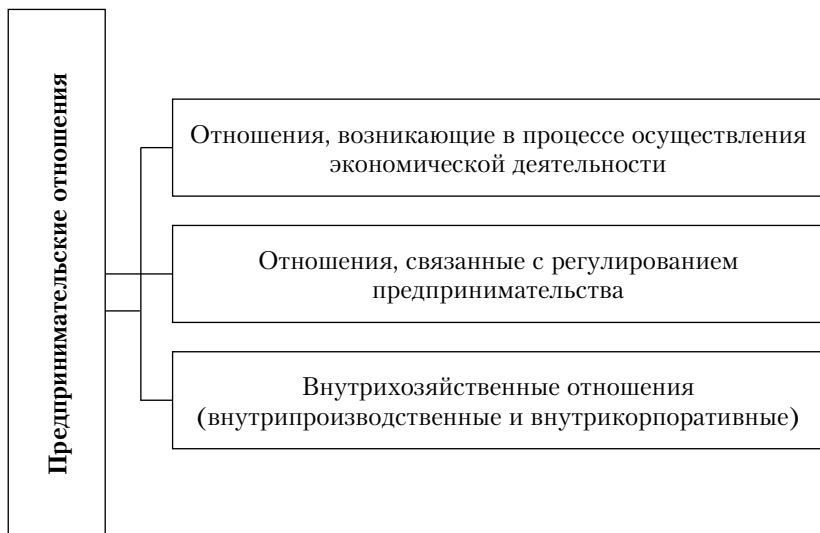


Рис. 1.2. Предмет предпринимательского права

1. Центральное место занимают отношения, связанные с осуществлением экономической, в том числе предпринимательской¹, деятельности. Речь идет о деятельности, непосредственно связанной с производством товаров, работ и услуг и направленной на достижение прибыли либо получение иного положительного результата.

Разнообразие видов предпринимательской деятельности отражено в Общероссийском классификаторе видов экономической деятельности (ОКВЭД), принятом постановлением Государственного комитета РФ по стандартизации и метрологии от 06.11.2001 № 454-ст «О принятии и введении в действие ОКВЭД».

2. Отношения по регулированию экономической деятельности как составной части предмета предпринимательского права подчеркивают сущность объединения частноправовых и публично-правовых начал предпринимательства, что позволяет защитить интересы не только субъектов предпринимательства, но и конечных потребителей продукции.

Выделяются государственное регулирование и саморегулирование экономической деятельности. Пожалуй, только государственное регулирование способно эффективно обеспечить конкуренцию на рынке, развитие наукоемких производств и инновационной деятельности, стабилизировать финансовый сектор и создать условия для благоприятного инвестиционного климата. В состав государственного регулирования входят: антимонопольное, валютное, тарифное, налоговое и иные виды регулирования.

В то же время регулирование экономики осуществляется и саморегуляцией посредством создания СРО в форме корпоративных некоммерческих организаций в соответствующей сфере экономической деятель-

¹ Подробнее о предпринимательской деятельности см.: параграф 1.2 гл. 1 учебника.

ности, направленной на установление определенных стандартов и правил и контроль за их выполнением (ст. 2 Федерального закона от 01.12.2007 № 315-ФЗ «О саморегулируемых организациях»).

3. Термин «*внутрихозяйственные*» («*внутренние*») отношения можно встретить еще в трудах дореволюционных правоведов¹. Но его стали активно использовать и ученые-хозяйственники с 60-х гг. XX в. Внутрихозяйственные отношения являются сложными многоуровневыми отношениями, регулирующими организационно-управленческие отношения в рамках конкретного хозяйствующего субъекта. В данную группу входят отношения, связанные с созданием субъекта предпринимательства, управлением, реорганизацией, а также прекращением деятельности (ликвидацией или банкротством).

Учитывая современное деление организаций на *корпоративные* и *унитарные*, особое внимание в данном случае заслуживают корпорации. При этом термины «внутрихозяйственные» и «внутрикорпоративные» не тождественны, поскольку последние являются видом внутрихозяйственных отношений. *Внутрихозяйственные* отношения в корпорациях можно разделить на *внутрипроизводственные* и *внутрикорпоративные*. Анализируя современное состояние реального сектора экономики, В. В. Лаптев удачно раскрывает их следующим образом: внутрипроизводственные — это отношения между подразделениями предприятий, между подразделениями и предприятием в целом и отношения по организации производственно-хозяйственной деятельности; внутрикорпоративные — это отношения между участниками, а также между участниками и корпорацией в целом по вопросам управления и распоряжения имуществом корпорации².

Такой же позиции о содержании предмета предпринимательского права, кроме В. В. Лаптева³, придерживаются В. К. Мамутов, С. С. Занковский и другие правоведы⁴.

Вместе с этим в науке предпринимательского права встречаются иные мнения о содержании предмета предпринимательского права. Так, по мнению И. В. Ершовой и Е. П. Губина, следует выделять: предпринимательские отношения, организационные отношения, отношения в процессе регулирования предпринимательства и внутрихозяйственные отношения⁵. При таком подходе получается, что предметом предпринимательского права помимо собственно предпринимательских отношений выступают еще три вида отношений. Однако отношения *организационного характера*

¹ *Шершеневич Г. Ф.* Курс торгового права : в 4 т. Т. I. Введение. Торговые деятели. СПб. : издание бр. Башмаковых, 1908. С. 298–302.

² *Лаптев В. В.* Предпринимательское (хозяйственное) право и реальный сектор экономики. М. : Инфотропик Медиа, 2010. С. 75–76.

³ Предпринимательское (хозяйственное) право / под ред. В. В. Лаптева, С. С. Занковского. М. : Волтерс Клувер, 2006. С. 25–26.

⁴ Хозяйственное право / под ред. В. К. Мамутова. Киев : Юринком Интер, 2002. С. 11–18 ; Предпринимательское право : учебник / под ред. Н. И. Косяковой. М. : РГУ, 2008. С. 49 и др.

⁵ Современное предпринимательское право : монография / отв. ред. И. В. Ершова. М. : Проспект, 2014. С. 42 ; Предпринимательское право Российской Федерации : учебник / отв. ред. Е. П. Губин, П. Г. Лахно. 2-е изд. М. : Норма, 2010. С. 42–45.

(по созданию, реорганизации и ликвидации организаций, предпринимательских объединений), скорее всего, признаются *внутрихозяйственными отношениями*. Даже в гл. 28.1 АПК РФ данные отношения, связанные с созданием, реорганизацией и ликвидацией хозяйствующих субъектов, отнесены к категории «корпоративные отношения» (ст. 225.1). Отдельные вопросы описываемых «организационных отношений» (например, вопросы государственной регистрации) относятся к отношениям по регулированию предпринимательства (в частности, установление регистрационного режима субъектов предпринимательства). Видится нецелесообразным выделение их в качестве самостоятельного вида предпринимательско-правовых отношений.

И. В. Дойников полагает, что предметом предпринимательского права выступают хозяйственные отношения, включая предпринимательскую деятельность, индивидуально-трудовую деятельность, предпринимательскую деятельность некоммерческих организаций и хозяйственную деятельность самого государства и его органов, в том числе государственное регулирование экономики¹. Следует согласиться с позицией И. В. Дойникова о включении в предмет отрасли права любых хозяйственных отношений. Детальное раскрытие предмета подчеркивает многоплановость экономических отношений, однако в данном случае соединены различные критерии их классификации, в частности по характеру и субъектам предпринимательства, что с методологической точки зрения неудобно.

Существует особое мнение, что предметом предпринимательского права выступают волевые имущественно-управленческие отношения собственности². Однако такой подход существенно сужает многообразие экономических отношений, регулируемых нормами предпринимательского права.

В зависимости от правовой конструкции, объектов и содержания предпринимательских правоотношений в науке предпринимательского права было предложено классифицировать их на абсолютные вещные правоотношения, абсолютно-относительные вещные правоотношения, абсолютные правоотношения по ведению собственной предпринимательской (хозяйственной) деятельности, абсолютные неимущественные хозяйственные правоотношения и обязательственные хозяйственные правоотношения (И. В. Ершова, В. С. Мартемьянов и др.)³.

Предпринимательское право можно рассматривать как отрасль законодательства, как научную и учебную дисциплину.

Предпринимательское право как отрасль законодательства⁴ представляет собой систему источников права, регулирующих предприниматель-

¹ Дойников И. В. Актуальные проблемы предпринимательского (хозяйственного) права : учеб. пособие. М. : МПСУ ; Воронеж : МОДЭК, 2012. С. 12.

² Зинченко С. А. Российское предпринимательское право : курс лекций в презентационных материалах. Ростов-н/Д. : Изд-во СКАГС, 2012. С. 8.

³ Российское предпринимательское право : учебник / отв. ред. И. В. Ершова, Г. Д. Отнюкова. 4-е изд. М. : Проспект, 2012. С. 33 ; Мартемьянов В. С. Хозяйственное право : курс лекций : в 2 т. Т. 1. М. : БЕК, 1994. С. 40 и др.

⁴ В данном случае понятие «законодательство» используется в широком смысле и включает в себя не только законы, но и иные источники права.

ские и иные экономические отношения, и включает в себя такие формы права (внешнее выражение источников), как общепризнанные принципы и нормы международного права, международные договоры, НПА (законы и подзаконные акты), нормативные договоры, локальные нормативные акты, правовые обычаи и акты судебных органов. Такой подход к системе источников предпринимательского права обусловлен особенностями исторического пути формирования российской правовой системы, о которой Р. Леже справедливо утверждает, что «право России в течение долгого времени будет сохранять свою самобытность, которая будет препятствовать ее вступлению в семью романо-германских систем»¹.

Предпринимательское право как научная дисциплина — система знаний об отрасли предпринимательского права, определяющая место предпринимательского права в системе отраслей российского права, раскрывающая предмет и методы предпринимательского права, сущность предпринимательской деятельности в целом, систему источников права, зарубежный опыт, а также исторический анализ этапов становления, развития и дальнейших перспектив отрасли права. Важное место занимает изучение предпринимательско-правовых школ, заложивших основы самостоятельности отрасли права.

В науке предпринимательского права большое внимание уделяется методам сравнительного правоведения, позволяющим определить достоинства и недостатки развития и механизмов правового регулирования предпринимательства в зарубежных странах.

Социология предпринимательского права выявляет причинно-следственные связи между правом и предпринимательством, раскрывает закономерности и предпосылки возникновения правовых механизмов воздействия на экономические отношения, в том числе предпринимательство.

Предпринимательское право как учебная дисциплина — это совокупность знаний о предпринимательском праве как отрасли права, системе законодательства и науке. Принято выделять *общую* и *специальную* части дисциплины. *Общая часть* включает в себя знания о месте отрасли права в системе российского права, истории развития отрасли, предмете и методах предпринимательского права, принципах отрасли права, системе источников, правовом положении субъектов права, правовом режиме имущества, общих требованиях к субъектам экономической деятельности и научных школах. *Специальная часть* посвящена особенностям правового регулирования отдельных подотраслей предпринимательского права (конкурентное право, корпоративное право, инвестиционное право, инновационное право и т.д.), его институтов (расчеты, предпринимательский договор, особые экономические зоны и зоны территориального развития, государственно-частное партнерство и т.д.) и видов предпринимательской деятельности (банковской, инвестиционной, инновационной, энергетической, строительной, медицинской и т.д.).

¹ Леже Р. Великие правовые системы современности: сравнительно-правовой подход : пер. с фр. М. : Волтерс Клувер, 2009. С. 233.

1.2. Понятие и признаки предпринимательской деятельности

В условиях рыночных отношений в российском законодательстве закрепилось понятие «предпринимательская деятельность» как разновидность экономической деятельности. В силу ст. 2 ГК РФ **предпринимательская деятельность** — это 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. Понятие «предпринимательская деятельность» можно было встретить в законодательстве и до принятия части первой ГК РФ, например в Законе РСФСР о предприятиях.

Поскольку ранее отрасль права обозначалась как *хозяйственное право*, длительное время использовалось понятие «*хозяйственная деятельность*» как составляющее предмет предпринимательского (хозяйственного) права. При переходе к рыночным отношениям стало очевидным, что деятельность должна приносить экономическую выгоду (прибыль) хозяйствующим субъектам, иначе ее осуществление нецелесообразно. Была выделена специальная правовая категория — предпринимательская деятельность или деятельность, приносящая прибыль (доход).

В. В. Лаптев отмечает, что переход к рыночным отношениям трансформировал хозяйственную деятельность в предпринимательскую¹. Однако такое положение дел не означает сужение предмета отрасли права², несмотря на то что, как справедливо обращают внимание ряд авторов, понятие «хозяйственная деятельность» шире «предпринимательской» (Г. Л. Знаменский, В. В. Лаптев³, В. С. Мартемьянов⁴ и др.⁵). Отметим, в некоторых законах по-прежнему используются термины «хозяйственная деятельность» (ст. 25.1 НК РФ), «финансово-хозяйственная деятельность» (гл. XII Закона об АО) и иные обозначения деятельности, приносящей прибыль (доход).

Содержание дефиниции «предпринимательская деятельность» позволяет выделить ее признаки (рис. 1.3).

Вначале предлагается осветить **основные признаки** предпринимательской деятельности. Основными их признают ввиду прямого закрепления данных признаков в законе.

Самостоятельность. Признак самостоятельности раскрывается через «призму» организационного единства субъекта предпринимательства. *Организационное единство* подчеркивает выбранную организационно-

¹ Лаптев В. В. Хозяйственное право — право предпринимательской деятельности // Государство и право. 1993. № 1. С. 36–40.

² Ранее уже было отмечено, что обозначение отрасли «предпринимательским правом» стало результатом общепризнанного компромисса в научных кругах.

³ Предпринимательское (хозяйственное) право : учебник / под ред. В. В. Лаптева, С. С. Занковского. С. 5.

⁴ Мартемьянов В. С. Хозяйственное право. Т. 1. С. 1–5.

⁵ Хозяйственное право / под ред. В. К. Мамутова. С. 9–18.

правовую форму предпринимателя, которая, в свою очередь, предопределяет правовой режим имущества субъекта, виды и размер ответственности по предпринимательско-правовым обязательствам, объем прав участников хозяйствующего субъекта и т.д.



Рис. 1.3. Виды признаков предпринимательской деятельности

Выделяется *имущественная* и *производственно-хозяйственная* самостоятельность субъектов предпринимательства.

В аспекте ведения предпринимательской деятельности следует обратить внимание на имущественную самостоятельность, которая формирует экономическую основу осуществления предпринимательской деятельности. Объем предпринимательской инициативы соответствует правовому режиму имущества, находящегося у хозяйствующего субъекта (собственность, право хозяйственного ведения, право оперативного управления и т.д.). Можно сказать, что правоспособность лица в определенной мере находится в зависимости от степени имущественной самостоятельности. Так, унитарные предприятия имеют специальную правоспособность, соответствующую предмету и целям их деятельности (ст. 3 Закона об унитарных предприятиях). Формирование уставного капитала в коммерческих организациях выполняет помимо распределительной функцию минимальной гарантии кредиторов и имущества, необходимого для начала осуществления деятельности (ст. 25 Закона об АО, ст. 14 Закона об ООО и т.д.).

Производственно-хозяйственная самостоятельность подразумевает возможность субъекта предпринимательства самостоятельно определять свою экономическую и производственную политику.

Рисковый характер. Признак рискованности раскрывает экономический аспект предпринимательской деятельности. При осуществлении хозяйственной деятельности и выборе соответствующей организационно-правовой формы хозяйствующего субъекта (предпринимателя) участники должны осознавать риск утраты первоначального (уставного, складочного) капитала. Недостижение прибыли либо иного результата вследствие экономических кризисов, изменений конъюнктуры рынка, монополизации рынка или жесткой конкуренции, повышенных требований к ведению экономической деятельности и многих других экономических факторов, как зависящих, так и не зависящих от воли предпринимателя, также составляет предпринимательский риск.

Подтверждением особого характера предпринимательской деятельности служит закрепление специальной ответственности предпринимателя, которая в силу ст. 401 ГК РФ наступает за неисполнение предпринимательских обязательств вне зависимости от наличия вины самого предпринимателя. Данное обстоятельство подчеркивает «рисковую» специфику предпринимательских отношений, например, наряду с гражданскими или трудовыми.

По сути, предпринимательский риск — это возможность наступления неблагоприятных экономических последствий для хозяйствующего субъекта, вследствие чего в законодательстве предусмотрена возможность специального договора страхования предпринимательских рисков (ст. 933 ГК РФ, ст. 32.9 Закона об организации страхового дела).

Прибыльность. Наличие цели — извлечение прибыли как определяющей для предпринимательских отношений было законодательно закреплено еще в ст. 1 Закона РСФСР о предприятиях, затем перенесено в ст. 2 ГК РФ. Такое положение дел во многом связано с переходом от командно-плановой системы экономики советского периода к рыночным отношениям. Извлечение прибыли является важной экономической мотивацией, ввиду чего уже Закон СССР от 26.05.1988 № 8998-XI «О кооперации в СССР» рассматривал кооперативы как первичное звено кооперации СССР и в ст. 11 закрепил возможность установления в уставах кооперативов порядка распределения доходов (прибыли) между членами кооператива в соответствии с их трудовым вкладом, а в предусмотренных уставом случаях также в соответствии с имущественным взносом в кооператив.

Под *прибылью* следует понимать полученные доходы, уменьшенные на величину произведенных расходов, которые определяются в соответствии с гл. 25 НК РФ «Налог на прибыль организаций» (ст. 247 НК РФ).

Наличие цели извлечения прибыли в предпринимательской деятельности позволяет сделать вывод о коммерческом характере деятельности. По данному критерию законодатель в ст. 50 ГК РФ разделил организации на *коммерческие* и *некоммерческие*.

Следует обратить внимание на то, что именно *систематическое* извлечение прибыли было использовано при законодательном определении пред-