



КАФЕДРА
ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОГО
ПРАВА

ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЕ
ПРАВО
ПРАКТИЧЕСКИЙ КУРС
(Практикум)

ТРЕТЬЕ ИЗДАНИЕ



научно-образовательный центр
ПРАВО и БИЗНЕС

Коллектив авторов

**Предпринимательское
право. Практический курс**

«Автор»

2016

УДК 346.26
ББК 67.404

Коллектив авторов

Предпринимательское право. Практический курс / Коллектив авторов — «Автор», 2016

ISBN 978-5-9904334-8-9

Практический курс представляет собой систематизированное изложение материалов по курсу «Предпринимательское право». Он содержит задания по изучению нормативных актов, задачи, задания для тестирования, списки литературы по темам, а также сценарии деловых игр. Практический курс предназначен для студентов, аспирантов и преподавателей юридических вузов.

УДК 346.26

ББК 67.404

ISBN 978-5-9904334-8-9

© Коллектив авторов, 2016

© Автор, 2016

Содержание

Список сокращений	6
Предисловие	7
Вопросы, проблемы, мнения для обсуждения	9
Задания по комментированию норм права	10
Задачи	11
Контрольные вопросы	12
Задания для внеаудиторной работы	13
Раздел I	14
Тема 1	14
Литература	14
Нормативные акты	17
Судебная практика	17
Вопросы, проблемы, мнения для обсуждения	18
Задания по комментированию норм права	27
Задания для внеаудиторной работы	27
Контрольные вопросы	27
Тема 2. Источники предпринимательского права	29
Литература	29
Нормативные акты	30
Судебная практика	31
Вопросы, проблемы, мнения для обсуждения	31
Задания по комментированию норм права	36
Задачи	37
Задания для внеаудиторной работы	41
Контрольные вопросы	43
Раздел II	45
Тема 3	45
Литература	45
Нормативные акты	46
Судебная практика	47
Вопросы, проблемы, мнения для обсуждения	47
Задания по комментированию норм права	48
Задачи	49
Задания для внеаудиторной работы	52
Контрольные вопросы	53
Тема 4	54
Литература	54
Нормативные акты	55
Судебная практика	56
Конец ознакомительного фрагмента.	57

Предпринимательское право. Практический курс

Ответственные редакторы: Е. Г. Афанасьева, А. Е. Молотников

Московский государственный университет имени М. В. Ломоносова
Юридический факультет
Кафедра предпринимательского права
Предпринимательское право. Практический курс

Ответственные редакторы:
кандидат юридических наук, доцент *Е. Г. Афанасьева* и кандидат юридических наук,
доцент *А. Е. Молотников*

Третье издание, переработанное и дополненное

Правовую поддержку издательства обеспечивает Адвокатское Бюро «ЕМПП»

Коллектив авторов:

1. Афанасьева Е. Г., кандидат юридических наук – темы 6.6, 25, а также темы 9 и 27 (совместно с С. А. Парашуком).
2. Белицкая А. В., кандидат юридических наук – темы 13, 14, а также тема 22 (совместно с И. С. Шиткиной).
3. Вайпан В. А., кандидат юридических наук – темы 2, 5, 6.4, 12, 28.
4. Губин Е. П., доктор юридических наук – предисловие, тема 1 (совместно с П. Г. Лахно), темы 6.3, 8.
5. Карелина С. А., доктор юридических наук – темы 6.1.2, 7, 20, 30.
6. Копытин Д. А., кандидат юридических наук – тема 26.
7. Кичик К. В., кандидат юридических наук – темы 11, 21.
8. Лахно П. Г., кандидат юридических наук – тема 1 (совместно с Е. П. Губиным), темы 15, 16.
9. Лаутс Е. Б., кандидат юридических наук – темы 18, 19.
10. Палехова Е. А. – тема 24.
11. Парашук С. А., кандидат юридических наук – темы 3, 4, 10, 29, а также темы 9 и 27 (совместно с Е. Г. Афанасьевой).
12. Шиткина И. С., доктор юридических наук – темы 6.1.1, 6.2, 6.5, 31, а также тема 22 (совместно с А. В. Белицкой).
13. Молотников А. Е., кандидат юридических наук – тема 17, а также тема 23 (совместно с Р. М. Янковским).
14. Янковский Р. М. – тема 23 (совместно с А. Е. Молотниковым).

Список сокращений

АО – акционерное общество;
АПК РФ – Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации;
БК РФ – Бюджетный кодекс Российской Федерации;
ГК РФ – Гражданский кодекс Российской Федерации;
ГПК РФ – Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации;
ЗК РФ – Земельный кодекс Российской Федерации;
КоАП РФ – Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях;
КАС РФ – Кодекс административного судопроизводства Российской Федерации;
МКАС – Международный коммерческий арбитражный суд;
НК РФ – Налоговый кодекс Российской Федерации;
Роспатент – Федеральная служба по интеллектуальной собственности;
СЗ РФ – «Собрание законодательства Российской Федерации»;
СПС – справочная правовая система;
ТК РФ – Трудовой кодекс Российской Федерации;
ТПП РФ – Торгово-промышленная палата Российской Федерации;
ТЭК РФ – топливно-энергетический комплекс Российской Федерации;
УК РФ – Уголовный кодекс Российской Федерации;
ФАС РФ – Федеральная антимонопольная служба Российской Федерации;
ФГУП – федеральное государственное унитарное предприятие;
ФНС РФ – Федеральная налоговая служба Российской Федерации;
ФТС России – Федеральная таможенная служба Российской Федерации.

Предисловие

Настоящий Практический курс по предпринимательскому праву подготовлен авторским коллективом кафедры предпринимательского права юридического факультета МГУ имени М. В. Ломоносова. Данное издание Практического курса является третьим, и авторы старались, с одной стороны, использовать методологическую базу, заложенную в изданиях 2007 г. и 2011 г., а с другой – не ограничиваться обновлением материалов, необходимым в связи с изменением нормативных актов, появлением новой судебной практики и изданием новой литературы, а расширить применение в процессе проведения семинарских занятий новых методов, таких как, например, деловые игры, составление правовых заключений, работа с источниками на иностранных языках.

Члены авторского коллектива при подготовке Практического курса исходили из того, что он будет использоваться как преподавателями предпринимательского права в различных вузах, так и студентами, осуществляющими самостоятельную подготовку по предмету. Кроме того, материалы Практического курса, вероятно, будут интересны практикующим юристам и предпринимателям при освоении нового материала.

Содержание Практического курса строится на следующих принципах:

- 1) разумное сочетание теоретических и практических заданий;
- 2) простота, но не упрощенность в изложения учебного материала;
- 3) предоставление преподавателю возможности из большого числа вопросов, задач, материалов для обсуждения по определенной теме самостоятельно сконструировать семинарское занятие;
- 4) новизна и актуальность содержания практикума;
- 5) инновационность, проявляющаяся в использовании современных методов преподавания.

Особое внимание хотелось бы уделить предоставляемой преподавателю уникальной возможности самостоятельно конструировать семинарское занятие из предлагаемых заданий по каждой из тем. В результате роль специалиста, ведущего семинарское занятие, повышается: преподаватель, изучив содержание соответствующего раздела, выбирает, какие задания и в какой последовательности он будет использовать при проведении семинарского занятия; при необходимости формулирует дополнительные вопросы; на его выбор может повлиять общий уровень группы студентов, ее специализация, иные факторы.

Практикум – книга и для студента, и для преподавателя. Работа с Практикумом предполагает серьезную подготовку к занятию со стороны обучающихся: изучение теории, законодательства, практики, периодической литературы и др. От преподавателя же требуется четкое планирование проведения семинаров, подготовка дополнительных материалов, заданий и т. д.

Несколько слов о структуре Практического курса. Наименования глав Практического курса в значительной мере соответствуют темам, содержащимся в учебнике «Предпринимательское право Российской Федерации» под редакцией Е. П. Губина и П. Г. Лахно. Однако есть и расхождения. Это вызвано необходимостью постоянного обновления учебного комплекса по предпринимательскому праву, а также новым изданием нашего кафедрального учебника. Учебник и практикум дополняют друг друга при изучении курса предпринимательского права.

Настоящее издание Практического курса включает темы занятий, которые отсутствовали в предшествующем: «Саморегулирование предпринимательской деятельности», «Правовое обеспечение государственно-частного партнерства». Впервые предусмотрены самостоятельные занятия по таким темам как «Учет и отчетность в предпринимательской деятельности», «Правовое регулирование оценочной деятельности».

Каждая глава Практического курса (за редким исключением, обусловленным спецификой некоторых тем) содержит следующие разделы:

- Перечень литературы, нормативных актов и материалов судебной практики для подготовки к занятию
- Вопросы, проблемы, мнения для обсуждения
- Задания по комментированию норм права
- Задачи
- Деловые игры
- Письменные задания и тесты
- Задания для внеаудиторной работы
- Контрольные вопросы

Вопросы, проблемы, мнения для обсуждения

В данном разделе предлагаются для обсуждения дискуссионные вопросы, актуальные проблемы и мнения по соответствующей теме Практического курса. Авторы стремились избежать как односложных, так и слишком громоздких вопросов. При этом изучающие курс «Предпринимательское право» получают возможность обсудить положения судебных актов, решений органов государственной власти, иных материалов (выдержек из научных и научно-практических работ, интервью, материалов прессы). Задания направлены на развитие самостоятельного мышления обучающихся.

Задания по комментированию норм права

Данный раздел развивает способность студента анализировать положения нормативных актов. При этом, безусловно, могут использоваться, анализироваться, сопоставляться положения опубликованных комментариев к кодексам и законам, но должна высказываться и собственная точка зрения студента.

Авторы стремились предложить для заданий по комментированию наиболее сложные и спорные положения законодательства, противоречивые и неоднозначные материалы.

Задачи

По наблюдению авторов Практического курса задачи, составленные путем копирования (с незначительными корректировками) судебного акта, содержащегося в электронных правовых системах, довольно легко решаются студентами путем банального нахождения соответствующего решения (хотя даже и такую деятельность было бы неверно считать полностью бесполезной). Именно поэтому авторы Практического курса старались если не полностью отказаться от подобных задач, то, во всяком случае, максимально сократить их число.

Не все, но многие задачи могут решаться «по ролям» – если преподаватель предложит студентам подготовить правовое обоснование позиций различных участников конфликта.

Виды задач:

а) задачи, изложенные в форме материалов судебного или административного дела. От студента требуется разрешить дело по существу, аргументируя свою позицию. В качестве основы использованы реальные дела, отсутствующие в электронных базах, либо «кейсы», смоделированные авторами Практического курса;

б) задачи, описывающие конкретную ситуацию, возникающую в ходе осуществления предпринимательской деятельности. От студента требуется проанализировать юридические аспекты сложившейся ситуации и дать свои рекомендации по поведению «действующих лиц», например, выделив оптимальные способы защиты ими своих прав;

в) задачи, составленные на основе опубликованного судебного решения путем максимально возможного его корректирования (чтобы затруднить поиск готового решения).

Деловые игры (в данном издании Практического курса их стало значительно больше). Моделируемая ситуация в рамках рассматриваемой темы, в которой участвует 5–7 человек, позволяет в игровой форме проверить понимание учебного материала, развить способность самостоятельного мышления, грамотного обоснования своей позиции, принятия быстрого решения в сложной ситуации.

Использовать деловую игру на соответствующем семинарском занятии или нет, решает, разумеется, преподаватель. Практика показывает, что деловые игры применяются не очень часто, поскольку требуют значительного времени на подготовку и проведение. Однако участие в деловых играх очень полезно для студентов и всегда оставляет у них яркие впечатления.

Деловая игра может моделировать судебное заседание, ситуацию на переговорах деловых партнеров, заседание коллегиального органа управления юридического лица, проведение публичных торгов и т. п. Чтобы помочь студентам более полно подготовиться к деловой игре, имеет смысл рекомендовать им изучить конкретные нормативные акты, материалы судебной практики, прессы и различные экспертные оценки аналогичных ситуаций.

Письменные задания и тесты

Несколько разновидностей письменных контрольных заданий, выполняемых в рамках семинарского занятия, могут быть использованы по усмотрению преподавателя.

Тесты содержатся, за редким исключением, в каждой теме Практического курса. Задания для контрольных работ представлены в различных вариантах: проведение сравнительного анализа, составление схем, таблиц, алгоритма действий. Практика показывает, что контрольные работы, проводимые на каждом занятии, способствуют серьезной подготовке студентов к семинару.

Контрольные вопросы

Данный раздел включает вопросы для быстрой проверки знаний по соответствующей теме. Эти вопросы направлены именно на контроль знаний фактического материала, имеют однозначные ответы и не предполагают дискуссий.

Задания для внеаудиторной работы

Несколько видов заданий могут даваться для выполнения всеми или отдельными студентами во внеаудиторное время, как правило, в письменном виде. Это:

- *эссе* (выражает индивидуальные впечатления и соображения студента по конкретным аспектам изучаемой темы (проблемы законодательства, правоприменения и т. п.);
- *рефераты* (проведение краткого научного или научно-практического исследования на базе нескольких, как правило, доктринальных источников);
- *правовые заключения* (оценка юридических особенностей сложившейся ситуации с последующими рекомендациями по поведению вовлеченных лиц);
- *задания по обобщению судебной практики* (практики третейских судов); такое задание может предлагаться не только как письменное, но и для выступления на занятии с сообщением;
- *задания по составлению документов* (самостоятельная разработка юридических документов).

В третьем издании Практического курса появились (пока еще не во всех темах) и совершенно новые виды заданий – «редактирование текстов» и «работа с иностранными источниками». Цель таких заданий – в формировании у студентов навыков распознавания и исправления чужих ошибок и неточностей, грамотного формулирования мыслей; столь важной для современного специалиста способности читать и понимать юридическую литературу, нормативный материал и материалы правоприменительной практики на иностранном языке.

Авторы Практического курса выражают надежду, что содержащиеся в данном издании материалы станут серьезным подспорьем как преподавателям, так и студентам в деле изучения дисциплины «Предпринимательское право», а также заинтересуют и тех, кто самостоятельно постигает премудрости отечественного правового регулирования предпринимательской сферы деятельности.

Раздел I

Общие положения

Тема 1

Предпринимательство и предпринимательское право

Литература

Основная

1. А. Г. Быков: Человек, Ученый, Учитель / отв. ред. Е. П. Губин. М., 2013.
2. Быков А. Г. Предпринимательское право: проблемы формирования и развития // Вестник Моск. Ун-та. 1993. № 6.
3. Быков А. Г. О содержании курса предпринимательского права и принципах его построения // Предпринимательское право в рыночной экономике. М., 2004.
4. Белых В. С. Правовое регулирование предпринимательской деятельности в России. М., 2009.
5. Губин Е. П. Государственное регулирование рыночной экономики и предпринимательства: правовые проблемы. М., 2005.
6. Губин Е. П. Правовая политика в сфере рыночной экономики: теория и практика // Вестник Московского университета. Серия 11. Право. 2012. № 6.
7. Губин Е. П. Предмет предпринимательского права: современный взгляд // Предпринимательское право. 2014. № 2.
8. Ершова И. В. Предпринимательское право: равнодушный взгляд // Предпринимательское право. Приложение к журналу. 2012. Вып. 2
9. Исторический очерк развития науки и преподавания хозяйственного и предпринимательского права в МГУ им. М. В. Ломоносова // Предпринимательское право в рыночной экономике / отв. ред. Е. П. Губин, П. Г. Лахно. М., 2004.
10. Коммерческое (предпринимательское) право: учебник: в 2 т. 4-е изд. / Под ред. В. Ф. Попондопуло. М., 2009.
11. Лаптев В. В. Предпринимательское (хозяйственное) право. Избранные труды. Екатеринбург, 2008.
12. Олейник О. М. Понятие предпринимательской деятельности: теоретические проблемы формирования // Предпринимательское право. 2015. № 1. С. 13–17.
13. Отнюкова Г. Д. К вопросу о содержании курса предпринимательского права // Предпринимательское право. 2005. № 2.
14. Предпринимательское право Российской Федерации: учебник / отв. ред. Е. П. Губин, П. Г. Лахно. М., 2010.
15. Лекции по предпринимательскому праву. Новое в правовом регулировании бизнеса / отв. ред. Е. П. Губин, Е. Б. Лаутс. М., 2013.
16. Современное предпринимательское право / отв. ред. И. В. Ершова. М., 2014.
17. Творческое наследие академика В. В. Лаптева и современность / отв. ред. А. Г. Лисицын-Светланов, Н. И. Михайлов. М., 2014.

Дополнительная

1. Актуальные проблемы науки и практики коммерческого права. Вып. 1–6 / под ред. В. Ф. Попондопуло, О. Ю. Скворцова. СПб., 1995–2007.
2. Алексеев С. С. Право: азбука – теория – философия. Опыт компетентного исследования. М., 1999.
3. Алексеев С. С. Частное право: научно-публицистический очерк. М., 1999.
4. Андреева Л. В. Правовое регулирование торговой деятельности в России (теория и практика) / отв. ред. Л. В. Андреева. М., 2014.
5. Белых С. В. Свобода предпринимательской деятельности как конституционно-правовая категория в Российской Федерации. СПб., 2005.
6. Белых В. С. Предпринимательское право в системе права России // Белых В. С. Гражданско-правовое обеспечение качества продукции, работ и услуг. Сб. научных трудов / Отв. ред. О. А. Герасимов. Екатеринбург. 2007. С. 242–270.
7. Вебер М. Протестантская этика и дух капитализма. М., 2003.
8. Гаджиев Г. А. Защита основных экономических прав и свобод предпринимателей за рубежом и в Российской Федерации. М., 1995.
9. Гаджиев Г. А. Конституционные принципы рыночной экономики (Развитие основ гражданского права в решениях Конституционного Суда Российской Федерации). М., 2002.
10. Гаджиев Г. А. Принципы права и право их принципов. М., 2008.
11. Губин Е. П. Правовое обеспечение свободы экономической деятельности // Предпринимательское право. 2015. № 4.
12. Занковский С. С. Публичные и частные начала в правовом регулировании экономики // Предпринимательское право в XXI веке: преемственность и развитие. М., 2002.
13. Иоффе О. С. Развитие цивилистической мысли в СССР: в 2 ч. Л., 1975.
14. Исаев И. А. Становление хозяйственно-правовой мысли в СССР (20-е годы). М., 1986.
15. Каминка А. И. Основы предпринимательского права. Пг., 1917.
16. Каминка А. И. Очерки торгового права. СПб., 1911.
17. Корпоративное право: учебный курс / отв. ред. И. С. Шиткина. М., 2015.
18. Корпоративное право. Актуальные проблемы теории и практики / под общ. ред. В. А. Белова. М., 2014.
19. Коршунов Н. М. Конвергенция частного и публичного права: проблемы теории и практики. М., 2011.
20. Кулагин М. И. Предпринимательство и право: опыт Запада. М., 1992.
21. Куренной А. М. Труд и право: трудовое или гражданское? // Корпоративный юрист. 2005. № 1.
22. Лахно П. Г. Энергетическое право Российской Федерации: становление и развитие. М., 2014.
23. Лебедев К. К. Предпринимательское и коммерческое право: системные аспекты. СПб., 2002.
24. Ломакин Д. В. Очерки теории акционерного права и практики применения акционерного законодательства. М., 2005.
25. Мамутов В. К. О цивилистическом подходе к решению проблем правового регулирования хозяйственной деятельности. Донецк, 1977.
26. Мамутов В. К. Хозяйственное право. Избранные труды. Екатеринбург. 2008.
27. Мамутов В. К. Хозяйственный кодекс в системе правового регулирования экономики Украины // Предпринимательское право. 2004. № 1.
29. Мартемьянов В. С. Юридическая трагедия // Предпринимательское право. 2004. № 2.
30. Международное коммерческое право: учебное пособие / Под ред. В. Ф. Попондопуло. 2-е изд. М., 2006.

31. Могилевский С. Д., Самойлов И. А. Корпорации в России. Правовой статус и основы деятельности. М., 2006.
32. Мозолин В. П. Корпорации, монополии и право в США. М., 1965.
33. Мозолин В. П. Гражданское право и современная доктрина. М., 2008.
34. Мозолин В. П. О макро- и микроправовом регулировании комплексных имущественных отношений в сфере экономики // Журнал российского права. 2012 г. № 9.
35. Мозолин В. П. Восемь лет спустя // Законодательство и экономика. 2012. № 10.
36. Надежин Н. Н. Концептуальные подходы к пониманию предпринимательства и предпринимательской деятельности // Общество и право. 2008. № 1.
37. Надежин Н. Н., Левченко В. Е. Исторические тенденции в развитии правового регулирования предпринимательства // История государства и права. 2008. № 5.
39. Олейник О. М. Формирование критериев квалификации предпринимательской деятельности в судебной практике // Предпринимательское право. 2013. № 1.
40. Отнюкова Г. Д. К вопросу о содержании курса предпринимательского права // Предпринимательское право. 2005. № 2.
41. Папаян Р. А. Христианские корни современного права. М., 2002.
42. Покровский И. А. Основные проблемы гражданского права (Серия «Классика российской цивилистики») М., 1998.
43. Попондопуло В. Ф. Правовой режим предпринимательства. СПб., 1994.
44. Попондопуло В. Ф. Коммерческое (предпринимательское) право зарубежных стран. М., 2008.
45. Посошков И. Т. Книга о скудости и богатстве. М., 1951.
46. Предпринимательское право в XXI веке: преемственность и развитие. М, 2000.
47. Предпринимательское (хозяйственное) право / отв. ред. В. В. Лаптев, С. С. Занковский. М., 2006.
48. Путинский Б. И. Коммерческое право России. Издание пятое, переработанное и дополненное. М., 2013.
49. Пугинский Б. И. Коммерческое право и предпринимательство // Актуальные проблемы коммерческого права. Вып.2. М.,2005.
50. Райхер В. К. Общественно-исторические типы страхования. М.; Л., 1947.
51. Предпринимательское право / отв. ред. И. В. Ершова, Г. Д. Отнюкова: учебник для бакалавров. М., 2014.
52. Смит А. Исследование о природе и причинах богатства народов. М., 1962.
53. Суханов Е. А. Система частного права // Вестник Московского университета. 1994. № 4.
54. Суханов Е. А. Гражданское право России – частное право. М., 2008.
55. Суханов Е. А. Сравнительное корпоративное право. М., 2014.
56. Тихомиров Ю. А. Публичное право: учебник. М.,1995.
57. Толстой Ю. К. Гражданское право и гражданское законодательство // Правоведение. 1998. № 2.
58. Толстой Ю. К. О преподавании гражданского права на современном этапе // Преподавание гражданского права в современных условиях. СПб., 1999.
59. Федоров А. Ф. Торговое право. Одесса, 1911.
60. Хозяйственное право / под ред. В. К. Мамутова. Киев, 2002.
61. Хозяйственный кодекс Украины: науч. – практ. комментарий / под общ. ред. А. Г. Бобковой. Харьков, 2008.
62. Цитович П. Учебник торгового права. Киев, 1891.
63. Черехахин Б. Б. К вопросу о частном и публичном праве // Труды по гражданскому праву. М., 2001.

64. Шевченко Л. И. Понятие предпринимательской деятельности, ее экономическая и правовая сущность // Законодательство. 2006. № 11.
65. Шершеневич Г. Ф. Учебник торгового права (по изд. 1914 г.) М., 1994.
66. Эминов Е. В. Борьба с незаконной предпринимательской деятельностью (уголовно-правовой и криминологический аспекты). Дис. канд. юрид. наук. М., 2004.
67. Эрхард Л. Благополучие для всех. М., 1990.
68. Яковлев В. Ф. Россия: экономика, гражданское право (вопросы теории и практики). М., 2000.
69. Яковлев В. Ф. Экономика. Право. Суд. Проблемы теории и практики. М., 2003.
70. Яковлев В. Ф. Правовое государство: вопросы формирования. М., 2012.
71. Dr. Schmidt Otto. EU-Wirtschaftsrecht. Verlag Orac. Köln. 1998.

Нормативные акты

1. Конституция Российской Федерации.
2. БК РФ.
3. ГК РФ.
4. НК РФ.
5. Основы законодательства Российской Федерации о нотариате от 11 февраля 1993 г. № 4462-1 // Ведомости Съезда народных депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации. 1993. № 10. Ст. 357.
6. Федеральный закон от 07.02.2011 № 3-ФЗ «О полиции» // СЗ РФ. 2011. № 7. Ст. 900.
7. Федеральный закон от 29 декабря 2012 г. № 273-ФЗ «Об образовании в Российской Федерации» // СЗ РФ. 2012. № 53 (Ч. I). Ст. 7598.
8. Федеральный закон от 31 мая 2002 г. № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» // СЗ РФ. 2002. №. 23. Ст. 2102.
9. Федеральный закон РФ от 30 декабря 2006 г. № 271-ФЗ «О розничных рынках и о внесении изменений в Трудовой кодекс Российской Федерации» // СЗ РФ. 2007. № 1. Ч I. Ст. 34.
10. Федеральный закон от 28 декабря 2009 г. № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» // СЗ РФ. 2010. № 1. Ст. 2.
11. Федеральный закон от 1 декабря 2007 г. № 315-ФЗ «О саморегулируемых организациях» // СЗ РФ. 2007. № 49. Ст. 6076.
12. Федеральный закон от 31 декабря 2014 г. № 488-ФЗ «О промышленной политике в Российской Федерации» // СЗ РФ. 2015. № 1 (часть I). Ст. 41.

Судебная практика

1. Постановление Конституционного Суда РФ от 4 марта 1997 г. № 4-П «По делу о проверке конституционности статьи 3 Федерального закона от 18 июля 1995 г. «О рекламе» // СЗ РФ. 1997. № 11. Ст. 1372.
2. Постановление Конституционного Суда РФ от 28 января 2010 г. № 2-П «По делу о проверке конституционности положений абзаца второго пункта 3 и пункта 4 статьи 44 Федерального закона «Об акционерных обществах в связи с жалобами открытых акционерных обществ «Газпром», «Газпром нефть», «Оренбургнефть» и Акционерного коммерческого банка Российской Федерации (ОАО)» // СЗ РФ. 2010. № 6. Ст. 700.
3. Определение Конституционного Суда РФ от 25 ноября 2010 г. № 1523-щ-щ «Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданина Сергеева Михаила Ивановича на нарушение

его конституционных прав статьей 171 Уголовного кодекса Российской Федерации» // СПС «КонсультантПлюс».

4. Постановление Конституционного суда Российской Федерации от 11 декабря 2014 № 32-П «По делу о проверке конституционности положений статьи 159.4 Уголовного кодекса Российской Федерации в связи с запросом Салехардского городского суда Ямало-Ненецкого автономного округа» // СПС «КонсультантПлюс».

5. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 18 ноября 2004 г. № 23 «О судебной практике по делам о незаконном предпринимательстве и легализации (отмывании) денежных средств или иного имущества, приобретенных преступным путем» // Бюллетень Верховного суда Российской Федерации. 2005. № 1.

6. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 24 октября 2006 г. № 18 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Особенной части Кодекса РФ об административных правонарушениях» // Бюллетень Верховного суда Российской Федерации. 2006. № 12.

7. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 23 июня 2015 г. № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2015. № 8.

Вопросы, проблемы, мнения для обсуждения

1. Что понимается под предпринимательской деятельностью по законодательству Российской Федерации?

2. Каковы легальные признаки предпринимательской деятельности? Дайте характеристику каждого из них.

3. Изучив научную, учебную литературу, назовите признаки, которыми предлагается дополнить легальное понятие предпринимательской деятельности.

4. Дайте краткую характеристику становления и развития термина «предпринимательство» и научных исследований в этой сфере, в том числе представителей различных экономических школ.

5. Каковы главные социально-экономические условия, возрождение и развитие которых сделало возможным становление в России рыночной экономики и предпринимательства? Дайте краткую характеристику законодательного обеспечения перехода к рыночной экономике в России.

6. В приведенных ниже положениях, характеризующих предпринимателя и предпринимательство, ключевыми словами являются «деятельность» и «энергия».

По Аристотелю, «жизнь есть деятельность (*energeia*), а деятельность, активность есть жизнь... Назначение человека – в разумной деятельности, сообразной с добродетелью»¹.

Академик А. Н. Леонтьев писал: «...деятельность – это не реакция и не совокупность реакций, а система, имеющая строение, свои внутренние переходы и превращения, свое развитие».²

Энергия предпринимателя, по нашему мнению, заключается в особом складе ума, воле к победе, желании борьбы, творческом характере труда.

Раскройте философское, экономическое и, конечно же, правовое (юридическое) содержание понятий «деятельность» и «энергия». Покажите взаимосвязь между этими категориями, относящимися к общему объекту – предпринимательству.

¹ Аристотель. Соч. в 4-х томах. Т. 4. М.: Мысль. 1984. С. 31.

² Леонтьев А. Н. Деятельность. Сознание. Личность. М., 1975. С. 82.

7. Конституционное закрепление основ предпринимательской деятельности в Российской Федерации непосредственно связано с наделением граждан России неотчуждаемыми, естественными правами. Гражданин демократического государства обладает личной свободой, выражающейся, в том числе, в свободе выбора вида труда, а также характера предпринимательской деятельности. Свободный человек – и это аксиома развития – всегда дает обществу больше, чем несвободный, как бы эти понятия ни трансформировались с изменением конкретно-исторических условий. Экономический аспект личной свободы неразрывно связан с правом на собственность и свободное распоряжение ею³.

Дайте характеристику права граждан на предпринимательство как неотчуждаемого естественного права.

8. Статья 34 Конституции РФ характеризует экономическую деятельность гражданина как проявление его личной свободы в сфере предпринимательства.

Укажите, какие правомочия входят в содержание категории «свобода предпринимательской деятельности».

9. В ст. 34 Конституции РФ можно обнаружить единство двух противоположностей: свободу предпринимательства (ч. 1) и государственное регулирование предпринимательской деятельности (ч. 2).

Регулирование, как известно, всегда связано с ограничением прав. Нет ли здесь противоречия?

10. По мнению Г. А. Гаджиева, самое важное изменение концептуального подхода к предпринимательству – это помещение ст. 34 в главе Конституции, посвященной правам и свободам человека и гражданина. Трактовка предпринимательства через призму прав человека позволяет утверждать, что отношения государства и предпринимателей являются отношениями равных партнеров и у них имеются взаимные права и обязанности.⁴

Дайте комментарий этому утверждению.

11. В учебнике «Предпринимательское право Российской Федерации» утверждается: «Предпринимательство – одна из форм деятельности человека. Деятельность человека – форма проявления его активности, определенное поведение; в более широком плане – использование жизненных сил, человеческой энергии. Предпринять – значит начать делать что-либо, приступить к чему-либо... Люди, которые осуществляют деятельность в экономической сфере, называются предпринимателями. Без них нет предпринимательства»⁵.

Один из крупнейших мыслителей второй половины XIX – первой половины XX в. О. Шпенглер пишет: «... для нас организатор, изобретатель и предприниматель – являются творящей силой, которая воздействует на другие, исполняющие силы, придавая им направление, намечая цели и средства их действия. И те, и другие принадлежат экономической жизни не как владельцы вещей, но как носители энергии»⁶. Подобное понимание энергии выводит нас напрямую на предпринимательскую деятельность. Ведь предпринимательство есть не что иное, как деятельность, энергия.

В чем заключается энергия предпринимателя и творческий характер его деятельности?

12. В литературе были высказаны различные точки зрения на соотношение понятий «экономическая деятельность» – «хозяйственная деятельность» – «предпринимательская деятельность» – «коммерческая деятельность» (В. С. Белых, А. Г. Быков, В. В. Лаптев, В. К. Мамутов, Б. И. Пугинский, Е. А. Суханов, Е. П. Губин, П. Г. Лахно, К. К. Лебедев, В. Ф. Попондопуло,

³ См.: Конституция Российской Федерации: Науч. – практ. комментарий / под ред. Б. Н. Топорнина. М., 1997. С. 95.

⁴ Гаджиев Г. А. Конституционные основы предпринимательства // Хозяйство и право. 1994. № 11.

⁵ Предпринимательское право Российской Федерации. Отв. ред. Е. П. Губин, П. Г. Лахно. М., Норма, 2010. С. 18, 19 и др.

⁶ Шпенглер О. Закат Европы: очерки мифологии мировой истории. М.: «Мысль», 1998. Т. 2. С. 86.

В. А. Семеусов, Л. Ф. Федоров, П. П. Цитович). Приведите точки зрения названных авторов и выскажите ваши соображения по поводу обоснования ими своих позиций.

13. Б. И. Пугинский в пятом издании учебника «Коммерческое право России», характеризуя понятие коммерции и коммерческого права, пишет: «В применении термина допускаются массовые ошибки. Прежде всего, распространено смешение коммерции и предпринимательства. Коммерцией зачастую называют всякое предпринимательство. Говорят о коммерческих банках, коммерческих поликлиниках, коммерческих учебных заведениях и т. п. Эта неточность коренится в новом ГК РФ. Так, ст. 50 ГК РФ предлагает разделять все организации на коммерческие и некоммерческие, т. е. торгующие либо не торгующие.

Классификация юридических лиц по ГК РФ противоречит ст. 34 Конституции РФ, которая говорит о праве граждан заниматься предпринимательской деятельностью. В самом ГК РФ, в ст. 2, достаточно ясно определено, что предпринимательство есть любая деятельность, направленная на систематическое получение прибыли. Предпринимательство в этом понимании, гораздо шире коммерции, поскольку прибыль можно получать от выполнения работ, оказания услуг, от доходов на имущество, а не только от продажи товаров.

Итак, разработчики ГК РФ сознавали различие между коммерцией как торговлей и предпринимательством как любой деятельностью, нацеленной на регулярное получение прибыли. Поэтому, когда в гл. 4 ГК РФ все предпринимательские организации были названы коммерческими, подобное решение нельзя назвать приемлемым»⁷.

Анализируя соотношение коммерческого и предпринимательского права, Б. И. Пугинский подчеркивает, что коммерция является одним из видов предпринимательства, однако коммерческое право не имеет отношения к праву предпринимательскому.

Как и всякая отрасль экономики, торговля в существенной степени регулируется установлениями, административного, налогового, уголовного и других отраслей публичного права. Однако под коммерческим правом в науке и законодательстве понимаются, прежде всего, частноправовые нормы. За рубежом коммерческим правом признается исключительно система норм частного права. Ни как отрасль публичного права, ни как смешение норм частного и публичного характера коммерческое право не могло бы иметь никаких оснований для самостоятельного существования.

Согласны ли вы с таким мнением?

14. «Предпринимательское право называет себя комплексной отраслью, осуществляющей правовое регулирование предпринимательской деятельности нормами различных отраслей права. Однако предпринимательское право не выделяет и не учитывает отличий отраслевых методов правового регулирования. Не рассматриваются и способы обеспечения взаимосвязи между разноотраслевыми установлениями, относящиеся к общему объекту. Таким образом, это более упрощенный, огрубленный подход, основанный на игнорировании различий отраслевых методов правового регулирования, способов установления взаимосогласованности между решениями по вопросам предпринимательства, принимаемыми в разных отраслях права.

По этим причинам коммерческое право пока имеет мало точек соприкосновения с предпринимательским правом»⁸. Оставим на совести автора утверждения о невыделении и не-учете отличий отраслевых методов правового регулирования и не рассмотрении способов обеспечения взаимосвязи между разноотраслевыми установлениями – думаем достаточно ознакомиться с учебником по предпринимательскому праву, чтобы убедиться в обратном. Все же зададимся вопросом. Если в Законе «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» от 28.12.2009 г. № 381-ФЗ «торговая деятельность

⁷ Пугинский Б. И. Коммерческое право России. Издание пятое переработанное и дополненное. М., 2013. С. 17.

⁸ Пугинский Б. И. Указ. соч. С. 17–18.

(далее также – торговля) – вид предпринимательской деятельности, связанный с приобретением и продажей товаров» (п.1 ст.2) – почему она не может регулироваться предпринимательским правом?

Можно ли согласиться с подобным утверждением? Выскажите свою точку зрения и сравните со следующим утверждением: «На практике и в ряде нормативных правовых актов термины «коммерческая деятельность» и «предпринимательская деятельность» употребляются как синонимы в случаях, когда осуществляется реализация готовых продуктов предпринимательской деятельности.⁹ Обоснованием этому является широкое понимание товара в рыночной экономике, под которым понимаются не только вещи и иное имущество, но и все объекты, имеющие стоимость и способность находиться в имущественном обороте, включая работы, услуги, быть объектами купли-продажи. Вместе с тем виды осуществляемой предпринимательской деятельности значительно разнообразнее (строительная, аудиторская, оценочная и др.) и не сводятся только к купле-продаже объектов имущественного оборота».¹⁰

15. Концептуальные основы существующих на сегодняшний день трактовок предмета предпринимательского права России были заложены в конце XIX – начале XX в. В силу известных исторических особенностей развития предпринимательства оно изначально развивалось в форме торговой (коммерческой) деятельности. Причем по мере развития экономики и, особенно в условиях капитализма, содержание торговой (коммерческой) деятельности расширялось и усложнялось. К концу XIX в. в российском праве были чётко обозначены две позиции, трактующие содержание торговой (коммерческой) деятельности – торговли.

Первая характеризуется узкой трактовкой торговой деятельности как посредничества по приобретению и сбыту товаров¹¹. Данная позиция базируется на традиционном экономическом понимании торговли как совокупности операций по доставке товаров от производителя к потребителю с целью получения прибыли (спекуляции)¹².

Назовите представителей науки коммерческого права, разделяющих эту трактовку.

Согласно второй позиции, базирующейся на расширенном понимании торговой деятельности, последняя, наряду с посредничеством в движении товаров, включает и иные виды деятельности, связанные со спекулятивными интересами. В соответствии с такой трактовкой к торговой деятельности были причислены виды деятельности, которые порой находились в очень отдалённой связи с торговлей (в узком смысле).

Возникновение и широкое распространение второй (расширительной) трактовки в значительной степени явилось результатом развития предпринимательской активности во всех сферах хозяйствования, а не только в торговле. Выход предпринимательства за пределы торговли потребовал дальнейшего развития и усовершенствования правового инструментария. Это привело к тому, что уже в конце XIX в. расширительная трактовка понятия «торговля» отождествляется с юридическим пониманием торговли. Тем не менее, в новейшей юридической, в том числе и учебной литературе встречается следующее утверждение: «Однако приходится отмечать такое явление, которое можно назвать эклектикой кодексов. Оно выражается в том, что ни в одном кодексе не обеспечивается предметное единство, не соблюдается чистота очерчивания своего предмета.¹³ Помимо собственно коммерческой деятельности кодексы регулируют также и иные вопросы, не относящиеся напрямую к продвижению товаров, даже

⁹ См.: Ст. 62, 63 Воздушного кодекса РФ; ст. 4 Федерального закона 9 июля 1999 г. № 160-ФЗ «Об иностранных инвестициях в Российской Федерации»; Национальный стандарт РФ «Услуги торговли. Общие требования». ГОСТ Р 51304-99 (п.7.414).

¹⁰ Правовое регулирование торговой деятельности в России (теория и практика). Монография. Отв. ред. док. юрид. наук, проф. Л. В. Андреева. М., 2014. С. 23.

¹¹ Цитович П. Учебник торгового права. Киев. 1891. С. 1–2.

¹² Федоров А. Ф. Торговое право. Одесса. 1911. С. 5.

¹³ См.: Реми Кабрияк. Кодификации. М., 2007.

вообще никак не касающихся торговли. . . . практически в каждом торговом кодексе содержатся нормы о торговом обороте, образующие ядро этого акта, и еще добавочные положения, лишь косвенно касающиеся торговли или даже не относящиеся к ней. Данное обстоятельство порождает неверное представление о содержании торгового права и его соотношении с правом гражданским. В литературе по торговому праву зарубежных стран нередко можно встретить мнение об отнесении к торговому праву всех институтов, которые включены в торговые кодексы»¹⁴.

Отвечая на вопрос о том, чем же объяснить в таком случае, что торговые кодексы содержат нормы не о торговле? Б. И. Путинский пишет: «Причина весьма прозаична. Дело в том, что законодатели – и это общемировая практика – стремятся использовать издание торгового закона для попутного решения в нем вопросов, порой совершенно не относящихся к торговле, но назревших и требующих законодательного урегулирования. Указанное обстоятельство, однако, не должно служить основанием для размывания предмета, нарушения отраслевого единства и содержательной целостности торгового права. Поэтому те установления, которые содержатся в торговых кодексах, но не относятся к регулированию торговой деятельности, не должны включаться в предмет торгового права»¹⁵.

В учебнике по коммерческому (предпринимательскому) праву Санкт-Петербургского государственного университета утверждается, что «несмотря на то, что коммерческое право как подотрасль гражданского права не включает нормы публичного права, регулирующие отношения в сфере экономики, в курсе коммерческого права публично-правовое регулирование предпринимательской деятельности в необходимой мере изучается и соответственно освящается в настоящем учебнике».¹⁶

Поясните, пожалуйста, должно ли существовать единство предмета отрасли права, отрасли законодательства и соответствующей учебной дисциплины или возможно существование одновременно разных предметов у отрасли права, отрасли законодательства и соответствующего учебного курса.

Представляется, что в настоящее время Законом «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» этот вопрос разрешен, согласно п. 1 ст. 2 торговая деятельность (далее также – торговля) – вид предпринимательской деятельности, связанный с приобретением и продажей товаров. Далее раскрываются виды торговой деятельности: оптовая и розничная.

Охарактеризуйте приведенные выше позиции.

16. В научной литературе утверждается, что регулирование предпринимательской деятельности – задача не только государства и права, но, прежде всего, самих хозяйствующих субъектов.

Как верно отмечает Ю. А. Тихомиров, «в течение веков в общественной жизни наблюдалось противоборство двух систем управления – государствоведческой и самоуправленческой. В институциональном плане речь шла о меняющемся соотношении власти и самоуправления (местного, производственного и т. п.), о перемене методов управления государственными и общественными делами. Политико-социальная мысль и общественная практика по сути дела «метались» между этими главными доминантами. А право использовалось для целей победивших сил, и вводилось то жёсткое, то мягкое регулирование, то поддержка, то «оставление правовых позиций» и уход в сторону. В нашей стране в XX веке любовь к самоуправлению и саморегулированию проявлялась «вспышками» – в начале 20-х, в 60-х и 80-х годах»¹⁷.

¹⁴ Путинский Б. И. Коммерческое право России. Издание пятое переработанное и дополненное. М., 2013. С. 44.

¹⁵ Там же. С. 44.

¹⁶ Коммерческое (предпринимательское) право/под ред. В. Ф. Попондопуло. М., 2009. Т. I. С. 10

¹⁷ См.: Тихомиров Ю. А. Право и саморегулирование//Журнал российского права. 2005. № 9. С. 37.

Высокая степень саморегулирования предпринимательской деятельности, однако, не означает, что государство вовсе должно быть изолировано от регламентации экономических отношений. С одной стороны, регулятивная функция государства проявляется в установлении некоторых принципиально важных гарантий организации бизнеса, которые необходимы как самому бизнесу, так и гражданскому обществу¹⁸. С другой стороны – исходя из содержания и смысла ч. 3 ст. 55 Конституции Российской Федерации, государство должно установить некоторые ограничения и запреты¹⁹, которые необходимы в демократическом обществе, соблюдение которых должно поддерживаться политикой неотвратимости административного и уголовного наказания. Не менее важно, чтобы государство справедливо карало и за такое противоправное деяние, как воспрепятствование законной предпринимательской деятельности²⁰, т. е. напрямую защищало данное конституционное право через соответствующие санкции.

Каково ваше мнение по данной проблеме?

17. Ю. К. Толстой пишет: «На фоне этих действительно актуальных проблем (речь идёт о конкретных проблемах правового регулирования предпринимательской деятельности) явно надуманными выглядят попытки различить предпринимательское и коммерческое право. Предпринимательское право готовы признавать одним из внутренних подразделений гражданского права. А вот в коммерческом праве усматривают переиздание под другим наименованием хозяйственного права и не переносят его за версту. Такова, в частности, позиция Е. А. Суханова. На мой взгляд, никаких оснований различать предпринимательское и коммерческое право нет. Все признаки предпринимательской деятельности, закреплённые в законе, полностью приложимы и к коммерческой деятельности. Равным образом коммерческая деятельность, как и предпринимательская не сводятся к отношениям по горизонтали (о них речь в абз. 3 п. 1 ст. 2 ГК), но охватывает также и отношения по вертикали, т. е. по организации указанной деятельности. Совпадает и субъектный состав предпринимательской деятельности с одной стороны и коммерческой деятельности с другой.

Вообще надо сказать, что подход Е. А. Суханова к системе права и набору отраслей, из которых она состоит, эклектичен»²¹.

В. С. Белых в монографии «Правовое регулирование предпринимательской деятельности в России» отмечает: «В первую очередь, необходимо разобраться в понятийном аппарате. Дело в том, что в юридической литературе нередко понятие «предпринимательское право», «торговое право» и «коммерческое право» рассматриваются в качестве синонимов. Практически ставит знак равенства между указанными понятиями В. Ф. Попондопуло, с точки зрения которого предпринимательское (торговое, коммерческое) право – это составная часть гражданского права.

Аналогичной позиции придерживается В. В. Ровный, который, исходя из тождественности предпринимательской и коммерческой деятельности, приходит к выводу о терминологическом единстве предпринимательского и коммерческого права.

В свою очередь А. Г. Быков, проводя разграничение между торговым и предпринимательским правом, считает, что первое является основой последнего. По мнению ученого, если торговое право носит частный характер, то предпринимательское право представляет собой право государственно-регулируемой и социально-ориентированной рыночной экономики. Иначе говоря, предпринимательское право сочетает публично-правовые и частноправо-

¹⁸ См.: Боткин И. О. Государственные гарантии предпринимательской деятельности: автореф. дис... канд. юрид. наук. М., 1994. С. 8.

¹⁹ См.: Мельгунов В. Д. Административно-правовые режимы в сфере предпринимательской деятельности: дис. канд. юрид. наук. М., 2001. С. 45.

²⁰ См.: Рудовер Е. А. Воспрепятствование законной предпринимательской или иной деятельности: уголовно-правовой и криминологический аспекты: автореф. дис. канд. юрид. наук. М., 2004. С. 12.

²¹ Толстой Ю. К. Заметки о научной деятельности О. С. Иоффе. М., 2005. С. 26.

вые начала. Забегая вперед, мы также считаем, что предпринимательское право есть конгломерат частноправовых и публично-правовых начал в регулировании общественных отношений.

Ряд ученых предлагают провести разграничительную линию между предпринимательским, коммерческим и торговым правом, но лишь на уровне учебных дисциплин. Е. А. Суханов, указывает на необходимость разграничения в целях преподавания хозяйственного и торгового права, поскольку концепция хозяйственного права родилась намного позднее торгового права»²².

Интересна позиция В. К. Андреева, который рассматривает предпринимательское право как комплекс научных и учебных дисциплин, входящий в состав курса гражданского права. Автор подчеркивает, что предпринимательская деятельность является предметом гражданского законодательства (ч. 3 п. 1 ст. 2 ГК РФ). Предпринимательское право – это, во-первых, специальная обособленная часть гражданского права, особенности которой проявляются в каждой из четырех частей Гражданского кодекса Российской Федерации. Во-вторых, предпринимательская деятельность регулируется не только и не столько Гражданским кодексом Российской Федерации, но и другими федеральными законами, которые, например, устанавливают специальные режимы предпринимательской деятельности и к которым нормы ГК РФ не применяются (см. Федеральный закон от 22 июля 2005 № 116-ФЗ «Об особых экономических зонах в Российской Федерации»²³).

Характер деятельности коммерческих организаций, обязательств, связанных с предпринимательской деятельностью, обуславливает отношение к предпринимательскому праву не как к отдельному блоку норм, выделенных в Гражданском кодексе РФ, а как к целому массиву – предпринимательскому законодательству, объединяющему нормы из различных отраслей права.²⁴

Внимательно изучив приведенные положения, ответьте на следующие вопросы.

А. Для признания деятельности предпринимательской должна ли она осуществляться обязательно в экономической сфере, или предпринимательство – это любая деятельность, нацеленная на систематическое получение прибыли? При подготовке ответа на поставленный вопрос проанализируйте содержание ст. 34 Конституции РФ; абзац 3 п. 1 ст. 2 ГК РФ; ст. 18 ГК РФ; гл. 1 Закона РФ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности Российской Федерации».

Б. Обоснованно ли утверждение Б. И. Пугинского о том, что коммерция является одним из видов предпринимательства, однако коммерческое право не имеет отношения к праву предпринимательскому?

В. Какие доводы в обоснование своей позиции приводит Ю. К. Толстой, утверждающий, что нет никаких оснований различать коммерческое и предпринимательское право? Сравните позицию Ю. К. Толстого и К. К. Лебедева. В чем их сходство и различие?

18. Прокомментируйте утверждение А. Г. Быкова о том, что предпринимательское право представляет собой право государственно-регулируемой и социально-ориентированной рыночной экономики.

Какие виды социально-экономических моделей в развитых странах вы знаете? В чем их особенности, различие и сходство? Какие системы права в этих странах? Как регулируется предпринимательская деятельность? Приведите основные нормативные правовые акты в этой сфере.

Известные европейские экономисты Т. Боери и А. Сапир выделили четыре категории социально-экономических моделей стран Евросоюза: англосаксонскую, континентальную, сре-

²² См.: Гражданское право: учебник / под ред. Е. А. Суханова. М., 1998. Т. 1. С. 19.

²³ СЗ РФ. 2005. № 30 (ч.2). ст.3127.

²⁴ Андреев В. К. Предпринимательское законодательство России. Научные очерки. М., 2008. С. 5–6.

диземноморскую и нордическую (скандинавскую). Дайте характеристику каждой из названных моделей; в чём преимущество каждой из них, а в чём менее привлекательные стороны, как это отражается в системе права стран, использующих ту или иную модель?

19. Как, по вашему мнению, соотносятся понятия «предпринимательское право» и «право предпринимателей»?

20. Какое мнение по вопросу о юридической природе предпринимательского права является на современном этапе его развития господствующим в российской правовой науке?

21. Дайте характеристику соотношения понятий «предпринимательское право» и «хозяйственное право», основываясь на изучении трудов В. В. Лаптева и В. К. Мамутова.

22. В научной, научно-методической и учебной литературе практически каждую фундаментальную отрасль рассматривают в четырех аспектах: как отрасль права; как отрасль законодательства; как науку; как учебную дисциплину. Дайте характеристику каждому из вышеназванных аспектов применительно к предпринимательскому праву, отметив при этом особенности во взглядах ученых, анализирующих «свои» предметы (конституционное право, административное право, гражданское право, коммерческое право, хозяйственное право, экологическое право). Назовите основные точки зрения (концепции) по рассматриваемой проблематике.

23. В 2015 году Московский государственный университет имени М. В. Ломоносова отметил свой 260-летний юбилей. В числе первых трех факультетов университета был создан и юридический факультет. Расскажите об истории зарождения, становления и развития правовых исследований (науки) и их преподавания (учебных дисциплинах), посвященных регулированию имущественных и других экономических отношений (гражданское право, торговое право, предпринимательское право, хозяйственное право) на юридическом факультете Императорского университета.

Назовите наиболее ярких представителей каждого из научных направлений (научно-педагогических школ), их концепции, наиболее известные труды.

24. Расскажите о существующих периодизациях истории развития исследования и преподавания названных направлений в нашей стране:

а) до 1917 г.;

б) до принятия ГК РСФСР 1922 г.;

в) до Всесоюзного совещания 1938 г.;

г) до принятия Основ гражданского законодательства Союза ССР и союзных республик 1961 г.;

д) до зарождения и развития предпринимательства в СССР, а затем РСФСР и Российской Федерации как суверенном государстве;

е) до принятия ГК РФ 1994 года;

ж) до настоящего времени.

25. Прокомментируйте следующее утверждение В. С. Белых: «Важно отметить, что многие основные институты правового регулирования экономики не укладываются в прокрустово ложе частного права. В этом смысле нет «юридической прописки» таким новым образованиям, как банки и банковская деятельность, биржи и биржевая деятельность, страховые организации и страховая деятельность, инвестиционные компании и инвестиционная деятельность и др. Пора понять, что закон всегда имеет в виду то, что соответствует разуму»²⁵.

26. В литературе было высказано несколько точек зрения о содержании и структуре предпринимательских отношений. В учебнике «Предпринимательское право Российской Федерации», в частности, отмечается: «Комплексный интегрированный характер предпринимательского права предполагает выделение и анализ основных составляющих предметного единства

²⁵ Белых В. С. Указ. соч. С. 59.

данной отрасли, а именно предпринимательских отношений. Предпринимательские отношения имеют сложное содержание и структуру»²⁶.

Дайте характеристику этих отношений, какие группы можно выделить. Проанализируйте содержание каждой из названных групп. Приведите научные точки зрения других авторов, исследовавших данные аспекты предпринимательства (В. В. Лаптев, В. С. Белых и др.). Как эти отношения влияют на применение различных методов правового регулирования предпринимательских отношений?

27. Согласно легальному определению предпринимательства основная его цель – направленность на систематическое получение прибыли. Прибыль – основной стимул, генератор предпринимательства. По утверждению П. Друкера, «решающим фактором при определении ценности нововведения являются не его оригинальность, не научное наполнение и даже не оригинальность решения, а только успех на рынке»²⁷.

Дайте экономическую и правовую характеристику этого квалифицирующего признака предпринимательской деятельности. В каких нормативных актах раскрывается это понятие?

28. А. Г. Быков выдвинул тезис об экономизации предпринимательского права. Что имел в виду А. Г. Быков? Проанализируйте употребляемые им экономические категории с точки зрения их правового содержания.

29. Рынок – понятие в большей степени (или исключительно) экономическое, чем правовое. Однако в законодательстве мы неоднократно встречаем это слово. В некоторых нормативных актах, даже на уровне закона дается легальное определение рынка.

Приведите эти определения. Дайте правовую характеристику понятия «структуры (инфраструктуры) рынка», видов рынков и их особенностей.

Как вы понимаете утверждение: «Рынок – универсальное средство воздействия на предпринимательскую деятельность». Назовите правовые формы и средства этого воздействия. Какие вы знаете неправовые средства воздействия?

30. С развитием в России корпоративных форм организации бизнеса выделилась особая группа отношений – корпоративные отношения. Дайте правовую характеристику этих отношений: понятие, содержание, структура, юридическая природа и др. Работы каких авторов наиболее полно освещают и раскрывают названные проблемы и в каком ракурсе? Чем, с точки зрения доктринального определения понятия и содержания корпоративных отношений, отличаются позиции таких учёных, как В. К. Андреев, В. А. Белов, В. С. Белых, А. В. Габова, Г. С. Гуревич, Д. В. Ломакин, С. Д. Могилевский И. С. Шиткина И. С.?

В свете воззрений названных учёных прокомментируйте утверждение: «Юридическая профессия относится к тем, которые американские социологи называют «классическими» или «идеальными» профессиями. Это значит, что профессиональное сообщество является корпорацией, которая монополизировала определенную сферу деятельности. Только корпорация может объявить кого-то компетентным в сфере своей монополии. К таким профессиям кроме юристов относятся, например, врачи».²⁸

Какова позиция законодателя по данному вопросу, закреплённая в ГК РФ,?

31. В учебнике «Предпринимательское право Российской Федерации», подготовленном коллективом кафедры предпринимательского права МГУ имени М. В. Ломоносова, утверждается, что комплексный интегрированный предмет предпринимательского права предполагает применение адекватных различным видам предпринимательских отношений методов правового регулирования. Назовите эти методы; дайте им правовую характеристику; покажите сходство и различие.

²⁶ См.: Предпринимательское право Российской Федерации / отв. ред. Е. П. Губина, П. Г. Лахно. С. 42.

²⁷ Друкер П. Рынок: как выйти в лидеры. Практика и принципы. М., 1992. С. 4.

²⁸ Титаев К. Почему России не нужны юристы? // Ведомости. 2010. 1 марта.

32. Каково взаимодействие частноправовых и публично-правовых средств в регулировании предпринимательской деятельности? Что получается в результате подобного взаимодействия? Каково новое качество правового регулирования предпринимательских отношений в результате подобного взаимодействия? Каков практический результат? Приведите конкретные примеры. Как закрепляется это взаимодействие в нормах действующего законодательства?

33. Является ли деятельность саморегулируемых организаций предпринимательской?

34. Как соотносится предпринимательская деятельность с профессиональной деятельностью? В чем отличие профессиональной деятельности от деятельности предпринимательской?

Задания по комментированию норм права

1. Дайте комментарий к ст. ст. 7–9, 24, 34–37, п. п. ж), и) ст. 71 Конституции РФ.
2. Прокомментируйте содержание ст. 1, абз. 3 п. 1 ст. 2; ст. 18; 23; 25 ГК РФ.
3. Дайте комментарий ст. 2 и 3 Закона «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации»

Задания для внеаудиторной работы

Темы рефератов

1. Понятие предпринимательства и предпринимательской деятельности.
2. Понятие и содержание предпринимательских отношений.
3. Соотношение понятий «экономическая деятельность», «хозяйственная деятельность», «предпринимательская деятельность», «профессиональная и коммерческая деятельность».
4. Предпринимательское, хозяйственное и экономическое право: понятие и соотношение.
5. Зарождение, становление и развитие понятия «предпринимательство»: экономико-правовые аспекты.
6. Экономико-правовые условия становления рыночных отношений.
7. Законодательное обеспечение перехода к рынку (принципиальные положения).
8. Рынок: понятие, содержание и структура.
9. Понятие и виды рынков: правовые аспекты (общие вопросы).
10. Корпоративные отношения и предпринимательское право.
11. Предпринимательское право Российской Федерации: предмет и система.
12. Методы правового регулирования предпринимательских отношений: понятие и виды.
13. Предпринимательское право в системе российского права.
14. Система права Российской Федерации: дифференциация и интеграция правовых норм и институтов, регулирующих предпринимательские отношения.
15. Предпринимательское законодательство: состояние и перспективы развития. Предпринимательский кодекс РФ.
16. Деятельность саморегулируемых организаций в рыночной экономике и предпринимательство.
17. Предпринимательство и профессиональная деятельность в сфере экономики.

Контрольные вопросы

1. Что такое предпринимательство? Каковы его виды?
2. Каковы основные легальные признаки предпринимательской деятельности?
3. В чем вы видите несовершенство легального определения предпринимательской деятельности? Какие предложения вносятся по совершенствованию этого определения?

4. Возможна ли предпринимательская деятельность вне деятельности экономической?
5. Как относился советский законодатель к предпринимательской деятельности (предпринимательству)? Покажите трансформацию правового регулирования этих отношений.
6. Как происходило зарождение и развитие позитивного отношения советского законодателя к предпринимательству: от первых нормативных актов к Закону СССР «О собственности»²⁹(ныне утратил силу) и внесению изменений в Конституцию СССР?
7. Охарактеризуйте становление законодательства о предпринимательстве в Российской Федерации.
8. Какие основные научно-теоретические концепции предпринимательского права вы знаете?
9. Как вы понимаете положение о том, что предпринимательское право – сфера взаимодействия публично-правовых и частноправовых средств?
10. Рынок и право: каковы возможности правового регулирования рыночных отношений?
11. Каково научно-теоретическое содержание определения предпринимательского права как самостоятельной комплексной интегрированной отрасли права?
12. Предпринимательское право и предпринимательское законодательство: в чем их различие?
13. Являются ли отношения по государственному регулированию рыночной экономики и предпринимательства составной и неотъемлемой частью предмета предпринимательского права?

²⁹ Свод законов СССР. Т. 2. С. 44–1.

Тема 2. Источники предпринимательского права

Литература

Основная

1. Андреев В. К. Предпринимательское законодательство России. Научные очерки. М., 2008.
2. Быков А. Г. Предпринимательское право: проблемы формирования и развития // Вестник Московского университета. Серия 11. Право. 1993. № 6.
3. Губин Е. П. Законодательство о предпринимательской деятельности: состояние, значение и перспективы развития // Предпринимательское право в рыночной экономике. М., 2004.
4. Губин Е. П. Проблемы кодификации законодательства о предпринимательской деятельности // Проект Предпринимательского кодекса Республики Казахстан. – Институт законодательства Республики Казахстан Астана, 2014.
5. Зыкин И. С. Обычай и обыкновения в международной торговле. М., 1983.
6. Кодификация российского частного права / под ред. Д. А. Медведева. М., 2008.
7. Кросс Р. Прецедент в английском праве / под общ. ред. Ф. М. Решетникова. М., 1985.
8. Лаптев В. А. Система источников предпринимательского права // Lex russica. 2014. № 6.
9. Маковский А. Л. О кодификации гражданского права (1922–2006). М. 2010.
10. Мамутов В. К. Важное направление правового обеспечения экономики – кодификация. Донецк. 2009.
11. Попондопуло В. Ф. Предпринимательское законодательство и проблемы его совершенствования // Бизнес, менеджмент и право. 2006. № 3.

Дополнительная

1. Басова А. В. Правила и стандарты саморегулируемых организаций как источники предпринимательского права // Юридический мир. 2008, № 4.
2. Белых В. С. Кодификация или консолидация предпринимательского законодательства: что делать? // Бизнес, менеджмент и право. 2006. № 3.
3. Вайпан В. А. Проблемы государственной регистрации и опубликования нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти // Право и экономика. 2014. № 1.
4. Вилкова Н. Г. Комментарий МТП к Инкотермс 2000. Толкование и практическое применение (постатейный) // СПС КонсультантПлюс. 2004.
5. Витрук Н. В. Конституционное правосудие в России (1991–2001 годы). М., 2001.
6. Гаджиев Г. А. Феномен судебного прецедента в России // Судебная практика как источник права. М., 2000.
7. Гаджиев Г. А. Конституционные принципы рыночной экономики. М., 2002.
- Гаджиев Г. А. Правовые позиции Конституционного Суда Российской Федерации как новый источник российского гражданского права // Закон. 2006. № 11. С. 22, 23.
7. Гаджиев Г. А., Пепеляев С. Г. Предприниматель – налогоплательщик – государство. Правовые позиции Конституционного Суда Российской Федерации. М., 1998.
8. Гурова Т. В. Судебный прецедент как формальный источник предпринимательского права и его место в системе источников права в России // Атриум. 1997. № 3.
9. Дозорцев В. А. Один кодекс или два? (Нужен ли Хозяйственный кодекс наряду с Гражданским?) // Правовые проблемы рыночной экономики в Российской Федерации: Труды Института законодательства и сравнительного правоведения. Вып. 57. М., 1994.

10. Дойников И. В. Современный этап кодификации гражданского и предпринимательского законодательства: итоги и проблемы // Российский судья, 2009. № 5.
11. Дробышевский С. А., Данцева Т. Н. Формальные источники права. М., 2011.
12. Жуйков В. М. К вопросу о судебной практике как источнике права. // Судебная практика как источник права. М., 2000.
13. Занковский С. С. Конституционные основы предпринимательства в России // Предпринимательское право. 2014. № 1.
14. Кабрияк Реми. Кодификации. М., 2007.
15. Калинин А. Ю., Комаров С. А. Форма (источник) права как категория в теории государств и права // Правоведение. 2000. № 6.
16. Комментарий к постановлениям Конституционного Суда Российской Федерации: в 2-х т. // Отв. ред. Б. С. Эбзеев. М., 2000.
17. Кучик М. В. Судебный прецедент как источник права (дискуссионные вопросы) // Российский юридический журнал. 1999. № 4.
18. Лаптев В. А. Система источников предпринимательского права // Lex russica. 2014. № 6.
19. Марченко М. Н. Источники права. М., 2011.
20. Малько А. В., Храмов Д. В. Значение нетрадиционных источников частного права в урегулировании предпринимательства в современной России // Арбитражный и гражданский процесс. 2010. № 1.
21. Мозолин В. П. Новый Гражданский кодекс России и гражданское законодательство // Вестник Международного университета. Серия «Право» / Отв. ред. В. В. Безбах. М., 1996.
22. Николукин С. В. Систематизация и стандартизация международных торговых обычаев (на примере ИНКОТЕРМС-2010) // Юрист. 2013. № 6.
23. Попондопуло В. Ф. Коммерческое (предпринимательское) право: Учебник. 3-е изд., перераб. и доп. М., 2008.
24. Предпринимательское право / отв. ред. И. В. Ершова, Г. Д. Отнюкова: учебник для бакалавров. М., 2014.
25. Принципы международных коммерческих договоров УНИДРУА 2010 / пер. с англ. А. С. Комарова. М., 2013.
26. Пугинский Б. И. Коммерческое право России. 5-е изд. М., 2013.
27. Судебная практика как источник права. Сборник статей. М., 2000.
28. Тимохов Ю. А. Иностранное право в судебной практике. М., 2004.
29. Топорнин Б. Н. Система источников права: тенденции развития // Судебная практика как источник права. М., 2000.
30. Хартли Т. К. Основы права Европейского Сообщества. М., 1999.
31. Хозяйственное законодательство Украины: практика и применение и перспективы развития в контексте европейского выбора: сб. науч. трудов/ Отв. ред. В. К. Мамутов. Донецк. 2005.
32. Шиткина И. С. Правовое регулирование деятельности коммерческих организаций внутренними (локальными) документами. М., 2003.

Нормативные акты

1. Конституция РФ.
2. АПК РФ.
3. БК РФ.
4. ГК РФ.
5. КоАП РФ.

6. НК РФ.

7. УК РФ.

8. Федеральный закон РФ от 14 июня 1994 г. № 5-ФЗ «О порядке опубликования и вступления в силу федеральных конституционных законов, федеральных законов, актов палат Федерального Собрания» // СЗ РФ. 1994. № 8. Ст. 801.

9. Федеральный закон РФ от 15 июля 1995 г. № 101-ФЗ «О международных договорах Российской Федерации» // СЗ РФ. 1995. № 29. Ст. 2757.

10. Указ Президента РФ от 23 мая 1996 г. № 763 «О порядке опубликования и вступления в силу актов Президента Российской Федерации, Правительства Российской Федерации и нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти» // СЗ РФ. 1996. № 22. Ст. 2663.

11. Указ Президента РФ от 15 марта 2000 г. № 511 «О классификаторе правовых актов» // СЗ РФ. 2000. № 12. Ст. 1260.

12. Постановление Правительства РФ от 13 августа 1997 г. № 1009 «Об утверждении Правил подготовки нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти и их государственной регистрации» // СЗ РФ. 1997. № 33. Ст. 3895.

13. Приказ Минюста России от 4 мая 2007 г. № 88 «Об утверждении Разъяснений о применении Правил подготовки нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти и их государственной регистрации» (Зарегистрировано в Минюсте РФ 14.05.2007 № 9449) // Бюллетень нормативных актов федеральных органов исполнительной власти. 2007. № 23.

Судебная практика

1. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29 ноября 2007 г. № 48 «О практике рассмотрения судами дел об оспаривании нормативных правовых актов полностью или в части» // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2008. № 1.

2. Постановления Пленума ВАС РФ от 12 марта 2007 г. № 17 «О применении Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации при пересмотре вступивших в законную силу судебных актов по вновь открывшимся обстоятельствам» // Вестник ВАС РФ. 2008. № 3.

3. Постановление Пленума ВАС РФ от 30 июля 2013 г. № 58 «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при рассмотрении арбитражными судами дел об оспаривании нормативных правовых актов» // Сайт ВАС РФ. 27.08.2013.

4. Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 13 августа 2004 г. № 80 «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при рассмотрении арбитражными судами дел об оспаривании нормативных правовых актов» // Вестник ВАС РФ. 2004. № 10.

Вопросы, проблемы, мнения для обсуждения

1. Раскройте понятие источника права в материальном (содержательном) и формальном смыслах.

2. Каковы точки зрения на источники права в общей теории права и в науке предпринимательского права?

3. Охарактеризуйте взаимосвязь и соотношение понятий «право» и «закон» на примере предпринимательского права. При каких условиях правила поведения приобретают правовой характер?

В науке имеется точка зрения о том, что законодательство не исчерпывает всего действующего права, поскольку в его систему входят и иные действующие в обществе и государстве

источники. Какие это источники? Дайте определение понятиям «система права» и «правовая система». В чем их сходство и различие, а также взаимосвязь между ними?

4. Прокомментируйте следующее высказывание Б. Н. Топорнина «...сейчас становится все труднее обходиться прежним набором источников права, который явно перестал быть достаточным и нуждается в модернизации»³⁰.

5. Выскажите вашу точку зрения по следующим соображениям известных ученых-правоведов.

И. А. Покровский отмечал, что «юрист должен быть не только судьей и применителем права, а зачастую и творцом права, законодателем, хотя бы и не в формальном смысле. На его плечи сплошь и рядом возлагается обязанность выработать новую норму для вновь народившихся отношений, изменить старую соответственно изменившимся условиям жизни...»³¹.

Р. Давид отмечал: «...можно, конечно, именовать правом лишь правовые нормы. Для тех же, кто считается с реальностью и имеет более широкий и, с нашей точки зрения, более правильный взгляд на право, доктрина в наши дни, также как и в прошлом, составляет очень важный и весьма жизненный источник права. Эта ее роль проявляется в том, что именно доктрина создает словарь и правовые понятия, которыми пользуется законодатель»³².

Г. А. Гаджиев утверждает: «В случаях применения законодательства по аналогии, при невозможности использования аналогии закона, права и обязанности сторон могут определяться с учетом общих начал и смысла законодательства, которые выявляются доктриной, что подтверждает необходимость признания ее источником права»³³.

Что такое юридическая доктрина как источник права? Какие научные точки зрения, высказанные в правовой литературе, вы знаете?

6. В чем состоят конституционные основы предпринимательства в России?

7. Что означают понятия «экономическая конституция» и «конституционная экономика»? Как они соотносятся с понятием «конституционные основы предпринимательства»?

8. В литературе утверждается следующий постулат: «В структуру «экономической конституции» входят также нормы Конституции РФ, устанавливающие экономический публичный порядок:

- 1) принципы государственного регулирования экономической деятельности;
- 2) нормы о возможном ограничении основных экономических прав и свобод (ст. 55 и 56);
- 3) нормы о полномочиях федеральных органов государственной власти и органов власти субъектов Российской Федерации в сфере правового регулирования предпринимательства»³⁴.

Дайте характеристику понятия «экономический публичный порядок» и раскройте его содержание. Сравните с понятием «хозяйственный порядок», «общественный хозяйственный порядок» (Знаменский Г. Л.).³⁵

9. Какие федеральные органы исполнительной власти осуществляют функции по выработке государственной политики и нормативно-правовому регулированию в сфере предпринимательской деятельности, каковы их полномочия?

10. Сформулируйте понятие принципа в правовой науке. Что понимается под принципами государственного регулирования экономической деятельности? Назовите эти принципы и раскройте их содержание.

³⁰ Топорнин Б. Н. Система источников права: тенденции развития // Судебная практика как источник права. М., 2000. С. 19.

³¹ Покровский И. А. Основные проблемы гражданского права. М., 1998. С. 9.

³² Давид Р. Основные правовые системы современности. М., 1998. С. 193.

³³ Предпринимательское право Российской Федерации. Отв. ред. Е. П. Губин, П. Г. Лахно. М., 2005. С. 87.

³⁴ Предпринимательское право Российской Федерации. Отв. ред. Е. П. Губин, П. Г. Лахно. М., 2010. С. 89.

³⁵ См.: Знаменский Г. Л. Совершенствование хозяйственного законодательства: цель и средства. Киев. Наукова думка. 1980. С. 52–75.

Что понимается под конституционными принципами рыночной экономики: назовите их и дайте экономико-правовую характеристику. Как вы понимаете объективную природу этих принципов? Назовите существующие классификации этих принципов.

11. Дайте характеристику закона как источника предпринимательского права: Конституции РФ, Федерального конституционного закона, федерального закона, закона субъекта федерации.

Имеют ли приоритет в отношении других федеральных законов кодифицированные законы – кодексы? Если да, то в чем это конкретно проявляется? Приведите примеры. Дайте доктринальное обоснование.

12. В чем заключается комплексный характер нормативных правовых актов о предпринимательстве? Покажите это на примере конкретного нормативного акта. Например, Закона РФ «Об акционерных обществах», Закона РФ «О несостоятельности (банкротстве)».

13. В чем различия между нормативными правовыми и нормативно-техническими актами?

14. Сформулируйте собственную позицию относительно обязательности ненормативных актов органов государственной власти, определяющих общие условия осуществления предпринимательской деятельности: программ, концепций, доктрин, стратегий.

15. Назовите известные вам критерии (основания) классификации предпринимательского законодательства. Приведите классификацию законодательных актов, построенную на основе названных вами критериев.

16. Назовите виды подзаконных нормативных актов предпринимательского законодательства и приведите конкретные примеры.

17. В каких формах могут издаваться ведомственные нормативные правовые акты, регулирующие предпринимательские отношения? В каких формах не допускается принятие ведомственных нормативных актов? Какие правила подготовки нормативных актов федеральных органов исполнительной власти установлены на данный момент кем? В чем практическая необходимость этих правил?

18. В соответствии с ч. 2 ст. 5 Конституции РФ субъекты Российской Федерации имеют свое законодательство. Вне пределов ведения Российской Федерации и ее полномочий по предметам совместного ведения субъекты РФ обладают всей полнотой государственной власти. Дайте характеристику нормативных правовых актов субъектов РФ.

19. Какова юридическая природа модельных законов государств-участников СНГ и государств участников ЕАЭС? Дайте научно-практический комментарий, например, Модельному закону о фирменных наименованиях (Принят в г. Санкт-Петербурге 29 ноября 2013 г. Постановлением 39–13 на 39-ом пленарном заседании Межпарламентской Ассамблеи государств-участников СНГ), а также Модельному закону «О конкуренции» (Решение № 50 Высшего Евразийского экономического совета, принято в г. Минске 24 октября 2013 г.).

20. Что такое локальные акты? Можно ли их назвать нормативными? Какие виды этих актов вы знаете и каковы их отличительные особенности?

21. В современной литературе отмечают важную роль корпоративных норм, содержащихся в уставах и иных локальных актах хозяйственных обществ и товариществ. Какие виды источников корпоративного права вы знаете и в чем их особенности?

22. Что такое толкование норм права, толкование закона. Какие виды толкования вы знаете? Дайте их характеристику.

23. Является ли судебная практика источником права? Что конкретно понимается под судебной практикой? Какие точки зрения по данному вопросу, высказанные в научной литературе, вы знаете?

Что такое прецедент? Дайте научно-теоретическую характеристику природы прецедента в российской доктрине права, в англо-саксонской системе права.

В чем различия между общеобязательностью судебных актов и их преюдициальностью?

24. В соответствии со статьей 126 Конституции РФ Верховный Суд РФ дает разъяснения по вопросам судебной практики. В какой форме даются (принимаются) разъяснения высших судебных органов? Какова юридическая природа этих разъяснений? Можно ли их считать источниками права? Какие высказывания имеются в литературе по данному вопросу?

25. Что такое правовой обычай? Каково его соотношение с понятием «обычай делового оборота»; «обычай имущественного оборота»? Дайте определение «обычая», «обыкновения»: сформулируйте понятия, укажите на сходство и различие (особенности каждого из них). Прокомментируйте изменения ст.5 ГК РФ.

26. В соответствии со ст. 9 Венской конвенции о договорах международной купли-продажи товаров стороны связаны любым обычаем, относительно которого они договорились, и практикой, которую они установили в своих взаимных отношениях. Исходя из этого положения, следует различать обычай и практику как особую правовую категорию, под которой зачастую понимается подразумеваемое сторонами условие конкретного договора, учитываемое при определении прав и обязанностей сторон. Не случайно в п.3 ст.8 Венской конвенции, предусматривающей правила толкования договоров, указывается, что при определении намерений сторон необходимо учитывать «любую практику, которую стороны установили в своих взаимных отношениях». Прокомментируйте указанные положения о практике.

27. Нормативный правовой акт приобретает силу источника права в соответствии с определенными правилами введения его в действие. Прекращается действие нормативного правового акта также в определенном порядке.

Назовите эти правила. Какими актами они установлены? Расскажите о действии нормативных правовых актов предпринимательского законодательства во времени, в пространстве, по кругу лиц.

28. Нормативное правовое регулирование предпринимательской деятельности составляет юридическую основу регулирования отношений в этой сфере, но право (законодательство) не единственный регулятор. Какие иные (кроме права) социальные регуляторы предпринимательства вам известны?

Какова роль общественных, профессиональных, саморегулируемых организаций в регулировании предпринимательских отношений?

Каково влияние религии (на примере христианства, ислама и др.) на регулирование и морально-нравственный климат предпринимательства? Прокомментируйте следующие выводы: «Источниками исламского права являются:

- 1) Коран (Священное писание ислама);
- 2) Сунна (свод преданий о жизни и деятельности Мухаммеда);
- 3) Иджма – единодушное мнение авторитетных мусульманских богословов (муджта-хидов) по обсуждаемому вопросу;
- 4) Кийас (кьяс) – суждение по аналогии, т. е. сопоставление схематической модели решаемого вопроса с моделью уже решенного ранее...»³⁶

29. В литературе среди источников права называют договор (или нормативный договор). Является ли договор (нормативный договор) источником права? Если да то, в каких случаях? При каких условиях? Назовите существующие научные точки зрения по этому вопросу.

30. В научной литературе обращалось внимание на то, что «особое значение в регулировании хозяйственных отношений имеет единый кодифицированный акт – хозяйственный (предпринимательский, коммерческий, торговый и т. д.) кодекс государства». Такие кодексы приняты и действуют во многих зарубежных странах, в частности в Японии – Торговый и

³⁶ Петров Д. А. Источники правового регулирования предпринимательских отношений в исламском праве // Юрист. 2013. № 10. С. 34–39.

Хозяйственный (инкорпоративный) кодексы, во Франции – Коммерческий, Германии – Торговый, США – Единообразный торговый коммерческий кодекс США и т. д...»³⁷. В Казахстане разрабатывается проект Предпринимательского кодекса, а в Украине одновременно действуют два одноуровневых кодифицированных акта – Гражданский кодекс и Хозяйственный кодекс. Данные тенденции в зарубежном нормотворчестве подтверждают тезис о том, что правовое регулирование хозяйственной, в том числе предпринимательской деятельности, не может быть только частноправовым, а должно сочетать в себе частноправовые и публично-правовые начала.

«Отсутствие единого кодифицированного акта предпринимательского права – Предпринимательского кодекса Российской Федерации – никак не опровергает вывод о единстве законодательства о предпринимательской деятельности, основанном на единстве и самостоятельности предмета предпринимательского права. Представляется, однако, что принятие такого акта способствовало бы повышению эффективности правового регулирования отношений в сфере предпринимательства и экономики в целом, созданию благоприятного предпринимательского климата».³⁸

Выскажите свою позицию по поводу необходимости принятия Предпринимательского кодекса РФ.

31. «Во всем своем разнообразии коммерческая деятельность является разновидностью предпринимательской деятельности, она обладает... всеми признаками предпринимательской деятельности.

По этой причине, думается, правила, регулирующие коммерческую деятельность, следует предусмотреть в специальном разделе Предпринимательского кодекса РФ»³⁹.

Сравните эти положения с позицией Б. И. Пугинского.⁴⁰

Имеются ли иные точки зрения по данному поводу? Прокомментируйте их.

32. Каковы, по вашему мнению, тенденции и перспективы развития предпринимательского законодательства Российской Федерации?

33. Что понимается под систематизацией законодательства в общей теории права и в науке предпринимательского права?

Какие формы систематизации вы знаете? Назовите их и дайте научно-практическую правовую характеристику каждого из них. Приведите примеры различных видов систематизации.

34. Одним из основных условий развития государства является единство правового пространства, которое обеспечивается эффективным функционированием систем распространения правовой информации, созданных профессиональными производителями таких систем. Какие современные и надежные информационные справочные правовые системы вам известны? С какой системой преимущественно работаете вы и почему?

35. Дайте краткую характеристику основных (наиболее «известных», «применяемых») международных соглашений, договоров и иных документов по вопросам правового регулирования предпринимательской деятельности (например, Принципы международных коммерческих договоров, подготовленные Международным институтом унификации частного права (УНИДРУА); Международные правила толкования торговых терминов (ИНКОТЕРМС), издаваемые Международной торговой палатой).

36. Право Европейского Союза состоит из договоров ЕС, нормативных актов, принятых институтами ЕС в пределах их компетенции (регламенты, директивы, решения, рекомендации и заключения), а также Решений Суда ЕС и других судебных органов Союза, используемых в

³⁷ Хозяйственное право. Учебник. Под ред. Акад. НАН В. К. Мамутова. Киев, 2002. С. 43–44.

³⁸ Губин Е. П. Предмет предпринимательского права: современный взгляд // Предпринимательское право. 2014. № 2. С. 9–14.

³⁹ См.: В кн. Андреева Л. В. Коммерческое право России. Проблемы правового регулирования. М., 2004. С. С. 44–45 и др.

⁴⁰ Пугинский Б. И. Коммерческое право России. Учебник. М., 2006. С.с. 46–51.

качестве прецедентного права. Право ЕС обладает прямым действием на территории стран ЕС и приоритетом по отношению к национальному законодательству государств. Оно непосредственно регулирует отношения не только государств-членов, но и их граждан и юридических лиц.

Какое место занимают в нем акты, регулирующие предпринимательскую деятельность в рамках Евросоюза?

Задания по комментированию норм права

1. В статье 8 Конституции РФ в качестве конституционной основы экономического строя России закреплено положение о единстве экономического пространства, свободном перемещении товаров, услуг и финансовых средств, поддержке конкуренции, свободе экономической деятельности, о признании и защите равным образом частной, государственной, муниципальной и иных форм собственности. Прокомментируйте эти положения с позиций верховенства Конституции РФ.

Каковы пределы свободы экономической деятельности? Допускает ли принцип «единства экономического пространства» нормативное правовое регулирование предпринимательской деятельности субъектами РФ? Почему, с вашей точки зрения, при перечислении форм собственности на первом месте называется частная собственность?

2. Раскройте конституционно-правовое содержание нормы статьи 34 Конституции РФ о праве каждого на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности? Что понимается под иной (помимо предпринимательской) не запрещенной законом экономической деятельностью? Приведите конкретные примеры.

Какие виды иной, запрещенной законом экономической деятельности вам известны? Какими нормативными актами это предусмотрено? Какие виды деятельности, формально подпадающие под признаки предпринимательской, запрещены законом?

3. Прокомментируйте положения статей 71, 72 и 73 Конституции РФ в части разграничения предметов ведения Российской Федерации и субъектов РФ при издании нормативных правовых актов в сфере предпринимательской деятельности. Приведите примеры. Что это означает на практике? Как это реализуется?

Вычлените вопросы в сфере предпринимательства, которые, с вашей точки зрения, могут относиться к совместному ведению Российской Федерации и субъектов РФ.

4. В литературе иногда встречается утверждение, что главным законом, регулирующим предпринимательскую деятельность, в настоящее время является ГК РФ. Прокомментируете с этих позиций статью 2 ГК РФ. Приведите другие примеры.

5. В силу п. 4 ст. 15 Конституции РФ «общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы. Если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора».

На основе данного конституционного положения в научном сообществе возникла острая дискуссия о соотношении международного права и национального законодательства, обусловленная трудностями применения решений международных судов в национальных правовых системах, нерешенностью вопросов о приоритете Европейской конвенции в ее толковании ЕСПЧ или Конституции РФ в ее толковании Конституционным Судом РФ, противоречивостью некоторых международных принципов между собой, встречающейся несогласованностью международных норм с российской правовой системой, в том числе в сфере экономики. Прокомментируйте данную дискуссию на основе норм Конституции РФ и с использованием примеров из предпринимательской практики.

6. Проанализируйте положение ст. 3 ГК РФ о том, что гражданское законодательство находится в ведении Российской Федерации. Могут ли субъекты РФ принимать нормативные правовые акты, регулирующие предпринимательскую деятельность, в том числе законы, содержащие нормы гражданского права? Какие точки зрения на эту проблему, высказанные в научной литературе, вы знаете?

Как вы прокомментируете положение п.2 ст. 3 ГК РФ о том, что «нормы гражданского права, содержащиеся в других законах, должны соответствовать настоящему Кодексу»? Приведите высказывания видных российских ученых-правоведов по поводу названной нормы ГК (В. В. Лаптева, Е. А. Суханова и др.).

7. Дайте комментарий ст. 4 ГК РФ. Приведите пример закона, когда его действие распространяется на отношения, возникшие до введения его в действие, т. е. нормы закона имеют обратную силу. Приведите примеры из судебной практики, связанные с применением п. 2 ст. 4 ГК РФ.

8. Что такое аналогия закона? Чем она отличается от аналогии права? Прокомментируйте в этой связи ст. 6 ГК РФ. Какие доктринальные позиции, высказанные в научной литературе по данной проблеме, вы знаете? Проанализируйте их.

Задачи

1. Индивидуальный предприниматель обратился в арбитражный суд с заявлением о признании незаконным и отмене постановления по делу об административном правонарушении в области ветеринарии. Решением суда постановление признано незаконным и отменено. Однако, в мотивировочной части суд установил факт административного правонарушения и подтвердил применение к деятельности индивидуального предпринимателя Правил хранения, учета и отпуска лекарственных средств списков А и Б, предназначенных для ветеринарных целей, утвержденных 13 июля 1998 г. зам. министра сельского хозяйства и продовольствия РФ и руководителем Департамента ветеринарии, Главным государственным ветеринарным инспектором РФ (далее – Правила).

В кассационной жалобе предприниматель попросил изменить мотивировочную часть решения суда первой инстанции, сославшись на то, что Правила не являются нормативным правовым актом и не должны применяться, так как не зарегистрированы в Минюсте России в установленном порядке.

Отказывая в удовлетворении кассационной жалобы, суд кассационной инстанции подтвердил вывод о доказанности факта совершения индивидуальным предпринимателем административного правонарушения, предусмотренного в статье 10.6 КоАП РФ, а также указал на то, что Правила не относятся к числу нормативных правовых актов, указанных в п.10 Правил подготовки нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти и их государственной регистрации, утвержденных постановлением Правительства РФ от 13 августа 1997 г. № 1009. Оспариваемые Правила были утверждены руководителями одного ведомства. Правила не затрагивают прав, свобод, обязанностей человека и гражданина и не устанавливают правового статуса организаций.

Имеются ли основания для отмены постановления арбитражного суда кассационной инстанции?

2. АО обратилось в арбитражный суд с иском к ООО о взыскании убытков, вызванных неисполнением обязанности по очистке вагонов. Решением суда в удовлетворении исковых требований отказано. При этом суд сделал вывод о том, что Приказ МПС РФ № 46 от 18.06.2003 «Об утверждении Правил очистки и промывки вагонов и контейнеров после выгрузки грузов» (далее – Приказ) не вступил в законную силу, поскольку не был опубликован в установленном порядке.

Оставляя в силе решение арбитражного суда первой инстанции, кассационный суд, тем не менее, согласился с доводом заявителя жалобы о том, что Приказ вступил в законную силу и подлежит применению в данном деле. Как указал кассационный суд, вышеуказанный Приказ был зарегистрирован в Минюсте России 19 июня 2003 г. и опубликован в «Российской газете» (специальный выпуск), № 119/2 от 20.06.2003. По мнению суда, действующее законодательство не предусматривает в качестве обязательного требования опубликование нормативных правовых актов только в обычных номерах «Российской газеты», вследствие чего вывод суда нижестоящей инстанции о том, что Приказ не вступил в законную силу в связи с его публикацией в специальном выпуске «Российской газеты», нельзя признать правильным.

Обоснована ли позиция арбитражного суда кассационной инстанции в части признания Приказа действующим нормативным правовым актом?

3. На регистрацию в Минюст России был направлен нормативный правовой акт федерального органа исполнительной власти, утвержденный и подписанный заместителем министра. В пояснительной записке было указано, что заместитель министра действовал в пределах своих полномочий в период нахождения министра в отпуске.

Минюст России отказал в регистрации НПА со ссылкой на то, что нормативный правовой акт подписан неуполномоченным лицом.

Как должен быть разрешен данный спор?

4. Предприниматель обратился с заявлением о признании частично недействующим п. 10.2 Положения о порядке подготовки и вступления в силу нормативных актов Банка России от 15 сентября 1997 г. № 519, введенного в действие Приказом Центрального банка РФ от 15 сентября 1997 г. № 02-395 (далее – Положение).

Согласно п.10.2. Положение распространяет свое действие на нормативные акты Банка России, имеющие юридическую силу только для системы Банка России и служащих системы Банка России (локальные нормативные акты Банка России), за исключением главы 6 (кроме пункта 6.7) и главы 7. Локальные нормативные акты Банка России публикуются в «Вестнике Банка России», а также в других изданиях в соответствии с решениями Совета директоров и (или) Председателя Банка России.

Заявитель полагает, что п. 10.2 Положения противоречит ст. 7 Федерального закона от 10 июля 2002 г. № 86-ФЗ «О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)», согласно которой нормативные акты Банка России должны быть зарегистрированы в порядке, установленном для государственной регистрации нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти, и официально опубликованы в официальном издании Банка России – «Вестнике Банка России».

Каким должно быть решение Верховного Суда РФ?

Письменные задания

1. Опишите систему источников предпринимательского права.
2. Раскройте содержание конституционных основ предпринимательства в России.
3. Перечислите и раскройте принципы государственного регулирования экономической деятельности.
4. Опишите критерии (основания) классификации предпринимательского законодательства.
5. Проведите классификацию предпринимательского законодательства.
6. Классифицируйте законы как источники предпринимательского права.
7. Проведите сравнительный анализ полномочий Российской Федерации и субъектов РФ по предметам ведения, установленным в Конституции РФ.
8. Проведите сравнительный анализ модельных законов государств-участников СНГ и государств-участников ЕврАзЭС.

9. Опишите систему и особенности локальных актов в предпринимательской сфере.
10. Перечислите и раскройте основные виды толкования норм права.
11. Проведите сравнительный анализ иных (кроме права) социальных регуляторов предпринимательства.
12. Выделите и проанализируйте основные формы систематизации законодательства о предпринимательской деятельности.
13. Проведите сравнительный анализ основных международных соглашений, договоров и иных документов по вопросам правового регулирования предпринимательской деятельности.
14. Классифицируйте право Европейского Союза в сфере предпринимательства.

Тест

Выберите один или несколько правильных ответов:

1. Источниками предпринимательского права являются:
 - а) законы и иные нормативные правовые акты;
 - б) программы, стратегии, концепции и иные подобные акты федеральных органов исполнительной власти;
 - в) судебная практика;
 - г) правовые обычаи;
 - д) общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры РФ.
2. Нормативное правовое регулирование предпринимательской деятельности включает в себя:
 - а) нормативное правовое регулирование, осуществляемое нормами права, содержащимися в соответствующих нормативных правовых актах;
 - б) нормативно-техническое регулирование, осуществляемое техническими нормами, содержащимися в соответствующих актах нормативно-технического характера;
 - в) методическое регулирование, осуществляемое с помощью информационных писем, разъяснений и иных подобных документов органов государственной власти.
3. Конституционные принципы предпринимательства в России включают в себя нормы Конституции РФ:
 - а) о праве на использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности;
 - б) о праве на свободный выбор рода деятельности и профессии;
 - в) о праве на благоприятную окружающую среду;
 - г) о праве частной собственности;
 - д) о праве на жилище.
4. Законодательство о предпринимательстве по юридической силе актов и их месту в иерархии нормативных правовых актов подразделяются на:
 - а) законы РФ;
 - б) подзаконные нормативные правовые акты;
 - в) локальные акты.
5. К подзаконным нормативным правовым актам предпринимательского законодательства относятся:
 - а) законы субъектов РФ;
 - б) указы Президента РФ;
 - в) постановления Правительства РФ;
 - г) правовые акты федеральных органов исполнительной власти.
6. К корпоративным локальным актам относятся:
 - а) внутренние нормативные документы;

- б) устав;
- в) индивидуальные приказы руководителя;
- г) договоры.

7. Выделяются следующие виды официального толкования норм права:

- а) аутентическое;
- б) делегированное (легальное);
- в) доктринальное;
- г) нормативное;
- д) казуальное

8. Под судебным прецедентом понимается:

а) обязательность вступившего в законную силу судебного акта для органов государственной власти, органов местного самоуправления, иных органов, организаций, должностных лиц и граждан и его исполнение на всей территории Российской Федерации;

б) судебный акт определенного суда по конкретному делу, имеющий силу источника права и обязательное значение при рассмотрении других аналогичных дел;

в) предрешенность обстоятельств, установленных вступившим в законную силу судебным актом арбитражного суда по ранее рассмотренному делу.

9. Правило поведения, сложившееся в определенной сфере предпринимательской деятельности на основе постоянного и единообразного его применения и которым стороны связывают себя при заключении сделки, называется:

- а) правовым обычаем;
- б) обыкновением;
- в) существенным условием сделки.

10. Действие закона распространяется на отношения, возникшие до введения его в действие:

- а) во всех случаях;
- б) в случаях, когда это прямо предусмотрено законом;
- в) в случаях, когда имеются официальные разъяснения по этому вопросу.

11. Система частного права, когда одновременно с гражданским кодексом действует хозяйственный (предпринимательский, торговый) кодекс, называется:

- а) дуалистической;
- б) монистической;
- в) плюральной.

12. Среди форм систематизации законодательства выделяют:

- а) консолидацию;
- б) детализацию;
- в) кодификацию;
- г) регистрацию.

13. Объединение нормативных актов определённого уровня в сборники или собрания законодательств по отраслям права в хронологическом, алфавитном или ином порядке без обновления их содержания называется:

- а) инкорпорацией;
- б) консолидацией;
- в) структурированием.

14. К международным соглашениям, договорам и иным документам по вопросам регулирования предпринимательской деятельности относятся:

- а) Принципы международных коммерческих договоров (УНИДРУА);
- б) Конвенция о привилегиях и иммунитетах Объединенных Наций;
- в) Международные правила толкования торговых терминов (ИНКОТЕРМС);

г) Соглашение о принципах и порядке выполнения Договора об обычных вооруженных силах в Европе.

15. В право Европейского Союза включают:

а) договоры Евросоюза;

б) конвенции ООН;

в) соглашения государств-участников ЕврАзЭС;

г) Решения Суда ЕС и других судебных органов Евросоюза.

Задания для внеаудиторной работы

Редактирование текстов

Отредактируйте формулировки ст.3 внесенного в Государственную Думу проекта Федерального закона № 503845-6 «О франчайзинге» и согласуйте их со ст. 1027 ГК РФ «Договор коммерческой концессии». При необходимости предложите изменения в ГК РФ.

«Статья 3. Договор франчайзинга

1. По договору франчайзинга одна сторона (франчайзор) обязуется предоставить другой стороне (франчайзи) за вознаграждение на срок или без указания срока право пользования комплексом принадлежащих франчайзору исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации (франшизу) в целях продажи продукта или услуг франчайзора по заранее определенным правилам ведения бизнеса, которые устанавливаются франчайзором в рамках и в период действия специально заключенного обеими сторонами договора».

Правовые заключения

1. Железнодорожный мост, соединяющий крупный промышленный объект компании А с железнодорожными путями общего пользования, находится в частной собственности компании Б. Мост был построен в 1966 году.

Железнодорожная инфраструктура (мост и железнодорожные пути), которой управляет компания Б, относится к железнодорожным путям необщего пользования. В договоре на организацию перевозок, заключенном между компаниями А и Б, указано, что стороны обязуются следовать нормативам по управлению и обслуживанию железной дороги необщего пользования.

В 2011 году происходит обрушение железнодорожного моста, вызванное подмывом одной из его опор. Обрушение железнодорожного моста повлекло сбой в производстве на заводе компании А. По информации от компании Б, при обследовании и содержании моста она руководствовалась Инструкцией по содержанию искусственных сооружений (утверждена МПС России от 28 декабря 1998 г. № ЦП-628). Инструкция 1998 года не была зарегистрирована в Минюсте России и не публиковалась в порядке, установленном Указом Президента РФ № 763 от 23 мая 1996 года и постановлением Правительства РФ № 1009 от 13 августа 1997 года.

Проанализируйте фактические обстоятельства дела и подготовьте правовое заключение по вопросу применения Инструкции 1998 года к содержанию железнодорожных мостов, относящихся к железнодорожным путям необщего пользования и находящихся в частной собственности. Влияет ли отсутствие государственной регистрации Инструкции 1998 года в Минюсте России на её применение к содержанию и обслуживанию железнодорожных мостов?

2. Арбитражный суд вынес решение о признании Предписания органа государственной власти незаконным в связи с тем, что оспариваемый ненормативный правовой акт не соответствовал закону и нарушал права и законные интересы Заявителя в сфере предпринимательской деятельности. При рассмотрении дела суд также сделал вывод о том, что нормативный

правовой акт, на котором основывал свою защиту орган власти, не имеет юридической силы и не подлежал применению в конкретной ситуации.

В другом споре с иной коммерческой организацией указанный Заявитель, выступая уже в качестве ответчика по иску о взыскании убытков, в качестве правового аргумента против заявленных к нему требований привел выводы суда по предыдущему делу о неприменимости акта, возлагавшего на ответчика обязанности по выполнению работ.

Подготовьте правовое заключение о допустимости использования выводов арбитражного суда по другому делу в контексте принципов обязательности судебных актов и преюдициальности установленных судом фактов. Исследуйте вопрос о возможности для суда обосновывать выносимое им решение ссылками на общие правовые позиции, приведенные судом в другом деле.

Задания по обобщению судебной практики

1. Проанализируйте практику Конституционного Суда РФ о проверке конституционности актов законодательства, регулирующего предпринимательскую деятельность.
2. Обобщите судебную практику по рассмотрению дел об оспаривании нормативных правовых актов.
3. Обобщите практику рассмотрения арбитражными судами дел, связанных с действием предпринимательского законодательства во времени, пространстве и по кругу лиц.

Задания по составлению документов

1. Составьте проект заявления в суд о признании недействующим нормативного правового акта полностью или в части.
2. Разработайте предложения о внесении изменений в несколько статей Федерального закона «Об обществах с ограниченной ответственностью». Подготовьте текст проекта Федерального закона «О внесении изменений в Федеральный закон «Об обществах с ограниченной ответственностью» и комплект документов к нему (пояснительную записку; финансово-экономическое обоснование; перечень нормативных правовых актов, подлежащих признанию утратившими силу, приостановлению, изменению или принятию в связи с принятием данного закона).
3. Подготовьте перечень Федеральных законов, которые могли бы быть кодифицированы и инкорпорированы в случае принятия Предпринимательского кодекса РФ.
4. В целях выявления коррупциогенных факторов и их последующего устранения подготовьте заключение, содержащее антикоррупционную экспертизу какого-либо актуального проекта Федерального закона в сфере предпринимательской деятельности (с использованием Методических рекомендаций «Организация в федеральных органах исполнительной власти антикоррупционной экспертизы нормативных правовых актов и их проектов», одобренных Президиумом Совета при Президенте РФ по противодействию коррупции, протокол от 25.09.2012 № 34).

Работа с иностранными источниками

Прочитайте и прокомментируйте Введение к Международным правилам толкования торговых терминов «Инкотермс 2010 (Публикация Международной торговой палаты) (*INCOTERMS 2010: ICC OFFICIAL RULES FOR THE INTERPRETATION OF TRADE TERMS*):

«1. INTRODUCTION

The Incoterms rules or International Commercial terms are a series of pre-defined commercial terms published by the International Chamber of Commerce (ICC) widely used in international commercial transactions. A series of three-letter trade terms related to common sales practices, the Incoterms rules are intended primarily to clearly communicate the tasks, costs and risks associated

with the transportation and delivery of goods. The Incoterms rules are accepted by governments, legal authorities and practitioners worldwide for the interpretation of most commonly used terms in international trade. They are intended to reduce or remove altogether uncertainties arising from different interpretation of the rules in different countries. First published in 1936, the Incoterms rules have been periodically updated, with the eighth version— Incoterms 2010—having been published on January 1, 2011. «Incoterms» is a registered trademark of the ICC». ⁴¹.

Темы рефератов

1. Понятие и виды источников предпринимательского права.
2. Конституционные основы предпринимательского законодательства.
3. Становление и развитие предпринимательского законодательства в Советском Союзе и Российской Федерации.
4. Закон как источник предпринимательского права.
5. Понятие и виды законов, регулирующих предпринимательскую деятельность.
6. Соотношение предметов ведения Российской Федерации и субъектов Российской Федерации в регулировании отношений предпринимательства.
7. Роль и значение Гражданского Кодекса РФ в регулировании предпринимательских отношений.
8. Кодифицированные акты Российской Федерации (Налоговый кодекс, Бюджетный кодекс, Кодекс об административных правонарушениях, Уголовный кодекс) и регулирование предпринимательской деятельности.
9. Обычай и их роль в регулировании предпринимательских отношений.
10. Правовая доктрина и ее значение в регулировании предпринимательской деятельности.
11. Роль и значение судебной практики в регулировании предпринимательской деятельности.

Темы эссе

1. О кодификации предпринимательского законодательства.
2. Законы субъектов РФ как источник предпринимательского права.
3. Проблемы государственной регистрации и опубликования нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти.
4. Внутренние корпоративные документы в системе источников предпринимательского права.
5. Влияние судебной практики на предпринимательскую деятельность.
6. О соотношении международного права и национального законодательства в сфере предпринимательской деятельности.

Контрольные вопросы

1. Что такое источники предпринимательского права?
2. Какие виды источников предпринимательского права вы знаете?
3. В чем состоят характерные особенности источников предпринимательского права?
4. Является ли ГК РФ, НК РФ, БК РФ, КоАП РФ, УК РФ источниками предпринимательского права?

⁴¹ См.: The new Incoterms® 2010 rules // <http://www.iccwbo.org/products-and-services/trade-facilitation/incoterms-2010/>

5. Как распределены конституционные предметы ведения Российской Федерации и субъектов Российской Федерации по правовому регулированию предпринимательской деятельности?
6. Какие виды (формы) нормативных правовых актов принимают федеральные органы исполнительной власти?
7. Какой порядок подготовки, принятия и государственной регистрации нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти?
8. Являются ли локальные нормативные акты источниками предпринимательского права?
9. Каков порядок вступления в силу нормативных правовых актов предпринимательского законодательства?
10. Как нормативные правовые акты в сфере предпринимательства действуют во времени, пространстве и по кругу лиц?
10. Что такое толкование нормы права? Какие виды толкования вам известны?
11. Какова роль и значение обычая в регулировании предпринимательской деятельности?
12. Что принимается под судебной практикой в доктрине российского права? Можно ли говорить о судебной практике как источнике предпринимательского права?
13. Имеет ли судебный прецедент силу источника права?
14. Что такое «доктрина предпринимательского права»? Признается ли она источником предпринимательского права?
15. Что понимается под «нормативной основой предпринимательства»? Какие нормы помимо правовых регулируют отношения субъектов предпринимательской деятельности?
16. Что такое систематизация законодательства? Какие виды систематизации вы знаете?
17. Какие имеются точки зрения по поводу принятия Предпринимательского кодекса РФ?
18. Что такое информационные справочные правовые системы?
19. Как вы понимаете выражение «правовое поле предпринимательства Российской Федерации»?

Раздел II

Субъекты предпринимательской деятельности

Тема 3

Право на занятие предпринимательской деятельностью. Правовой статус предпринимателя

Литература

Основная

1. Белых В. С. Правовое регулирование предпринимательской деятельности в России. М.: Проспект, 2009.
2. Витрук Н. В. Общая теория правового положения личности. М.: НОРМА, 2008.
3. Каминка И. И. Основы предпринимательского права. Петроград, 1917.
4. Лаптев В. В. Проблемы предпринимательской (хозяйственной) правосубъектности // Государство и право. 1999. № 11. С. 18.
5. Лаптев В. В. Занковский С. С. Предпринимательское (хозяйственное) право. М. Волтерс Клувер. 2006.
6. Российское предпринимательское право. Учебник. Отв. ред. И. В. Ершова, Г. Д. Отнюкова. М.: Проспект, 2011.
7. Субанова Н. В. Лицензирование предпринимательской деятельности: правовое регулирование, ответственность, контроль: монография. М.: Статут, 2011.

Дополнительная

1. Афанасьева Е. Г. Занимательная морфология и этимология для налоговых органов и некоторые другие вопросы использования слова «Россия» и производных от него слов в фирменных наименованиях // Предпринимательское право, 2009. № 3. С. 37–40.
2. Белых В. С., Избрехт П. А. Злоупотребление субъективными гражданскими правами в предпринимательских отношениях. // Арбитражные споры, 2008, № 4.
3. Боткин И. О. Государственные гарантии предпринимательской деятельности: Автореф дисс. канд. юрид. наук. М., 1994.
4. Власова А. С. Риск, ответственность и вина в предпринимательских отношениях // Безопасность бизнеса. 2012. № 1. С. 36–40.
5. Дедов Д. И. Методология права. М. Волтерс Клувер. 2008.
6. Ионова Ж. А. Правовые проблемы легитимации предпринимательства // Государство и право. 1997. № 5.
7. Кванина В. В. Профессиональная и предпринимательская деятельность // Цивилист. 2011. № 2. С. 27–33.
8. Кирпичев А. Е. Понятие хозяйственной компетенции субъектов предпринимательского права // Предпринимательское право. Приложение «Бизнес и право в России и за рубежом». 2013. № 3. С. 12–15.
9. Курбатов А. Я. Принцип недопустимости злоупотребления правом: к старым проблемам добавились новые // Закон. 2013. № 9. С. 36–43.

10. Малько А. В., Субочев В. В., Шериев А. М. Субъективные права, свободы и законные интересы как самостоятельные объекты охраны и защиты // Правовая политика и правовая жизнь. 2008. № 1.

11. Михайлова И. А. Ответственность предпринимателей за нарушение обязательств: без вины виноватые // Предпринимательское право. Приложение «Право и Бизнес». 2014. № 2. С. 35–39.

12. Мрясова Ю. Р. К вопросу о правовом регулировании профессиональной деятельности // Предпринимательское право. Приложение «Право и Бизнес». 2014. № 2. С. 40–43.

13. Пятков Д. В. Формирование правосубъектности предпринимателя. // Журнал российского права. 2006. № 1/

14. Сыроежкина М. С. Основания освобождения предпринимателей от гражданско-правовой ответственности // Юрист. 2010. № 6. С. 18–22.

15. Трофимова Е. В. Государственная регистрация субъектов предпринимательской деятельности: цели, задачи и правовые проблемы // Предпринимательское право. Приложение «Бизнес и право в России и за рубежом». 2012. № 2. С. 59–65.

Нормативные акты

1. Конвенция № 173 Международной организации труда «О защите требований трудящихся в случае неплатежеспособности предпринимателя» (Заключена в г. Женеве 23.06.1992).

2. Модельный закон об основах экологического предпринимательства (Принят в г. Санкт-Петербурге 13.06.2000 Постановлением 15-6 на 15-ом пленарном заседании Межпарламентской Ассамблеи государств-участников СНГ.

3. Соглашение стран СНГ от 20.03.1992 «О порядке разрешения споров, связанных с осуществлением хозяйственной деятельности».

4. Конституция РФ – ст. 8, 34, 37, 55, 74.

5. ГК РФ (часть первая).

6. Налоговый кодекс РФ.

7. Трудовой кодекс РФ.

8. Кодекс РФ об административных правонарушениях.

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

10. Федеральный закон от 4 мая 2011 г. № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности».

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

12. Федеральный закон от 22 мая 2003 № 54-ФЗ «О применении контрольно-кассовой техники при осуществлении наличных денежных расчетов и (или) расчетов с использованием платежных карт».

13. Федеральный закон от 24 июля 2007 № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации».

14. Федеральный закон от 30 марта 1999 № 52-ФЗ «О санитарно-эпидемиологическом благополучии населения».

15. Федеральный закон от 23 февраля 2013 № 15-ФЗ «Об охране здоровья граждан от воздействия окружающего табачного дыма и последствий потребления табака».

16. Закон РФ от 07 февраля 1992 № 2300-1 «О защите прав потребителей».

17. Постановление Правительства РФ от 16.07.2009 № 584 «Об уведомительном порядке начала осуществления отдельных видов предпринимательской деятельности».

18. Постановление Правительства РФ от 03.02.2010 № 52 «Об утверждении Правил включения в фирменное наименование юридического лица официального наименования «Российская Федерация» или «Россия», а также слов, производных от этого наименования».

19. Приказ Росстандарта РФ от 16.10.2012 № 505-ст «ОК 028-2012. Общероссийский классификатор организационно-правовых форм».

Судебная практика

1. Постановление Конституционного Суда РФ от 06.12.2011 № 26-П «По делу о проверке конституционности положений статьи 21.1 и пункта 7 статьи 22 Федерального закона «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» в связи с жалобой гражданина А. В. Федичкина.

2. Постановление Пленума Верховного Суда РФ и Пленума ВАС РФ № 6/8 от 01.07.1996 «О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации».

3. Постановление Пленума Верховного Суда РФ № 5, Пленума ВАС РФ № 29 от 26.03.2009 «О некоторых вопросах, возникших в связи с введением в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации».

4. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 17.03.2004 № 2 «О применении судами Российской Федерации Трудового кодекса Российской Федерации».

5. Постановление Пленума ВАС РФ от 14.03.2014 № 16 «О свободе договора и ее пределах».

6. Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 09.06.2000 № 54 «О сделках юридического лица, регистрация которого признана недействительной».

7. Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 17.01.2006 № 100 «О некоторых особенностях, связанных с применением статьи 21.1 Федерального закона «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей».

Вопросы, проблемы, мнения для обсуждения

1. Что понимается под правовым статусом субъекта предпринимательской деятельности?
2. Каково соотношение правового статуса и правового положения?
3. Назовите элементы правового статуса субъекта предпринимательства.
4. Что представляет собой конструкция права на осуществление предпринимательской деятельности?

5. Является ли право на осуществление предпринимательской деятельности субъективным правом или элементом правоспособности гражданина? Какие точки зрения по данному вопросу имеются в доктрине?

6. Назовите основные права субъекта предпринимательства.

7. Охарактеризуйте обязанности субъекта предпринимательства.

8. Что представляет собой ответственность субъекта предпринимательства?

9. Что понимается под злоупотреблением правом в предпринимательской деятельности?

10. Что представляют собой государственные гарантии предпринимательской деятельности?

11. В чем сходство и различие между содержанием экономической деятельности гражданина в форме наемного труда, индивидуального предпринимательства и в форме инвестирования в капитал хозяйственного общества или товарищества?

12. В чем заключается юридическое значение государственной регистрации юридических лиц?

13. Как принцип свободы предпринимательства соотносится с необходимостью государственной регистрации, а в некоторых случаях – лицензирования и получения иных разрешений для начала осуществления предпринимательской деятельности?

14. Оцените особенности акта государственной регистрации или внесения в реестр изменений о юридическом лице по сравнению с другими ненормативными актами органов власти. Оцените правовые последствия таких особенностей в части возможности оспаривания (признания недействительным акта регистрации).

15. Как обеспечить достоверность сведений, содержащихся в реестре, не ограничив произвольно интересы добросовестных предпринимателей?

16. В какой мере действующее законодательство ограничивает право регистрирующего органа на проведение юридической экспертизы документов, представленных для государственной регистрации или внесения изменений в государственный реестр юридических лиц?

17. Возможно ли оспорить действительность сделок юридического лица после его ликвидации и исключения из государственного реестра юридических лиц?

18. Что понимается под лицензированием предпринимательской деятельности? Каковы задачи лицензирования?

19. В чем состоит смысл таких принципов, как гласность и открытость лицензирования?

20. Можно ли саморегулирование считать альтернативой лицензированию?

Задания по комментированию норм права

1. Как вы понимаете смысл и значение нормы п. 1 ст. 34 Конституции РФ:

«Каждый имеет право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности».

Как соотносится данная норма с нормой статьи 18 ГК РФ:

«Граждане могут иметь имущество на праве собственности; наследовать и завещать имущество; заниматься предпринимательской и любой иной не запрещенной законом деятельностью; создавать юридические лица самостоятельно или совместно с другими гражданами и юридическими лицами; совершать любые не противоречащие закону сделки и участвовать в обязательствах; избирать место жительства; иметь права авторов произведений науки, литературы и искусства, изобретений и иных охраняемых законом результатов интеллектуальной деятельности; иметь иные имущественные и личные неимущественные права».

2. Прокомментируйте норму п. 2 ст. 22 ГК РФ

«Несоблюдение установленных законом условий и порядка ограничения дееспособности граждан или их права заниматься предпринимательской либо иной деятельностью влечет недействительность акта государственного или иного органа, устанавливающего соответствующее ограничение».

3. Как вы понимаете смысл и значение следующих положений п. 1.2 ст. 9 Закона о государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей:

«Необходимые для государственной регистрации заявление, уведомление или сообщение представляются в регистрирующий орган по форме, утвержденной уполномоченным Правительством Российской Федерации федеральным органом исполнительной власти, и удостоверяются подписью заявителя, подлинность которой должна быть засвидетельствована в нотариальном порядке, если иное не установлено настоящим пунктом. При этом заявитель указывает свои паспортные данные или в соответствии с законодательством Российской Федерации данные иного удостоверяющего личность документа и идентификационный номер налогоплательщика (при его наличии)».

4. Каковы методы правового регулирования предпринимательской деятельности при установлении субъектов предпринимательства, содержащихся в ст. 11 Федерального закона «О санитарно-эпидемиологическом благополучии населения»:

«Индивидуальные предприниматели и юридические лица в соответствии с осуществляемой ими деятельностью обязаны:

- выполнять требования санитарного законодательства, а также постановлений, предписаний осуществляющих федеральный государственный санитарно-эпидемиологический надзор должностных лиц;
- разрабатывать и проводить санитарно-противоэпидемические (профилактические) мероприятия;
- обеспечивать безопасность для здоровья человека выполняемых работ и оказываемых услуг, а также продукции производственно-технического назначения, пищевых продуктов и товаров для личных и бытовых нужд при их производстве, транспортировке, хранении, реализации населению;
- осуществлять производственный контроль, в том числе посредством проведения лабораторных исследований и испытаний, за соблюдением санитарно-эпидемиологических требований и проведением санитарно-противоэпидемических (профилактических) мероприятий при выполнении работ и оказании услуг, а также при производстве, транспортировке, хранении и реализации продукции;
- проводить работы по обоснованию безопасности для человека новых видов продукции и технологии ее производства, критериев безопасности и (или) безвредности факторов среды обитания и разрабатывать методы контроля за факторами среды обитания;
- своевременно информировать население, органы местного самоуправления, органы, осуществляющие федеральный государственный санитарно-эпидемиологический надзор, об аварийных ситуациях, остановках производства, о нарушениях технологических процессов, создающих угрозу санитарно-эпидемиологическому благополучию населения;
- осуществлять гигиеническое обучение работников».

Задачи

1. Гражданин А. обратился в регистрирующий орган с заявлением о государственной регистрации ООО «ИЛИМ-РОСКО». Регистрирующим органом было отказано в регистрации в связи с несоответствием наименования юридического лица требованиям закона (подпункт «ж» пункта 1 статьи 23 Закона о государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей). По мнению регистрирующего органа, фирменное наименование ООО «ИЛИМ-РОСКО» является производным от слов «Россия», «Российская Федерация», а заявителем не соблюден порядок использования данных наименований, предусмотренный законодательными актами.

Не согласившись с решением регистрирующего органа, гражданин А. обратился в суд с требованием о признании его незаконным. Обосновывая свое требование, гражданин А. указал, что наименование «РОСКО» является аббревиатурой и расшифровывается как «Региональная отраслевая снабженческая компания». По его мнению, не приведено какого-либо обоснования в подтверждение того, что слово «РОСКО» является сложносокращенным словом, состоящим из нескольких корней, содержащим в себе сокращение «Рос», которое в сочетании с иными словами, использованными в наименовании юридического лица, несет общепринятую смысловую нагрузку, ассоциируясь со словом «Россия».

Из материалов дела следует, что учредительные документы общества содержат полное наименование создаваемого юридического лица – общество с ограниченной ответственностью «ИЛИМ-РОСКО». Какой-либо расшифровки наименования общества учредительные доку-

менты не содержат. Более того, на момент подачи заявления о государственной регистрации юридического лица при создании заявитель не представил сведений о возможной расшифровке слова «РОСКО».

Подлежит ли правовой регламентации использование юридическим лицом наименований «Россия», «Российская Федерация» и производных от них слов? Какие нормы права подлежат применению?

Правомерно ли регистрирующий орган отказал в государственной регистрации ООО «ИЛИМ-РОСКО»?

2. Регистрирующий орган отказал коммерческой организации в государственной регистрации изменения ее местонахождения. Отказ был основан на норме подпункта «а» пункта 1 статьи 23 Федерального закона «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» и мотивирован тем, что указание в заявлении произвольно выбранного заявителем адреса места нахождения является достаточным основанием для признания сведений об адресе места нахождения юридического лица недостоверными.

Коммерческая организация обратилась в арбитражный суд с требованием о признании незаконным решения регистрирующего органа. Судом было установлено, что указанный коммерческой организацией адрес является адресом массовой регистрации лиц, связь с которыми по этому адресу невозможна по причине их фактического отсутствия по данному адресу, нахождения в стадии ликвидации или банкротства; все объекты недвижимого имущества по указанному адресу находятся в аварийном, заброшенном состоянии, нет подключения к системам отопления, водоснабжения и электросетям, отсутствует внутренняя отделка, внутренние двери, часть оконных проемов не имеет стекол; признаков нахождения в указанных помещениях каких-либо юридических лиц в ходе осмотров не установлено.

Имеются ли основания для отказа в государственной регистрации по указанному основанию?

Какое решение должен принять суд?

3. Орган здравоохранения обратился в арбитражный суд с заявлением о привлечении коммерческой организации, осуществляющей медицинскую деятельность на основании лицензии, к административной ответственности по ч. 4 ст. 14.1 КОАП РФ. Органом здравоохранения проведена плановая выездная проверка соблюдения коммерческой организацией лицензионных требований и условий при осуществлении медицинской деятельности. В ходе проведения проверки были установлены нарушения лицензионных требований и условий, предусмотренных нормативным актом Правительства РФ о лицензировании медицинской деятельности. Так, должность главного врача общества занимал гражданин К, который не имел профессиональной подготовки по специальности «организация здравоохранения и общественное здоровье». Кроме того, в данной коммерческой организации не осуществлялся внутренний контроль качества и безопасности медицинской деятельности.

Какими нормативными актами регулируются отношения по лицензированию медицинской деятельности?

Назовите основные требования и условия, предъявляемые при осуществлении медицинской деятельности?

Какое решение должен принять суд?

4. Регистрирующий орган исключил из единого государственного реестра юридических лиц акционерное общество как недействующее юридическое лицо. Единственный учредитель акционерного общества обратился в арбитражный суд с требованием о признании действий регистрирующего органа незаконными. В обоснование своей позиции он указал, что общество на момент исключения его из ЕГРЮЛ являлось действующим юридическим лицом, поскольку в период, предшествующий принятию регистрирующим органом решения об исключении, письмом сообщило налоговому органу о невозможности осуществления хозяйственной дея-

тельности и фактическом ее приостановлении. Факт получения такого письма налоговым органом не оспаривается. Кроме того, из представленных в материалы дела доказательств следует, что общество в указанный период времени участвовало в качестве стороны в ряде судебных дел, в том числе, в деле о несостоятельности (банкротстве) банка, в котором у общества находился расчетный счет, а также выступало стороной исполнительного производства по делу о взыскании денежных средств.

Какие нормы права подлежат применению?

Какое решение должен принять суд?

5. Арбитражный суд взыскал с ФГУП «РЭУ Министерства обороны РФ» (филиал в г. Казань) (далее – ФГУП) долг за подрядные работы, выполненные ООО «СФС» по договору, а также проценты за пользование чужими денежными средствами.

Как следует из материалов дела, ФГУП (генподрядчик) и ООО «СФС» (субподрядчик) заключили договор субподряда, по условиям которого истец принял на себя обязательства осуществить капитальный ремонт казармы воинской части. Ненадлежащее исполнение ответчиком обязанности по оплате выполненных субподрядных работ явилось основанием для обращения истца в арбитражный суд. Суд исследовал представленные в материалы дела доказательства и установил факт нарушения со стороны ответчика обязательства по оплате выполненных работ.

Суд сделал вывод, что правоотношения сторон по договору субподряда возникли при осуществлении предпринимательской деятельности. Доказательств наличия непреодолимой силы, вследствие которой надлежащее исполнение обязательств по упомянутому договору оказалось невозможным, ФГУП не представило.

ФГУП не согласилось с решением суда и обратилось в апелляционную инстанцию с жалобой, в которой указало, что суд первой инстанции ошибочно, в нарушение статьи 401 (пункта 1) ГК РФ взыскал с него проценты за пользование чужими денежными средствами, поскольку основной долг возник вследствие неоплаты другим лицом – Финансово-экономическим управлением Приволжско-Уральского военного округа работ, выполненных по договору подряда, заключенному между Министром обороны РФ и Казанским филиалом «РЭУ МО РФ». Заявитель жалобы утверждал, что ФГУП не виновно в ненадлежащем исполнении обязательства по договору субподряда, поэтому отсутствовало основание для применения к ответчику мер ответственности согласно статье 395 ГК РФ.

Что следует понимать под «повышенной ответственностью» субъекта предпринимательской деятельности?

Какие нормы права подлежат применению при привлечении ФГУП к ответственности за неисполнение договора?

Какое решение должен принять суд апелляционной инстанции?

Письменные задания

1. Охарактеризуйте структурные элементы правового статуса субъекта предпринимательства.
2. Дайте понятие правосубъектности субъектов предпринимательства.
3. Опишите основные права предпринимателя.
4. Опишите основные обязанности предпринимателя.
5. Дайте характеристику злоупотреблению правом в предпринимательской деятельности
6. Дайте характеристику ответственности субъектов предпринимательства. Каковы особенности ответственности данных субъектов?
7. Опишите основные условия освобождения предпринимателя от ответственности.
8. Перечислите виды конституционных гарантий предпринимательской деятельности.

9. Какова роль государственной регистрации для правового статуса субъекта предпринимательства?

10. Перечислите случаи, когда путем государственной регистрации юридических лиц обеспечивается защита прав и законных интересов инвесторов (участников), кредиторов юридического лица и самого юридического лица в целом как субъекта предпринимательского права.

11. Сравните признаки недействующего юридического лица в соответствии со статьей 21.1 Закона о регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей и правовой режим банкротства отсутствующего должника по статье 227 Федерального закона «О несостоятельности (банкротстве)».

12. Какие сведения должны содержаться в государственном реестре юридических лиц?

13. Какие документы представляются для государственной регистрации изменений, вносимых в учредительные документы юридического лица?

14. Какие документы представляются для внесения изменений в сведения о юридическом лице, содержащиеся в едином государственном реестре юридических лиц?

15. Опишите содержание заявления о государственной регистрации юридического лица.

16. Укажите основания для отказа в государственной регистрации юридического лица.

17. Какие публичные интересы подлежат защите путем применения правового механизма государственной регистрации юридического лица?

18. В чем состоит содержание методов предварительного и последующего контроля при лицензировании предпринимательской деятельности?

19. Перечислите и оцените значение каждого из критериев отнесения видов предпринимательской деятельности к лицензируемым.

20. Какие публичные интересы подлежат защите с помощью механизма лицензирования предпринимательской деятельности?

Задания для внеаудиторной работы

Задания по обобщению судебной практики

1. Проведите анализ и обобщение практики рассмотрения судами споров, связанных с обжалованием отказа регистрирующего органа в государственной регистрации субъектов предпринимательской деятельности.

2. Обобщите судебную практику о привлечении к административной ответственности по делам об оспаривании осуществления предпринимательской деятельности без государственной регистрации или без специального разрешения (лицензии).

Задания по составлению документов

1. Подготовьте заявление о государственной регистрации общества с ограниченной ответственностью.

2. Подготовьте заявление о государственной регистрации индивидуального предпринимателя.

3. Составьте заявление в суд об обжаловании отказа в государственной регистрации общества с ограниченной ответственностью.

4. Подготовьте заявление о выдаче лицензии на осуществление медицинской деятельности.

Темы рефератов

1. Понятие и элементы правового статуса субъекта предпринимательства.

2. Понятие государственных гарантий предпринимательской деятельности.

3. Сущность государственной регистрации субъектов предпринимательства.
4. Судебная практика при осуществлении регистрирующим органом юридической экспертизы документов, представленных для государственной регистрации или внесения изменений в государственный реестр юридических лиц.
5. Принципы использования информации, содержащейся в государственном реестре (открытость, доступность, достоверность сведений).
6. Понятие и содержание лицензирования предпринимательской деятельности.

Контрольные вопросы

1. Дайте понятие правового статуса субъекта предпринимательской деятельности.
2. Каковы элементы правового статуса субъекта предпринимательства?
3. В каких нормативных актах закреплено право на осуществление предпринимательской деятельности?
4. Назовите основные права субъекта предпринимательства.
5. Дайте классификацию обязанностей субъекта предпринимательства.
6. В чем особенности ответственности субъекта предпринимательства?
7. Что понимается под злоупотреблением правом в предпринимательской деятельности?
8. Каковы основные гарантии предпринимательской деятельности?
9. Дайте определение государственной регистрации субъектов предпринимательства.
10. Каков порядок государственной регистрации субъектов предпринимательства?
11. Что представляет собой лицензирование предпринимательской деятельности?
12. Назовите основные принципы лицензирования предпринимательской деятельности. Назовите ограничения, которые возлагаются на предпринимателя при выдаче лицензии.
13. Каков порядок отзыва лицензии?
14. Каков порядок приостановления лицензии? Как он связан с положениями об административных мерах воздействия?
15. Назовите критерии отнесения видов предпринимательской деятельности к лицензируемым.

Тема 4

Имущественная основа предпринимательской деятельности

Литература

Основная

1. Белых В. С., Берсункаев Г. Э. Правовые формы принадлежности имущества субъектам предпринимательской деятельности // Вещные права: система, содержание, приобретение: Сб. науч. тр. в честь проф. Б. Л. Хаскельберга / Под ред. Д. О. Тузова. М.: Статут, 2008. С. 39–51.
2. Брагинский М. И., Витрянский В. В. Договорное право. Договоры о передаче имущества. 4-е изд. М.: Статут, 2002.
3. Грибанов А. В. Предприятие как имущественный комплекс (объект права) по праву России и Германии. М.: Инфотропик Медиа, 2010.
4. Лысенко А. Н. Имущество в гражданском праве России. М.: Деловой двор, 2010.
5. Российское предпринимательское право. Учебник. Отв. ред. И. В. Ершова, Г. Д. Отнюкова. М.: Проспект, 2011.
6. Рожкова М. А. Понятие «имущество» в правовоположениях Европейского суда по правам человека // Объекты гражданского оборота: Сборник статей / отв. ред. М. А. Рожкова. М.: Статут, 2007.
7. Право собственности: актуальные проблемы / отв. ред. В. Н. Литовкин, Е. А. Суханов, В. В. Чубаров; Ин-т законод. и сравнит. правоведения. М.: Статут, 2008.

Дополнительная

1. Вайпан В. А. Бремя содержания имущества собственником как юридическая обязанность // Предпринимательское право. 2014. № 2. С. 67–73.
2. Довлатова Е. В. Формирование имущественной основы предпринимательской деятельности предприятий ЖКХ в процессе приватизации имущественного комплекса предприятий // Правовые вопросы строительства, 2006, № 1.
3. Дорский Г. Ю. Понятие недвижимого имущества в Российской империи во второй трети XIX – начале XX в. // Бюллетень нотариальной практики. 2007. № 1.
4. Ершова И. В. Правовой режим государственного имущества в хозяйственном обороте: теоретические основы и пути совершенствования. М., 2001.
5. Ершова И. В. Имущество и финансы предприятий. Правовое регулирование: учебно-практ. пособие. М., 2001.
6. Жаркова О. А. Кадастровый учет объектов недвижимости // Вестник ВАС РФ. 2014. № 2. С. 62–75.
7. Климова М. А. Индивидуальное предпринимательство: организация работы. М.: Библиотечка «Российской газеты», 2014. Вып. 12.
8. Курбатов А. Соотношение понятий «имущество» и «активы» в российском праве // Хозяйство и право. 2005.
9. Лебедев К. К. Защита прав обладателей бездокументарных ценных бумаг (материально-и процессуально-правовые аспекты разрешения споров, связанных с отчуждением бездокументарных ценных бумаг). М.: Волтерс Клувер, 2007.
10. Морозов А. А. Правовое регулирование использования в предпринимательской деятельности имущества, ограниченного в обороте: Дис... к.ю.н. М., 2010. С. 31.

11. Петрушкин В. А. Актуальные проблемы правовой модели системы оборота недвижимости: монография / науч. ред. В. В. Витрянский. М.: Статут, 2014.
12. Семенихин В. В. Основные средства и нематериальные активы: основные средства – бухгалтерский учет // *Налоги*. 2010. № 19. С. 12–18.
13. Скловский К. И. Собственность в гражданском праве. 5-е изд., перераб. М.: Статут, 2010.
14. Тимаев Ф. И. Процедура формирования уставного капитала как экономической основы предпринимательской деятельности общества и минимального размера его имущества, гарантирующего интересы кредиторов // СПС КонсультантПлюс, 2003.
15. Ушаков А. А. Комментарий к подразделу 3 «Объекты гражданских прав» раздела I «Общие положения» части первой Гражданского кодекса РФ (главы 6 «Общие положения», 7 «Ценные бумаги» и 8 «Нематериальные блага и их защита») (постатейный) // СПС КонсультантПлюс. 2013.

Нормативные акты

1. Конституция Российской Федерации (ст. ст. 34, 35).
2. Модельный закон о праве собственности и его защите. Принят на 37-ом пленарном заседании Межпарламентской Ассамблеи государств-участников СНГ (Постановление № 37-9 от 17 мая 2012 года).
3. Гражданский кодекс РФ.
4. Налоговый кодекс РФ.
5. Федеральный закон от 21 июля 1997 г. № 122-ФЗ «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним».
6. Федеральный закон от 16 июля 1998 г. № 102-ФЗ «Об ипотеке (залоге недвижимости)».
7. Федеральный закон от 21 декабря 2001 г. № 178-ФЗ «О приватизации государственного и муниципального имущества».
8. Федеральный закон от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции».
9. Федеральный закон от 25 февраля 1999 г. № 39-ФЗ «Об инвестиционной деятельности в Российской Федерации, осуществляемой в форме капитальных вложений».
10. Федеральный закон от 26 декабря 1995 г. № 208-ФЗ «Об акционерных обществах».
11. Федеральный закон от 8 февраля 1998 г. № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью».
12. Федеральный закон от 08 мая 1996 г. № 41-ФЗ «О производственных кооперативах».
13. Федеральный закон от 14 ноября 2002 г. № 161-ФЗ «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях».
14. Федеральный закон от 28 ноября 2011 № 335-ФЗ «Об инвестиционном товариществе».
15. Федеральный закон от 26 октября 2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)».
16. Федеральный закон от 21 июля 2005 г. № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях».
17. Федеральный закон от 22 июля 2008 № 159-ФЗ «Об особенностях отчуждения недвижимого имущества, находящегося в государственной собственности субъектов Российской Федерации или в муниципальной собственности и арендуемого субъектами малого и среднего предпринимательства, и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации».
18. Федеральный закон от 5 февраля 2007 № 13-ФЗ «Об особенностях управления и распоряжения имуществом и акциями организаций, осуществляющих деятельность в области

использования атомной энергии, и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации».

19. Федеральный закон от 27 февраля 2003 № 29-ФЗ «Об особенностях управления и распоряжения имуществом железнодорожного транспорта».

20. Указ Президента РФ от 6 марта 2009 № 243 «О формировании имущества Государственной корпорации по содействию разработке, производству и экспорту высокотехнологичной промышленной продукции «Ростехнологии».

21. Указ Президента РФ от 05 октября 2009 № 1113 «О формировании имущества национального центра авиастроения».

22. Постановление Правительства РФ от 21 августа 2010 № 645 «Об имущественной поддержке субъектов малого и среднего предпринимательства при предоставлении федерального имущества».

Судебная практика

1. Постановление Пленума Верховного Суда РФ № 10, Пленума ВАС РФ № 22 от 29 апреля 2010 г. «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при разрешении споров, связанных с защитой права собственности и других вещных прав».

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.