

МОСКОВСКАЯ ГОСУДАРСТВЕННАЯ
ЮРИДИЧЕСКАЯ АКАДЕМИЯ

КАФЕДРА ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОГО
(ХОЗЯЙСТВЕННОГО) ПРАВА

ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЕ ПРАВО И МЕТОДИКА ЕГО ПРЕПОДАВАНИЯ

*Материалы
международной
научно-практической
конференции*

Сборник статей

**Предпринимательское
право и методика его
преподавания. Материалы
международной научно-
практической конференции
Московской государственной
юридической академии**

«Юриспруденция»

2008

УДК 346
ББК 67.404

Сборник статей

Предпринимательское право и методика его преподавания.
Материалы международной научно-практической конференции
Московской государственной юридической академии / Сборник
статей — «Юриспруденция», 2008

ISBN 978-5-9516-0403-3

В сборнике содержатся выступления, прозвучавшие на международной
научно – практической конференции, состоявшейся 18 апреля 2008 г.
в Московской государственной юридической академии.

УДК 346
ББК 67.404

ISBN 978-5-9516-0403-3

© Сборник статей, 2008
© Юриспруденция, 2008

Содержание

Введение	6
Часть 1	7
Ершова И. В., Отнюкова Г. Д.	7
Клеандров М. И.	13
Андреева Л. В.	15
Андреев В. К.	17
Конец ознакомительного фрагмента.	19

Предпринимательское право и методика его преподавания

© Коллектив авторов, 2008

© ИД «Юриспруденция», 2008

* * *

Введение

18 апреля 2008 г. в Московской государственной юридической академии состоялась международная научно – практическая конференция на тему: «Предпринимательское право и методика его преподавания».

В конференции приняли участие известные российские, белорусские, молдавские ученые – юристы. Среди них: член – корреспондент РАН М.И. Клеандров; д.ю.н., профессор В.К. Андреев; д.ю.н., профессор Л.В. Андреева; д.ю.н., профессор В.С. Белых; д.ю.н., профессор Е.П. Губин; д.ю.н., профессор И.В. Дойников; д.ю.н., профессор И.В. Ершова; д.ю.н., профессор С.С. Занковский; д.ю.н., профессор Н.М. Коршунов; профессор Н.И. Михайлов; к.ю.н., профессор Г.Д. Отнюкова; д.ю.н., профессор А.Е. Пилецкий; д.ю.н., профессор В. Ф. Попондопуло; д.ю.н., профессор Г.Ф. Ручкина, д.ю.н., профессор Р.Н. Салиева и др.

На конференции были представлены интересные, содержательные выступления с оценкой сегодняшнего состояния предпринимательского законодательства и преподавания предпринимательского права. Участники конференции обменялись мнениями о путях дальнейшего развития предпринимательского права.

Коллектив кафедры предпринимательского (хозяйственного) права Московской государственной юридической академии благодарит всех участников конференции за сотрудничество и надеется впредь на интересную плодотворную работу. Мы будем рады любым высказанным рекомендациям и предложениям, касающимся организации и проведения конференций подобного рода.

Часть 1

О преподавании дисциплин предпринимательского права

Ершова И. В., Отнюкова Г. Д.

Преподавание предпринимательского права на кафедре предпринимательского (хозяйственного) права Московской государственной юридической академии

*Ершова И. В., д. ю.н., проф. зав. кафедрой предпринимательского (хозяйственного) права
ГЮА*

*Отнюкова Г. Д., к. ю.н., проф., зам. зав. кафедрой предпринимательского (хозяйственного)
права МГЮА*

В 2008 г. отмечает свое 20–летие кафедра предпринимательского (хозяйственного) права Московской государственной юридической академии.

В 80–90 гг. прошлого века необходимость развития и изучения хозяйственного права как самостоятельной отрасли права осознавали не только отдельные ученые – «хозяйственники». Юристы – практики в своей повседневной работе постоянно сталкивались со значительными сложностями из – за неупорядоченности в регулировании хозяйственной деятельности. Сама жизнь, правоприменительная практика требовали совершенствования системы подготовки юристов, специализации студентов по хозяйственному праву в процессе их учебы в юридических институтах (на юридических факультетах).

В СССР в ведущих вузах, где были юридические факультеты, стали создаваться кафедры хозяйственного права, либо хозяйственное право преподавали в рамках существующих кафедр гражданского права (иногда они переименовывались в кафедры гражданского и хозяйственного права).

Поскольку ученых – преподавателей по хозяйственному праву было явно недостаточно, на первых порах с формированием кадров возникали трудности. Использовался проверенный советский лозунг – «коммунисты всегда впереди».

Кафедра хозяйственного права ВЮЗИ была создана в 1988 г. 1 февраля 1988 г. состоялось «историческое» для нашего ВЮЗИ заседание Ученого совета, на котором было принято решение о разделении кафедры гражданского права и об образовании **кафедры хозяйственного права**. Совет рекомендовал на должность заведующего новой кафедрой доктора юридических наук, профессора *Мартемьянова Валентина Семеновича*. На основании этого решения Совета появился приказ ректора ВЮЗИ профессора О. Е. Кутафина от 15 февраля 1988 г. о создании кафедры хозяйственного права, а профессор В. С. Мартемьянов был назначен исполняющим обязанности заведующего кафедрой. Ему совместно с отделом кадров было поручено внести в ректорат предложения по штатам кафедры. Фактически речь шла о необходимости перевода части преподавателей кафедры гражданского права на кафедру хозяйственного права. На кафедре гражданского права были преподаватели, специализирующиеся по таким проблемам, как хозяйственные договоры, хозяйственные расчеты и др., однако покидать родную кафедру, возглавляемую выдающимся ученым В. А. Рясенцевым, конечно же, не хотелось. Нашлись только два штатных преподавателя – старшие преподава-

тели Г. Д. Отнюкова и Н. Д. Погосян, выразившие желание перейти на кафедру хозяйственного права. На кафедре гражданского права этот переход был воспринят без особого «восторга».

Итак, у истоков кафедры по существу стояли три человека – один доктор юридических наук, профессор и два старших преподавателя. По этому поводу В. С. Мартемьянов на 50-летию Г. Д. Отнюковой в январе 1994 г. читал свои стихи:

*Я помню, как кафедру мы создавали,
Нас трое и было всего – то тогда,
Кто мог угадать в исторической дали,
Что это судьба, и она – навсегда.
Вы славно крепите корабль кафедральный.
Я верю, хоть трудно, но курс создадим.
Порукой тому, что вы все – таки сдали
Главу об услугах, ах, если б за сим...*

Несколько позднее, в том же 1988 г., на кафедру пришла О. М. Олейник. Проблемы с формированием штатного состава кафедры особенно остро встали в годы вхождения страны в рыночные отношения, цены в стране на все продукты и услуги выросли в сотни и тысячи раз. Преподавательская зарплата не могла за ними угнаться. В том числе по этой причине в начале 90-х годов многие преподаватели академии перешли на работу во властные структуры, в Конституционный Суд РФ, в Верховный Суд РФ, в Высший Арбитражный Суд РФ, в коммерческие организации.

Несмотря на эти сложности, костяк кафедр академии, в том числе кафедры хозяйственного права, сохранился. Кафедра развивалась, в ее кадровой политике был взят курс на подготовку преподавательского состава за счет аспирантов. Претенденты отбирались в аспирантуру с перспективой последующей преподавательской работы именно в составе нашей кафедры. Ученики В. С. Мартемьянова и ученики его бывших аспирантов достойно продолжают дело Валентина Семеновича. Так, доктор юридических наук, профессор, нынешняя заведующая кафедрой Инна Владимировна Ершова была его аспиранткой. Свою научную карьеру начала на кафедре хозяйственного права доктор юридических наук, профессор Людмила Георгиевна Ефимова. Закончили докторантуру, аспирантуру академии и работают на кафедре доктор юридических наук Рашат Афатович Курбанов, кандидаты юридических наук, доценты и преподаватели: Диана Геннадьевна Алексеева, Екатерина Евгеньевна Енькова, Евгений Николаевич Ефименко, Алексей Геннадьевич Коршунов, Василий Андреевич Лаптев, Сергей Валентинович Пыхтин, Ольга Станиславовна Соболев, Элла Николаевна Толмачева, Елена Георгиевна Хоменко.

Творческий потенциал кафедры неиссякаем. В плане выбора специализации студентами МГЮА, набора в аспирантуру кафедра имеет среди студентов один из самых высоких рейтингов.

С момента основания кафедры вплоть до своей трагической гибели кафедрой успешно руководил В. С. Мартемьянов. В 1994 г. вышел двухтомный учебник по хозяйственному праву. Причем первая часть была полностью написана профессором В. С. Мартемьяновым, а вторая – авторским коллективом кафедры. Коллеги Валентина Семеновича, его друзья помнят, как он и вся кафедра искренне радовались появлению первого полноценного учебника по курсу современного хозяйственного права. Данный учебник определил основные направления современного развития отрасли, представив ее систему и институты.

В 1994 г. группой ученых, в которую входили В. С. Мартемьянов, И В. Ершова был создан проект Хозяйственного кодекса. К сожалению, смерть Валентина Семеновича – депутата Государственной Думы РФ – оборвала его планы по продвижению идеи о Хозяйственном кодексе

в Думе. Он ушел из жизни в расцвете своих творческих сил, отметив за два года до этого печального дня свое 60-летие.

Валентин Семенович Мартемьянов был многосторонне талантливым человеком. Он профессионально пел, писал стихи и песни. Велики его заслуги в деле развития хозяйственного права. Неизгладимое впечатление на читателей производили статьи профессора Мартемьянова – написанные великолепным живым русским языком, полемичные, всегда необычайно актуальные и содержательные. Одна из таких статей – «Юридическая трагедия» – увидела свет в 1992 г. «Юридическая трагедия» – плод многолетних раздумий Валентина Семеновича, его кропотливой работы в архивах, бесед с очевидцами событий. Это боль в связи с невосполнимой утратой, которую понесла хозяйственно – правовая школа в результате юридической трагедии 30-х гг. прошлого века. Статья «Юридическая трагедия» была переиздана в журнале «Предпринимательское право» (2 за 2004 г.).

Валентин Семенович Мартемьянов родился 7 марта 1932 г. и погиб от рук подлых убийц 5 ноября 1994 г.

После смерти Валентина Семеновича исполнение обязанностей заведующего кафедрой было возложено на доцента *Галину Дмитриевну Отнюкову*, которая руководила кафедрой до 1 октября 1998 г. В декабре 1997 г. она была избрана на должность профессора кафедры. В январе 2004 г. профессор Г. Д. Отнюкова награждена нагрудным знаком «*Почетный работник высшего профессионального образования РФ*».

В 1996 г. на основании решения Ученого совета МГЮА кафедра была переименована в **кафедру предпринимательского (хозяйственного) права** (приказ от 7 июня 1996 г. 84). После защиты докторской диссертации кафедру возглавила ученица В. С. Мартемьянова – доктор юридических наук, профессор *Оксана Михайловна Олейник*. Она руководила кафедрой 4 года – с 25 октября 1998 г. по 1 марта 2002 г.

С 2002 года руководство кафедрой осуществляет доктор юридических наук, профессор, почетный работник юстиции РФ *Инна Владимировна Ершова*.

За 20 лет состав кафедры значительно расширился. В *штате* кафедры работает 23 человека, *по совместительству* – 5 человек, *на условиях почасовой оплаты труда* – 3 человека. Внушительен состав докторов юридических наук. Это Любовь Васильевна Андреева, Владимир Константинович Андреев, Александр Григорьевич Братко, Инна Владимировна Ершова, Людмила Георгиевна Ефимова, Рашат Афатович Курбанов, Гульнара Флюоровна Ручкина, Дмитрий Юрьевич Шестаков, Юлик Соломонович Циммерман. Многие работники кафедры успешно совмещают преподавание с практической деятельностью.

Кроме того, на кафедре проходят *педагогическую практику* аспиранты дневной формы обучения, успешно сдавшие кандидатские экзамены.

Отстаивание предпринимательского права как отрасли права является одним из основных направлений научной деятельности кафедры. Идеи ученых нашей кафедры нашли отражение в учебниках, учебных пособиях, монографиях, многочисленных публикациях членов кафедры в ведущих юридических журналах и издательствах.

Профессорско – преподавательским составом кафедры был написан 2-томный (1999 г. – том 1, 2002 г. – том 2) учебник «Предпринимательское (хозяйственное) право» (ответственный редактор – О. М. Олейник), изданный в издательстве «Юристъ».

В 2006 г. в издательстве «Проспект» вышел в свет подготовленный коллективом кафедры фундаментальный учебник «Российское предпринимательское право» (ответственные редакторы – И. В. Ершова, Г. Д. Отнюкова).

Уже четыре издания выдержал авторский учебник И. В. Ершовой «Предпринимательское право». В настоящее время в издательстве «Юриспруденция» идет активная работа над пятым изданием.

Кроме того, И. В. Ершовой были подготовлены учебные пособия:

- Предпринимательское право. Сборник нормативных актов;
- Судебная практика по хозяйственным делам;
- Предпринимательское право. Вопросы и ответы (серия «Подготовка к экзамену»).

Данные учебные пособия, неоднократно переиздававшиеся в издательстве «Юриспруденция», пользуются большой популярностью у студентов, помогая им во всестороннем усвоении курса «Предпринимательское право».

Полноценному изучению студентами курса «Предпринимательское право» во многом способствуют также подготовленные преподавателями кафедры и изданные в разные годы схемы, комментарии законов. Так, Д. Г. Алексеева, С. В. Пыхтин являются соавторами комментариев к Федеральным законам «О кредитных историях», «О валютном регулировании и валютном контроле» («Волтерс Клувер», 2006 и 2004 гг. соответственно). И. В. Ершова и Т. М. Иванова являются авторами схем по предпринимательскому праву, дважды переиздававшихся издательством «Юриспруденция».

Важно, что учебная литература оперативно обновляется. Это крайне необходимо, учитывая высокую динамику изменений предпринимательского законодательства.

Специальные курсы, специальные семинары также в основном оснащены учебниками и учебными пособиями, подготовленными авторами – преподавателями кафедры. В этой связи хотелось бы отметить подготовленный Л. В. Андреевой учебник по коммерческому праву России («Волтерс Клувер», 2006, 2008 гг.).

По общим, специальным курсам и специальным семинарам преподавателями кафедры написаны и систематически обновляются сборники методических указаний.

Основной учебной дисциплиной кафедры является «**Российское предпринимательское право**». Данная дисциплина преподается в течение двух семестров. Система курса состоит из двух частей. В первой изучаются основополагающие темы, связанные с предметом, методом предпринимательского права, правовым статусом субъектов предпринимательской деятельности, правовым режимом их имущества, государственным регулированием предпринимательской деятельности. Темы второй части курса позволяют проследить динамику развития предпринимательской деятельности: от обеспечения ее необходимыми средствами в ходе финансирования, кредитования, инвестирования, информационного обеспечения до выпуска в обращение товаров (работ, услуг), их реализации, подведении итогов деятельности в форме отчетности различных видов. Изучение практически всех тем курса построено на сочетании теории и практики, стремлении сформировать у студентов теоретическую базу знаний и привить им практические навыки.

Преподавателями кафедры проводятся занятия по курсу «**Банковское право**». Этот курс преподается всем студентам академии в течение одного семестра. Предметом его изучения являются понятие и правовое положение кредитных организаций, статус Центрального банка РФ, основные банковские операции, в частности, операции по банковскому счету, связанные со списанием и зачислением денежных средств, операции по кредитованию хозяйствующих субъектов, валютные операции, операции с ценными бумагами и др. В настоящее время кафедра стоит у истоков создания в МГЮА Института банковского права.

В процессе изучения курсов студенты слушают лекции, проходят практические занятия, на которых анализируют нормативные акты по соответствующей теме, рассматривают теоретические вопросы, а также решают задачи. После изучения основных курсов студенты сдают экзамен.

На кафедре преподаются специальные курсы для студентов гражданско – правовой специализации:

– «**Коммерческое право**». Цель настоящего учебного курса заключается в том, чтобы на основе полученных студентами знаний по гражданскому и предпринимательскому праву о юридических лицах, в том числе субъектах предпринимательской деятельности, обязатель-

ствах и договорах, сформировать у слушателей курса четкое представление о субъектах торговой деятельности (дилерах, дистрибьюторах, торговых домах и др.), торговых договорах и договорах, способствующих продвижению товаров на рынке, государственных требованиях, предъявляемых к оптовому торговому обороту, правовом режиме оборота отдельных видов товаров;

– «**Конкурентное право**», целью которого является детальное изучение студентами требований законодательства в сфере обеспечения конкуренции и ограничения монополистической деятельности, а также практики его применения.

Гражданско – правовая специализация охватывает студентов, специализирующихся по кафедрам предпринимательского (хозяйственного) права, гражданского права и гражданского процесса, трудового права и права социального обеспечения, аграрного и экологического права.

Кроме того, специализирующимся по кафедре предпринимательского (хозяйственного) права студентам предлагается ряд специальных семинаров: правовой режим имущества и финансов предприятия; банкротство хозяйствующих субъектов; предпринимательское право зарубежных стран; корпоративные споры; расчеты в хозяйственном обороте; валютное регулирование предпринимательской деятельности; внешнеэкономическая деятельность; правовые проблемы налогового планирования.

Таким образом, в настоящее время в МГЮА сложилась структура подготовки специалистов, которая предполагает изучение студентами:

- общих курсов независимо от выбранной ими специализации;
- специальных лекционных курсов, которые читаются кафедрами для студентов соответственно гражданско – правовой, государственно – правовой и уголовно – правовой специализации;
- специальных семинаров, которые проводятся со студентами, специализирующимися на соответствующей кафедре.

На сегодняшний день такая система позволяет готовить специалистов, обладающих как фундаментом общих знаний, так и получивших много специальных сведений и навыков по интересующей их тематике. Выпускники МГЮА востребованы на российском рынке труда.

Многие преподаватели кафедры успешно совмещают преподавание и практическую деятельность, являясь практикующими юристами. Как представляется, подобный симбиоз весьма полезен для такой прикладной дисциплины, как предпринимательское право.

На кафедре большая аспирантура, пополняющаяся в основном за счет выпускников академии, успешно специализировавшихся по предпринимательскому праву. На сегодняшний день в аспирантуре МГЮА по кафедре предпринимательского (хозяйственного) права обучается более 50 аспирантов и соискателей.

Под руководством доцента Е. Н. Ефименко на кафедре успешно работает студенческий кружок, члены которого в дальнейшем пополняют ряды аспирантов и соискателей кафедры.

С 2004 г. издается журнал «Предпринимательское право», одним из главных редакторов которого является И. В. Ершова. Данный журнал рекомендован ВАК России для опубликования результатов докторских и кандидатских диссертаций.

Объединению научной мысли, координации усилий в деле развития науки предпринимательского права и преподавания данной дисциплины способствует работа секции предпринимательского права Учебно – методического совета по юридическому образованию. В работе секции принимают участие виднейшие специалисты в сфере российского предпринимательского права.

Кафедра предпринимательского (хозяйственного) права Московской государственной юридической академии встречает свой 20–летний юбилей на подъеме. Мы с уверенностью смотрим в будущее и верим, что совместные усилия всех, кто предан идее предприниматель-

ского (хозяйственного) права, позволят и дальше развивать нашу науку, совершенствовать учебный процесс и привнести свою лепту в решение задачи подготовки квалифицированных юридических кадров страны.

Клеандров М. И.

Способность работать юрисконсультom – базовый минимум выпускника юрфака

Клеандров М. И., член – корреспондент РАН

1. Правовая работа в предпринимательстве – самостоятельный и важный институт современного предпринимательского права, рассматриваемого в качестве и как отрасли права, и как отрасли науки, и как отрасли законодательства, и, естественно, как учебной дисциплины в юридических вузах и юридических факультетах неюридических вузов (далее – юрфаков). Это являлось прописной истиной в доперестроечный период (когда речь шла о таком институте хозяйственного права, как правовая работа в народном хозяйстве), в принципе такое утверждение должно быть постулатом и в настоящее время.

2. Однако сегодня данная учебная дисциплина преподается лишь в нескольких вузах России; крайне мало издается учебной литературы; научных исследований по этой проблематике практически не ведется; соответствующая нормативная база «застыла» на уровне 70-х годов прошлого века (базовый акт – Общее положение о юридической службе, принятое Советом Министров СССР 22 июня 1972 г. – формально не отменен, но фактически способен регулировать вопросы организации и деятельности юридической службы в предпринимательстве крайне незначительно.

3. Непосредственно правовая работа в предпринимательстве осуществляется в разнообразных формах, которые предпринимательские структуры вольны выбирать сами. Это и юридическое обслуживание внешнее – силами юридических фирм, адвокатских контор, индивидуально работающих юристов и пр., и юридическое обеспечение собственными силами (штатными) для предпринимательских структур – юрисконсультами. Здесь мы будем вести речь о последних. Статистика в этом вопросе отсутствует, навскидку можно сказать, что таким образом работают сотни тысяч хозяйствующих субъектов со штатом в полтора – два миллиона юрисконсультom.

4. Эти должности занимают дипломированные юристы (но и – удивительно – студенты старших курсов юрфаков, правда – редко), в том числе выходцы из силовых и иных предпринимательских структур, имеющие значительный опыт работы по юридическим специальностям, но не в сфере правового обеспечения предпринимательской деятельности. Однако практически нигде и никто не готовит студентов юрфаков для работы именно юрисконсультами. В результате все полтора – два миллиона штатных юрисконсультom, работающих ныне в предпринимательстве, этой своей нынешней профессии не обучались, организации и методологии правовой работы не знают, права, обязанности и ответственность, как и особенности взаимоотношений с иными структурными подразделениями своего предприятия и с руководителем (тем более – собственником) предприятия, представляют себе в лучшем случае интуитивно. Ответ же на важнейший и часто в практике встречающийся вопрос: как поступить штатному юрисконсульту, если руководитель его предприятия (или – собственник) потребует: «найди закон, чтобы обойти закон, а то уволю» – для юрисконсульта остается без ответа, и ответ этот ему сегодня отыскать попросту негде, ибо нет для российских юрисконсультom сегодня никаких методологических центров, специализированных СМИ, некоммерческих курсов повышения квалификации и пр.

5. В настоящее время одновременно в нашей стране на юрфаках обучаются 720 тыс. студентов; больше половины выпускников юрфаков не могут найти себе работы по специальности (данные совместной коллегии Генпрокуратуры России и Минобрнауки России 27 марта 2008 г.). Число же вакансий юрисконсультom в штатах предпринимательских структур (и еще

шире – структур, просто нуждающихся в «штатном» юридическом обеспечении их деятельности и при наличии достойной кандидатуры бесппроблемно включающих должность юрисконсульта в свое штатное расписание) огромно. Наверняка эти – имеющиеся и потенциальные – вакансии были бы моментально заполнены (ведь явно есть спрос), если бы безработные дипломированные юристы, как выпускники юрфаков, так и уже имеющие опыт практической, но не юрисконсультской работы юристы могли сразу, по зачислении на должность юрисконсульта, работать в этой должности более – менее эффективно (если бы было предложение). Однако наши юрфаки – при современной организации учебного процесса – таких предложений обеспечить не могут; похоже, к сожалению, не видят в этом проблемы.

6. Вместе с тем, исходя из интересов: а) предпринимательства в нашей стране, развитие которого невозможно без адекватного, профессионального юридического обеспечения в первую очередь силами штатных юрисконсультов предпринимательских структур; б) юрфаков, не могущих быть безразличными к тому, что половина их выпускников не находят работу по специальности и, следовательно, заинтересованных в увеличении доли выпускников, непосредственно сразу по получении диплома способных найти свою профессиональную нишу на рынке труда; в) студентов юрфаков, остро нуждающихся в гарантированном для них «куске хлеба» в виде работы (неплохо, кстати, оплачиваемой) по юридической специальности непосредственно по окончании учебы, что может быть обеспечено овладением знаниями и навыками работы для занятия должности юрисконсульта.

7. Очень глубоких, фундаментальных узко юрисконсультских знаний для того, чтобы более – менее эффективно, сразу по окончании юрфака, работать юрисконсультом предпринимательской структуры, относящейся к малому и среднему бизнесу, не нужно. В этой сфере требуются хорошие исполнители, обладающие конкретными практическими навыками. Поэтому корректировка учебных планов и программ в этой части не будет значительной, но необходимы будут целевые и не краткосрочные практики в юридических отделах (управлениях, департаментах) крупных предпринимательских структурах; целесообразно также специальное, дающее право занять должность юрисконсульта государственное экзаменационное выпускное испытание.

Андреева Л. В.

Некоторые вопросы методики преподавания учебных дисциплин предпринимательского цикла

Андреева Л. В., доктор юридических наук, профессор кафедры предпринимательского (хозяйственного) права МГЮА

Проводимая в настоящее время реформа образования направлена на решение двух основных задач – обеспечение доступности и качества российского образования. Как отмечается в Концепции модернизации российского образования на период до 2010 года, утвержденной распоряжением Правительства РФ от 29 декабря 2001 г. 1756–р, «... роль образования на современном этапе развития России определяется задачами ее перехода к демократическому правовому государству, к рыночной экономике, необходимостью преодоления опасности отставания страны от мировых тенденций экономического и общественного развития».

Качество образования – понятие, имеющее достаточно «емкое» содержание, конечно, включающее в себя получение студентами глубоких теоретических знаний по теории государства и права, римскому праву, конституционному праву и др. Но не менее важной задачей является овладение студентами знаниями по таким учебным дисциплинам, которые непосредственно регулируют рыночные отношения: налоговому, таможенному и, в первую очередь, предпринимательскому праву и др.

Предпринимательское право имеет самые тесные связи с гражданским правом. Поэтому в учебно – методическом плане стоит достаточно сложная задача разграничения предметов преподавания этих учебных дисциплин, чтобы не допустить их дублирования. Согласно учебному плану предпринимательское право изучается студентами старших курсов всех форм обучения после изучения ими курса гражданского права.

Основной нормативный правовой акт, изучение которого позволяет получить фундаментальные знания по гражданскому праву, – Гражданский кодекс РФ, как известно, регулирует различные по своему характеру общественные отношения – имущественные и не связанные с ними личные неимущественные отношения. Эти отношения возникают между различными субъектами – гражданами, гражданами и предпринимателями, между предпринимателями и др. Хотя правила Гражданского кодекса РФ, регулирующие предпринимательские отношения, в целом ряде случаев отличаются от правил регулирования «чисто» гражданско – правовых отношений, в курсе гражданского права изучаются общие институты – право собственности, сделки, обязательства, договоры и т. п. Задача предпринимательского права – выявление специфических особенностей предпринимательских отношений и акцентирование внимания студентов на специальных правилах регулирования данных отношений.

При изучении коллективных субъектов гражданского права основной их характеристикой является наличие признаков юридического лица и организационно – правовой формы, в которой они создаются. Однако такая характеристика не позволяет показать своеобразие различных видов коммерческих организаций, дать их функциональную характеристику. Поэтому в курсе предпринимательского права при изучении субъектов предпринимательского права обращается внимание на осуществляемые ими функции (профессиональная деятельность на рынке ценных бумаг, аудиторская, оценочная деятельность и др.).

Не учитывает Гражданский кодекс РФ и то обстоятельство, что субъекты предпринимательского права функционируют в условиях рынка. Рынок в настоящее время является не только экономическим понятием, но и имеет правовое значение. Изучение рыночных связей предпринимателей, видов рынка (товарного, финансового, валютного), правил их функци-

онирования и иных тесно связанных с этим отношений – также задача предпринимательского права.

Давая гражданско – правовую характеристику субъектов, обращается внимание на то, что они являются субъектами частного права. Наоборот, при изучении дисциплины предпринимательского права важно учитывать, что предпринимательская деятельность имеет публичный характер. Практика показала бесплодность дискуссий о разграничении отраслей частного и публичного права. В настоящее время происходит активное взаимопроникновение методов регулирования частноправовых и публично – правовых отношений. В частности, происходит передача части осуществляемых функций государственных органов в негосударственный сектор, усиливается роль саморегулируемых организаций при регулировании предпринимательских отношений.

При осуществлении деятельности предприниматель вступает в многочисленные «горизонтальные», «вертикальные» и «диагональные» отношения с хозяйствующими субъектами, органами государственной власти и местного самоуправления. Опыт преподавания предпринимательского права показывает, что полученные знания по другим учебным дисциплинам студенты не умеют применять при изучении смежных учебных дисциплин. Задача преподавателя предпринимательского права – научить студентов использовать уже полученные знания при решении различных вопросов, возникающих при осуществлении предпринимательской деятельности. Хорошо подготовленный специалист должен уметь разрешать проблемы, используя полученные при обучении знания в комплексе.

Рассматривая вопрос о разграничении курсов гражданского и предпринимательского права, следует отметить, что в курсе предпринимательского права изучается большой массив нормативных правовых актов, не основанных на Гражданском кодексе РФ. Например, отношения на оптовом и розничных рынках электроэнергии опосредуются многими договорами, модели которых вообще не предусмотрены в Гражданском кодексе РФ.

Таким образом, содержание учебного курса предпринимательского права никоим образом не дублирует курс гражданского права, а значительно углубляет знания студентов и обогащает их новыми знаниями.

Всестороннему изучению правил осуществления предпринимательской деятельности препятствует, на мой взгляд, ограниченность времени, выделяемого на изучение предпринимательского права. Учебный курс предпринимательского права рассчитан на один год: в первом полугодии изучаются общие вопросы предпринимательского права – предмет и метод, источники, субъекты, вопросы государственного регулирования и контроля, правовой режим имущества, общие положения о предпринимательских договорах, правовое регулирование рынка ценных бумаг, приватизация и др. Во втором полугодии изучается в основном правовой режим осуществления отдельных видов предпринимательской деятельности (инвестиционной, инновационной, рекламной, аудиторской и др.). В зависимости от формы обучения, как правило, на каждую тему приходится одна лекция и один семинар. В таких условиях студентам сложно освоить объемный учебный материал, уследить за постоянно изменяемыми нормативными правовыми актами. К тому же, за предоставленное учебным планом время студенты МГЮА слушают ряд специальных учебных курсов, разработанных преподавателями кафедры предпринимательского права, и углубленно изучают ряд важнейших тем на спецсеминарах.

В происходящей модернизации высшего образования, заключающейся в переходе на двухуровневую систему, большая роль принадлежит предпринимательскому праву, регулиющему общественные отношения в современной рыночной экономике. Учебный курс предпринимательского права следует, на наш взгляд, включить в программу бакалавриата. В магистратуре, как представляется, студенты должны углубленно изучать наиболее важные и сложные темы, основы правовых знаний по которым они уже получили.

Андреев В. К.

О разграничении норм гражданского и предпринимательского права в преподавании

Андреев В. К., заведующий кафедрой гражданского права Российской академии правосудия, доктор юридических наук, профессор

1. В современных условиях вряд ли можно серьезно говорить о подготовке и принятии Предпринимательского кодекса России. Указ Президента от 29 апреля 1994 г. о разработке такого акта забыт, а расстановка политических и научных сил в стране не располагает к такому законодательному решению, хотя Программа фундаментальных научных государственных академий наук на 2008–2012 годы, утвержденная распоряжением Правительства РФ от 27 февраля 2008 г. 233-р¹, индифферентна к отраслевому делению российского законодательства. В ней предусматривается, в частности, «обоснование путей правового развития экономики в условиях развития рыночных отношений и разработки правовых аспектов административной реформы» (позиция 70 «укрепление российской государственности, включая неуставные отношения»). В разделе, посвященном методологическим проблемам экономической теории и становлению экономики, основанной на знаниях, предусматривается «разработка методологии оптимизации параметров государственного регулирования экономики». Тем самым государство рассматривает в органическом единстве научные исследования проблем развития рыночных отношений и их управления.

2. Законодательство последних лет со всей очевидностью свидетельствует о том, что Гражданский кодекс РФ, разработанный и принятый в условиях рыночной стихии спонтанного регулирования приватизации государственного и муниципального имущества, оказался не востребовавшимся в регулировании многих новых правовых явлений, что выразилось в постоянном, хроническом изменении норм его Общей части. Абстрактные, малосодержательные общие начала гражданского законодательства, изложенные прежде всего в ст. 1 ГК РФ, оказались скорее ориентирами в деятельности Конституционного Суда РФ, чем в законопроектной работе по подготовке Бюджетного кодекса РФ, Земельного кодекса РФ, Водного кодекса РФ, Лесного кодекса РФ, Жилищного кодекса РФ, что создало множественные проблемы в правоприменении. Не ГК РФ определяет развитие специального законодательства, прежде всего о предпринимательской деятельности, а отдельные федеральные законы. Положение ч. II п. 2 ст. 3 ГК РФ о том, что нормы гражданского права, содержащиеся в других законах, должны соответствовать ему, оказалась невыполнимой не только по существу, но и в законодательной практике. Признанием факта, что ГК РФ регулирует не только имущественные отношения, но и личные неимущественные отношения вне связи с последними, явилось соответствующее изменение ч. I п. 1 ст. 2 ГК РФ, что подтвердило неоднородность отношений, регулируемых ГК РФ. Указанное изменение ст. 2 ГК РФ позволяет включать в сферу действия ГК РФ не только корпоративные отношения, но и отношения, складывающиеся между федеральными органами исполнительной власти, прежде всего федеральными агентствами по оказанию государственных услуг и их потребителями. Подтверждением такого вывода служит и п. 3 ст. 124 ГК РФ о том, что к публичным образованиям применяются нормы, определяющие участие юридических лиц в отношениях, регулируемых гражданским законодательством. Однако подобная норма явно расходится со ст. 161 Бюджетного кодекса РФ, закрепляющей, что бюджетное учреждение, равно как органы государственной власти, в случае уменьшения бюджетных средств отвечают не по ст. 417 ГК РФ, а только за фактически понесенный ущерб, непосредственно

¹ СЗ РФ. 2008. № 11. Ст. 1039.

обусловленный изменением государственного контракта, иного договора. Существуют и другие противоречия между нормами ГК РФ и специальным законодательством. В частности, непонятно, как соотносятся понятие «хозяйствующий субъект», предусмотренное в федеральных законах о защите конкуренции и о развитии субъектов малого и среднего предпринимательства, с понятием «коммерческая организация».

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.