**ТЕМА 1. ПРЕДМЕТ, МЕТОД, ИСТОЧНИКИ И ПРИНЦИПЫ РОССИЙСКОГО ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОГО ПРАВА**

1.1. Понятие, предмет и метод российского предпринимательского права

## 1.2. Система российского предпринимательского права

## 1.3. Понятие и признаки предпринимательской деятельности

## 1.4. Источники российского предпринимательского права

## 1.5. Принципы российского предпринимательского права

## 1.6. Место предпринимательского права в правовой системе РФ

**1.1. Понятие, предмет и метод российского предпринимательского права**

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

Предметом любой отрасли права является круг общественных отношений, регулируемых ее нормами.

**Предмет предпринимательского права**- это регулируемая им совокупность отношений, складывающихся в процессе предпринимательской деятельности.

В предмет предпринимательского права входят:

-  профессиональная деятельность по производству товаров (работ, услуг) с целью извлечения прибыли;

-  отношения по реализации товаров, их доставке, хранению и т. п.;

-  предпринимательская деятельность организационно-имущественного характера по созданию и прекращению предприятий, управлению собственностью;

-  хозяйственно-правовое регулирование предпринимательской деятельности;

-  государственное воздействие на субъектов, осуществляющих предпринимательскую деятельность.

Под **методом предпринимательского права** понимают совокупность приемов и способов воздействия на отношения, составляющие предмет предпринимательского права.

Поскольку российское предпринимательское право является комплексной отраслью права, объединяющей нормы как гражданского, так и административного права, его методы разнообразны:

-  императивный метод - метод жестких властных предписаний, исчерпывающе регулирующих отношения (например, предписания антимонопольных органов, обязанность предпринимателей зарегистрироваться, платить налоги и т.д.);

-  диспозитивный метод - предоставляет субъектам свободу выбора определенного варианта поведения (например, в ряде случаев ГК РФ предоставляет предпринимателям возможность определять некоторые условия договоров по соглашению сторон) и др.

Исходя из вышесказанного можно сделать вывод, что в предпринимательском праве используется императивно-диспозитивный метод правового регулирования.

Урегулированные нормами предпринимательского права отношения, возникающие в процессе осуществления предпринимательской деятельности, а также вследствие государственного воздействия на участников рынка, которые связаны взаимными правами и обязанностями, являются **предпринимательскими правоотношениями.**Они представляют собой правовую связь между субъектами, содержание которой составляют субъективные права и обязанности.

## 1.2. Система российского предпринимательского права

Российское предпринимательское право можно рассматривать в трех аспектах:

1)  как комплексную отрасль права - совокупность юридических норм, регулирующих общественные отношения, складывающиеся в сфере организации, осуществления, а также государственного регулирования предпринимательской деятельности;

2)  как науку - совокупность концепций, идей, теорий, изучающих правовые вопросы осуществления предпринимательской деятельности и направленных на совершенствование современного законодательства;

3)  как учебную дисциплину - совокупность знаний, составляющих часть учебной программы образовательных учреждений, необходимых для подготовки специалистов в области юриспруденции.

Среди ученых-юристов нет единого мнения по вопросу о том, является ли российское предпринимательское право самостоятельной отраслью права.

Сторонники дуалистической концепции (Е.А. Суханов, Б.И. Пугинский и др.) считают, что предпринимательские отношения должны регулироваться гражданским и административным правом.

Монистическая теория (В.К. Мамутов, В.С. Мартемьянов и др.) исходит их того, что предпринимательское право является самостоятельной комплексной отраслью права.

Объектом предпринимательского права является предпринимательская деятельность.

**Российское предпринимательское право** состоит из двух частей.

**Общая часть** включает:

-  источники российского предпринимательского права;

-  понятие предпринимательской деятельности;

-  понятие и виды субъектов предпринимательского права;

-  систему требований, предъявляемых к осуществлению предпринимательской деятельности;

-  правовые основы создания, прекращения, банкротства хозяйствующих субъектов;

-  правовые основы управления предприятием;

-  правовой режим имущества предпринимателей и т.д.

**Особенная часть** содержит вопросы правового обеспечения отдельных видов предпринимательской деятельности:

-  правовые основы аудиторской и оценочной деятельности;

-  правовые основы деятельности профессиональных участников рынка ценных бумаг;

-  правовые основы инвестиционной деятельности;

-  правовое регулирование иностранных инвестиций в России;

-  правовые основы кредитования предпринимателей;

-  правовое регулирование информационного обеспечения предпринимательской деятельности;

-  правовое обеспечение инновационной деятельности;

-  правовое регулирование ценообразования;

-  правовое регулирование внешнеэкономической деятельности и т.д.

## 1.3. Понятие и признаки предпринимательской деятельности

Понятие предпринимательской деятельности содержится в [ст. 2 ГК РФ](http://www.aup.ru/docs/gk/s2.htm).

Под **предпринимательской деятельностью** понимается самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в установленном законом порядке.

Выделяют некоторые **признаки**предпринимательской деятельности.

1. **Систематичность,** то есть осуществление предпринимательской деятельности в течение определенного периода. Однако законодатель не определяет четких критериев систематичности. Поэтому для квалификации деятельности как предпринимательской применяют такие критерии, как:

-  доля прибыли от осуществления предпринимательской деятельности в общих доходах лица;

-  размеры прибыли;

-  получение ее определенное количество раз за какой-либо отчетный период и др.

2. **Самостоятельность**, которая включает в себя две составляющие:

а)  организационная самостоятельность - возможность самостоятельно принимать решения в процессе предпринимательской деятельности (волевой характер);

б)  имущественная самостоятельность - наличие у предпринимателя обособленного имущества для осуществления предпринимательской деятельности. Рисковый характер предпринимательской деятельности. Риск (от лат. risco – «отвесная скала») - вероятность неполучения запланированного или ожидаемого положительного результата.

3. **Самостоятельная имущественная ответственность предпринимателя**. Пределы такой ответственности зависят от организационно-правовой формы осуществления предпринимательской деятельности.

4. **Легализованный характер**. **Наличие специального субъекта**(предпринимателя) т.е. лица, зарегистрированного в этом качестве в установленном законом порядке. Предпринимательская деятельность может осуществляться только лицами, зарегистрированными в установленном законом порядке. Осуществление предпринимательской деятельности без государственной регистрации является правонарушением (ст. 14.1 Кодекса об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ); ст. 171 Уголовного кодекса РФ (далее - УК РФ)).

5. **Направленность на систематическое получение прибыли**. Под прибылью понимают доходы, уменьшенные на величину расходов. При этом важна именно цель деятельности лица, а не факт получения прибыли. Деятельность, направленная на получение прибыли, но приносящая убытки, также является предпринимательской.

6. Извлечение дохода от определённой деятельности: продажи товаров, оказание услуг, выполнение работ, получения доходов от использования имущества (например сдача помещения в аренду) и объектов интеллектуальной собственности предпринимателя.

7.**Профессионализм** - признак, предполагающий наличие у предпринимателя определенных знаний и навыков. В настоящее время такое требование закреплено в отношении далеко не всех видов предпринимательской деятельности (в основном наличие определенного образования требуется при осуществлении лицензируемых видов деятельности). Однако в качестве обязательного он указан в законодательстве Германии, Франции и др.

**Виды предпринимательской деятельности** классифицируются:

-  по форме собственности, на базе которой осуществляется предпринимательская деятельность: *частная, государственная, муниципальная*;

-  по количеству участников: *индивидуальная, коллективная*;

-  по характеру деятельности: *производство товаров, оказание услуг, выполнение работ* и др.

## 1.4. Источники российского предпринимательского права

**Источник предпринимательского права** - это внешняя форма выражения норм предпринимательского права, т.е. разнообразные способы фиксации, закрепления сложившихся в сфере предпринимательства юридических по своей природе правил.

Выделяют следующие виды источников предпринимательского права:

1)  нормативный правовой акт;

2)  обычай делового оборота;

3)  общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации.

В настоящее время в научной литературе идет дискуссия по поводу возможности признания судебного прецедента источником права в России. Однако постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ не являются источниками права в России, поскольку она принадлежит к романо-германской системе права, где судебные прецеденты (в отличие от стран англо-саксонской правовой семьи - Великобритании, США) не относятся к источникам права. Но выраженная в постановлениях пленумов и президиумов высших судебных инстанций, обзорах принятых судебных решений судебная практика по делам, связанная с применением норм предпринимательского права, имеет важное значение для выработки единообразного понимания и применения предпринимательского законодательства, подготовки предложений о его совершенствовании.

**Нормативный правовой акт** является основным источником права в Российской Федерации. К ним относятся:

1. *Конституция РФ*, которая:

а) закрепляет общие принципы правового регулирования предпринимательской деятельности:

-  в Российской Федерации гарантируются единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности (п. 1 ст. 8);

-  в Российской Федерации признаются и защищаются равным образом частная, государственная, муниципальная и иные формы собственности (п. 2 ст. 8);

-  земля и другие природные ресурсы могут находиться в частной, государственной, муниципальной и иных формах собственности (п. 2 ст. 9);

-  каждый имеет право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности (п. 1 ст. 34);

-  не допускается экономическая деятельность, направленная на монополизацию и недобросовестную конкуренцию (п. 2 ст. 34);

б) устанавливает минимум гарантий прав и интересов участников предпринимательских правоотношений, который не может быть ограничен:

-  равная защита всех форм собственности (п. 2 ст. 8);

-  гарантия судебной защиты прав и свобод (п. 1 ст. 46);

-  возможность ограничения прав и свобод человека и гражданина только федеральным законом и только 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 (п. 3 ст. 55).

В соответствии с Постановлением Конституционного Суда РФ от 17 декабря 1996 г. конституционные права и свободы человека и гражданина распространяются на юридических лиц в той степени, в какой эти права могут быть к ним применимы;

в) закрепляет предметы ведения Российской Федерации и субъектов РФ (ст. ст. 71 - 73).

2. *Гражданский кодекс РФ, Налоговый кодекс РФ, Кодекс РФ об административных правонарушениях* и др.

3. *Федеральные законы*, которые можно классифицировать следующим образом:

а) федеральные законы, устанавливающие государственные требования к организации и осуществлению предпринимательской деятельности:

-  Федеральный закон от 8 августа 2001 г. № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» в ред. от 23.12.2010 г.;

-  Федеральный закон от 8 августа 2001 г. № 128-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» в ред. от 29.12.2010 г.;

-  Федеральный закон от 27 декабря 2002 г. № 184-ФЗ «О техническом регулировании» в ред. от 28.09.2010 г.;

-  Федеральный закон от 26 декабря 2008 г. № 294-ФЗ «О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля» в ред. от 28.12.2010 г.;

б) федеральные законы, определяющие основные правила устройства и функционирования рынка:

-  Закон РФ от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в ред. от 29.11.2010 г.;

-  Закон РФ от 20 февраля 1992 г. № 2383-1 «О товарных биржах и биржевой торговле» в ред. от 27.07.2010 г.;

-  Федеральный закон от 22 апреля 1996 г. № 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг» в ред. от 04.10.2010 г.;

в) федеральные законы, устанавливающие правовое положение хозяйствующих субъектов:

-  Федеральный закон от 26 декабря 1995 г. № 208-ФЗ «Об акционерных обществах» в ред. от 28.12.2010 г.;

-  Федеральный закон от 8 февраля 1998 г. № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» в ред. от 28.12.2010 г.;

-  Федеральный закон от 8 мая 1996 г. № 41-ФЗ «О производственных кооперативах» в ред. от 19.07.2009 г.;

-  Федеральный закон от 14 ноября 2002 г. № 161-ФЗ «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях» в ред. от 02.07.2010 г. и др.;

г) федеральные законы, регулирующие отдельные виды предпринимательской деятельности:

-  Федеральный закон от 29 октября 1998 г. № 164-ФЗ «О финансовой аренде (лизинге)» в ред. от 08.05.2010 г.;

-  Федеральный закон от 30 декабря 2008 г. № 307-ФЗ «Об аудиторской деятельности» в ред. от 28.12.2010 г.;

-  Федеральный закон от 29 ноября 2001 г. № 156-ФЗ «Об инвестиционных фондах» в ред. от 27.07.2010 г.;

-  Федеральный закон от 13 марта 2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» в ред. от 28.09.2010 г. и т.д.

4. *Подзаконные акты*:

а)  указы Президента РФ (например, Указ Президента РФ от 9 марта 2004 г. № 314 «О системе и структуре федеральных органов исполнительной власти» в ред. от 22.06.2010 г.);

б)  постановления Правительства РФ (например, Постановление Правительства РФ от 12 августа 2002 г. № 584 «Об утверждении Положения о проведении конкурса по продаже государственного или муниципального имущества» в ред. от 26.01.2010 г.);

в)  нормативные акты федеральных органов исполнительной власти (министерства, Федеральная антимонопольная служба РФ (ФАС России) и др.);

5. *Нормативные правовые акты субъектов РФ* - издаются законодательными и исполнительными органами субъектов РФ в пределах установленной ст. ст. 71 - 73 Конституции РФ компетенции и не могут противоречить федеральному законодательству.

6. *Муниципальные правовые акты* - принимаются по вопросам, касающимся реализации права собственности на принадлежащее муниципальным образованиям имущество.

7. *Обычаи делового оборота* - 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. (Понятие обычая делового оборота определено в [ст. 5 ГК РФ](http://www.aup.ru/docs/gk/s5.htm)).

Обычаи делового оборота применяются в случаях, прямо указанных в законодательстве. Отсылки к обычаям делового оборота содержатся в ряде статей ГК РФ (ст. ст. 309, 311, 314, 315, 474 и др.).

Правовой обычай создается в результате сложения двух элементов: внутреннего, т.е. соблюдение сложившегося правила участниками гражданского оборота, и внешнего, т.е. в результате придания обязательной силы путем прямого указания об этом в правовых нормах. Следовательно, для того, чтобы стать источником права, обычай должен быть санкционирован государством.

Обычай делового оборота следует отличать от обыкновения. Обычай существует независимо от сторон, заключающих договор, и применяется в качестве общего правила (если стороны не договорились об ином или иное не установлено в законе). Деловые обыкновения применяются, если в договоре стороны прямо договорились об этом, либо если договор позволяет предположить намерение сторон руководствоваться тем или иным обыкновением. Деловое обыкновение представляет собой подразумеваемое условие договора. Если такового условия в договоре нет, обыкновение не учитывается как обязательное правило.

8. Одним из видов источников российского предпринимательского права являются также *общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации*. В числе международных документов, регулирующих предпринимательскую деятельность, можно назвать следующие:

-  Конвенция ООН о договоре международной перевозки грузов автомобильным транспортом 1956 г.;

-  Конвенция ООН о договорах международной купли-продажи 1980 г.;

-  Конвенция ООН о международных переводных векселях и международных простых векселях 1988 г.;

-  Принципы международных коммерческих договоров (Принципы УНИДРУА);

-  Евразийская патентная конвенция 1994 г. и др.

Вопросы соотношения международных и внутренних источников предпринимательского права решаются в соответствии с п. 4 ст. 15 Конституции РФ, [ст. 7 ГК РФ](http://www.aup.ru/docs/gk/s7.htm): общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации имеют приоритет по отношению к нормам национального законодательства.

## 1.5. Принципы российского предпринимательского права

Предпринимательское право, как и любая другая отрасль российского права, основывается на определённых принципах, которые характеризуют и определяют правовое регулирование в сфере предпринимательского права.

**Принципы российского предпринимательского права** - основополагающие начала, на которых строится предпринимательское право. Выделяют ряд принципов предпринимательского права.

1.  Принцип **свободы** **предпринимательской деятельности** закреплен в ст. ст. 8, 34 Конституции РФ, которая устанавливает: «каждый имеет право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности». Следовательно, каждый гражданин решает самостоятельно, заниматься предпринимательской деятельностью или нет, какую организационно-правовую форму и вид предпринимательской деятельности избрать и т.д. Данный принцип развивается в ГК РФ и иных нормативных правовых актах.

2.  Принцип **признания многообразия форм собственности**, юридического равенства форм собственности и равной их защиты основывается на положениях п. 2 ст. 8 Конституции РФ: «В Российской Федерации признаются и защищаются равным образом частная, государственная, муниципальная и иные формы собственности». Законодательством не могут устанавливаться какие-либо привилегии или ограничения для субъектов, осуществляющих предпринимательскую деятельность с использованием имущества, находящегося в государственной, муниципальной или частной собственности.

3.  Принцип **единого экономического пространства**, который выражается в том, что согласно п. 1 ст. 8 Конституции РФ «в Российской Федерации гарантируются свободное перемещение 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.

4.  Принцип **поддержания конкуренции**и недопущения экономической деятельности, направленной на монополизацию и недобросовестную конкуренцию. В соответствии с п. 1 ст. 8 Конституции РФ в Российской Федерации гарантируется поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности. Статья 34 Конституции РФ устанавливает также запрет на осуществление экономической деятельности, направленной на монополизацию и недобросовестную конкуренцию. Данный принцип получил развитие в законодательстве о конкуренции, о естественных монополиях.

5.  Принцип **баланса частных интересов предпринимателей и публичных интересов государства** и общества в целом. Стремясь получить максимальную прибыль, предприниматели в некоторых случаях могут не учитывать интересы государства и общества в целом. Согласовать интересы предпринимателей и общества позволяют различные меры государственного регулирования предпринимательства. Они могут быть прямыми (директивными) и косвенными (экономическими). Прямое государственное регулирование выражается в установлении требований, предъявляемых к предпринимательской деятельности; установлении запретов; применении мер ответственности, а косвенное - в предоставлении льгот при налогообложении, кредитовании.

6.  Принцип **законности.** С одной стороны, сама предпринимательская деятельность должна осуществляться при строгом соблюдении законодательства. С другой стороны, государством должна быть обеспечена законность в деятельности органов государственной власти и местного самоуправления по отношению к субъектам предпринимательской деятельности. Законность обеспечивает стабильность экономики и её финансовой системы.

7.  Принцип **систематического получения прибыли как цели предпринимательской деятельности.**Внедрение данного принципа является необходимым атрибутом рыночной экономики. Основная цель занятия предпринимательской деятельностью – получение прибыли.

## 1.6. Место предпринимательского права в правовой системе РФ

В системе права Российской Федерации предпринимательское право формируется из норм различных отраслей права: конституционного (государственного) гражданского, трудового, финансового, административного, уголовного, налогового и др. Нормы предпринимательского права устанавливают правила хозяйственной деятельности субъекта предпринимательства.

Рассмотрим, как соотносятся между собой предпринимательское право и основные отрасли права в сфере предпринимательства:

1) базовой отраслью права является конституционное право, ибо на его основе формируются другие отрасли права, в том числе и предпринимательское.

Основой правового регулирования является Конституция Российской Федерации, принятая всенародным голосованием 12 декабря 1993 г., - базовый закон государства, представляющий собой юридическую базу всего действующего законодательства. Конституция РФ гарантирует единство экономического пространства страны, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, поддержку конкуренции, свободу экономической деятельности. Признаются и защищаются равным образом частная, государственная и муниципальная формы собственности. Конституция РФ имеет высшую юридическую силу, прямое действие и применяется на всей территории Российской Федерации.

Конституцией установлены свободы экономической деятельности, закреплен механизм рыночных отношений. Гарантированы создание и функционирование единого общероссийского рынка, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств по всей территории России, поддержка и развитие добросовестной конкуренции, недопущение экономической деятельности, направленной на создание монополии и ограничения конкуренции.

Единственной денежной единицей, обращающейся на территории Российской Федерации, объявлен рубль. Государство в лице Банка России обязано защищать российскую валюту и обеспечивать ее устойчивость. Россия впервые провозглашена социальным государством, политика которого, в том числе в области экономики и предпринимательства, служит созданию условий для свободного развития человека, личности и всего общества в целом;

2) следующей по значимости отраслью права, взаимодействующей с предпринимательским правом, является гражданское право, представляющее собой систему правовых норм, регулирующих имущественные и связанные с ними неимущественные отношения, базирующиеся на автономии и имущественной самостоятельности участников таких отношений, методом юридического равенства сторон. Имущественные отношения, являющиеся предметом гражданского права, могут выражать: принадлежность имущества определенным лицам (вещные правоотношения); управление имуществом организаций (корпоративные правоотношения); переход имущества от одних лиц к другим (обязательственные правоотношения). Неимущественные отношения, связанные с имущественными, представляют категорию исключительных прав (авторских, патентных и т.п.).

Предпринимательские имущественные отношения служат важным элементом предмета гражданского права. [Гражданский кодекс](http://www.aup.ru/docs/gk/), другие законы и иные правовые акты, содержащие нормы гражданского права, не только дают легальное определение предпринимательской деятельности, но и регламентируют особенности источников ее гражданско-правового регулирования, их участия в обязательствах.

Особенность гражданского права заключается в том, что оно упорядочивает отношения между равноправными и независимыми субъектами, вступающими в отношения друг с другом по собственной воле.

Гражданское право - это регулятор рыночных отношений. Вместе с другими отраслями права оно способно в полной мере воздействовать на предпринимательский сектор экономики. Нормы, регулирующие предпринимательство, т.е. деятельность по систематическому получению прибыли, органично слиты с гражданским правом.

Наряду с вышеуказанными отраслями права предпринимательскую деятельность регулируют нормы финансового, налогового, трудового, земельного, уголовного законодательства, нормы которых охватываются понятием публичного права.

Но наибольшим по объему регулятором отношений в сфере предпринимательства является все же административное право.

*Административное право*регулирует общественные отношения, складывающиеся в сфере государственного управления: порядок создания, реорганизации и ликвидации исполнительных органов всех уровней, их перечень, цели и задачи, компетенцию, структуру, порядок функционирования. Оно оказывает определенное регулирующее воздействие и на негосударственные организации. Например, обязательная государственная регистрация.

Нормы административного права определяют правовой статус общественных объединений, органов местного самоуправления и иных негосударственных формирований в сфере административных правоотношений.

Административное право характеризуется наличием отношения «власть – подчинение» и регулирует отношения неравноправных субъектов.

## Контрольные вопросы к теме 1

1.  Сформулируйте понятие российского предпринимательского права.

2.  Почему российское предпринимательское право называют комплексной отраслью права?

3.  Как российское предпринимательское право соотносится с другими отраслями права?

4.  Какие общественные отношения составляют предмет российского предпринимательского права?

5.  Сформулируйте понятие и основные признаки предпринимательской деятельности.

6.  На каких принципах основывается российское предпринимательское право?

7.  Назовите виды источников российского предпринимательского права.

8.  Определите место и роль предпринимательского права в системе росси1йского права.