

Сущность российского предпринимательского права

Вопрос 1. Понятие и признаки предпринимательской деятельности

В настоящее время в Российском законодательстве закреплено легальное определение предпринимательской деятельности (см.: абз. 3, п. 1, ст. 2 ГК РФ).

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

На основании этого легального определения в юридической литературе выделяются следующие основные *признаки* предпринимательской деятельности:

1. Предпринимательская деятельность является самостоятельной. Самостоятельность предпринимательской деятельности означает, что ее субъект сам, без необоснованного вмешательства кого бы то ни было, принимает все решения, относящиеся к ведению предпринимательской деятельности, совершает все действия, составляющие ее содержание.

2. Предпринимательская деятельность имеет рискованный характер, т.е. осуществляется ее субъектами на свой риск.

Предпринимательский риск может быть связан с утратой как минимум четырех позиций, влияющих на статус предпринимателя на рынке труда и капитала: 1) имущественного положения; 2) конкурентоспособности; 3) профессиональной репутации; 4) психологической оценки.

3. Следующим признаком предпринимательской деятельности служит то, что она направлена на систематическое получение прибыли.

Причем необходимо отметить, что получение прибыли является целью, а не необходимым результатом предпринимательской деятельности, то есть если прибыли не получено в результате предпринимательской деятельности и

предприниматель оказался в убытке, то и такая экономически неэффективная деятельность не перестает быть предпринимательской.

4. Систематичность предпринимательской деятельности относится также к квалифицирующему признаку.

Признак систематичности реализуется в совокупности в двух аспектах.

Во-первых, в систематичности самой предпринимательской деятельности, иными словами она должна осуществляться постоянно. Во-вторых, в систематичности получения прибыли.

5. Законодатель закрепляет, что получение прибыли в результате предпринимательской деятельности производится установленными законодателем способами: от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг. Следовательно, признаком предпринимательской деятельности можно считать наличие законодательно закрепленных способов ее осуществления.

6. И наконец, последним признаком предпринимательской деятельности является правило, в соответствии с которым она осуществляется лицами, зарегистрированными в установленном законом порядке в качестве субъектов, полномочных вести предпринимательскую деятельность.

Следует подчеркнуть, что отсутствие у лица, осуществляющего предпринимательскую деятельность, регистрации не лишает эту деятельность характера предпринимательской, однако делает ее незаконной, влекущей предусмотренную законом юридическую ответственность. Исходя из этого, государственную регистрацию корректнее было бы считать не признаком предпринимательской деятельности, а условием законности ее осуществления.

Государственная регистрация осуществляется уполномоченным государственным органом в порядке, предусмотренном Федеральным законом «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» от 8.08.2001 г. № 129-ФЗ.

Рассмотренные нами признаки предпринимательской деятельности сформулированы на основании законодательного определения предпринимательской деятельности, содержащегося в ст. 2 ГК РФ.

Однако наука предпринимательского права выделяет и иные признаки предпринимательской деятельности, например, системность ее осуществления, постоянство и целенаправленность всех действий, вместе взятых; как самостоятельный признак выделяется собственная ответственность предпринимателя, профессионализм осуществления, инновационный характер предпринимательской деятельности.

Необходимо отметить, что многие виды деятельности могут осуществляться только и исключительно на профессиональной основе. Без соответствующих знаний, навыков, квалификации и опыта это просто невозможно. В таких случаях закон требует наличия соответствующего образования, удостоверяемого дипломом об окончании учебного заведения (банковская, медицинская деятельность, водители различных видов транспорта и др.). Для занятия некоторыми видами предпринимательской деятельности требуется сдача квалификационных экзаменов (арбитражный управляющий, профессиональный участник рынка ценных бумаг и др.).

Вопрос 2. Понятие предпринимательского права

В современном правоведении термин «предпринимательское право» обозначает главным образом ту совокупность норм права, которую в наиболее общем виде можно определить как регулиующую возникновение и осуществление предпринимательских отношений.

Этот термин следует проанализировать в трех аспектах: предпринимательское право как комплексная отрасль права, предпринимательское право как наука, предпринимательское право как учебная дисциплина.

Прежде всего, необходимо рассмотреть предпринимательское право как отрасль права, выявить его место в системе права России, обозначить особенности предмета и метода отрасли предпринимательского права.

Все отрасли права, составляющие в своей совокупности систему права государства, разграничиваются на основании предметного критерия, подразумевающего определенный круг общественных отношений, регулируемых нормами той или иной конкретной отрасли права.

Можно сказать, что предмет правового регулирования — это то, на что воздействуют правовые нормы, на что направлен их регулирующий потенциал, т.е. те общественные отношения, которые должны испытывать на себе действие правовых норм.

В сферу предпринимательского права попадают те общественные отношения, которые возникают в связи с осуществлением предпринимательской деятельности.

Иными словами, предметом предпринимательского права выступает особый круг общественных отношений, складывающихся в процессе предпринимательской деятельности по использованию имущества, выполнению работ, реализации товаров, оказанию услуг с целью извлечения прибыли, а также связанные с ними иные общественные отношения, связанные с осуществлением предпринимательской деятельностью.

В предмете предпринимательского права можно выделить следующие группы правоотношений, которые возникают в сфере предпринимательской деятельности.

Во-первых, это отношения, связанные с самой предпринимательской деятельностью. Речь идет о пользовании имуществом, продаже товаров, выполнении работ, оказании услуг.

Во-вторых, это отношения по государственному регулированию предпринимательской деятельности, то есть отношения, связанные с созданием норм, регулирующих предпринимательскую деятельность,

контрольно-надзорной деятельностью уполномоченных органов, юридической ответственностью.

В-третьих, это корпоративные отношения, возникающие в процессе предпринимательской деятельности крупных и сложных предпринимательских структур, то есть это внутриорганизационные отношения в корпорациях.

Вышеперечисленные общественные отношения, складывающиеся в процессе организации и осуществления предпринимательской деятельности, носят разнообразный характер.

В этой связи можно сделать вывод о том, что предметом предпринимательского права является целый комплекс общественных отношений, которые, взятые в совокупности, не составляют органически единого отношения, они тесно взаимосвязаны и взаимообусловлены друг с другом и могут рассматриваться в качестве целостного правового образования, но не могут быть отнесены к предмету ни одной из традиционных отраслей права (гражданского, финансового, административного).

Метод правового регулирования отношений в рамках осуществления предпринимательской деятельности ее субъектами можно определить как в основном диспозитивный, но с элементами императивности.

Диспозитивность проявляется в том, что права и обязанности субъектов возникают на основании договора. Причем свобода договора, т.е. независимость и самостоятельность его сторон при выборе контрагента и формулировании условий, является принципиальным положением предпринимательского права.

Императивный метод характеризуется наличием отношений власти и подчинения. В зависимости от применяемого метода правового регулирования субъекты предпринимательских отношений могут находиться в равноправном или подчиненном положении (горизонтальные отношения между предпринимателями и вертикальные отношения между предпринимателями и государством). Защита установленных прав и

применение санкций при невыполнении обязанностей могут осуществляться разными средствами — гражданско-правовыми, административными, уголовными и в различном порядке — административном, судебном.

Для правовой характеристики предпринимательского права представляет интерес рассмотрение еще одного критерия, в соответствии с которым предпринимательское право обособляется в системе права Российской Федерации, — функционального.

Функции предпринимательского права — это основные направления его воздействия на предпринимательские отношения. Выделяют две основные функции предпринимательского права: регулятивную и охранительную.

Регулятивная функция предпринимательского права представляет собой государственное регулирование позитивного развития предпринимательских отношений.

Охранительная функция предпринимательского права обеспечивает охрану предпринимательских отношений от противоправных посягательств, вытеснение отношений, вредных для личности, государства и общества.

Предпринимательскому праву присущ и системный критерий.

Система предпринимательского права — это сложная категория, включающая взаимосвязанные и взаимообусловленные части и элементы, которые характеризуют внутреннее строение предпринимательского права, а также обособляет его от других отраслей права.

Система предпринимательского права включает в себя следующие элементы: принципы предпринимательского права; институты предпринимательского права; нормы предпринимательского права.

Итак, кратко обобщим сказанное о предпринимательском праве как о полноценном самостоятельном комплексном элементе правовой системы Российской Федерации, обладающем своим предметом и методом правового регулирования.

Предпринимательское право представляет собой совокупность правовых норм и институтов, регулирующих на основе сочетания публичных и

частных интересов общественные отношения по созданию и осуществлению предпринимательской деятельности.

Предпринимательское право обладает комплексным предметом, включающим в себя общественные отношения, которые можно разделить на три группы.

Во-первых, это отношения, связанные с самой предпринимательской деятельностью. Речь идет о пользовании имуществом, продаже товаров, выполнении работ, оказании услуг.

Во-вторых, это отношения по государственному регулированию предпринимательской деятельности, то есть отношения, связанные с созданием норм, регулирующих предпринимательскую деятельность, контрольно-надзорной деятельностью уполномоченных органов, юридической ответственностью.

В-третьих, это корпоративные отношения, возникающие в процессе предпринимательской деятельности крупных и сложных предпринимательских структур, то есть это внутриорганизационные отношения в корпорациях.

3. Определяющим для характеристики предпринимательского права является понятие «предпринимательская деятельность».

Предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

4. Предпринимательское право имеет не только сложный предмет, но и специфический, комплексный метод правового регулирования.

В методе предпринимательского права в различных сочетаниях проявляются элементы дозволения, запрета и предписания, что позволяет определить его как сочетающий элементы диспозитивности и императивности.

Предпринимательское право Российской Федерации как наука представляет собой отрасль знаний о предпринимательском праве. Наука предпринимательского права теоретически объясняет закономерности правового регулирования предпринимательской деятельности в области имущественных и тесно связанных с ними иных отношений, в том числе отношений по государственному регулированию в сфере предпринимательской деятельности в целях обеспечения законных интересов личности, общества и государства.

Предметом науки предпринимательского права являются теории, представления и идеи, в которых отражается само предпринимательское право как объективная реальность, сложившаяся на основе объединения взаимосвязанных норм, составляющих комплексную отрасль права.

В предмет науки предпринимательского права входит сама отрасль предпринимательского права в объективном смысле как совокупность правовых норм и институтов, регулирующих на основе сочетания публичных и частных интересов общественные отношения в сфере организации и осуществления предпринимательской (хозяйственной) деятельности, тесно связанные с ними общественные отношения некоммерческого характера, а также отношения по государственному регулированию этой деятельности в целях защиты прав и законных интересов граждан и юридических лиц и обеспечения интересов государства и общества.

Наука российского предпринимательского права исследует также хозяйственное (предпринимательское, торговое, промышленное) право зарубежных стран и практику его применения (Специальная часть науки предпринимательского права). История развития коммерческой деятельности, динамики развития законодательства о хозяйственной деятельности также входит в предмет науки современного предпринимательского права.

Следовательно, предмет науки российского предпринимательского права шире предмета одноименной отрасли.

Метод науки предпринимательского права представляет собой совокупность приемов, правил, принципов научной деятельности, применяемых для получения истинных и объективных знаний о предпринимательском праве. Методологической основой предпринимательского права, как и всех наук, служат общие, частные и специальные методы.

На сегодняшний день метод науки предпринимательского права можно определить как диалектический, предполагающий изучение норм предпринимательского права в их становлении и развитии, с учетом их единства и дифференциации, во взаимосвязи с другими общественными явлениями. На основе философской теории познания предпринимательское право использует следующие частные (конкретные) методы: сравнительноправовой, системно-структурный, функциональный, исторический, статистический, социологический (особенно обобщение судебной практики, анкетирование, анализ статистических данных), кибернетический и др.

Учебная дисциплина предпринимательского права представляет собой учебный материал, определенным образом систематизированный в целях создания наиболее эффективной модели обучения.

Предмет учебной дисциплины предпринимательского права строится на основе содержания изучаемой юридической науки, отрасли права и одноименной отрасли законодательства, которые служат основным материалом для формирования систематизированного комплекса знаний, навыков и умений будущих юристов.