



краткий курс

А. И. Балашов

Хозяйственное (предпринимательское) право

Организационно-правовые формы
хозяйствующих субъектов

Правовой режим имущества
предпринимателей

Государственное регулирование
хозяйственной деятельности

Защита прав предпринимателей

 **ПИТЕР**



Алексей Игоревич Балашов
Хозяйственное
(предпринимательское) право
Серия «Краткий курс (Питер)»

Текст предоставлен правообладателем

http://www.litres.ru/pages/biblio_book/?art=585535

Хозяйственное (предпринимательское) право. : Питер; СПб.; 2009

ISBN 978-5-49807-160-2

Аннотация

В учебном пособии рассматриваются основы хозяйственного (предпринимательского) права Российской Федерации: организационно-правовые формы хозяйствующих субъектов; правовой режим имущества предпринимателей; сделки и представительство; хозяйственный (предпринимательский) договор; государственное регулирование хозяйственной деятельности; защита прав и законных интересов предпринимателей. В работе определено понятие и раскрыто содержание хозяйственного (предпринимательского) права, показана история его зарождения и развития. Учебное пособие рекомендовано студентам высших учебных заведений экономических и юридических специальностей, изучающим дисциплины «Хозяйственное право», «Коммерческое право», «Предпринимательское право», «Правовые аспекты

управленческой деятельности», а также магистрантам, аспирантам и преподавателям. Пособие будет интересно всем, кто изучает вопросы правового регулирования предпринимательской деятельности.

Содержание

Предисловие	5
Принятые сокращения	8
Глава 1	9
1.1. Понятие и содержание хозяйственного права	9
1.2. История возникновения и развития хозяйственного права	21
1.3. Источники и система хозяйственного права	41
Конец ознакомительного фрагмента.	46

Алексей Игоревич Балашов

Хозяйственное (предпринимательское) право

Предисловие

В связи с развитием в нашей стране рыночных институтов появилась необходимость особого правового регулирования отношений, участниками которых являются экономически самостоятельные хозяйствующие субъекты – коммерсанты и предприниматели. В условиях рыночной экономики, при которой отсутствует диктат государственной собственности на средства производства, а товарно-денежные связи между субъектами экономики подчиняются законам рынка, коммерсант (предприниматель) выступает основным субъектом хозяйственной деятельности. Отношения, регулируемые гражданским правом, участниками которых выступают специальные субъекты гражданского права – предприниматели, и составляют в настоящее время предмет хозяйственного (предпринимательского) права.

Знание основ хозяйственного (предпринимательского)

права является неотъемлемой частью профессиональной компетенции выпускника любого экономического вуза и факультета. В своей практической деятельности современным специалистам – менеджерам, экономистам, бухгалтерам, работникам сферы рекламы – приходится ориентироваться в весьма запутанном торговом законодательстве, заключать договоры, принимать на себя и исполнять хозяйственные обязательства, осуществлять кредитно-расчетные отношения с контрагентами.

Данное учебное пособие призвано дать студентам экономических специальностей высших учебных заведений комплексное представление о хозяйственном (предпринимательском) праве Российской Федерации, а также механизме его применения. При написании учебного пособия использовались основополагающая нормативная база, материалы судебной практики, а также учебная и научная литература, в том числе работы Е. А. Богатых, М. И. Брагинского, Ю. Е. Булатецкого, В. В. Витрянского, Е. П. Губина, С. Э. Жилинского, В. В. Лаптева, А. П. Овечкина, В. Ф. Попондопуло, Н. Н. Смирновой, Н. Д. Эриашвили и др.

Учебное пособие состоит из восьми глав, в которых освещаются понятие, источники и система российского хозяйственного права, организационно-правовые формы деятельности предпринимательских структур, правовой режим имущества хозяйствующих субъектов, договоры и обязательства в предпринимательском обороте, механизм государственно-

го регулирования предпринимательской деятельности в России, а также порядок защиты прав и законных интересов предпринимателей.

Использованная при написании настоящей работы литература и нормативные правовые акты приводятся в конце учебного пособия. Примерные темы и методические указания по написанию контрольных работ вынесены в приложение.

Принятые сокращения

АПК РФ – Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации

гл. – глава (-ы)

ГК РФ – Гражданский кодекс Российской Федерации

ЗК РФ – Земельный кодекс Российской Федерации

КоАП РФ – Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях

Конституция РФ – Конституция Российской Федерации

куб. м – кубический метр

л. с. – лошадиная (-ые) сила (-ы)

млн – миллион

млрд – миллиард

НК РФ – Налоговый кодекс Российской Федерации

МРОТ – минимальный размер оплаты труда п. – пункт (-ы) ст. – статья (-и)

УК РФ – Уголовный кодекс Российской Федерации

ФАС России – Федеральная антимонопольная служба

ФНС России – Федеральная налоговая служба

ФСФР России – Федеральная служба по финансовым рынкам

ЦБ РФ – Центральный банк Российской Федерации

Глава 1

ПОНЯТИЕ, ИСТОЧНИКИ И СИСТЕМА ХОЗЯЙСТВЕННОГО ПРАВА

1.1. Понятие и содержание хозяйственного права

Вхождение России в рыночные отношения предопределило необходимость особого правового регулирования отношений, являющихся предметом гражданского права, возникающих между экономически самостоятельными хозяйствующими субъектами или с их участием. В условиях рыночной экономики, при которой отсутствует диктат государственной собственности на средства производства, а товарно-денежные связи между субъектами экономики подчиняются законам рынка, основным субъектом хозяйственной деятельности выступает предприниматель. Статья 2 ГК РФ определяет **предпринимательскую деятельность** как самостоятельную, осуществляемую на свой риск деятельность, направленную на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или

оказания услуг лицами, зарегистрированными в качестве предпринимателей в установленном законом порядке. Таким образом, в условиях современной экономики семантика понятий хозяйственной и предпринимательской деятельности, хозяйствующего субъекта и предпринимателя становится тождественной.

В Российской Федерации на предпринимательские отношения, а также отношения с участием предпринимателей в рамках гражданского права распространяется особый нормативно-правовой режим. Отношения, регулируемые гражданским правом, участниками которых являются специальные субъекты гражданского права – предприниматели, составляют в настоящее время **предмет хозяйственного (предпринимательского) права**.

Предпринимательские отношения, являясь, по сути, гражданскими правоотношениями, характеризуются следующими **особенностями**.

1. *Предпринимательская деятельность является деятельностью самостоятельной.* Граждане и юридические лица самостоятельно,

то есть своей властью и в своем интересе осуществляют предпринимательскую деятельность. Если деятельность лица не является самостоятельной, то она не относится к предпринимательской. Так, деятельность учреждения не может быть отнесена к предпринимательской, поскольку учреждение создается собственником для конкретной заданной

им цели (социально-культурной, управленческой и т. д.), которая, как правило, не приносит прибыли. Определяя цель деятельности учреждения и финансируя его согласно утвержденной смете, собственник ограничивает учреждение как хозяйствующий субъект в его правовых возможностях. Предпринимательская деятельность организуется лицом по своему усмотрению. Она не управляется непосредственно каким-либо органом публичной власти, что, однако, не исключает общего ее регулирования со стороны государства.

2. *Предпринимательская деятельность осуществляется лицом на свой риск.* Основной целью предпринимательской деятельности является получение прибыли, однако в силу различных причин этот результат не всегда оказывается достижим. В этих случаях говорят о хозяйственном (предпринимательском) риске. Если деятельность осуществляется не на свой риск, то она не является предпринимательской. Например, деятельность государственных учреждений не может быть отнесена к предпринимательской в том числе и потому, что при недостаточности у учреждения денежных средств субсидиарную ответственность по его долгам несет собственник соответствующего имущества (п. 2 ст. 120 ГК РФ), то есть государство.

3. *Предпринимательская деятельность направлена на систематическое получение прибыли.* При этом речь идет об основной цели деятельности предпринимателя. Если же извлечение прибыли не является его основной целью, то

такая деятельность не относится к предпринимательской. В частности, деятельность некоммерческих организаций не направлена специально на извлечение прибыли, хотя они могут осуществлять предпринимательскую деятельность постольку, поскольку это служит достижению целей, ради которых они созданы, и соответствующую этим целям.

4. *Предпринимательская деятельность подлежит государственной регистрации.* Государственная регистрация, а в определенных случаях и лицензирование отдельных видов предпринимательской деятельности необходимы для осуществления контроля за ней со стороны общества в случаях, прямо указанных в законодательстве. Осуществление предпринимательской деятельности без регистрации запрещается. Доходы, полученные от такой деятельности, подлежат взысканию в доход государства.

Предпринимательские отношения, возникающие между предпринимателями или с их участием в связи с осуществлением ими предпринимательской деятельности, являются составной частью экономических (товарно-денежных) отношений, регулируемых гражданским правом. Предпринимательская деятельность и экономическая деятельность, предпринимательские отношения и экономические (товарно-денежные) отношения, предпринимательское (хозяйственное) право и гражданское право соотносятся между собой как особенное и общее.

Являясь составной частью предмета гражданско-право-

вого регулирования, хозяйственные (предпринимательские) отношения регулируются не только специальными, но и общими нормами гражданского права. Специальные нормы гражданского права имеют приоритет перед общими и подлежат применению к хозяйственным (предпринимательским) отношениям в первую очередь. Общие нормы гражданского права применяются лишь при отсутствии надлежащих специальных норм. В связи с этим некоторые ученые, например профессор В. Ф. Попондопуло¹, рассматривают хозяйственное (предпринимательское) право как составную, хотя и весьма специфическую, часть гражданского права.

В развернутом виде понятие **«хозяйственное (предпринимательское) право»** можно определить как систему правовых норм и институтов, регулирующих на основе сочетания публичных и частных интересов общественные отношения, возникающие в процессе осуществления предпринимательской деятельности, в том числе отношения по государственному регулированию экономики в целях обеспечения интересов государства и общества. Иными словами, нормы предпринимательского права возникают там, где субъект экономической деятельности действует как профессионал, производящий товары, выполняющий работы или оказывающий услуги на возмездной основе.

¹ Попондопуло В. Ф. Коммерческое (предпринимательское) право. – М.: Юрист, 2006. – 764 с.

Необходимость в хозяйственно-правовых нормах возникает в силу того, что профессиональная экономическая деятельность затрагивает интересы неопределенного круга лиц, нуждающихся в дополнительной (по сравнению с частноправовой) защите. Поэтому хозяйственное право включает в себя нормы и институты, принадлежащие как к частному, так и к публичному праву.

Предмет хозяйственного (предпринимательского) права, по мнению Ю. Е. Булатецкого², составляет регулирование правоотношений, возникающих в процессе предпринимательского оборота.

Содержание хозяйственного (предпринимательского) права как составной части гражданского права раскрывается через его **принципы**. Отметим, что никаких особых принципов хозяйственного (предпринимательского) права не существует, а имеются лишь особенности проявления принципов гражданского права в сфере предпринимательской деятельности. Перечислим ранее уже называвшиеся нами³ принципы гражданского права и особенности их проявления в хозяйственном обороте.

1. *Принцип дозволительной направленности правового регулирования* означает возможность для субъектов хозяйственного (предпринимательского) права действовать по

² Булатецкий Ю. Е. Торговое право. – М.: МЦФЭР, 2004. – С. 29.

³ Балашов А. И., Рудаков Г. П. Коммерческое право: Учеб. пособие. В 2 т. – Т. 1. – СПб.: ПИМаш, 2002. – С. 10–13.

своему усмотрению, то есть возможность свободно распоряжаться принадлежащими им правами, в частности, осуществлять любые виды предпринимательской деятельности, не запрещенные законом (ст. 18, 49 ГК РФ). Этот принцип можно выразить формулой «дозволено все то, что не запрещено законом», в которой воплощена суть гражданского, в том числе и хозяйственного, права. Данный принцип правового регулирования направлен на обеспечение свободы предпринимательства и, в частности, на неприкосновенность собственности, свободу хозяйственного договора, недопустимость произвольного вмешательства кого-либо в дела предпринимателя, беспрепятственность осуществления им своих гражданских прав и т. д.

2. *Принцип неприкосновенности собственности* – фундаментальный принцип гражданского права, в соответствии с которым собственникам обеспечивается возможность стабильного осуществления своих правомочий по владению, пользованию и распоряжению имуществом. В соответствии с ч. 3 ст. 35 Конституции РФ никто не может быть лишен своего имущества иначе как по решению суда и только в случаях, прямо предусмотренных законом. Многие нормы ГК РФ направлены на обеспечение принципа неприкосновенности собственности. Одной из важнейших является норма ст. 235 ГК РФ, устанавливающая исчерпывающий перечень оснований прекращения права собственности помимо воли собственника.

3. *Принцип свободы договора* нашел закрепление помимо ст. 1 ГК РФ также в ст. 421. Он предоставляет хозяйствующим субъектам (предпринимателям) возможность самостоятельно решать вопросы заключения договора, выбора партнеров по договору, определения вида договора и его условий, поскольку это не противоречит закону. В определенных законом случаях в общественных интересах могут устанавливаться ограничения свободы договора. Так, в целях обеспечения и защиты прав потребителей не допускается отказ коммерческой организации от заключения публичного договора при наличии возможности предоставить потребителю соответствующие товары, выполнить работу, оказать услугу (п. 3 ст. 426 ГК РФ). Определенные ограничения свободы договора могут вводиться также в целях обеспечения конкуренции (п. 1 ст. 10 ГК РФ), а также в ряде других случаев.

4. С принципом свободы договора тесно связан *принцип беспрепятственного осуществления частных прав*, закрепленный в ч. 1 ст. 34 Конституции РФ и ст. 9 ГК РФ. В соответствии с ним каждый имеет право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности. Субъекты гражданского права не только приобретают гражданские права своей волей и в своем интересе, но и осуществляют их по своему усмотрению. Гражданские права могут быть ограничены только на основании федерального закона и только в той мере, в какой это необхо-

димом в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и интересов других лиц, обеспечения обороны и безопасности государства.

5. *Принцип недопустимости произвольного вмешательства кого-либо в частные дела.* Запрет на произвольное вмешательство в частные дела сформулирован достаточно полно в ст. 23 Конституции РФ, но прежде всего он касается органов государственной власти и местного самоуправления. Гарантией от произвольного вмешательства является, в частности, норма ст. 13 ГК РФ, в соответствии с которой ненормативный акт государственного органа или органа местного самоуправления, не соответствующий закону или иным правовым актам и нарушающий гражданские права и охраняемые законом интересы частного лица, может быть признан судом недействительным со всеми вытекающими отсюда последствиями.

6. *Принцип равенства участников хозяйственных отношений.* Субъекты хозяйственных отношений, будь то физические или юридические лица, взаимно не подчинены и в этом смысле обладают принципиально равными правовыми возможностями. Хозяйствующие субъекты (предприниматели) равны по отношению к другим субъектам гражданского права, в том числе к государству как участнику частноправовых отношений. Указанный принцип, воплощающий равенство участников регулируемых гражданским правом отношений, означает также равенство среди предпринимате-

лей независимо от их организационно-правовой формы и формы собственности, на базе которой они функционируют. Он направлен на достижение практического функционирования рыночной экономики, на создание единого рынка, на котором выступают все предприниматели: физические и юридические лица, в том числе иностранные. Вместе с тем следует иметь в виду, что принцип равенства участников хозяйственных отношений не означает наличия у них равного объема прав и обязанностей.

7. *Принцип восстановления нарушенных прав хозяйствующих субъектов (предпринимателей)* вытекает из присущей гражданскому праву восстановительной функции. Действительно, равенство участников гражданско-правовых отношений, значительной частью которых являются хозяйственные (предпринимательские) отношения, и их широкая самостоятельность, выражающаяся в возможности действовать по своему усмотрению, предполагает их ответственность за результаты собственных действий. Если эти действия причиняют убытки другим лицам или иным образом умаляют их имущественную сферу, нарушают частные права и охраняемые законом интересы, то эти убытки должны быть полностью возмещены правонарушителем, а имущественная сфера потерпевшего, его частные права и охраняемые законом интересы должны быть восстановлены. Особенности применения данного принципа в сфере предпринимательства проявляются в более строгой имущественной ответственности

хозяйствующих субъектов. В частности, по обязательствам предпринимателей взыскание может быть обращено на любое их имущество, а меры имущественной ответственности предпринимателя применяются независимо от его вины. Имеется также возможность объявления хозяйствующего субъекта несостоятельным (банкротом) и т. д.

8. *Принцип судебной защиты нарушенных прав* закреплен в ст. 46 Конституции РФ, согласно которой каждому гарантируется судебная защита его прав и свобод. Судебную власть при разрешении возникающих в процессе торговой (предпринимательской) деятельности споров осуществляет арбитражный суд. В отличие от судов общей юрисдикции разрешение споров в арбитражных судах носит менее формальный характер; здесь менее детальная регламентация процесса, чем в обычном гражданском процессе, что направлено на скорое разрешение споров. Таким образом, в самом характере арбитражной судебной процедуры проявляются свойства хозяйственного (предпринимательского) права, обусловленные требованиями хозяйственного оборота, – быстрота и отсутствие излишних формальностей. В определенных случаях хозяйственный спор, подведомственный арбитражному суду, по соглашению сторон может быть также передан на разрешение третейского суда. Исключениями из принципа судебной защиты нарушенных гражданских прав предпринимателя являются случаи самозащиты, допускаемые действующим законодательством (ст. 14 ГК РФ). Это

защита нарушенных прав путем применения оперативно-хозяйственных санкций к правонарушителю без обращения к юрисдикционным органам, например удержание кредитором имущества должника (ст. 359 ГК РФ); списание потерпевшим в бесспорном порядке задолженности со счета плательщика (ст. 854 ГК РФ); предъявление претензии к правонарушителю и некоторые другие.

1.2. История возникновения и развития хозяйственного права

Возникновение хозяйственного (предпринимательского) права относится ко времени позднеримского права, когда произошло разделение единой до этого системы частного римского права на гражданское право (*jus civile*) и торговое право (*jus gentium*). Возникшее под сильным влиянием иностранного права, в частности греческого, *jus gentium* быстро превратилось по сути в международное торговое право.

По мнению выдающегося российского дореволюционного ученого-правоведа Г. Ф. Шершеневича, «в своем развитии торговое право прошло три периода: итальянский, французский и германский»⁴.

На *первом этапе* торговое право развивалось как купеческое право отдельных городов средневековой Италии, которая с XI в. была наиболее мощным торговым центром Европы. Торговые споры купцов разных итальянских городов рассматривались в этот период особыми лицами (консулами), которые специально назначались купеческими гильдиями, корпорациями. *Консульская юрисдикция послужила основой для развития купеческого права.* В это же время фор-

⁴ Предпринимательское (хозяйственное) право: Учебник / Под ред. О. М. Олейник. В 2 т. – Т. 1. – М.: Юристъ, 2003. – С. 117.

мируются торговые и морские обычаи, получающие общее признание. Первоначально так называемое купеческое право складывалось как сословное, обычное право отдельных городов и закреплялось в городских статутах или статутах купеческих гильдий. Известны, например, *Рагузинские статуты (1272)*, сборники торгового права романо-славянского города Дубровник (Рагуза) в Далмации (Хорватия). Источниками Рагузинских статутов служили древнее обычное право, римско-византийское законодательство и купеческое право.

Благодаря влиянию итальянских купцов на весь торговый мир Западной Европы их торговые обычаи, решения консульских судов и термины получили широкое распространение. Так, сборник зафиксированных обычаев *Consulato del mare* успешно применялся в городах всего Средиземноморья; позднее городами Ганзейского союза на Балтийском море было принято *Висбейское морское право* (по названию шведского города Висбю), которое содержало много заимствований от первого. Следует подчеркнуть, что купеческое право укреплялось в постоянном противостоянии традиционному феодальному и каноническому праву.

Со второй половины XV в. постепенно, по мере открытия новых стран и континентов, перехода от натурального хозяйства к товарно-денежному обмену в торговле выдвинулись англичане, голландцы, испанцы и французы. К концу XVII в. относится начало *второго (французского) этапа*

в истории развития торгового права. Во Франции, где купечество стремилось к особому правовому регулированию своей деятельности, разрозненные юридические предписания были кодифицированы *Ordonnance de commerce* – ордонансом «О торговле» (1673) и *Ordonnance de la marine* – ордонансом «О мореплавании» (1681). Эти законодательные акты именуются в литературе *ордонансами Ж. Б. Кольбера* (1619–1683), который являлся генеральным контролером финансов при дворе французского короля Людовика XIV и осуществил ряд важных мер, направленных на развитие во Франции торговли, промышленности и финансов. Нормы торгового права распространялись на деятельность лиц, формально принадлежавших к купеческому сословию.

Таким образом, торговое (хозяйственное) право стало развиваться не только обычаями, но и королевскими указами, ордонансами, распространяющими свое нормативное действие на всю страну.

Французская буржуазная революция 1789 г. уничтожила сословный характер торговой деятельности и торгового права. Закон от 2-17 мая 1791 г. провозгласил свободу промысла, в том числе торгового. Старое купеческое право больше не отвечало потребностям и условиям бурно развивающегося капиталистического хозяйства, в связи с чем возник вопрос о пересмотре торгового законодательства. Спустя почти 17 лет после этой декларации в сентябре 1807 г. был принят *Французский торговый кодекс (Code de commerce)*,

вступивший в силу с 1 января 1808 г. Этому содействовали два обстоятельства: господство третьего (торгово-промышленного) сословия в законодательном органе страны и отсутствие в Гражданском кодексе Франции (1804) норм, регулировавших в полном объеме коммерческие (торговые) сделки.

Третий (немецкий) период в развитии торгового права наступает с середины XIX в. Развивавшиеся экономические и торговые отношения в германских государствах настоятельно требовали кодификации торгового (хозяйственного) права. И в 1861 г. был принят *Allgemeines deutsches Handelsgesetzbuch* – Общемецкий торговый кодекс. Позднее благодаря реформаторским, дипломатическим и военным усилиям «железного» канцлера Бисмарка и политико-экономическим потребностям буржуазного общества в объединившейся Германии в 1896 г. было принято Гражданское уложение, а в 1897 г. – Германское торговое уложение, вступившее в силу с 1 января 1900 г.

В XIX в. большинство государств Европы и других частей света последовали примеру Франции и Германии, создав по их образцу особые торговые кодексы и уложения. Французский торговый кодекс 1807 г. оказал большое влияние на законодательство ряда государств Европы: Португалии (1833), Голландии (1838), Бельгии (1872), Греции, Румынии, а также стран арабского Востока, Африки и Латинской Америки. Этот Кодекс неоднократно подвергался ре-

визиям, и ныне от его 130 статей первой редакции осталось лишь 20 %. Однако это действующий Кодекс с изменениями и дополнениями.

К германской группе стран торгового права принадлежат Австрия, которая принимала участие в составлении еще Общегерманского торгового кодекса 1861 г. и ввела его у себя в 1863 г., Испания, принявшая Торговое уложение 1886 г., Япония – Торговое уложение 1890–1899 гг.

Таким образом, Французский торговый кодекс и Германское торговое уложение положили начало дуализму, то есть разделению гражданского права, когда имущественно-стоимостные отношения с участием простых граждан регулируются гражданскими кодексами, а такие же отношения между предпринимателями – торговыми кодексами.

Однако некоторые государства Европы и Америки до сих пор удерживают единство хозяйственного и гражданского права или пришли к нему в силу развития гражданского права. К ним относится Англия, где гражданское право своим деловым коммерческим характером способно в значительной мере служить и торговому обороту. Так, статутное право Англии образуют действующие законы: о продаже товаров (*Sale of Goods Acts, 1893, 1979*), о защите потребителей (*Consumer Protection Act, 1987*), о собственности (*Law of Property Acts, 1922, 1925, 1969*), о компаниях (*Companies Act, 1985*), о патентах 1977 г., о передаче имущества и услугах 1982 г., об арендной плате 1984 г., об исковой давности

1990 г. и многие другие.

Исторически обе правовые системы продолжают идти рядом в Германии, Франции, Бельгии, Дании, Испании, Норвегии, ряде азиатских, латиноамериканских стран. В то же время в других странах наблюдается коммерциализация гражданского права, то есть усиливающееся влияние хозяйственного права на гражданское право. Оно проявляется в двух видах: либо в отказе от торговых кодексов, как это случилось в Италии и Швейцарии, и в переходе на единые гражданские кодексы, регулирующие имущественные отношения и в предпринимательской сфере; либо в выделении и расширении сферы действия хозяйственного права, что наблюдается в США и Швеции. Так, обеспечение единообразия хозяйственного (торгового) законодательства в США стало задачей особого учреждения – Национальной конференции уполномоченных по унификации права штатов, образованного еще в 1892 г. Результатом его деятельности была подготовка *Единообразного торгового кодекса (Uniform Commercial code, 1952 г.)*. Этот неофициальный кодекс США, подготовленный по инициативе деловых кругов и одобренный Национальной конференцией уполномоченных по унификации законов, Американским институтом права и Ассоциацией адвокатов, послужил основой официальной кодификации торгового законодательства практически во всех штатах страны.

Следует отметить, что торговые кодексы, принятые в раз-

ных странах, представляют собой плод серьезных исследовательских поисков, дискуссий и раздумий представителей различных социальных слоев общества, к их составлению привлекались лучшие умы своего времени. Торговые кодексы продолжают оставаться той правовой основой, на которой зиждется вся создававшаяся столетиями сложная юридическая конструкция, регулирующая хозяйственный оборот со всеми его тонкостями и хитросплетениями. В этом плане представляет интерес структура торговых кодексов Франции, Германии, США, принятых в разные периоды развития хозяйственной деятельности.

Так, *Французский торговый кодекс 1807 г.* (далее – ФТК) состоит из четырех книг. Первая книга «О торговле вообще» содержит правила об индивидуальных коммерсантах и торговых товариществах, торговых книгах, торговой регистрации, торговых биржах и биржевых посредниках, торговом залоге и комиссионерах, купле-продаже и векселях, приказе на предъявителя и о сроке давности по торговым делам. Вторая книга «О морской торговле» определяет правовой статус морского судна, регулирует вопросы морской перевозки, страхования, продажи, а также ответственность за морские деликты – происшествия, преступления. В ней также содержатся нормы, относящиеся к общей и специальной аварии. Третья книга «О несостоятельности, банкротствах» включает в себя правила конкурсного процесса. Четвертая книга «О торговой юрисдикции» регулирует организацию третейских

судов, определяет их компетенцию, а также устанавливает правила рассмотрения споров в этих судах и порядок обжалования их решений. Как видим, ФТК включает не только материально-правовые нормы, но и процессуальные правила, которые отличаются от предназначенных для рассмотрения споров между обычными гражданами.

Структуру *Германского торгового уложения* (далее – ГТУ), принятого в 1897 г., также составляют четыре книги, состоящие из разделов и параграфов.

При определении круга регулируемых отношений ГТУ исходит из субъектного признака, то есть из личности коммерсантов. Первая книга посвящена правовому положению коммерсантов. *Этим ГТУ отличается от ФТК, который основывает правовое регулирование хозяйственных отношений на круге сделок, относимых к торговым, то есть исходит из объектного критерия.*

Вторая книга ГТУ содержит предписания о торговых товариществах, к которым относятся товарищества, основанные на частных соглашениях двух и более лиц, направленные на достижение определенной цели совместными средствами и усилиями. Это полное торговое товарищество и командитное товарищество. Второй и третий разделы второй книги содержат предписания относительно акционерных обществ. Эти положения утратили силу после принятия в 1937 г. специальных законов об акционерных обществах, которые были заменены действующим в настоящее время

Законом от 6 сентября 1965 г. об акционерных обществах.

Третья книга ГТУ регулирует торговые сделки. Последними признаются только те сделки коммерсанта, которые относятся к торговой деятельности его предприятия (§ 343). Надо отметить, что торговые сделки, кроме ГТУ, регулируются в Федеративной Республике Германия банковским, страховым, морским и другим законодательством. В отличие от ГТУ эти правовые акты рассчитаны не на определенных субъектов, а действуют в отношении всех лиц, которые пользуются векселями, чеками, страховыми свидетельствами. Четвертая книга ГТУ посвящена морскому праву и приостановлению платежей, несостоятельности и срокам давности.

Единообразный торговый кодекс США (далее – ЕТК) (Uniform Commercial code), принятый в 1952 г. и впоследствии утвержденный в качестве закона всеми штатами, не представляет собой торговый кодекс в традиционном понимании. В нем отсутствуют многие институты торгового права, свойственные европейским кодексам. ЕТК не регулирует отношения по купле-продаже недвижимого имущества, по обеспечительным интересам в недвижимом имуществе, по конкурсному производству, страхованию, по тендерным сделкам, по договору поручительства.

ЕТК состоит из 10 разделов. Большинство из них имеют части, разделенные на статьи, которые, в свою очередь, подразделяются на параграфы. В разделе I ЕТК содержатся

нормы, применяемые совместно с положениями всех других разделов. К числу наиболее важных следует отнести правовые нормы о свободном применении и толковании Кодекса, о допустимости изменения и отмены действия положений Кодекса соглашением сторон, о вспомогательном значении основных принципов общего права и права справедливости. В этом разделе дается определение коммерческих и юридических терминов, используемых в Кодексе.

Раздел II «Продажа» – самый обширный и наиболее применяемый на практике. Он разбит на семь частей, включающих 104 статьи. Нормы раздела регулируют отношения по купле-продаже движимого имущества между любыми субъектами предпринимательского оборота.

Под действие раздела не подпадает купля-продажа акций, облигаций, договорных прав и прочих «бестелесных вещей». Следует отметить, что этот раздел ЕТК послужил концептуальной основой для разработки Венской конвенции ООН 1980 г. о договорах международной купли-продажи товаров, которую подписали свыше 50 государств мира, в том числе в 1990 г. СССР, правопреемницей которого является Российская Федерация.

Раздел III «Торговые бумаги» распространяет свое действие только на такие бумаги, как тратта, чек, депозитный сертификат и простой вексель. Нормы раздела содержат требования, предъявляемые к указанным бумагам как оборотным документам, определяют права и обязанности сторон по

сделкам с этими бумагами.

Раздел IV «Банковские депозиты и инкассовые операции» тесно связан с предыдущим разделом. Он регулирует прохождение оборотных документов через банк в процессе инкассирования и отношения между банком и его клиентами, в том числе торговыми организациями.

Раздел V «Аккредитивы» содержит правовые нормы, касающиеся соглашений между покупателями товаров и банками о том, что банки акцептуют тратты, выставленные продавцами этих товаров.

Раздел VI «Комплексное отчуждение» регулирует отношения по продаже значительной части (или всех) товарно-материальных ценностей какого-либо предприятия. Правовые нормы раздела направлены на обеспечение защиты интересов кредиторов, владельцев отчуждаемого имущества.

Раздел VII «Складские свидетельства, коносаменты и другие товарораспорядительные документы». Эти документы могут быть оборотными, но их держатель вправе получить не сумму денег, а определенные товары.

Раздел VIII «Инвестиционные ценные бумаги» регулирует отношения по передаче таких оборотных ценных бумаг, как акции и облигации.

Раздел IX «Обеспечение сделок. Продажа причитающихся платежей, договорных прав и бумаг на движимость». Правовые нормы этого раздела ЕТК применяются к тем сделкам,

которые направлены на создание обеспечительного интереса относительно какого-либо имущества.

Раздел X «Дата вступления в силу и отмена других законов» содержит общее правило о моменте вступления в силу кодекса, после того как он принят законодательным собранием какого-либо штата. В нем также перечислены законы, которые отменяются после принятия кодекса штатом, и указаны законы, не подлежащие отмене.

Следует подчеркнуть, что текст ЕТК, насыщенный коммерческими и юридическими терминами, труден для восприятия простыми гражданами, ибо рассчитан на высокий профессиональный уровень предпринимателей, для которых предназначается.

Таким образом, анализ структурного построения торговых кодексов трех ведущих рыночных стран мира, принятых в разное время и в соответствующих экономических условиях, свидетельствует о том, что *ЕТК, по сравнению с его предшественниками, содержит больше правовых норм, направленных на регулирование предпринимательской деятельности, выходящей за рамки торговой сферы.*

В тех странах, которые ввели дуализм гражданского права, по мере развития капитализма хозяйственное право стало охватывать собственно торговлю (оптовую), транспорт, банковское и страховое дело, обрабатывающую промышленность, издательское дело, зрелищные мероприятия, а также разнообразные виды посреднической деятельности. Однако

правовые отношения по обслуживанию простых граждан в торговле это хозяйственное право не регулирует.

В отличие от западных стран в *России* не было почвы для появления купеческого права. Регулирование торгового оборота в Древней Руси осуществлялось нормативными положениями, содержащимися в общих законодательных памятниках, например постановлениями о займе и поклаже в Русской Правде, Псковской Судной Грамоте. Поэтому путь к становлению самостоятельного и систематизированного хозяйственного законодательства был намного сложнее.

В связи с тем что социальные слои общества различались не по привилегиям, а по обязанностям и все служили Московскому государю как представителю идеи государственности, в московский период русской истории не могло быть места сословной автономии. Поэтому судебники царей Ивана III, Ивана IV и Соборное Уложение 1649 г. царя Алексея Михайловича были общими законами для всех. И даже *Новоторговый устав 1667 г.* содержит в основном фискально-финансовые и полицейские постановления.

Особое место в истории отечественной коммерции занимает период преобразований Петра I: именно в первой четверти XVIII в. были заложены основы динамичного развития экономики обновляющейся России. Одной из главных забот Петра I являлось развитие промышленности и торговли по лучшим образцам, которые он позаимствовал во время поездок по странам Центральной и Западной Европы.

Развитию торговли царь придавал не меньшее значение, чем прогрессу отечественной промышленности. Большое значение имело издание *регламентов о Коммерц-коллегии и Мануфактур-коллегии*. Чтобы защитить интересы русских купцов в зарубежных странах, Петр I учредил торговые консульства в Амстердаме, Лондоне, Тулоне, Лиссабоне, почти во всех главных городах Европы. Следует подчеркнуть важность издания Петром I *регламента Главного магистрата*, который, помимо вопросов городского самоуправления, содержал нормы о купечестве, ярмарках, биржах, маклерах и др. В 1721–1724 гг. издаются *Морской торговый регламент* и *Морской устав*.

В 1731 г. в связи с расширением внешнеторговых связей издается *Морской пошлинный регламент*, в 1755 г. – *Таможенный устав*, в котором имелись важные статьи о содержании измерительных приборов, ярмарочной торговле, транзите товаров. В 1785 г. императрица Екатерина II завершила серию мер по усилению авторитета торгового сословия изданием *Жалованной грамоты купечеству*. Ранее в 1775 г. были изданы правила для российского купечества, которое по наличию капитала стало разделяться на три гильдии. Вместо подушной подати купцы платили в казну 1 % с объявленного капитала и освобождались от личной рекрутской повинности. Высший слой российского купечества получил звание именитых граждан. К царствованию Екатерины II относится также начало коммерческого образования в России: в 1772 г.

в Москве на средства П. А. Демидова (1710–1786), внука фабриканта петровских времен, было основано *первое коммерческое училище*. В 1810 г. образуется *Практическая Академия коммерческих наук*.

Крупные успехи в развитии хозяйственного права были достигнуты при Александре I. Благодаря государственному деятелю М. М. Сперанскому (1772–1839) Россия получила свод законов, написанных без подражания иноземному законодательству. Реформы 1860-х гг. Александра II, прежде всего отмена крепостного права 19 февраля 1861 г., дали мощный импульс всей социально-экономической жизни общества, создали для русской промышленности более широкий внутренний рынок. Экономика России стала на капиталистический путь развития, что сопровождалось мерами по развитию и систематизации хозяйственного права. Основным систематизированным актом являлся *Устав торговли* 1887 г., изданный в новой редакции в 1906 г. В нем детально регулировалась деятельность торговых товариществ и купцов, содержались административные установления о порядке торговли отдельными видами товаров, ведении купеческих книг, содержании измерительных приборов, торговых складов и помещений, другие важные положения. Но большинство правовых норм были административно-финансовыми, а не частноправовыми.

Надо констатировать, что *в дореволюционной России действовало единое гражданское право*. Однако были норма-

тивные акты и специальная литература по торговому праву, которые издавались и изучались не только в коммерческих учебных заведениях, но и во всех университетах страны. С 1884 г. создаются кафедры торгового права в Санкт-Петербургском, Московском, Варшавском, Киевском, Одесском, Харьковском университетах. В работах выдающихся русских ученых Г. Ф. Шершеневича, Э. И. Каминки, В. А. Удинцева, З. А. Краснокутского и других закладываются основные положения науки отечественного хозяйственного (предпринимательского) права.

В советский период представления о хозяйственном праве кардинально изменились. Частноправовые начала были заменены принципами публичного права. Официально идеология этого периода была сформулирована В. И. Лениным так: «Мы ничего «частного» не признаем, для нас все в области хозяйства есть публично-правовое, а не частное».

Этот подход очень быстро находит отклик в юридической литературе. По мнению М. В. Гордона, одного из видных цивилистов советского периода, «дух торговых законов должен быть иной, чем дух законов гражданских, не тем, чем прежде, и не тем, каков он и теперь в других государствах. Целью торгового права должно быть исключительно общественное благо». Для этой цели нужен тот «способ давления, который давно применяется, – метод «социального подстегивания»⁵. И на вооружение берется идея хозяйственного

⁵ Булатецкий Ю. Е. Торговое право. – М.: МЦФЭР, 2004. – С. 24.

права как отрасли, которая должна объединить регулирование всех имущественных отношений, каким-либо образом связанных с государственным вмешательством в экономику.

Несмотря на это, вопрос о хозяйственном праве активно рассматривался в нашей стране в 1920-х гг. как в нормотворческой деятельности, так и в юридической литературе. 21 марта 1923 г. Малый Совет Народных Комиссаров РСФСР принял решение разработать законодательные мероприятия по вопросам торговли, сведя таковые в единый свод, подлежащий включению в Гражданский кодекс. На основании этого поручения и в связи с образованием Союза ССР Комитетом по внутренней торговле при Совете труда и обороны (СТО) был подготовлен *проект Торгового свода СССР*. Он состоял из шести частей.

I. О торговой деятельности и торговых предприятиях.

II. Торговые сделки.

III. Искключительные промышленные права.

IV. О несостоятельности.

V. Акционерные общества с участием государственного капитала и товариществ с ограниченной ответственностью.

VI. О биржах и ярмарках.

Проект исходил из многоукладности экономики, существовавшей в период нэпа. Он представлял собой попытку приспособления действовавших в ряде западных стран институтов торгового права к существовавшим условиям раз-

вития экономики в нашей стране. К сожалению, проект Торгового свода не получил законодательного закрепления, но ряд его частей был издан в виде декретов СССР и РСФСР по отдельным вопросам.

Следует отметить, что проект Торгового свода разрабатывался и теоретически обосновывался правоведами, стоявшими на позициях необходимости развития советского торгового права как отрасли, которая должна существовать параллельно с советским гражданским правом, или, во всяком случае, как самостоятельной части гражданского права. Однако даже в наиболее крупных трудах правоведов того времени не давалось понятия торгового права в условиях социалистической формации. Так, профессор М. В. Гордон название своей книги «Система советского торгового права» (Харьков, 1923) сопровождал уточнением «Обзор действующего законодательства по внутренней торговле». Профессор Я. Ф. Данилова в книге «Советское торговое право» (Москва, 1925) указывала, что она «представляет собой опыт систематизированного изложения... декретов и распоряжений советской власти в области регулирования торговли»⁶.

М. В. Гордон основное отличие торговой сделки от общегражданской видел следующим образом: если сделка совершена в виде промысла, то она торговая, а если совершена не в виде промысла, то является общегражданской. Автор

⁶ Булатецкий Ю. Е. Торговое право. – М.: МЦФЭР, 2004. – С. 26.

усматривал родство торговых и общегражданских законов, воздействие первых на вторые в части коммерциализации гражданского права. На будущих стадиях развития советского законодательства он считал необходимым «дать особое место законам торговым наряду с действующими в тот же период жизни законами гражданскими»⁷. Очевидно, автор отходил от установившегося еще в дореволюционном законодательстве России принципа единого регулирования имущественных отношений в их стоимостной форме единым гражданским правом.

В советской правовой литературе тех лет были высказаны и принципиальные возражения против обоснования хозяйственного права как самостоятельной отрасли права, функционирующей параллельно с гражданским правом. Их авторы (например, И. Фишман, И. Вольман, С. Раевич и др.) исходили не из процессов коммерциализации, а из процессов социализации, из общественных целей, коллективного интереса и с классовых позиций возражали против приспособления институтов буржуазного торгового права к условиям социалистической экономики.

В обосновании некоторых вопросов авторы 1920-х гг. оказались правы, в том числе в том, что касается коммерциализации торговли. Однако она произошла лишь в 1990-х гг. и независимо от суждений сторонников хозяйственного (торгового) права, а в связи с появлением различных

⁷ Там же.

форм собственности, в том числе частной. В настоящее время российское хозяйственное (предпринимательское) законодательство развивается таким образом, что особенности правового регулирования предпринимательской деятельности находят выражение в едином ГК РФ и ряде специальных нормативных правовых актов. Вместе с тем в юридической литературе имеются предложения о необходимости разделения частноправового материала между двумя кодексами – гражданским и торговым. Опыт же рыночных стран, прежде всего США, Германии, Франции и ряда других, показывает, что *разработка и принятие отдельного торгового кодекса позволяет полнее и детальнее регламентировать товарное обращение, способствуя не только его развитию, но и экономики в целом.*

1.3. Источники и система хозяйственного права

Под **источником права**, согласно общей теории права⁸, понимают внешнюю форму выражения права, через которую ее нормативное содержание получает формальную определенность и общеобязательность. **К источникам хозяйственного (предпринимательского) права** в Российской Федерации относятся:

◆ *нормы международного права*, которые применяются к хозяйственным (предпринимательским) отношениям в результате их трансформации, то есть преобразования в нормы внутригосударственного права. Такая трансформация осуществляется путем ратификации, издания актов о применении международного договора или издания иного внутригосударственного акта (ст. 2, 5, 6 Федерального закона от 15 июля 1995 г. № 101-ФЗ «О международных договорах Российской Федерации»). Согласно ч. 4 ст. 15 Конституции РФ и ст. 7 ГК РФ общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры РФ являются составной частью ее правовой системы. Если международным договором РФ установлены иные правила, чем те, кото-

⁸ Балашов А. И., Рудаков Г. П. Правоведение: Учебник. – СПб.: Питер, 2007. – С. 26.

рые предусмотрены коммерческим законодательством, применяются правила международного договора. Удельный вес норм международного права в сфере предпринимательства постоянно возрастает, что объясняется неуклонным стремлением России войти в мировую экономику, стать равноправным членом мирового сообщества;

◆ *Конституция РФ*, которая содержит основные нормы жизни российского общества, в частности нормы о взаимоотношениях личности и государства, об основных правах и свободах личности, о видах и компетенции органов государственной власти. Конституция РФ включает также и нормы хозяйственного права. Так, ее ст. 8 устанавливает, что в России гарантируются единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности. Статья 34 гарантирует каждому право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности;

◆ *Гражданский кодекс РФ*, объединяющий общие нормы частного права и специальные нормы, регулирующие предпринимательскую деятельность. ГК РФ занимает центральное место среди источников хозяйственного (предпринимательского) права как основной акт, гарантирующий предпринимателю стабильные условия его деятельности, вокруг которого группируются специальные законы и подзаконные ак-

ты;

◆ *специальные федеральные законы.* К ним относятся, например, Закон РСФСР от 22 марта 1991 г. № 948-1 «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках», законы РФ: от 7 февраля 1992 г. № 2300-1 «О защите прав потребителей»; от 20 февраля 1992 г. № 2383-1 «О товарных биржах и биржевой торговле»; федеральные законы: от 8 августа 2001 г. № 134-ФЗ «О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при проведении государственного контроля (надзора)», от 8 августа 2001 г. № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей», от 26 октября 2002 г. № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)»; от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» и др.;

◆ *законы субъектов РФ,* которые не могут противоречить федеральным законам, принятым по предметам ведения Российской Федерации и совместного ведения Российской Федерации и ее субъектов. В случае противоречия между названными законами действует федеральный закон. Отметим, что ст. 71 Конституции РФ отнесла к ведению Российской Федерации гражданское (хозяйственное) и арбитражно-процессуальное законодательство. Соответственно п. 2 ст. 3 ГК РФ устанавливает, что гражданское (хозяйственное) законодательство состоит из ГК РФ и принятых в соответствии с ним иных федеральных законов, регулирующих

гражданские (хозяйственные) отношения;

◆ *подзаконные нормативные правовые акты* – указы, распоряжения Президента РФ, постановления и распоряжения Правительства РФ, приказы и распоряжения федеральных министерств и ведомств, а также органов государственной власти субъектов РФ. Например, Указ Президента РФ от 17 февраля 1995 г. № 161 «О гарантиях права граждан на охрану здоровья при распространении рекламы», постановление Правительства РФ от 17 августа 2006 г. № 508 «Об утверждении Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе» и др. Подзаконные нормативные правовые акты принимаются по любому вопросу, входящему в компетенцию соответствующего органа государственной власти, и не должны противоречить законам. В случае противоречия закону подзаконного нормативного правового акта действует норма закона;

◆ *постановления Пленума Верховного Суда РФ и Высшего Арбитражного Суда РФ*. В качестве примера можно привести совместные постановления Пленума Верховного Суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 8 октября 1998 г. № 13/14 «О практике применения положений Гражданского кодекса Российской Федерации о процентах за пользование чужими денежными средствами», от 4 декабря 2000 г. № 33/14 «О некоторых вопросах практики рассмотрения споров, связанных с обращением векселей» и др.;

◆ *локальные нормативные правовые акты*, которые принимаются органами управления коммерческой организации и закрепляют индивидуально-правовой статус хозяйствующего субъекта. Такие акты обязательны для исполнения в данной коммерческой организации (например, устав, положения о структурных подразделениях, правила внутреннего трудового распорядка и др.);

◆ *акты локального договорного регулирования* – хозяйственные (предпринимательские) договоры, заключаемые участниками хозяйственного оборота, в которых по соглашению сторон устанавливаются локальные предписания и учитываются индивидуальные интересы сторон. Границы локального договорного регулирования (индивидуальной воли сторон договора) определены нормативными актами централизованного регулирования (государственной волей), но в пределах этих границ воля участников не только определяет те условия, которые им необходимы, но и осуществляет регулятивный процесс локального правотворчества: избирается определенный вариант решения, скрепленный соглашением сторон (ст. 421, 422 ГК РФ). В новых условиях роль локального договорного регулирования хозяйственных отношений стала одной из ведущих;

Конец ознакомительного фрагмента.

Текст предоставлен ООО «ЛитРес».

Прочитайте эту книгу целиком, [купив полную легальную версию](#) на ЛитРес.

Безопасно оплатить книгу можно банковской картой Visa, MasterCard, Maestro, со счета мобильного телефона, с платежного терминала, в салоне МТС или Связной, через PayPal, WebMoney, Яндекс.Деньги, QIWI Кошелек, бонусными картами или другим удобным Вам способом.