

Краснодарский университет МВД России

ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЕ ПРАВО

Учебное пособие

Краснодар
2018

УДК 347.7
ББК 67.404
П71

Одобрено
редакционно-издательским советом
Краснодарского университета
МВД России

Составитель *О. Ю. Тхаровская*

Рецензенты:

Л. И. Кулищкая, кандидат юридических наук (Владивостокский филиал Дальневосточного юридического института МВД России);

Р. Н. Данелян, кандидат юридических наук, доцент (Тюменский институт повышения квалификации сотрудников МВД России).

Предпринимательское право : учебное пособие / сост.
П71 О. Ю. Тхаровская. – Краснодар : Краснодарский университет
МВД России, 2018. – 146 с.

ISBN 978-5-9266-1442-5

Излагаются основные положения правового регулирования отношений, возникающих в сфере осуществления предпринимательской деятельности с учетом последних изменений действующего законодательства Российской Федерации. Содержатся методические рекомендации по проведению семинарских занятий по каждой теме, включающие основные термины и понятия, вопросы для обсуждения и вопросы для самоконтроля.

Для профессорско-преподавательского состава, курсантов, слушателей образовательных организаций МВД России, сотрудников органов внутренних дел Российской Федерации.

УДК 347.7
ББК 67.404

ISBN 978-5-9266-1442-5

© Краснодарский университет
МВД России, 2018
© Тхаровская О. Ю., составление,
2018

Предисловие

Предпринимательское право является одной из основных учебных дисциплин юридических образовательных организаций России.

Предметом познания в данном учебном курсе являются нормы права, регулирующие общественные отношения, возникающие при осуществлении предпринимательской деятельности в Российской Федерации. Предпринимательское право является активно действующей правовой отраслью.

Данное учебное пособие разработано в соответствии с требованием федеральных государственных образовательных стандартов высшего образования и предназначено для обучения в образовательных организациях МВД России по специальностям высшего образования 40.03.01 «Юриспруденция» и 40.05.01 «Правовое обеспечение национальной безопасности».

Цель изучения дисциплины «Предпринимательское право» состоит в ознакомлении обучающихся с сущностью предпринимательских правоотношений, понятиями и достижениями науки гражданского права и сложившейся практики правоприменения в сфере осуществления предпринимательской деятельности.

Основными задачами изучения дисциплины являются повышение уровня правовой культуры и правосознания обучаемых, развитие у них склонности к нормотворчеству, научным исследованиям.

В ходе экономических и политических преобразований, происходящих в нашей стране (переход к рыночным отношениям в экономике, свободное развитие всех форм собственности, увеличение способов защиты своих прав), к гражданскому предпринимательскому праву как учебной дисциплине и объекту научных исследований проявляется все больший интерес. Активно формируется законодательная основа регулирования предпринимательских отношений. Процесс развития правовой системы Российской Федерации затрагивает интересы всех членов общества и не должен оставаться без внимания юристов. Развитие у обучаемых понимания первостепенности государственных и общественных интересов для работников органов внутренних дел является одной из основных задач курса предпринимательского права.

Знания и навыки, приобретенные обучающимися при изучении дисциплины «Предпринимательское право», имеют достаточно тесные связи с такими последующими дисциплинами, как «Международное право» и «Право социального обеспечения».

Изучение дисциплины «Предпринимательское право» позволит обучаемым оперировать юридическими понятиями и категориями; анализировать юридические факты и возникающие в связи с ними правовые отношения; анализировать, толковать и правильно применять правовые нормы; принимать решения и совершать юридические действия в точном соответствии с законом; давать квалифицированные юридические заключения и консультации; правильно составлять и оформлять юридические документы; знать систему и структуру предпринимательского права в Российской Федерации; знать правовое положение субъектов предпринимательского права.

ТЕМА 1. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОГО ПРАВА

1.1. Предпринимательское право – комплексная учебная дисциплина (спецкурс). Предпринимательские отношения и их правовое регулирование.

1.2. Понятие хозяйственной и предпринимательской деятельности, ее признаки.

1.3. Система предпринимательского права.

Предпринимательское право как отрасль права регулирует определенный вид общественных отношений, формирующихся в процессе осуществления субъектами предпринимательской деятельности. Предпринимательскими отношениями представлена одна из важных сторон жизнедеятельности человека. Предпринимательская деятельность влияет на жизнь общества, так как играет решающую роль в обеспечении человека необходимыми для существования предметами. Сотрудникам правоохранительных органов необходимо обладать знаниями в области предпринимательского права, чтобы грамотно выполнять возложенные на них обязанности по защите населения страны.

1.1. Предпринимательское право – комплексная учебная дисциплина (спецкурс). Предпринимательские отношения и их правовое регулирование

В предмет предпринимательского права как учебной дисциплины включены законодательство, регулирующее предпринимательскую деятельность, практика его применения и наука коммерческого права¹.

Учебную дисциплину «Предпринимательское право» можно обозначить как комплексную. При ее изучении познаются основные особенности публично-правовой организации и особенности частноправового регулирования предпринимательской деятельности.

Комплексный характер дисциплины обусловлен тем, что предпринимательское право является подотраслью гражданского права². Между тем в юридической литературе можно увидеть попытки обоснования самостоятельности предпринимательского права. А.Г. Быков³ отделяет преподавание предпринимательского права от гражданского права, призывая обеспечить «сугубо предпринимательский аспект» подачи материалов предпринимательского права в

¹ Тематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг. URL: <http://samzan.ru/159240> (дата обращения: 05.07.2017).

² Васильев В.В. К критике дуализма частного права. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=16385123> (дата обращения: 05.07.2017).

³ Быков А.Г. Предпринимательское право: проблемы формирования и развития // Вестник МГУ. Сер. 11: Право. 1993. № 6.

целях преодоления «цивилистического уклона». Тем не менее, предпринимательское право не может быть отделено от гражданского права, так как выступает его подотраслью. Предпринимательские отношения, являясь предметом гражданско-правового регулирования, регулируются субсидиарно применяемыми общими нормами гражданского права. В связи с этим структура курса предпринимательского права по содержанию является сходной со структурой курса гражданского права. В то же время системы курсов предпринимательского и гражданского права отличаются. Различие объясняется включением учебного материала публично-правового характера.

Похожесть курсов гражданского и предпринимательского права определяет группировку учебного материала и последовательность изложения. В этом отношении курс предпринимательского права аналогичен курсу гражданского права и следует логике Гражданского кодекса РФ, а именно: предмет регулирования гражданского права (специальный предмет регулирования предпринимательского права), субъекты гражданского права (специальные субъекты предпринимательского права), вещные права (специальные вещные права предпринимателя), договоры (договоры в сфере предпринимательства) и т. д. Общие институты гражданского права применительно к сфере предпринимательства получают дополнительную квалификацию, определяемую участием в гражданско-правовых отношениях предпринимателей¹.

Под *предпринимательскими правоотношениями* предлагается понимать «урегулированные нормами предпринимательского права общественные отношения, возникающие в процессе осуществления предпринимательской деятельности, тесно с ней связанной деятельности организационно-имущественного характера, а также отношения по государственному регулированию предпринимательской деятельности»².

Предпринимательские правоотношения необходимо отличать от гражданско-правовых. Одним из отличий является субъектный состав. Предпринимательской деятельностью могут заниматься граждане – индивидуальные предприниматели без образования юридического лица, а также юридические лица (ст. 23 ГК РФ). Гражданские отношения включают по субъектному составу «физических лиц (граждан), юридических лиц, муниципальные образования, субъекты Российской Федерации, Российскую Федерацию, международные организации»³.

Структуру предпринимательских отношений можно представить следующим образом: *объект* правоотношения, *субъект* правоотношения и *содержание* правоотношения.

¹ Коммерческое (предпринимательское) право: учеб.: в 2 т. / под ред. В.Ф. Попондопуло. 4-е изд., перераб. и доп. М.: Проспект, 2009. Т. 2. URL: <http://mydocx.ru/7-37476.html> (дата обращения: 05.07.2017).

² Батычко В.Т. Предпринимательское право: конспект лекций. Таганрог, 2011. URL: <http://refdb.ru/look/2151766-pall.html> (дата обращения: 05.07.2017).

³ Там же.

Объект правоотношения – это то, по поводу чего возникает правоотношение. Объектом таких отношений могут выступать услуги, товары, работа и т. д.

Субъектами правоотношений выступают его участники, которые наделены взаимными правами и обязанностями.

Содержание правоотношения включает в себя субъективные права и юридические обязанности. Права сторон правоотношения всегда субъективны, по характеру они диспозитивны и их реализация сопряжена с волей субъекта. Обязанности в большинстве случаев закрепляются в нормативном правовом акте или договоре. Права и обязанности в конкретном правоотношении всегда взаимосвязаны. Праву одного субъекта всегда корреспондирует соответствующая обязанность другой стороны.

Виды предпринимательских правоотношений

Предпринимательские правоотношения по их конструкции, объектам и содержанию «можно классифицировать следующим образом: абсолютные вещные правоотношения; абсолютно-относительные вещные правоотношения; абсолютные правоотношения по ведению собственной хозяйственной деятельности; неимущественные предпринимательские правоотношения; хозяйственные обязательства»¹.

1. Абсолютные вещные правоотношения представляют собой «право собственности, которое дает его субъекту возможность владения, пользования и распоряжения имуществом по своему усмотрению в соответствии с законом. Оно используется для осуществления хозяйственной деятельности на базе собственного имущества государством, муниципальными образованиями, субъектами частной собственности»².

2. К абсолютно-относительным вещным правоотношениям относятся право хозяйственного ведения, право оперативного управления. Субъект такого права владеет, пользуется и распоряжается имуществом «абсолютно», не согласовывая свои возможности ни с кем, кроме собственника, с которым он состоит в относительных правоотношениях. Такие правоотношения возникают при передаче государственного и муниципального имущества унитарным предприятиям.

3. Абсолютные правоотношения по ведению самостоятельной хозяйственной деятельности формируются при осуществлении собственной деятельности, выступающей объектом правоотношения. Субъекты, ведущие хозяйствование в соответствии с установленными законом правилами, не имеют конкретных обязанных лиц. Все иные субъекты обязаны учитывать возможность ведения ими предпринимательской деятельности и не должны препятствовать ее реализации. Абсолютное правоотношение превращается в относительное в

¹ Предпринимательское право: учеб.-метод. пособие для дистанционной формы обучения / сост.: Д.П. Ткаченко, Л.Г. Вострикова. 3-е изд. М., 2004. URL: <http://refdb.ru/look/2516287-pall.html> (дата обращения: 05.07.2017).

² Алексеева Д.Г., Андреева Л.В., Андреев В.К. Российское предпринимательское право / под ред. И.В. Ершова, Г.Д. Отнюкова. М.: Велби: Проспект, 2010. URL: <http://samzan.ru/91706> (дата обращения: 05.07.2017).

случае, когда установленное течение предпринимательской деятельности прерывается под влиянием третьих лиц или в результате нарушения установленного порядка ведения такой деятельности самим субъектом права. Например, если организация осуществляет свою деятельность с соблюдением норм по ведению бухгалтерского учета, представлению бухгалтерской и статистической отчетности, формированию себестоимости выпускаемой продукции по установленным правилам, складывающееся при этом правоотношение имеет конструкцию абсолютного¹. Если субъект нарушает установленные нормы, то уполномоченные государственные органы вправе потребовать пресечения допущенных нарушений и возмещения убытков, причиненных государству. Правоотношение в этом случае преобразуется в относительное.

4. Неимущественные предпринимательские правоотношения складываются по поводу неимущественных благ, используемых субъектами хозяйствования в своей деятельности. Такими будут выступать фирменное наименование, товарный знак, знак обслуживания, наименование места происхождения товара, коммерческая тайна и др. При правомерной реализации неимущественных прав возникающее правоотношение будет абсолютным. В случае нарушения таких прав возникает конкретное обязательство, связанное с защитой их от нарушения. Таким образом из неимущественного правоотношения оно трансформируется в имущественное. Потерпевший, защищая свои неимущественные права, вправе требовать от нарушителя возмещения убытков.

5. Содержание хозяйственных обязательств заключается в том, что «участник вправе требовать от другого совершения соответствующих действий. Обязанный субъект обязан их исполнить, т. е. передать имущество, выполнить работы, оказать услуги»².

Юридический факт всегда выступает основанием возникновения, изменения или прекращения предпринимательских правоотношений.

Под *юридическим фактом* следует понимать такие жизненные обстоятельства, при которых на основе норм права возникают, изменяются или прекращаются правоотношения. По волевому признаку юридические факты можно подразделить на *действия* и *события*.

Действиями признаются факты, которые зависят непосредственно от воли и сознания людей. Их можно разделить на *правомерные*, т. е. соответствующие требованиям правовой нормы (например, заключение договора), и *неправомерные*, нарушающие предписания норм права (совершение правонарушения)³. Юридические акты и юридические поступки составляют правомерные действия.

Юридическими актами признаются правомерные действия, которые совершаются субъектом для достижения определенных целей.

Юридическими поступками выступают правомерные действия лица, создающие правоотношения независимо от его воли.

¹ Алексеева Д.Г., Андреева Л.В., Андреев В.К. Указ. соч.

² Батычко В.Т. Указ. соч.

³ Там же.

1.2. Понятие хозяйственной и предпринимательской деятельности, ее признаки

Хозяйственная деятельность – это деятельность субъектов хозяйствования в сфере общественного производства, направленная на изготовление и реализацию продукции, выполнение работ либо оказание услуг стоимостного характера, имеющих ценовую определенность.

Содержанием хозяйственной деятельности субъектов выступают производство и реализация продукции, выполнение работ, предоставление услуг, которые осуществляются не для собственных потребностей производителя, а для удовлетворения потребностей прочих лиц (потребителей).

Общественный характер предпринимательской деятельности выражается также в том, что это не разовое действие, а сложная деятельность, осуществляемая систематически, профессионально, включающая в себя несколько этапов.

Среди основных признаков предпринимательской деятельности можно выделить следующие: осуществление в сфере материального производства и в сфере, организующей производство; осуществление путем принятия самостоятельных решений; реализация на праве собственности и других имущественных прав.

Среди признаков предпринимательской деятельности можно дополнительно отметить следующие признаки: *творческий характер*, заключающийся в поиске новых возможностей (успешность такой деятельности связана во многом с нововведениями и возможностью оперативно подстроиться под изменяющиеся обстоятельства); *рискованный характер* (субъект хозяйствования должен прогнозировать неблагоприятные последствия (убытки) и проводить мероприятия по их предотвращению или уменьшению); *самостоятельная юридическая ответственность* (ответственность субъекта предпринимательства может быть имущественной, финансовой и др.); *социально-ответственный характер*, (т. е. ответственность субъектов предпринимательства перед обществом, заключающаяся в осуществлении тактики, согласующейся с целями и ценностями общества (например, повышение эффективности деятельности субъектов предпринимательства, минимизация воздействия на окружающую среду и др.).

Понятие предпринимательской деятельности содержится в ст. 2 ГК РФ: это самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг. Е.Ш. Агеева обоснованно дополняет это определение следующими словами: «...лицами, зарегистрированными в установленном законом порядке»¹.

¹ Агеева Е.Ш. Институт охраны и защиты прав предпринимателей. Сравнительно-правовое исследование законодательств России и Англии. М.: Статут, 2015. URL: <https://rucont.ru/efd/361553> (дата обращения: 05.10.2017).

Выделяются следующие *признаки предпринимательской деятельности*:

1. *Систематичность* предполагает реализацию предпринимательской деятельности в течение определенного периода. Законодательно не определены четкие критерии систематичности, поэтому для квалификации деятельности как предпринимательской применяют следующие критерии: доля прибыли от осуществления предпринимательской деятельности в общих доходах лица, размеры прибыли, получение ее определенное количество раз за какой-либо отчетный период и др.¹

2. *Самостоятельность* включает следующее: во-первых, организационную самостоятельность – возможность самостоятельно принимать решения в процессе предпринимательской деятельности (волевой характер); во-вторых, имущественную самостоятельность – «наличие у предпринимателя обособленного имущества для осуществления предпринимательской деятельности. Рисковый характер предпринимательской деятельности состоит в вероятности неполучения запланированного или ожидаемого положительного результата»².

3. *Самостоятельная имущественная ответственность предпринимателя*, рамки которой определяются с учетом организационно-правовой формы реализации предпринимательской деятельности.

4. *Легализованный характер* связан с наличием *специального субъекта* – лица, зарегистрированного в установленном законом порядке. Предпринимательская деятельность, как отмечает Е.Т. Катанаева, «может осуществляться только лицами, зарегистрированными в установленном законом порядке»³. За осуществление предпринимательской деятельности без государственной регистрации предусмотрена административная и уголовная ответственность (ст. 14.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), ст. 171 Уголовного кодекса Российской Федерации (далее – УК РФ).

5. *Направленность на систематическое получение прибыли*. Прибыль включает в себя доходы за вычетом на величины расходов. В то же время важное значение имеет факт получения прибыли, а не цель деятельности. Деятельность, которая влечет убытки, также считается предпринимательской, если изначально она направлена на получение прибыли.

6. *Извлечение дохода* от определенной деятельности (например, от продажи товаров, оказания услуг, выполнения работ), получение доходов от использования имущества (например, сдача помещения в аренду) и объектов интеллектуальной собственности предпринимателя⁴.

7. *Профессионализм* – свойство, подтверждающее наличие определенных знаний, навыков и умений у предпринимателя. На современном этапе закрепление такого требования относится не ко всем видам предпринимательской дея-

¹ Батычко В.Т. Указ. соч.

² Катанаева Е.Н. Предпринимательское право: курс лекций. Томск: Эль Контент, 2012. URL: http://biblioclub.ru/index.php?page=book_red&id=208650&sr=1 (дата обращения: 05.10.2017).

³ Там же.

⁴ Батычко В.Т. Указ. соч.

тельности. В большинстве случаев наличие (получение) определенного образования требуется, если реализуется лицензируемый вид деятельности.

Предпринимательскую деятельность можно условно классифицировать по *форме собственности*, на базе которой осуществляется предпринимательская деятельность (частная, государственная, муниципальная), по *количеству участников* (индивидуальная, коллективная), по *характеру деятельности* (производство товаров, оказание услуг, выполнение работ и др.)¹.

Предпринимательское право как отрасль права представляет собой совокупность норм, регулирующих предпринимательские отношения и тесно связанные с ними иные, в том числе некоммерческие, отношения, а также отношения по государственному регулированию экономики в целях обеспечения интересов государства и общества².

Круг общественных отношений, регулируемых нормами отрасли права, выступает ее предметом.

Предметом предпринимательского права является регулируемая совокупность отношений (предпринимательско-правовые отношения), формирующихся в процессе осуществления предпринимательской деятельности, в частности, следующие отношения: 1) возникающие при осуществлении экономической деятельности (в том числе предпринимательской); 2) связанные с регулированием предпринимательства; 3) внутрихозяйственные (внутрипроизводственные и внутрикорпоративные) отношения³.

Метод предпринимательского права – совокупность приемов и способов воздействия на отношения, составляющие предмет предпринимательского права.

Учитывая, что российское предпринимательское право представляет собой комплексную отрасль права, включающую нормы гражданского и административного права, его метод можно обозначить как императивно-диспозитивный. При этом императивность в большей степени сопряжена с изданием властных предписаний, подробно регулирующих отношения в предпринимательской сфере (например, требования антимонопольных органов, регулирование порядка регистрации предпринимателей и юридических лиц, уплата налогов и т. д.). Диспозитивность сопряжена со свободой выбора субъектами предпринимательской деятельности определенного варианта поведения (например, право выбора вида деятельности, вида налогообложения в предусмотренных Налоговым кодексом РФ случаях и др.).

Урегулированные нормами «предпринимательского права» отношения, возникающие в процессе осуществления предпринимательской деятельности, а

¹ Курс лекций по предмету «Хозяйственное право» по специальности 24-01 02 «Правоведение». Витебск, 2009.

² Предпринимательское право: учеб. / под ред.: Н.Д. Эриашвили, Н.М. Коршунова, П.В. Алексия. 5-е изд., перераб. и доп. М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2012. URL: <https://rucont.ru/efd/189570> (дата обращения: 05.07.2017).

³ Лаптев В.А. Предмет современного предпринимательского права // Государство и право. 2015. № 3. С. 19.

также вследствие государственного воздействия на участников рынка, которые связаны взаимными правами и обязанностями, являются *предпринимательскими правоотношениями*»¹. Они представляют собой правовую связь между субъектами, содержание которой составляют субъективные права и обязанности.

1.3. Система предпринимательского права

Российское предпринимательское право может рассматриваться в следующих трех аспектах:

1) сложная отрасль права – система норм права, регулирующая общественные отношения, формирующиеся при создании, осуществлении предпринимательской деятельности и ее государственного регулирования;

2) наука – совокупность понятий, идей, теорий, изучающих правовые вопросы осуществления предпринимательской деятельности и направленных на совершенствование современного законодательства;

3) академическая дисциплина – система знаний, которые составляют часть учебного плана образовательных учреждений, необходимых для подготовки специалистов в области юриспруденции.

В научных трудах нет единого подхода к вопросу о том, является ли российское предпринимательское право самостоятельной отраслью права. Сторонники дуалистической концепции (Е.А. Суханов, Б.И. Пугинский и др.) считают, что данные отношения должны регулироваться гражданским и административным правом. Монистическая теория (В.К. Мамутов, В.С. Мартемьянов и др.) предполагает, что предпринимательское право является самостоятельной сложной отраслью права².

Объектом предпринимательского права выступает сама предпринимательская деятельность.

Предпринимательское право условно можно разделить на две части – *общую* и *особенную*.

Общая часть включает в себя источники российского предпринимательского права; концепцию предпринимательской деятельности; понятие и виды субъектов предпринимательского права; систему требований для осуществления предпринимательской деятельности; правовую основу для создания, прекращения, банкротства хозяйствующих субъектов; правовую основу управления предприятием; правовой режим собственности предпринимателей и т. д.

Особенная часть содержит следующие вопросы правового обеспечения отдельных видов предпринимательской деятельности: правовые основы ауди-

¹ Савич Е.В. Предпринимательское право: учеб. пособие для студентов среднего профессионального образования. СПб., 2010. URL: <http://refdb.ru/look/2666458-pall.html> (дата обращения: 05.07.2017).

² Смагина И.А. Предпринимательское право: учеб. пособие. 3-е изд., испр. и доп. М.: ОМЕГА-Л, 2009.

торской и оценочной деятельности; правовые основы деятельности профессиональных участников рынка ценных бумаг; правовые основы инвестиционной деятельности; правовое регулирование иностранных инвестиций в России; правовые основы кредитования предпринимателей; правовое регулирование информационного обеспечения предпринимательской деятельности; правовое обеспечение инновационной деятельности; правовое регулирование ценообразования; правовое регулирование внешнеэкономической деятельности и т. д.¹

Предпринимательское право, как и любая другая отрасль российского законодательства, основано на определенных принципах, которые характеризуют и определяют правовое регулирование в области предпринимательского права.

Источником предпринимательского права является внешняя форма выражения норм предпринимательского права, т. е. различные способы установления и закрепления правовых норм, разработанных в сфере предпринимательства.

Выделяют следующие источники предпринимательского права: нормативный правовой акт, обычай, общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации.

В настоящее время в научной литературе обсуждается возможность признания судебного прецедента как источника права в России. Однако решения судов не являются источниками права в России, в то же время судебные решения пленумов и президиумов вышестоящих судов по делам, связанным с применением норм предпринимательского права, имеют большое значение для развития единообразного понимания и применения предпринимательского законодательства, подготовки предложений по его улучшению.

Основными источниками права в Российской Федерации выступают следующие *нормативные правовые акты*:

1. *Конституция РФ*, которая закрепляет общие принципы правового регулирования предпринимательской деятельности следующим образом:

а) гарантируется единство экономического пространства, «свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности (п. 1 ст. 8); признается и защищается равным образом частная, государственная, муниципальная и иные формы собственности (п. 2 ст. 8); земля и другие природные ресурсы могут находиться в частной, государственной, муниципальной и иных формах собственности (п. 2 ст. 9); каждый имеет право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности (п. 1 ст. 34); не допускается экономическая деятельность, направленная на монополизацию и недобросовестную конкуренцию (п. 2 ст. 34)»²;

б) закрепляются минимальные гарантии прав и интересов участников предпринимательской деятельности, которые не могут быть ограничены: равная защита всех форм собственности (п. 2 ст. 8); гарантия судебной защиты

¹ Батычко В.Т. Указ. соч.

² Там же.

прав и свобод (п. 1 ст. 46); возможность ограничения прав и свобод человека и гражданина только федеральным законом и только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства (п. 3 ст. 55).

в) закрепляются предметы ведения Российской Федерации и субъектов Российской Федерации (ст. 71–73).

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

а) федеральные законы, устанавливающие государственные требования к организации и осуществлению предпринимательской деятельности (например, Гражданский кодекс РФ, Налоговый кодекс РФ, Федеральный закон от 8 августа 2001 г. № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей», Федеральный закон от 8 августа 2001 г. № 128-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности», Федеральный закон от 27 декабря 2002 г. № 184-ФЗ «О техническом регулировании», Федеральный закон от 26 декабря 2008 г. № 294-ФЗ «О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля»);

б) федеральные законы, определяющие основные правила устройства и функционирования рынка (например, Федеральный закон от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Федеральный закон от 22 апреля 1996 г. № 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг»);

в) федеральные законы, которыми определяется правовое положение субъектов предпринимательской деятельности (например, Федеральный закон от 26 декабря 1995 г. № 208-ФЗ «Об акционерных обществах», Федеральный закон от 8 февраля 1998 г. № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью», Федеральный закон от 14 ноября 2002 г. № 161-ФЗ «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях» и др.);

г) федеральные законы, регулирующие отдельные виды предпринимательской деятельности (Федеральный закон от 29 октября 1998 г. № 164-ФЗ «О финансовой аренде (лизинге)», Федеральный закон от 30 декабря 2008 г. № 307-ФЗ «Об аудиторской деятельности», Федеральный закон от 29 ноября 2001 г. № 156-ФЗ «Об инвестиционных фондах», Федеральный закон от 13 марта 2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» и т. д.).

3. *Подзаконные акты*:

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

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

в) нормативные акты федеральных органов исполнительной власти (министерств, Федеральной антимонопольной службы РФ (ФАС России) и др.).

4. *Нормативные правовые акты субъектов Российской Федерации* (издаются законодательными и исполнительными органами субъектов Российской Федерации в пределах компетенции, установленной ст. 71–73 Конституции РФ).

5. *Муниципальные правовые акты* (принимаются по вопросам реализации права собственности и иных имущественных прав на принадлежащее муниципальным образованиям имущество).

6. *Обычаи* (сложившееся и широко применяемое в какой-либо области предпринимательской деятельности правило поведения, не предусмотренное законодательством, независимо от того, зафиксировано ли оно в каком-либо документе)¹. Понятие обычая определено в ст. 5 ГК РФ.

Применение обычаев допустимо только в случаях, непосредственно указанных в законодательстве. Отсылки к обычаям делового оборота содержатся в ряде статей ГК РФ (ст. 309, 311, 314, 315, 474 и др.).

Юридический обычай возникает в результате сочетания двух элементов: внутреннего, т. е. соблюдения установленного правила участниками гражданского оборота, и внешнего, т. е. в результате предоставления обязательной силы путем прямого указания на это в правовых нормах. Только в случае санкционирования государством обычай становится источником права.

Пользовательский характер следует отличать от обычного. Обычай существует независимо от сторон, заключивших договор, и применяется в качестве общего правила (если стороны не договорились об ином или иным образом не указаны в законе). Деловые обычаи используются, если в договоре это предусмотрено сторонами или если договор позволяет предположить желание сторон руководствоваться тем или иным способом. Использование обычая выступает неявным условием контракта. Если в контракте нет такого условия, обычай не учитывается в качестве обязательного правила.

7. Одним из видов источников российского предпринимательского права являются также *общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации* (например, Конвенция ООН о договоре международной перевозки грузов автомобильным транспортом 1956 г., Конвенция ООН о договорах международной купли-продажи 1980 г. и др.).

Общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации имеют приоритет по отношению к нормам национального законодательства (п. 4 ст. 15 Конституции РФ, ст. 7 ГК РФ). Таким образом урегулировано соотношение международных и внутренних источников предпринимательского права.

¹ Трунина Е.В., Федасова Ю.В. Коммерческое право: учеб. пособие. М.: Юрист, 2006. URL: <http://refdb.ru/look/2837090-pall.html> (дата обращения: 05.07.2017).

Вопросы для обсуждения

1. Понятие хозяйственной и предпринимательской деятельности, ее признаки. Предпринимательство как разновидность хозяйственной деятельности.

2. Предмет и метод предпринимательского права, его взаимодействие с другими юридическими науками. Предпринимательские отношения и их правовое регулирование.

3. Принципы осуществления предпринимательской деятельности. Права и обязанности предпринимателей в Российской Федерации. Гарантии осуществления предпринимательской деятельности.

4. Система предпринимательского права. Источники предпринимательского права.

5. Структура предпринимательского законодательства. Законы и подзаконные акты как источники предпринимательского права.

ТЕМА 2. СУБЪЕКТЫ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОГО ПРАВА

2.1. Субъекты осуществления предпринимательских отношений. Формы осуществления предпринимательской деятельности.

2.2. Предпринимательская деятельность юридических лиц.

2.3. Образование, реорганизация и ликвидация юридических лиц.

В процессе эволюции общество достигло того момента, когда у людей стали появляться излишки предметов быта и продуктов питания, которые можно было обменять на другие необходимые им предметы и вещи. С тех пор и началось развитие предпринимательских отношений, результатом которых стало появление фиктивных лиц (юридические лица) исключительно как субъектов предпринимательской деятельности.

2.1. Субъекты осуществления предпринимательских отношений. Формы осуществления предпринимательской деятельности

Субъектами предпринимательского права являются «граждане-предприниматели, коммерческие и некоммерческие юридические лица, государственное, муниципальное образование. Субъекты предпринимательского права могут долго не вступать в какие-либо правоотношения, в том числе предпринимательские»¹. Однако, вступив в такие отношения, субъект становится субъектом предпринимательских отношений.

Субъектами деловых отношений признаются стороны правоотношений, наделенные субъективными правами и юридическими обязанностями в области управления.

Легальное определение субъекта предпринимательского права содержится в ст. 23 (предпринимательская деятельность гражданина), ст. 49 (правоспособность юридического лица) и ст. 50 (коммерческие и некоммерческие организации) ГК РФ.

Субъектами предпринимательской деятельности являются российские и иностранные коммерческие организации и их объединения (союзы или ассоциации), некоммерческие организации, занимающиеся предпринимательской деятельностью, а также индивидуальные предприниматели².

Субъект предпринимательского права – лицо, которое в силу присущих ему признаков может быть участником предпринимательских правоотношений.

Выделяются следующие признаки субъектов предпринимательского права.

1. *Легитимация в установленном законом порядке.* Индивидуальные предприниматели и юридические лица подлежат государственной регистрации

¹ Батычко В.Т. Указ. соч.

² Садкова И.Е. Правовые основы предпринимательства: учеб. пособие. Уфа, 2009.

в ФНС России. Российская Федерация и субъекты Российской Федерации не подлежат государственной регистрации в качестве субъекта предпринимательского права. Это связано с наличием соответствующей компетенции для осуществления хозяйственной деятельности согласно Конституции РФ и основным законам субъектов Российской Федерации. Легитимация муниципальных образований реализуется путем разработки ими устава. Данный документ принимается представительным органом местного самоуправления или непосредственно населением, подлежит государственной регистрации в порядке, установленном законом субъекта Российской Федерации.

2. *Наличие хозяйственной компетенции*, т. е. «совокупности хозяйственных прав и обязанностей, которыми наделен хозяйствующий субъект в соответствии с законом, учредительными документами, а в отдельных случаях – на основании лицензии»¹.

Выделяют *общую, ограниченную, специальную и исключительную компетенцию*.

Общая компетенция позволяет субъектам иметь права и нести обязанности, необходимые для осуществления любых видов предпринимательской деятельности, не запрещенных законом. Общей компетенцией обладают коммерческие организации, за исключением государственных и муниципальных унитарных предприятий и иных видов организаций, предусмотренных законодательством².

Ограниченную компетенцию имеет субъект, самостоятельно ограничивший свою хозяйственную компетенцию в учредительных документах, закрепив цель своей деятельности в учредительных документах. Сделки, совершенные «организациями в противоречии с целями деятельности, определенно (исчерпывающе) ограниченными в их учредительных документах, могут быть признаны судом недействительными в случаях, предусмотренных ст. 173 ГК РФ (по иску этого юридического лица, или его учредителя (участника), или государственного органа, осуществляющего контроль или надзор за деятельностью юридического лица, если доказано, что другая сторона в сделке знала или заведомо должна была знать о ее незаконности)»³.

Специальной компетенцией законом наделены субъекты, которые в силу прямого указания закона обязаны закрепить цель своей деятельности в учредительных документах. Они могут иметь права, соответствующие целям деятельности, предусмотренным в уставе, и нести связанные с этой деятельностью обязанности. К субъектам специальной компетенции относятся государственные и муниципальные унитарные предприятия и некоммерческие организации.

Исключительной компетенцией обладают субъекты, которым законодательно запрещено осуществлять наряду с основной какие-либо иные виды предпринимательской деятельности (например, страховые компании, кредит-

¹ Катанаева Е.Н. Указ. соч.

² Там же.

³ Рузакова О.А. Предпринимательское право: учеб.-практ. пособие. М., 2011. URL: http://biblioclub.ru/index.php?page=book_red&id=90322&sr=1 (дата обращения: 05.07.2017).

ные организации и др.). В соответствии со ст. 168 ГК РФ признаются ничтожными сделки, совершенные организациями со специальной или исключительной компетенцией, если нарушены предмет и цели их деятельности.

3. *Наличие обособленного имущества* как основы для осуществления хозяйственной деятельности. К правовым формам такого обособления можно отнести право собственности, хозяйственного ведения, оперативного управления. Обособленное имущество служит «основой самостоятельной имущественной ответственности»¹.

4. *Самостоятельная имущественная ответственность* означает, что хозяйствующий субъект самостоятельно отвечает по своим обязательствам всем принадлежащим ему имуществом перед контрагентами и государством. По общему правилу учредитель (участник) юридического лица или собственник его имущества не отвечают по обязательствам юридического лица, а юридическое лицо не отвечает по обязательствам учредителя (участника) или собственника². Законом или учредительными документами могут быть предусмотрены исключения из этого правила. Например, по обязательствам хозяйственных товариществ субсидиарную ответственность несут полные товарищи, а Российская Федерация несет субсидиарную ответственность по обязательствам казенного предприятия при недостаточности его имущества.

К видам субъектов российского предпринимательского права относятся Российская Федерация, субъекты Российской Федерации, муниципальные образования, государственные и муниципальные органы, индивидуальные предприниматели, юридические лица, хозяйственные объединения.

2.2. Предпринимательская деятельность юридических лиц

Понятие юридического лица определено в ГК РФ. *Юридическим лицом* признается «организация, у которой имеется в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении обособленное имущество, этим имуществом она отвечает по своим обязательствам, может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде»³.

Таким образом, для признания организации юридическим лицом необходимо наличие следующих признаков.

1. *Организационное единство* заключается в том, что любое юридическое лицо имеет определенную внутреннюю структуру и органы управления, которые образуют определенную иерархию для выполнения возложенных функций.

¹ Савич Е.В. Указ. соч.

² Катанаева Е.Н. Указ. соч.

³ Синьков Б.Б., Крачковский В.В., Лукина Л.С., Зазулинская Е.В. Методическое пособие по дисциплине «Хозяйственное право» для студентов технических специальностей высших учебных заведений / под ред. Б.Б. Синькова. Мн., 2008.

Отношения между учредителями и органами управления регламентируются законодательством и учредительными документами (уставами и учредительными договорами).

Орган управления представляет собой часть юридического лица, формирующую и выражающую вонне его волю. На основании п. 1 ст. 53 ГК РФ юридические лица через свои органы приобретают гражданские права и принимают на себя гражданские обязанности. Органы юридического лица могут быть единоличными (директор, председатель и т. д.) или коллегиальными (общее собрание учредителей, правление, совет директоров и т. д.). Для представления данным органом юридического лица специальная доверенность не требуется.

2. *Имущественная обособленность* предполагает, что имущество юридического лица обособляется от имущества других лиц, в том числе от имущества его членов и учредителей. Организация может иметь имущество на праве собственности, праве хозяйственного ведения или праве оперативного управления. Внешним выражением имущественной обособленности является «наличие у нее складочного капитала (в хозяйственных товариществах), уставного капитала (в хозяйственных обществах), паевого фонда (в производственном кооперативе), уставного фонда (в государственных и муниципальных унитарных предприятиях)»¹. Юридическое лицо, в зависимости от его вида, должно иметь также либо самостоятельный баланс (для коммерческих организаций), либо самостоятельную смету (для казенных и некоммерческих организаций).

3. *Самостоятельная имущественная ответственность* означает, что всякая организация, являясь юридическим лицом, отвечает по своим обязательствам всем принадлежащим ей имуществом. Если иное прямо не предусмотрено в законе или учредительных документах, то ни учредители, ни участники юридического лица не отвечают по его долгам, и точно так же юридическое лицо не отвечает по долгам учредителей.

4. *Выступление в гражданском обороте под собственным именем* означает, что юридическое лицо может самостоятельно приобретать и осуществлять имущественные и неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде.

Юридические лица вправе создавать филиалы и представительства, которые не являются юридическими лицами.

Представительством является «обособленное подразделение юридического лица, расположенное вне места его нахождения, которое представляет интересы юридического лица и осуществляет их защиту»².

Филиалом является «обособленное подразделение юридического лица, расположенное вне места его нахождения и осуществляющее все его функции или их часть, в том числе функции представительства»¹.

¹ Рассолова Т.М. Гражданское право: учеб. М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2015.

² Правовые позиции Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации: избранные постановления за 2005 год с комментариями / под ред. А.А. Иванова. М.: Статут, 2010.

Руководители представительств и филиалов «назначаются юридическим лицом и действуют на основании его доверенности»².

Представительства и филиалы должны быть указаны в учредительных документах создавшего их юридического лица.

По целям деятельности организации можно разделить на две большие группы: *коммерческие* и *некоммерческие*.

Коммерческие организации (коммерческие корпоративные организации) – юридические лица, преследующие извлечение прибыли в качестве основной цели деятельности и распределяющие полученную прибыль между своими участниками.

Юридические лица, являющиеся коммерческими организациями, могут создаваться в форме хозяйственных товариществ и обществ, производственных кооперативов, государственных и муниципальных унитарных предприятий.

Некоммерческие организации (некоммерческие корпоративные организации и некоммерческие унитарные организации) – юридические лица, «не имеющие в качестве основной цели своей деятельности извлечение прибыли и не распределяющие полученную прибыль между своими участниками»³.

Некоммерческие организации создаются в форме потребительских кооперативов, учреждений, фондов, общественных и религиозных организаций и т. д.

В ГК РФ закрепляется исчерпывающий перечень коммерческих и некоммерческих организаций.

Классификация юридических лиц

По форме собственности имущественных вкладов можно выделить частные и публичные (государственные и муниципальные) юридические лица.

По целям деятельности юридические лица можно разделить на коммерческие, имеющие целью извлечение прибыли для распределения ее между участниками, и некоммерческие, не преследующие извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности.

По объему вещных прав на принадлежащее организации имущество юридические лица подразделяются на следующие виды: владеющие на праве оперативного управления (учреждения и казенные предприятия); владеющие на праве хозяйственного ведения (унитарные предприятия, кроме казенных); владеющие на праве собственности (все остальные юридические лица).

По характеру имущественных прав участников выделяются следующие юридические лица: имеющие вещное право на имущество унитарных предприятий, учреждений; имеющие обязательственные права на имущество хозяйственных товариществ и обществ, кооперативов, некоммерческих партнерств; не имеющие никаких прав на имущество остальных юридических лиц.

По степени ответственности участников по обязательствам юридического лица выделяются юридические лица, которые отвечают в пределах своих

¹ Иванова Е.В. Указ. соч.

² Там же.

³ Иванова Е.В. Указ. соч.

вкладов в капитал (участники акционерных обществ и обществ с ограниченной ответственностью, коммандитисты товарищества на вере); юридические лица, которые отвечают субсидиарно к своим обязательствам (учредители казенных предприятий и учреждений, полные товарищи, члены кооператива).

2.3. Образование, реорганизация и ликвидация юридических лиц

Создание субъекта предпринимательского права – это процесс совершения юридически значимых действий и принятия соответствующих актов, направленных на придание лицу статуса субъекта предпринимательского права.

Традиционно выделяют четыре способа создания субъектов предпринимательского права.

1. *Учредительно-распорядительный* способ предусматривает, что в качестве основания учреждения юридического лица выступает распоряжение уполномоченного государственного или муниципального органа (решение Правительства РФ, органов субъектов Российской Федерации или местного самоуправления). Данный способ применяется при создании государственных и муниципальных унитарных предприятий. На создание таких предприятий компетентны федеральные органы исполнительной власти, исполнительные органы субъектов Российской Федерации и соответствующие органы местного самоуправления.

2. *Учредительный* способ применим при создании коммерческих организаций с одним участником (например, хозяйственные общества), а также при легитимации деятельности индивидуальных предпринимателей.

3. *Договорно-учредительный* способ используется «при создании коммерческих организаций с числом учредителей более одного (хозяйственных товариществ, хозяйственных обществ, производственного кооператива)»¹.

4. *Дозволительно-учредительный* способ сопряжен с необходимостью оформления разрешения государственного органа на создание юридического лица.

В процессе создания субъектов предпринимательского права выделяют несколько этапов.

1. *Определение состава учредителей, проведение общего собрания учредителей.* Законодательно установлены различные требования к количеству и статусу учредителей. Так, в хозяйственном обществе может быть как один, так и несколько учредителей, в хозяйственных товариществах – минимум два, а в производственных кооперативах – минимум пять учредителей. Вместе с тем, однако, следует учесть, что учредителем хозяйственного общества не может быть другое хозяйственное общество, состоящее из одного лица. Полными товарищами в товариществах могут быть индивидуальные предприниматели и коммерческие организации, участниками хозяйственных обществ и вкладчика-

¹ Савич Е.В. Указ. соч.

ми в товариществах на вере – граждане и юридические лица. Законодательно установлены ограничения на участие отдельных категорий граждан в хозяйственных товариществах и обществах (например, для государственных и муниципальных служащих).

2. *Выбор организационно-правовой формы.* Учредителям предоставлено право самостоятельного выбора любой организационно-правовой формы осуществления предпринимательской деятельности с учетом ограничений, предусмотренных законодательством. Выбор организационно-правовой формы юридического лица осуществляется в зависимости от «следующих факторов: численности и статуса учредителей (например, один учредитель может создать только хозяйственное общество, граждане вправе учредить хозяйственное общество, производственный кооператив, но не хозяйственное товарищество); профиля деятельности создаваемой организации; источников капитала (например, имущественные вклады работников); выбора структуры отношений как между учредителями, так и между органами управления; меры трудового и иного личного участия учредителей в деятельности коммерческой организации (например, производственный кооператив предполагает совместную производственную и иную деятельность его членов); возможности контролировать иные коммерческие организации (например, отношения основного и дочернего, преобладающего и зависимого обществ); меры ответственности учредителей по обязательствам коммерческой организации (например, в хозяйственных товариществах полные товарищи несут солидарно субсидиарную ответственность по обязательствам личным имуществом, а в обществе с ограниченной ответственностью или в акционерном обществе учредители лишь рискуют своим вкладом в уставный капитал)»¹.

3. *Оформление учредительных документов.* Одним из основных учредительных документов выступает *учредительный договор*. Для обществ с ограниченной и дополнительной ответственностью, хозяйственных товариществ учредительный договор – это документ, который заключается в простой письменной форме учредителями юридического лица путем составления единого документа с указанием в нем места и даты заключения договора, а также срока его действия. В учредительном договоре учредителями закрепляется намерение создать юридическое лицо, определяется порядок совместных действий по его созданию, определяются условия передачи юридическому лицу своего имущества и условия участия в его деятельности. Договором определяются также условия и порядок распределения между участниками прибыли и убытков, управления деятельностью юридического лица, выхода учредителей (участников) из его состава.

Учредительный договор выступает единственным учредительным документом в хозяйственных товариществах, в котором указываются сведения о размере и составе складочного капитала товарищества, размере и порядке из-

¹ Савич Е.В. Указ. соч.

менения долей каждого из участников, об ответственности участников за нарушение обязанностей по внесению вкладов и т. д.¹

Учредительный договор должен быть подписан всеми участниками лично. Подпись представителя юридического лица – учредителя обязательно скрепляется печатью созданной организации.

Устав выступает вторым учредительным документом для общества с ограниченной ответственностью и единственным для производственных кооперативов, государственных и муниципальных унитарных предприятий, акционерных обществ.

Устав – документ, устанавливающий правовой статус организации. Основное назначение устава – информировать контрагентов и иных лиц, вступающих в отношения с коммерческой организацией, о круге ее деятельности, структуре и полномочиях органов управления. В уставе определяются организационно-правовая форма организации, ее наименование, место нахождения, размер уставного капитала, ответственность участников за нарушение обязанностей по оплате уставного капитала, состав и компетенция органов управления, порядок принятия ими решений².

Кроме того, в уставе ООО определяются размеры долей каждого участника; в уставе АО – категории, номинальная стоимость и количество выпускаемых акций; в уставе производственного кооператива – размеры паевых взносов членов, порядок их внесения, характер и порядок трудового участия членов кооператива в его деятельности и их ответственность за нарушение обязательств по личному трудовому участию, порядок распределения прибыли и убытков, размеры и условия субсидиарной ответственности членов кооператива по его долгам.

В уставе унитарного предприятия должны быть указаны размер, источники и порядок формирования уставного фонда, предмет и цели деятельности. Особенностью унитарных предприятий является наличие у них целевой (специальной) правоспособности. Другие коммерческие организации могут иметь гражданские права и нести гражданские обязанности, необходимые для осуществления любых видов деятельности, не запрещенных законом, т. е. они имеют общую правоспособность. Однако предмет и определенные цели деятельности коммерческой организации могут быть предусмотрены учредительными документами и в случаях, когда по закону это не является обязательным. Сведения, содержащиеся в учредительном договоре и уставе, не могут составлять коммерческую тайну.

4. *Разработка наименования коммерческой организации.* В соответствии со ст. 54 ГК РФ юридическое лицо имеет свое наименование, содержащее указание на его организационно-правовую форму. Наименования некоммерческих организаций, «а также унитарных предприятий и в предусмотренных законом

¹ Корпоративное право: учеб. пособие / под ред. Е.А. Павлова, И.А. Еремичева. 2-е изд., перераб. и доп. М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2015.

² Алексеева Д.Г., Андреева Л.В., Андреев В.К. Указ. соч.

случаях других коммерческих организаций должны содержать указание на характер деятельности юридического лица»¹.

Назначение фирменного наименования коммерческой организации состоит не только в ее идентификации, индивидуализации ее деятельности в хозяйственном обороте, но и в том, что оно само по себе является объектом гражданских прав коммерческой организации.

Фирменное наименование приравнено по правовому режиму к объектам интеллектуальной собственности. Право на фирменное наименование относится к исключительным правам его владельца. Только ему «принадлежит право использовать фирменное наименование в хозяйственных операциях различными способами, в том числе в рекламе товаров, в качестве элемента товарного знака; передавать право пользования другим коммерческим организациям на основе договора коммерческой концессии (франчайзинг) и т. д. Законодательством предусмотрена гражданско-правовая ответственность для лица, неправомерно использующего чужое зарегистрированное фирменное наименование»². По требованию обладателя права на фирменное наименование нарушитель обязан прекратить использование чужого фирменного наименования и возместить причиненные убытки (п. 4 ст. 54 ГК РФ).

Кроме указания «на организационно-правовую форму, фирменное наименование может быть представлено именем или фамилией, либо характеризовать предмет деятельности, либо быть произвольным»³. В соответствии со ст. 7 Федерального закона от 2 декабря 1990 г. № 395-1 «О банках и банковской деятельности» ни одно юридическое лицо в Российской Федерации, за исключением юридического лица, получившего от Банка России лицензию на осуществление банковских операций, не может использовать в своем фирменном наименовании слова «банк», «кредитная организация» или иным образом указывать на то, что данное юридическое лицо имеет право на осуществление банковских операций⁴.

Порядок включения в фирменное наименование слов «Россия», «Российская Федерация» и образованных на их основе слов и словосочетаний предусмотрен постановлением Правительства РФ от 3 февраля 2010 г. № 52 «Об утверждении Правил включения в фирменное наименование юридического лица официального наименования «Российская Федерация» или «Россия», а также слов, производных от этого наименования». В названиях коммерческих организаций эти слова применяются с разрешения, выдаваемого Министерством юстиции РФ в случае, если юридическое лицо имеет филиалы и (или) представительства на территории более чем половины субъектов

¹ Иванова Е.В. Указ. соч.

² Там же.

³ Алексеев С.В. Правовое регулирование предпринимательской деятельности: учеб. пособие. М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2015.

⁴ Эриашвили Н.Д., Сараджева О.В., Васильева О.В. и др. Банковское законодательство: учеб. пособие / под ред. Н.Д. Эриашвили. М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2015.

Российской Федерации, либо юридическое лицо в соответствии с законодательством Российской Федерации отнесено к крупнейшему налогоплательщику, либо юридическое лицо включено в реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем 35%, или занимает доминирующее положение на рынке определенного товара, а также в случае, если более 25% голосующих акций акционерного общества или более 25% уставного капитала иного хозяйственного общества находятся в собственности Российской Федерации.

5. *Определение места нахождения организации.* В соответствии со ст. 52 ГК РФ место нахождения организации должно указываться в ее учредительных документах. Местом нахождения юридического лица считается место его государственной регистрации (ст. 54 ГК РФ). Государственная регистрация юридического лица «осуществляется по месту нахождения указанного учредителями в заявлении о государственной регистрации постоянно действующего исполнительного органа, а в случае отсутствия такового – по месту нахождения иного органа или лица, имеющих право действовать от имени юридического лица без доверенности. В качестве местонахождения должен быть указан конкретный адрес, по которому размещается орган управления юридического лица, должны быть указаны основания для его размещения, данный орган должен быть постоянно действующим (генеральный директор, правление)»¹.

6. *Формирование уставного (складочного) капитала, уставного (паевого) фонда.* На момент государственной регистрации уставный капитал хозяйственного общества должен быть оплачен его учредителями не менее чем наполовину. Аналогичное правило действует и при формировании складочного капитала в хозяйственных товариществах. Члены производственного кооператива обязаны внести к моменту его государственной регистрации не менее чем 10% паевого взноса. Остальная часть паевого взноса вносится в течение года после государственной регистрации кооператива.

7. *Государственная регистрация юридического лица в установленном законом порядке.*

Правовые основы государственной регистрации юридических лиц

Отношения, связанные с государственной регистрацией юридических лиц, урегулированы ГК РФ, Федеральным законом от 8 августа 2001 г. № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей», нормами специального законодательства (об акционерных обществах, обществах с ограниченной ответственностью, производственном кооперативе и др.).

Государственная регистрация – заключительный этап создания коммерческой организации, имеющий правоустанавливающее значение.

¹ Комментарий к гражданскому кодексу Российской Федерации, части первой / под ред. Т.Е. Абовой, А.Ю. Кабалкина. М., 2006.

Под *государственной регистрацией юридических лиц и индивидуальных предпринимателей* понимаются «акты уполномоченного федерального органа исполнительной власти, осуществляемые посредством внесения в государственные реестры сведений о создании, реорганизации и ликвидации юридических лиц, приобретении физическими лицами статуса индивидуального предпринимателя, прекращении физическими лицами деятельности в качестве индивидуальных предпринимателей, иных сведений о юридических лицах и об индивидуальных предпринимателях в соответствии с законодательством (ст. 1 Федерального закона «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей»)»¹.

Целями государственной регистрации субъектов предпринимательства являются «осуществление государственного контроля за ведением хозяйственной деятельности; проведение налогообложения; получение государственных сведений статистического учета для осуществления мер государственного регулирования экономики; предоставление всем участникам гражданского оборота, государственным органам, органам местного самоуправления информации о субъектах предпринимательской деятельности и т. д.»².

Процедура государственной регистрации юридических лиц включает в себя следующие этапы.

1. Представление документов в регистрирующий орган, в качестве которого постановлением Правительства РФ от 17 мая 2002 г. № 319 «Об уполномоченном федеральном органе исполнительной власти, осуществляющем государственную регистрацию юридических лиц, крестьянских (фермерских) хозяйств, физических лиц в качестве индивидуальных предпринимателей» определены налоговые органы Российской Федерации.

Для регистрации создаваемой организации необходимо представить следующие документы:

1) заявление о государственной регистрации с подтверждением соответствия учредительных документов требованиям законодательства, достоверности сведений, соблюдения порядка учреждения юридического лица, оплаты уставного (складочного) капитала, уставного (паевого) фонда (подпись заявителя должна быть нотариально удостоверена);

2) решение о создании юридического лица в виде протокола, договора или иного документа в соответствии с законодательством Российской Федерации;

3) учредительные документы юридического лица (подлинники или нотариально удостоверенные копии);

4) выписка из реестра иностранных юридических лиц соответствующей страны происхождения или иное равное по юридической силе доказательство юридического статуса иностранного юридического лица – учредителя;

5) документ об уплате государственной пошлины.

¹ Комментарий к гражданскому кодексу Российской Федерации, части первой / под ред. Т.Е. Абовой, А.Ю. Кабалкина. М., 2006.

² Невзгодина Е.Л. Предпринимательское право Российской Федерации: учеб.-практ. пособие. Омск, 2006.

Регистрирующий орган не вправе требовать представления других документов, кроме установленных законом. Документы представляются уполномоченным лицом непосредственно или направляются почтовым отправлением.

Датой представления документов является день их получения регистрирующим органом. В этот же день заявителю выдается расписка в получении документов с указанием их перечня и даты получения регистрирующим органом.

2. Проведение правовой экспертизы документов осуществляется регистрирующим органом в целях установления их соответствия требованиям законодательства как по форме, так и по содержанию.

Государственная регистрация осуществляется в срок не более пяти рабочих дней со дня представления документов в регистрирующий орган.

По итогам экспертизы государственный служащий Федеральной налоговой службы Российской Федерации (далее – ФНС России) составляет заключение о соответствии (несоответствии) документов установленным требованиям.

3. Принятие решения о государственной регистрации юридического лица является основанием внесения соответствующей записи в государственный реестр, которое осуществляется путем присвоения организации очередного номера в журнале регистрации поступающих документов, проставления специальной надписи (штампа) с наименованием регистрирующего органа, номером и датой на первой странице учредительных документов, скрепленной подписью должностного лица, ответственного за регистрацию.

4. Выдача заявителю документа (регистрационного свидетельства), подтверждающего факт внесения записи в государственный реестр, осуществляется в срок не позднее одного дня с момента государственной регистрации юридического лица¹.

В соответствии со ст. 23 Федерального закона от 8 августа 2001 г. № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» отказ в государственной регистрации допускается в следующих случаях:

а) непредставления необходимых для государственной регистрации документов;

б) представления документов в ненадлежащий регистрирующий орган;

в) в иных случаях, указанных в законе»².

Отказ в государственной регистрации юридического лица по мотивам нецелесообразности не допускается.

¹ Боннер А.Т., Блажеев В.В. и др. Комментарий к Арбитражному процессуальному кодексу Российской Федерации (постатейный) / под ред. М.С. Шакарян. М.: Велби: Проспект, 2004.

² Арбитражный процесс: практикум / под ред. В.В. Яркова, С.Л. Дегтярева. 3-е изд., перераб. и доп. М.: Инфотропик Медиа, 2010.

Решение об отказе в государственной регистрации должно быть принято не позднее срока, установленного для государственной регистрации (пять рабочих дней), и должно содержать основания отказа.

Решение об отказе в государственной регистрации направляется лицу, указанному в заявлении о государственной регистрации, с уведомлением о вручении такого решения.

Понятие и способы реорганизации юридических лиц

Реорганизация – прекращение юридического лица, при котором осуществляется переход прав и обязанностей к другим лицам, т. е. правопреемство.

В ст. 57 ГК РФ определены следующие способы реорганизации юридических лиц.

1. *Слияние* – объединение двух и более юридических лиц в единое новое юридическое лицо. При этом самостоятельное существование сливающихся организаций прекращается. Реорганизация юридических лиц в форме слияния считается завершённой с момента государственной регистрации вновь возникшего юридического лица.

2. *Присоединение* – «вливание» одной и более присоединяемых организаций в организацию, к которой происходит присоединение. При этом присоединяемое юридическое лицо прекращает свою деятельность, все его права и обязанности переходят к юридическому лицу, к которому происходит присоединение. Реорганизация в форме присоединения считается завершённой с момента внесения в государственный реестр записи о прекращении деятельности последнего из присоединившихся юридических лиц.

3. *Разделение* – образование на базе прекратившего существование юридического лица двух и более самостоятельных юридических лиц. При разделении ранее существовавшее юридическое лицо прекращает свою деятельность, а его права и обязанности переходят к вновь создаваемым юридическим лицам. Реорганизация в форме разделения считается завершённой с момента государственной регистрации последнего из вновь возникших юридических лиц.

4. *Выделение* – образование новых самостоятельных юридических лиц. При этом реорганизуемое юридическое лицо продолжает функционировать, а часть его прав и обязанностей переходит ко вновь образованным юридическим лицам. Реорганизация в форме выделения считается завершённой с момента государственной регистрации последнего из вновь возникших юридических лиц.

5. *Преобразование* – прекращение юридического лица и возникновение на его основе нового юридического лица. Реорганизация в форме преобразования считается завершённой с момента государственной регистрации вновь созданного юридического лица.

При реорганизации в форме слияния, присоединения и преобразования правопреемство оформляется передаточным актом, при разделении и выделении – разделительным балансом. Передаточный акт и разделительный баланс должны содержать положения о правопреемстве по всем обязательствам реорганизованного юридического лица в отношении всех его кредиторов и должни-

ков, включая и обязательства, оспариваемые сторонами. Эти документы утверждаются учредителями (участниками) юридического лица или органом, принявшим решение о реорганизации.

Выделяют следующие *виды реорганизации*:

– *добровольная реорганизация*, которая осуществляется по решению учредителей (участников) юридического лица либо органа, уполномоченного на это учредительными документами;

– *принудительная реорганизация*, осуществляемая по решению уполномоченного государственного органа или суда в случаях, прямо указанных в законодательстве.

Орган, принявший решение о реорганизации, обязан направить кредиторам письменное уведомление об этом. Кредиторы вправе потребовать прекращения или досрочного исполнения обязательства, должником по которому выступает реорганизуемая коммерческая организация, а также возмещения убытков, причиненных досрочным исполнением или прекращением обязательства. Кроме того, если разделительный баланс не дает возможности определить правопреемника реорганизованного юридического лица, то вновь возникшие юридические лица несут солидарную ответственность по обязательствам реорганизованного юридического лица перед его кредиторами (ст. 60 ГК РФ).

Государственная регистрация юридических лиц, создаваемых путем реорганизации, осуществляется в соответствии с ГК РФ и Федеральным законом «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей». При этом в регистрирующий орган (налоговые органы) представляются следующие документы:

1) заявление о регистрации каждого вновь возникшего юридического лица, создаваемого путем реорганизации, в котором подтверждается, что учредительные документы созданных путем реорганизации юридических лиц соответствуют установленным законодательством Российской Федерации требованиям к учредительным документам юридического лица данной организационно-правовой формы, что сведения, содержащиеся в этих учредительных документах и заявлении о государственной регистрации, достоверны, что передаточный акт или разделительный баланс содержит положения о правопреемстве по всем обязательствам вновь возникшего юридического лица в отношении всех его кредиторов, что все кредиторы реорганизуемого лица уведомлены в письменной форме о реорганизации и в установленных законом случаях вопросы реорганизации юридического лица согласованы с соответствующими государственными органами и (или) органами местного самоуправления;

2) учредительные документы каждого вновь возникающего юридического лица (подлинники или нотариально удостоверенные копии);

3) решение о реорганизации юридического лица;

4) договор о слиянии в предусмотренных федеральными законами случаях;

- 5) передаточный акт или разделительный баланс;
- 6) документ об уплате государственной пошлины.

Государственная регистрация осуществляется по месту нахождения реорганизуемых юридических лиц. Регистрирующий орган принимает решение о государственной регистрации вновь возникшего юридического лица (лиц) или об отказе в государственной регистрации в срок не более пяти рабочих дней. При положительном решении данный орган осуществляет соответствующую запись в реестре, оформляет свидетельство о регистрации.

Ликвидация юридического лица представляет собой прекращение юридического лица без правопреемства, т. е. без перехода прав и обязанностей к другим лицам. Правовые основы осуществления ликвидации организаций и индивидуальной предпринимательской деятельности закреплены ГК РФ, иными актами.

Выделяются такие *виды ликвидации юридических лиц*, как *добровольная и принудительная*.

Добровольная ликвидация осуществляется по решению учредителей (участников) юридического лица либо органа юридического лица, уполномоченного на это учредительными документами. Решение о ликвидации государственного или муниципального унитарного предприятия может принять собственник имущества – соответствующий государственный орган или орган местного самоуправления. Статья 61 ГК РФ содержит примерный перечень оснований добровольной ликвидации, в частности истечение срока, на который создана организация; достижение цели, ради которой она создана, и др.

Принудительная ликвидация производится на основании решения суда в следующих случаях: осуществление деятельности без надлежащего разрешения (лицензии); осуществление деятельности, запрещенной законом; неоднократное или однократное, но грубое нарушение закона или иных правовых актов и др. (ст. 61 ГК РФ).

Приведенный перечень не является исчерпывающим. Основания принудительной ликвидации могут быть предусмотрены и другими статьями ГК РФ (например, ст. 65, 81 ГК РФ). С требованием о ликвидации может обратиться в суд государственный орган или орган местного самоуправления в случае, если такое право предоставлено ему законом. В частности, таким правом обладают ФАС России, ФНС России, Министерство финансов РФ (далее – Минфин России), Центральный банк РФ.

Ликвидационный процесс проходит следующие этапы.

1. Принятие уполномоченными органами решения о ликвидации юридического лица.

2. Учредители (участники) юридического лица или орган, принявшие решение о ликвидации юридического лица, обязаны в трехдневный срок в письменной форме уведомить об этом регистрирующий орган по месту нахождения ликвидируемого юридического лица с приложением решения о ликвидации юридического лица.

Регистрирующий орган вносит в Единый государственный реестр юридических лиц запись о том, что юридическое лицо находится в процессе ликвидации. С этого момента не допускается государственная регистрация изменений, вносимых в учредительные документы ликвидируемого юридического лица, а также государственная регистрация юридических лиц, учредителем которых выступает указанное юридическое лицо, или государственная регистрация юридических лиц, которые возникают в результате его реорганизации.

3. Назначение ликвидационной комиссии (ликвидатора) «учредителями (участниками) лица или органом, принявшим решение о ликвидации, по согласованию с регистрирующим органом. С момента назначения ликвидационной комиссии (ликвидатора) к ней переходят полномочия по управлению делами юридического лица, в том числе право выступать от имени ликвидируемого юридического лица в суде»¹.

4. Публикация о ликвидации в органах печати, в которых обычно публикуются данные о государственной регистрации юридических лиц. В публикации должны быть отражены «наименование ликвидируемого лица; дата принятия решения о ликвидации; орган, который принял решение о ликвидации; идентификационный номер налогоплательщика и номер ликвидируемого лица в реестре; порядок и срок заявления требований кредиторами, который не может быть менее двух месяцев с момента публикации; способ связи с ликвидационной комиссией (адрес, телефон, факс)»².

5. Переоформление банковской карточки с образцами подписи лиц, имеющих право распоряжаться находящимися на счету денежными средствами, на руководителя и членов ликвидационной комиссии.

6. Формирование активов и пассивов организации. С этой целью ликвидационной комиссией выявляются кредиторы (последние обязательно письменно уведомляются о ликвидации должника), принимаются меры к получению дебиторской задолженности, проводится инвентаризация имущества.

7. Выход из состава участников других юридических лиц.

8. Увольнение работников в соответствии с требованиями, предусмотренными трудовым законодательством.

9. Составление промежуточного ликвидационного баланса по окончании срока, отведенного кредиторам для предъявления требований. Баланс утверждается учредителями (участниками) юридического лица или органом, принявшим решение о ликвидации, и согласовывается с органом, осуществляющим государственную регистрацию (в этот орган направляется оригинал или заверенная копия баланса). Баланс должен содержать «сведения о составе имущества ликвидируемого юридического лица, перечень предъявленных кредиторами требований и результат их рассмотрения. Если активов организации не достаточно для удовлетворения требований кредиторов, ликви-

¹ Жилинский С.Э. Предпринимательское право (правовая основа предпринимательской деятельности): учеб. для вузов. 3-е изд., изм. и доп. М.: НОРМА: ИНФРА-М, 2001.

² Корпоративное право: учеб. пособие / под ред. Е.А. Павлова, И.А. Еремичева.

дационная комиссия (ликвидатор) обязана обратиться в арбитражный суд с заявлением о признании должника банкротом»¹.

10. Расчеты с кредиторами в порядке очередности, установленной ст. 64 ГК РФ, которые начинаются со дня утверждения промежуточного ликвидационного баланса, за исключением кредиторов пятой очереди, выплаты которым производятся по истечении месяца со дня утверждения баланса.

11. Составление ликвидационного баланса, который утверждается учредителями (участниками) юридического лица или органом, принявшим решение о ликвидации. Баланс должен быть согласован с регистрирующим органом.

12. Представление в орган, осуществляющий государственную регистрацию (налоговые органы), следующих документов: заявления с подтверждением соблюдения порядка ликвидации, завершения расчетов и согласования вопросов ликвидации с соответствующими государственными органами; ликвидационного баланса; документа об уплате государственной пошлины.

Государственная регистрация ликвидации осуществляется по месту нахождения ликвидируемого юридического лица в срок, не превышающий пяти рабочих дней.

Итак, в данном разделе рассматривались порядок создания, реорганизации и ликвидации юридического лица. Предусмотрены такие способы создания юридического лица, как учредительно-распорядительный, договорно-учредительный, дозвоительно-учредительный. Существуют такие виды реорганизации, как добровольная и принудительная. Способы реорганизации: слияние, присоединение, разделение, выделение, преобразование.

Вопросы для обсуждения

1. Основные формы осуществления предпринимательской деятельности, их положительные и отрицательные факторы.

2. Понятие и признаки юридического лица. Классификация юридических лиц.

3. Хозяйственные общества и товарищества: их общая характеристика, плюсы и минусы.

4. Образование, реорганизация и ликвидация юридического лица.

5. Правовой статус индивидуального предпринимателя. Гражданско-правовое регулирование индивидуального предпринимательства.

¹ Корпоративное право: учеб. пособие / под ред. Е.А. Павлова, И.А. Еремичева.

ТЕМА 3. НЕСОСТОЯТЕЛЬНОСТЬ (БАНКРОТСТВО) СУБЪЕКТОВ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

3.1. Понятие банкротства, его задачи и принципы. Законодательство о банкротстве.

3.2. Основания и порядок возбуждения дела о банкротстве. Процедуры банкротства.

3.3. Особенности банкротства отдельных категорий должников.

Развитие рыночных отношений в Российской Федерации, значительное увеличение объемов инвестиций, бурное развитие финансово-кредитной системы, строительного-монтажной сферы народного хозяйства, развитие банковской системы, инновационных технологий, конкуренции сделали очень актуальными изучение и совершенствование законодательства, регулирующего правоотношения банкротства, так как по различным причинам в ходе предпринимательской деятельности периодически возникает необходимость в применении указанной процедуры.

3.1. Понятие банкротства, его задачи и принципы. Законодательство о банкротстве

В настоящее время отношения, связанные с несостоятельностью (банкротством), урегулированы следующими нормативными правовыми актами: Гражданским кодексом РФ, Арбитражным процессуальным кодексом РФ, Федеральным законом от 26 октября 2002 г. № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» (далее – Закон о банкротстве), постановлением Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 15 декабря 2004 г. № 29 «О некоторых вопросах практики применения Федерального закона «О несостоятельности (банкротстве)» и т. д.

Г.Ф. Шершеневич под несостоятельностью понимал состояние недостаточности имущества должника для удовлетворения требования кредиторов, а под банкротством – неосторожное или умышленное причинение несостоятельным должником ущерба кредиторам посредством уменьшения или сокрытия имущества. Таким образом, по мнению Г.Ф. Шершеневича, банкротство представляет собой уголовную сторону того гражданского правоотношения, которое называется несостоятельностью. Такого же мнения придерживался А.Н. Трайнин, который писал, что «банкротство – деликт своеобразный: он складывается из двух элементов, один из которых (несостоятельность) – понятие гражданского права, другой (банкротское деяние) – понятие уголовно-правовое». П.П. Цитович указывал, что «несостоятельность торговца может

оказаться банкротством, а сам он – банкротом с видами на тюрьму, если не на лишение всех прав состояния и ссылку»¹.

Под *несостоятельностью (банкротством)* понимается признанная арбитражным судом неспособность должника в полном объеме удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей (ст. 2 Закона о банкротстве).

При этом гражданин признается неспособным удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей, если указанные обязательства и (или) обязанности не исполнены им в течение трех месяцев с момента наступления даты их исполнения и если сумма его обязательств превышает стоимость принадлежащего ему имущества, а юридическое лицо – если соответствующие обязательства и (или) обязанности не исполнены им в течение трех месяцев с момента наступления даты их исполнения (ст. 3 Закона о банкротстве).

К признакам несостоятельности (банкротства) относятся:

- наличие денежного обязательства должника долгового характера;
- неспособность гражданина или юридического лица удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей в течение трех месяцев с момента наступления даты их исполнения;
- наличие задолженности в отношении гражданина на сумму не менее 500 тыс. рублей, а юридического лица – не менее 300 тыс. рублей;
- официальное признание несостоятельности арбитражным судом.

Для граждан законодательством установлен дополнительный признак несостоятельности (банкротства): сумма его обязательств должна быть выше стоимости принадлежащего ему имущества.

Задачами банкротства являются возврат долгов кредиторам, восстановление условий, необходимых для продолжения юридическим лицом его бизнеса.

В процессе процедуры банкротства допускаются смена учредителей, вывод имущества предприятия, установка полного управления предприятием (включая финансовые потоки и др.), смена топ-менеджмента, замена организационно-правовой структуры, проведение полной проверки финансовой деятельности и активов предприятия, изменение уставного капитала и др.

Принципами банкротства являются неплатежеспособность (применяется в отношении юридических лиц и индивидуальных предпринимателей) и *неоплатность* (используется применительно к гражданам; при этом учитывается соотношение суммы обязательств и стоимости имущества).

Процесс банкротства включает следующие процедуры банкротства: наблюдение, финансовое оздоровление, внешнее управление, конкурсное производство, мировое соглашение.

¹ Банкротство хозяйствующих субъектов: учеб. для бакалавров / отв. ред.: И.В. Ершова, Е.Е. Енькова. М., 2016; Сулова Т.М. Несостоятельность и банкротство: экономические и юридические аспекты // Журнал российского права. 2004. № 2.

3.2. Основания и порядок возбуждения дела о банкротстве. Процедуры банкротства

Дело о банкротстве возбуждается на основании заявления о признании должника банкротом. Согласно п. 1 ст. 6 Закона о банкротстве и п. 1 ч. 1 ст. 33 Арбитражного процессуального кодекса РФ (АПК РФ) дела о банкротстве рассматриваются арбитражным судом по правилам, предусмотренным АПК РФ, с особенностями, установленными Законом о банкротстве.

Дело о банкротстве может быть возбуждено арбитражным судом при условии, что требования к должнику – юридическому лицу в совокупности составляют не менее 300 тыс. рублей (просрочка в уплате долга – более чем на 3 месяца). Это признаки возбуждения общего дела о банкротстве. Для некоторых категорий должников эти критерии могут быть более жесткими или, наоборот, более мягкими. Например, для стратегических предприятий критерием банкротства будет сумма долга в 500 тыс. рублей и период просрочки – 6 месяцев¹.

Требования кредиторов по обязательствам, «не являющимся денежными, могут быть предъявлены в суд и рассматриваются судом, арбитражным судом в порядке, предусмотренном процессуальным законодательством»².

Статьями 6 и 7 Закона о банкротстве предусмотрено, что правом на обращение в арбитражный суд с заявлением о признании должника банкротом обладают должник, конкурсный кредитор, уполномоченные органы. Однако заявление может подаваться при условии, что они обладают судебным решением о взыскании долга и уже обратились в службу судебных приставов-исполнителей для принудительного взыскания. Арбитражный суд должен проверить, что судебная процедура соблюдается полностью. В то же время у должника появилась дополнительная возможность избавиться от банкротства.

Кто же участвует в деле о банкротстве? Лица, являющиеся кредиторами по денежным обязательствам гражданско-правового характера. В отличие от ранее действовавшего закона, из числа лиц, правомочных заявлять о несостоятельности должника, и вообще лиц, участвующих в деле о банкротстве, исключен прокурор. Таким образом, лицами, правомочными заявлять о несостоятельности должника, помимо самого должника, являются конкурсные кредиторы, т. е. кредиторы по денежным обязательствам, за исключением уполномоченных органов. Стоит отметить, что уполномоченный орган может быть инициатором дела о банкротстве лишь по сумме недоимки.

Должник может самостоятельно подать заявление о возбуждении дела о банкротстве. Руководитель должника обязан в течение месяца обратиться в

¹ Попондопуло В.Ф. Банкротство. Правовое регулирование: науч.-практ. пособие. 2-е изд. М.: Проспект, 2016. URL: <http://www.litres.ru> (дата обращения: 25.10.2017).

² Бахарев П.В. Арбитражный процесс: учеб.-практ. пособие. М.: Евразийский открытый институт, 2010. URL: http://biblioclub.ru/index.php?page=search_red (дата обращения: 25.05.2017).

арбитражный суд с заявлением о признании должника банкротом, что предусмотрено ст. 9 Закона о банкротстве. По истечении месяца, если руководитель должника так и не обратился в арбитражный суд, при возбуждении дела о банкротстве в отношении этого должника и включении указанных требований в реестр кредиторов непогашенная часть этих требований погашается за счет личного имущества руководителя. Такой порядок предусмотрен и для членов ликвидационной комиссии.

Должник вправе подать в арбитражный суд заявление должника в случае предвидения банкротства. Такая ситуация возможна при наличии обстоятельств, свидетельствующих о том, что он не в состоянии будет исполнить денежные обязательства и обязанность по уплате обязательных платежей в установленный срок.

Согласно законодательству определение арбитражного суда о возбуждении дела о банкротстве не имеет никаких правовых последствий. Заседание по делу назначается не менее чем через 30 дней с момента принятия заявления. В этот промежуток времени должник может рассчитаться по своим долгам либо погасить такую часть долга, чтобы оставшаяся сумма не превышала 100 тыс. рублей. Если заявление подано должником в арбитражный суд при возможности должника удовлетворить требования кредиторов в полном объеме или не были оспорены необоснованные требования заявителя, то должник несет перед кредиторами ответственность за убытки, принесенные возбуждением дела о банкротстве или необоснованными требованиями кредиторов. Законом установлено, что руководитель должника – физическое лицо может быть привлечено к уголовной или административной ответственности. Такая ответственность возникает за преднамеренное или фиктивное банкротство, а также неправомерные действия при банкротстве.

Важным новшеством действующего закона является то, что для возбуждения дела о банкротстве по заявлению конкурсного кредитора, а также по заявлению уполномоченного органа по денежным обязательствам принимаются во внимание требования, подтвержденные вступившим в законную силу решением арбитражного суда. Требования уполномоченных органов об уплате обязательных платежей принимаются во внимание для возбуждения дела о банкротстве, если они подтверждены решением налогового органа, таможенного органа о взыскании задолженности за счет имущества должника. Таким образом подтверждается обоснованность требований кредиторов. Заявления, поступившие на 31-й день, не будут рассматриваться судом до начала следующей процедуры банкротства. Теперь в реестр требований кредиторов можно попасть только по решению суда.

В соответствии с п. 1 ст. 33 Закона о банкротстве дела о банкротстве юридического лица рассматривает арбитражный суд по месту нахождения должника – юридического лица. Суд выносит единоличное решение, которое может быть обжаловано.

Процедуры несостоятельности (банкротства) представляют собой предусмотренную законодательством совокупность мер в отношении должника, направленных на восстановление его платежеспособности или ликвидацию.

В Законе о банкротстве закреплены уже известные процедуры банкротства: *наблюдение, финансовое оздоровление, внешнее управление, конкурсное производство, мировое соглашение.*

Процедура наблюдения вводится для обеспечения сохранности имущества должника, проведения анализа его финансового состояния, составления реестра требований кредиторов и проведения первого собрания кредиторов.

Процедура наблюдения может быть введена по результатам рассмотрения обоснованности требований заявителя к должнику. Исключением выступают случаи возбуждения дела на основании заявления должника. В этом случае наблюдение вводится с даты принятия арбитражным судом заявления должника к производству. Процедура наблюдения подлежит завершению не позднее семи месяцев со дня поступления заявления о признании должника банкротом в арбитражный суд.

Введение процедуры наблюдения влечет за собой возникновение следующих правовых последствий.

1. Требования кредиторов по денежным обязательствам и об уплате обязательных платежей, срок исполнения по которым наступил на дату введения наблюдения, могут быть предъявлены к должнику только с соблюдением установленного Законом о банкротстве порядка предъявления требований к должнику.

2. По ходатайству кредитора приостанавливается производство по делам, связанным с взысканием с должника денежных средств. Кредитор в этом случае вправе предъявить свои требования к должнику в порядке, установленном Законом о банкротстве.

3. Приостанавливается исполнение исполнительных документов по имущественным взысканиям, в том числе снимаются аресты на имущество должника и иные ограничения в части распоряжения имуществом должника, наложенные в ходе исполнительного производства, за исключением исполнительных документов, выданных на основании вступивших в законную силу до даты введения наблюдения судебных актов о взыскании задолженности по заработной плате, выплате вознаграждения авторам результатов интеллектуальной деятельности, об истребовании имущества из чужого незаконного владения, о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью, и о возмещении морального вреда. Основанием для приостановления исполнения исполнительных документов является определение арбитражного суда о введении наблюдения.

4. Не допускаются удовлетворение требований учредителя (участника) должника о выделе доли (пая) в имуществе должника в связи с выходом из состава его учредителей (участников), выкуп либо приобретение должником размещенных акций или выплата действительной стоимости доли (пая).

5. Не допускается прекращение денежных обязательств должника путем зачета встречного однородного требования, если при этом нарушается установ-

ленная п. 4 ст. 134 Закона о банкротстве очередность удовлетворения требований кредиторов.

6. Не допускается изъятие собственником имущества должника – унитарного предприятия принадлежащего должнику имущества.

7. Не допускается выплата дивидендов, доходов по долям (паям), а также распределение прибыли между учредителями (участниками) должника¹.

Особое внимание необходимо уделять изучению судебной практики по данному вопросу. Например, постановление Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 25 декабря 2013 г. № 97 «О некоторых вопросах, связанных с вознаграждением арбитражного управляющего при банкротстве», постановление Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 23 июля 2009 г. № 60 «О некоторых вопросах, связанных с принятием Федерального закона от 30.12.2008 № 296-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон “О несостоятельности (банкротстве)”».

Процедура финансового оздоровления вводится с целью проведения восстановительных мероприятий под контролем кредиторов и суда, а также удовлетворения требований кредиторов.

Финансовое оздоровление вводится арбитражным судом на срок до двух лет на основании решения собрания кредиторов. При этом должно быть оформлено ходатайство учредителей (участников) должника, собственника имущества должника – унитарного предприятия, уполномоченного государственного органа, а также третьего лица или третьих лиц при условии предоставления обеспечения исполнения обязательств должника.

К такому ходатайству прилагаются:

1) график погашения задолженности, которым должно быть предусмотрено следующее:

– начало погашения задолженности не позднее чем через месяц после введения финансового оздоровления;

– требования всех кредиторов, включенных в реестр требований кредиторов, должны быть удовлетворены не позднее чем за месяц до даты окончания срока этой процедуры;

– требования кредиторов первой и второй очереди должны быть удовлетворены не позднее чем через шесть месяцев с даты введения финансового оздоровления;

– погашение требований кредиторов должно осуществляться ежемесячно, пропорционально, равными долями в течение года с даты начала удовлетворения требований кредиторов²;

2) документы о предлагаемом обеспечении исполнения должником обязательств в соответствии с графиком погашения задолженности.

¹ Бахарев П.В. Указ. соч.

² Там же.

Исполнение обязательств должником «может быть обеспечено залогом (ипотекой), банковской гарантией, государственной или муниципальной гарантией, поручительством и другими способами, не противоречащими законодательству Российской Федерации»¹. Обеспечение не может осуществляться в форме удержания, задатка, неустойки, а также с помощью такого предмета обеспечения обязательств, как имущество и имущественные права, принадлежащие должнику на праве собственности или праве хозяйственного ведения. Размер такого обеспечения должен превышать размер обязательств должника более чем на 20%.

Арбитражный суд может ввести финансовое оздоровление и в противовес решению первого собрания кредиторов, если в качестве обеспечения исполнения обязательств должника будет предоставлена банковская гарантия. При этом сумма, на которую будет выдана банковская гарантия, также должна превышать размер обязательств должника не менее чем на 20%.

С момента введения финансового оздоровления наступают следующие последствия²:

1) могут быть предъявлены требования кредиторов по денежным обязательствам и об уплате обязательных платежей, если срок их исполнения наступил на дату введения финансового оздоровления при соблюдении порядка, предусмотренного законодательством;

2) подлежат отмене принятые ранее меры по обеспечению требований кредиторов;

3) могут быть наложены аресты на имущество должника и введены иные ограничения должника в части распоряжения принадлежащим ему имуществом исключительно в рамках процесса о банкротстве;

4) приостанавливается исполнение исполнительных документов по имущественным взысканиям, за исключением исполнения исполнительных документов, выданных на основании вступивших в законную силу до даты введения финансового оздоровления решений о взыскании задолженности по заработной плате, выплате вознаграждений по авторским договорам, об истребовании имущества из чужого незаконного владения, о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью, и возмещении морального вреда;

5) запрещается удовлетворять требования учредителя (участника) должника о выделе доли (пая) в имуществе должника в связи с выходом из состава его учредителей (участников), выкуп должником размещенных акций или выплата действительной стоимости доли (пая);

6) запрещается выплачивать дивиденды и иные платежи по эмиссионным ценным бумагам;

¹ Бахарев П.В. Указ. соч.

² Там же.

7) не допускается прекращение денежных обязательств должника путем зачета встречного однородного требования, если при этом нарушается очередность удовлетворения требований кредиторов;

8) не начисляются неустойки (штрафы, пени), подлежащие уплате проценты и иные финансовые санкции за неисполнение или ненадлежащее исполнение денежных обязательств и обязательных платежей, возникших до даты введения финансового оздоровления.

В ходе финансового оздоровления органы управления должника, продолжая осуществлять свои обязанности, ограничиваются в распоряжении своими средствами. Так, должник не вправе без согласия собрания (комитета) кредиторов совершать сделки, в отношении которых у него имеется заинтересованность или которые связаны с приобретением, отчуждением имущества должника, балансовая стоимость которого составляет более 5% балансовой стоимости активов должника; сделки, которые влекут за собой выдачу займов (кредитов), поручительств и гарантий, а также учреждение доверительного управления имуществом должника (п. 3 ст. 82 Закона о банкротстве).

Должник не вправе совершать также определенные сделки без согласия административного управляющего. К их числу следует отнести сделки, которые влекут за собой увеличение кредиторской задолженности должника более чем на 5% суммы требований кредиторов, уступку прав требований, перевод долга, получение займов (кредитов) и т. д. (п. 4 ст. 82 Закона о банкротстве).

Внешнее управление представляет собой процедуру банкротства, применяемую к должнику в целях восстановления его платежеспособности с передачей полномочий по управлению должником внешнему управляющему.

Внешнее управление применяется только в отношении юридических лиц и крестьянского (фермерского) хозяйства.

Решение о введении внешнего управления принимается собранием кредиторов. Однако арбитражный суд имеет право принять решение о введении внешнего управления вопреки решению собрания кредиторов, когда имеются достаточные основания полагать, что платежеспособность должника может быть восстановлена (п. 1 ст. 92 Закона о банкротстве).

Внешнее управление вводится на срок не более 18 месяцев, допускается продление на срок до шести месяцев, при этом по ходатайству собрания кредиторов или внешнего управляющего допускается сокращение установленного срока внешнего управления. В таком случае совокупный срок финансового оздоровления и внешнего управления не может превышать двух лет.

С момента введения внешнего управления наступают следующие правовые последствия:

1) прекращаются полномочия руководителя должника, управление делами должника возлагается на внешнего управляющего;

2) прекращаются полномочия органов управления должника и собственника имущества должника – унитарного предприятия; их полномочия переходят к внешнему управляющему;

3) подлежат отмене принятые ранее меры по обеспечению требований кредиторов;

4) аресты на имущество должника и иные ограничения по распоряжению должником принадлежащим ему имуществом могут быть наложены исключительно в рамках процесса о банкротстве;

5) вводится мораторий на погашение требований кредиторов по денежным обязательствам и об уплате обязательных платежей, сроки исполнения которых наступили до введения внешнего управления.

Мораторий не подлежит распространению на денежные обязательства, возникшие после принятия арбитражным судом заявления о признании должника банкротом, если срок исполнения по ним наступил после введения внешнего управления, а также на требования о взыскании задолженности по заработной плате, выплате вознаграждений по авторским договорам, алиментов, а также о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью (п. 5 ст. 95 Закона о банкротстве).

Конкурсное производство – конечная стадия в процессе несостоятельности (банкротства). В результате конкурсного производства прекращается существование юридического лица или предпринимательская деятельность гражданина.

Основанием открытия конкурсного производства является признание должника банкротом по решению арбитражного суда. Конкурсное производство вводится сроком на год, который может быть продлен по ходатайству лица, участвующего в деле, не более чем на шесть месяцев.

С даты открытия конкурсного производства наступают следующие правовые последствия:

1) срок исполнения возникших до открытия конкурсного производства денежных обязательств и уплаты обязательных платежей должника считается наступившим;

2) прекращается начисление неустоек (штрафов, пени), процентов и иных финансовых санкций по всем видам задолженности должника;

3) сведения о финансовом состоянии должника прекращают относиться к категории сведений, признанных конфиденциальными или составляющих коммерческую тайну;

4) совершение сделок, связанных с отчуждением имущества должника либо влекущих передачу его имущества в пользование третьим лицам, допускается только в порядке, установленном законодательством о банкротстве;

5) прекращается исполнение по исполнительным документам, в том числе по исполнительным документам, исполнявшимся в ходе ранее введенных процедур;

б) все требования кредиторов по денежным обязательствам, об уплате обязательных платежей, иные имущественные требования, за исключением требований о признании права собственности, о взыскании морального вреда, об истребовании имущества из чужого незаконного владения, о признании недействительными ничтожных сделок и о применении последствий их недействительно-

сти, а также текущие обязательства могут быть предъявлены только в ходе конкурсного производства;

7) исполнительные документы, исполнение по которым прекратилось, подлежат передаче судебными приставами-исполнителями конкурсному управляющему;

8) снимаются ранее наложенные аресты на имущество должника и иные ограничения распоряжения его имуществом;

9) исполнение обязательств должника осуществляется в порядке, предусмотренном законодательством о несостоятельности.

Мировое соглашение состоит в заключении должником и кредиторами на любой стадии рассмотрения арбитражным судом дела о банкротстве добровольного соглашения об улаживании имущественного спора на определенных ими условиях.

Сторонами мирового соглашения являются должник, а также конкурсные кредиторы и уполномоченные органы. Со стороны должника мировое соглашение подписывается лицом, принявшим решение о заключении мирового соглашения. От имени конкурсных кредиторов и уполномоченных органов мировое соглашение подписывается представителем собрания кредиторов или уполномоченным на совершение данного действия лицом.

Законом о банкротстве допускается участие в мировом соглашении третьих лиц. Речь идет о лицах, принимающих на себя часть обязательств должника либо обеспечивающих исполнение этих обязательств. После вступления мирового соглашения в силу такие лица становятся стороной мирового соглашения как гражданско-правового договора.

Содержание мирового соглашения определяется характером тех договоренностей, которые были достигнуты между должником и кредиторами, а в некоторых случаях – и третьими лицами.

Мировое соглашение содержит положения двух видов:

1) существенные условия, т. е. положения, которые в обязательном порядке должны содержаться в мировом соглашении, к числу которых относятся размер, порядок, сроки исполнения обязательств должника и (или) прекращение обязательств должника предоставлением отступного, новации обязательства, прощения долга и т. д.;

2) дополнительные условия – положения, которые могут быть включены в соглашение по усмотрению сторон (например, информация о способах выплаты долга, его реструктуризации или замены на какие-либо другие права и т. д.).

Законодательством установлен ряд требований к содержанию мирового соглашения. Во-первых, мировое соглашение не должно нарушать нормы законодательства, а также права и законные интересы третьих лиц. В противном случае суд откажет в его утверждении. Во-вторых, мировое соглашение должно содержать условия о порядке и сроках исполнения обязательств должника в де-

нежной форме. Если в мировом соглашении эти положения не определены, оно считается незаключенным и не может быть утверждено арбитражным судом.

С согласия отдельного конкурсного кредитора и (или) уполномоченного органа мировое соглашение может содержать положения о прекращении обязательств должника путем предоставления отступного, обмена требований на доли в уставном капитале должника, акции, конвертируемые в акции облигации или иные ценные бумаги, новации обязательства, прощения долга или иными предусмотренными федеральным законом способами, если такой способ прекращения обязательств не нарушает права иных кредиторов, требования которых включены в реестр требований кредиторов.

Таким образом, в результате урегулирования отношений между должником и отдельными кредиторами денежное обязательство должника может модифицироваться в обязательство неденежного характера (например, при новации или отступном). Удовлетворение требований конкурсных кредиторов в неденежной форме не должно создавать преимущества для таких кредиторов по сравнению с кредиторами, требования которых исполняются в денежной форме. Условия мирового соглашения в отношении обязательных платежей не могут предусматривать замену денежного долга неденежным обязательством, поскольку форма уплаты налогов и сборов установлена налоговым законодательством.

Так как с момента заключения мирового соглашения до момента погашения задолженности может пройти значительное время, на непогашенную часть требований кредиторов, подлежащих погашению в соответствии с мировым соглашением в денежной форме, начисляются проценты с даты утверждения арбитражным судом мирового соглашения и до даты удовлетворения соответствующей части требований кредиторов в размере ставки рефинансирования, установленной Центральным банком РФ.

С согласия кредитора мировым соглашением могут быть установлены меньший размер процентной ставки, меньший срок начисления процентной ставки или освобождение от уплаты процентов.

В-третьих, особым условием утверждения мирового соглашения арбитражным судом является погашение задолженности по требованиям кредиторов первой и второй очереди. Они не относятся к конкурсным кредиторам, следовательно, не участвуют в собраниях кредиторов, в том числе при утверждении мирового соглашения, поэтому имеют право на приоритетное погашение их требований как за счет имущества должника, так и за счет имущества, предоставленного третьими лицами. Практика применения арбитражными судами законодательства о несостоятельности показывает также, что мировое соглашение не может быть утверждено, если не покрыты внеочередные расходы, в частности судебные.

Итак, в действующем Законе о банкротстве закреплены следующие процедуры банкротства: *наблюдение, финансовое оздоровление, внешнее управление, конкурсное производство, мировое соглашение.*

Следует также отметить, что мировое соглашение состоит в заключении должником и кредиторами на любой стадии рассмотрения арбитражным судом дела о банкротстве добровольного соглашения об улаживании имущественного спора на определенных ими условиях.

3.3. Особенности банкротства отдельных категорий должников

Особенности банкротства градообразующих организаций

Градообразующие предприятия – такие юридические лица, численность работников которых составляет не менее 25% численности населения соответствующего населенного пункта.

Особенностями банкротства градообразующих предприятий является следующее:

– лицом, участвующим в деле о банкротстве, признается соответствующий орган местного самоуправления и органы исполнительной власти Российской Федерации (субъектов);

– в случае, если собранием кредиторов не принято решение о введении внешнего управления градообразующей организацией, арбитражный суд вправе ввести внешнее управление по ходатайству данного органа;

– по ходатайству названных органов финансовое оздоровление и внешнее управление могут быть продлены арбитражным судом на срок не более одного года.

Приоритет при реализации имущества градообразующей организации отдается продаже предприятия как единого имущественного комплекса путем проведения конкурса, обязательными условиями которого являются:

а) сохранение рабочих мест не менее чем для 50% работников, занятых на предприятии на момент его продажи;

б) сохранение этой обязанности в течение определенного срока, но не более чем в течение трех лет с момента вступления договора в силу.

Особенности банкротства сельскохозяйственных организаций

Сельскохозяйственная организация – это юридическое лицо, основными видами деятельности которого являются производство или производство и переработка сельскохозяйственной продукции, выручка от реализации которой составляет не менее чем 50% общей суммы выручки.

Субъектами сельскохозяйственной деятельности выступают сельскохозяйственные организации, а также рыболовецкие артели, выручка которых от реализации произведенной или произведенной и переработанной сельскохозяйственной продукции и выловленных (добытых) водных биологических ресурсов составляет не менее 70% общей суммы выручки.

К особенностям банкротства сельскохозяйственных организаций можно отнести следующее:

– в ходе наблюдения при анализе финансового состояния сельскохозяйственной организации должны учитываться сезонность сельскохозяйственного производства и его зависимость от природно-климатических условий, а также возможность удовлетворения требований кредиторов за счет доходов, которые могут быть получены сельскохозяйственной организацией по окончании соответствующего периода сельскохозяйственных работ;

– финансовое оздоровление сельскохозяйственной организации, а также внешнее управление ею вводятся на срок до окончания соответствующего периода сельскохозяйственных работ с учетом времени, необходимого для реализации произведенной или произведенной и переработанной сельскохозяйственной продукции.

При продаже объектов недвижимости обанкротившейся организации преимущественным правом их приобретения наделяются иные сельскохозяйственные организации или крестьянские (фермерские) хозяйства.

Особенности банкротства стратегических предприятий и организаций

Перечень стратегических предприятий и организаций утверждается Правительством Российской Федерации.

К особенностям процедуры банкротства стратегических предприятий и организаций относится следующее:

– для возбуждения дела о банкротстве стратегического предприятия или организации совокупность предъявленных к такому должнику требований должна составлять не менее чем 1 млн рублей;

– для такого предприятия установлен более длительный по сравнению с обычным период просрочки им исполнения обязательств перед кредиторами – шесть месяцев с даты, когда такие обязательства должны были быть исполнены, а не три месяца, как это предусмотрено общими правилами;

– к числу иных лиц, участвующих в деле о банкротстве стратегического предприятия или организации, относится федеральный орган исполнительной власти, который обеспечивает реализацию единой государственной политики в отрасли экономики, в которой осуществляет деятельность стратегическое предприятие или организация;

– Правительство Российской Федерации вправе устанавливать перечень дополнительных требований, являющихся обязательными при утверждении арбитражным судом кандидатуры арбитражного управляющего в деле о банкротстве стратегического предприятия или организации;

– арбитражный управляющий не имеет права отказываться от исполнения договоров должника, направленных на выполнение государственного оборонного заказа.

При продаже стратегического предприятия должно сохраняться целевое назначение его имущества и ряд других требований.

Особенности банкротства субъектов естественных монополий

К особенностям банкротства субъектов естественных монополий можно отнести следующее:

– в отношении этих предприятий законодательно установлен более длительный по сравнению с обычным период просрочки ими исполнения обязательств перед кредиторами – шесть месяцев с даты, когда эти обязательства должны были быть исполнены;

– размер требований к субъектам естественных монополий, при которых может быть возбуждено дело о банкротстве, в совокупности составляет более 1 млн рублей;

– лицом, участвующим в деле о банкротстве должника – субъекта естественной монополии, признается федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный проводить государственную политику в отношении соответствующего субъекта естественной монополии.

Внешний управляющий при процедуре банкротства субъектов естественных монополий не вправе отказываться от исполнения договоров должника перед потребителями, в отношении которых не допускается прекращение обязательств со стороны субъектов соответствующих естественных монополий (энергоснабжение и т. д.), не может отчуждать имущество должника, представляющее собой единый технологический комплекс субъекта естественной монополии.

Обязательными условиями договора купли-продажи имущества должника являются согласие покупателя принять на себя обязательства должника по договорам поставки товаров естественных монополий; принятие на себя покупателем обязательств по обеспечению доступности производимого и (или) реализуемого товара (работ, услуг) для потребителей; наличие лицензии на осуществление соответствующего вида деятельности, если деятельность должника подлежит лицензированию.

Вопросы для обсуждения

1. Понятие банкротства, его задачи и принципы. Законодательство о банкротстве.

2. Общая характеристика процедур банкротства юридических лиц.

3. Стадии наблюдения и финансового оздоровления при банкротстве юридического лица.

4. Стадии внешнего управления, конкурсного производства и мирового соглашения при банкротстве юридического лица.

5. Особенности банкротства отдельных категорий юридических лиц.

ТЕМА 4. ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ФИНАНСОВЫХ РЫНКОВ

4.1. Понятие и правовое регулирование инвестиционной деятельности. Виды и правовые особенности инвестиций.

4.2. Правовое регулирование рынка ценных бумаг. Субъекты рынка ценных бумаг.

4.3. Правовое регулирование валютного рынка и валютного обращения.

Развитие рыночных отношений в Российской Федерации, значительное увеличение объемов инвестиций, бурное развитие финансово-кредитной системы, сферы народного хозяйства, развитие банковской системы, инновационных технологий, конкуренции сделали очень актуальными изучение и совершенствование законодательства, регулирующего соответствующие правоотношения, так как они в хозяйственной деятельности страны занимают важное место.

4.1. Понятие и правовое регулирование инвестиционной деятельности. Виды и правовые особенности инвестиций

Инвестиции – это денежные средства, ценные бумаги, иное имущество, в том числе имущественные права, имеющие денежную оценку, вкладываемые в объекты предпринимательской и (или) иной деятельности в целях получения прибыли и (или) достижения иного полезного эффекта.

Под *инвестиционной деятельностью* понимается вложение инвестиций (инвестирование) и осуществление практических действий в целях получения прибыли и (или) достижения иного полезного эффекта.

Основными законодательными актами, регулирующими инвестиционную деятельность, являются Закон РСФСР от 26 июня 1991 г. № 1488-1 «Об инвестиционной деятельности в РСФСР», действующий в части, не противоречащей Федеральному закону от 25 февраля 1999 г. № 39-ФЗ «Об инвестиционной деятельности в Российской Федерации, осуществляемой в форме капитальных вложений», а также федеральные законы от 30 декабря 1995 г. № 225-ФЗ «О соглашениях о разделе продукции», от 9 июля 1999 г. № 160-ФЗ «Об иностранных инвестициях в Российской Федерации», от 5 марта 1999 г. № 46-ФЗ «О защите прав и законных интересов инвесторов на рынке ценных бумаг» и др.

Условно можно выделить *два этапа инвестиционной деятельности*.

На первом этапе субъект принимает решение о вложении средств в качестве инвестиций. С этой целью исследуются инвестиционные возможности, разрабатывается технико-экономическое обоснование, подготавливаются контрактная и проектная документация, бизнес-план. Данный этап заканчивается подписанием инвестиционного договора, в котором определяются права и обязанности участников в отношении размера вкладываемых средств, сроков, по-

рядка вложения, их взаимодействие при реализации инвестиционного проекта, порядок пользования объектом инвестиций, отношения собственности на созданный объект, распределение доходов от эксплуатации объекта и другие условия. Условия инвестиционного договора сохраняют силу на весь срок его действия и могут быть изменены, если после заключения договора законодательством устанавливаются новые условия, ухудшающие положение партнеров. Подписанием инвестиционного договора вкладываемым материальным и нематериальным благам придается статус инвестиций.

Второй этап инвестиционной деятельности характеризуется тем, что в этот период осуществляется совокупность практических действий по реализации инвестиций, т. е. по исполнению инвестиционного договора. Действия по реализации инвестиционного договора облекаются в правовую форму путем заключения различных договоров. Это могут быть договоры, направленные на передачу имущества, выполнение работ, оказание услуг, лицензионные и иные договоры, предусмотренные ГК РФ. Исполнение различного рода договоров на данной стадии инвестиционного процесса преследует главную юридическую цель – реализацию инвестиционного договора, а деятельность участников должна осуществляться в соответствии с инвестиционным законодательством. Данный этап завершается созданием объекта инвестиционной деятельности.

В зависимости от содержания традиционно выделяют следующие *виды инвестиционной деятельности*:

- прямая, когда происходит непосредственное вложение ценностей в производство товаров, работ или услуг (например, инвестиционная деятельность, осуществляемая в форме капитальных вложений);
- ссудная, осуществляемая в форме предоставления займа, кредита;
- «портфельная», представляющая собой вложение инвестором средств в ценные бумаги.

Основными *субъектами инвестиционной деятельности* являются инвесторы, заказчики, исполнители и пользователи.

Инвесторы осуществляют вложение средств в форме инвестиций и обеспечивают их целевое использование. В качестве инвесторов могут выступать физические, юридические лица, государственные и муниципальные образования.

Все инвесторы имеют равные права на осуществление инвестиционной деятельности. Среди основных прав инвесторов можно выделить следующие:

- а) право самостоятельно осуществлять инвестиционный выбор (определять объемы, направления, размеры инвестирования, круг участников инвестиционной деятельности);
- б) право инвестора, не являющегося пользователем объектов инвестиционной деятельности, контролировать их целевое использование;
- в) право передать по договору свои полномочия по инвестициям и их результатам другим лицам;

г) право приобретать в собственность объекты, созданные в результате инвестирования, а также право владения, пользования, распоряжения иными результатами инвестиций.

Законодательством могут быть определены объекты, инвестирование в которые не влечет за собой непосредственно приобретения права собственности на них, но не исключает возможности последующего владения, управления ими или получения дохода от эксплуатации этих объектов. В отношении незавершенных объектов установлен режим долевой собственности субъектов.

Заказчики – это субъекты инвестиционной деятельности, уполномоченные инвесторами осуществить реализацию инвестиционного проекта. Для достижения этой цели инвестор наделяет заказчика правами владения, пользования и распоряжения инвестициями на период и в пределах полномочий, установленных инвестиционным договором, и в соответствии с законодательством. Заказчик не должен вмешиваться в предпринимательскую и иную деятельность других участников инвестиционного процесса. Заказчиками могут быть инвесторы, а также любые физические и юридические лица.

Исполнители работ – лица, наделенные определенными полномочиями по реализации инвестиционного проекта в силу заключенного с ними договора. Исполнитель при этом не приобретает полномочия по владению, пользованию и распоряжению инвестициями. Средства, необходимые для выполнения определенной работы, выделяются заказчиком.

Пользователи – это субъекты, для которых создается объект инвестиционной деятельности. Пользователями могут выступать физические, юридические лица, государство, муниципальные образования.

Субъекты инвестиционной деятельности вправе совмещать функции двух или нескольких участников. Так, инвестор сам может выполнять функции по реализации договора, т. е. быть заказчиком. Допускается также совмещение функций пользователя и инвестора и т. п.

Обязанности субъектов инвестиционной деятельности можно обозначить как общую обязанность выполнения требований законодательства, государственных органов и должностных лиц в пределах их компетенции. В случае отказа инвестора (заказчика) от дальнейшего инвестирования проекта он обязан компенсировать затраты другим его участникам, если иное не предусмотрено договором.

Источниками финансирования деятельности инвесторов могут являться:

- собственные средства (прибыль, амортизационные отчисления);
- заемные финансовые средства (банковские и государственные кредиты, займы);
- привлеченные финансовые средства (например, получаемые от продажи ценных бумаг);
- инвестиционные ассигнования из государственного или муниципального бюджета.

Хозяйственная компетенция инвестора должна позволять ему принимать решение о распоряжении указанными средствами путем инвестирования.

Объектами инвестиционной деятельности могут быть вновь создаваемые и модернизируемые основные и оборотные средства, ценные бумаги, целевые денежные вклады, научно-техническая продукция, имущественные права и др. Представленный в ст. 3 Закона об инвестиционной деятельности перечень объектов не является исчерпывающим. Законодательно закрепляется запрет на инвестирование в объекты, создание и использование которых не соответствует требованиям экологических, санитарно-гигиенических и других установленных законодательством норм или наносит ущерб охраняемым законом правам и интересам граждан, юридических лиц и государства.

Таким образом, под *объектом инвестиционной деятельности* следует понимать материальные и нематериальные ценности, создание и использование которых соответствует требованиям законодательства, не причиняет ущерб охраняемым законом правам, приносит прибыль и (или) дает иной положительный эффект.

Формы и методы государственного регулирования инвестиционной деятельности предусмотрены ст. 10 Закона об инвестиционной деятельности. Одной из них является проведение экспертиз инвестиционных проектов: градостроительной, проектно-сметной, экологической и др. Участники инвестиционной деятельности, выполняющие соответствующие виды работ, должны иметь лицензию на право осуществления этой деятельности.

Государственное регулирование инвестиционной деятельности предусматривает введение системы налогов с дифференцированием налоговых ставок и льгот, а также проведение политики ценообразования и амортизационной политики.

Система установленных гарантий прав субъектов инвестиционной деятельности должна обеспечивать стимулирование деловой активности и привлечение инвестиций в экономику России.

Так, государством в отношении субъектов инвестиционной деятельности гарантируется следующее:

- обеспечение равных прав;
- гласность в обсуждении инвестиционных проектов;
- право обжаловать в суд решения и действия (бездействие) органов государственной власти;
- защита капитальных вложений;
- защита от неблагоприятных изменений законодательства.

Совершенствование системы налогов и механизма начисления амортизации, предоставление субъектам инвестиционной деятельности льготных условий пользования землей, принятие антимонопольных мер и прочее способствуют созданию благоприятных условий для осуществления инвестиционной деятельности.

Федеральным законом от 5 марта 1999 г. № 46-ФЗ «О защите прав и законных интересов инвесторов на рынке ценных бумаг» устанавливаются меры, направленные на обеспечение государственной и общественной защиты прав и законных интересов физических и юридических лиц, объектом инвестирования которых являются эмиссионные ценные бумаги, а также определяется порядок выплаты компенсаций и предоставления иных форм возмещения ущерба инвесторам – физическим лицам, причиненного противоправными действиями профессиональных участников рынка ценных бумаг.

Проведение Российской выставки инвестиционных проектов, действующей на постоянной основе, также способствует привлечению потенциальных инвесторов.

4.2. Правовое регулирование рынка ценных бумаг. Субъекты рынка ценных бумаг

В настоящее время отношения, связанные с обращением ценных бумаг, урегулированы следующими актами: Федеральным законом от 26 декабря 1995 г. № 208-ФЗ «Об акционерных обществах», Федеральным законом от 22 апреля 1996 г. № 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг», Федеральным законом от 29 июля 1998 г. № 136-ФЗ «Об особенностях эмиссии и обращения государственных и муниципальных ценных бумаг», Федеральным законом от 5 марта 1999 г. № 46-ФЗ «О защите прав и законных интересов инвесторов на рынке ценных бумаг» и т. д.

Рынок ценных бумаг – это сфера обращения ценных бумаг, которая является неотъемлемым элементом рыночной экономики, так как выполняет перераспределительную функцию (обеспечивается переливание капитала из одних сфер экономики в другие).

Выделяются *первичный* и *вторичный рынки ценных бумаг*. *Первичный* складывается при размещении ценных бумаг, т. е. при передаче ценных бумаг эмитентом их первым владельцам. *Вторичный* складывается в процессе последующей перепродажи ценных бумаг их первыми и последующими владельцами в результате заключения гражданско-правовых сделок.

Субъектами рынка ценных бумаг выступают *эмитент* и *инвестор*.

Эмитент – это субъект, выпускающий в обращение ценные бумаги, который несет от своего имени обязательства перед владельцами ценных бумаг по осуществлению прав, закрепленных ими. В качестве эмитентов могут выступать юридические лица, органы исполнительной власти, органы местного самоуправления.

Инвестором признается участник, осуществляющий вложение собственных, заемных или привлеченных средств в форме инвестиций в ценные бумаги с целью извлечения прибыли и иного положительного экономического результата. В роли инвесторов могут выступать физические и юридические лица, государство, муниципальные образования.

Профессиональными участниками рынка ценных бумаг выступают юридические лица, осуществляющие на профессиональной основе определенные виды деятельности на рынке ценных бумаг, определенные в гл. 2 Федерального закона от 22 апреля 1996 г. № 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг». К ним относятся брокеры, дилеры, управляющие, клиринговые компании, депозитарии, держатели реестра (регистраторы), организаторы торговли на рынке ценных бумаг.

Саморегулируемые организации профессиональных участников рынка ценных бумаг представляют собой добровольные объединения профессиональных участников рынка ценных бумаг, которые созданы в целях обеспечения условий профессиональной деятельности участников данного рынка, соблюдения стандартов профессиональной этики, защиты интересов владельцев ценных бумаг и клиентов профессиональных участников рынка ценных бумаг, установления правил и стандартов проведения операций с ценными бумагами.

Государство в лице своих органов власти, с одной стороны, может выступать в роли эмитента, инвестора и даже профессионального участника рынка ценных бумаг, а с другой стороны, осуществляет государственное регулирование рынка ценных бумаг с помощью издания нормативных правовых актов, деятельности Федеральной службы по финансовым рынкам и т. д. Федеральная служба по финансовым рынкам действует на основе положения о ней, утвержденного постановлением Правительства РФ от 30 июня 2004 г. № 317.

Ценная бумага – это вид документа, удостоверяющего при соблюдении установленной формы и обязательных реквизитов имущественные права его владельца.

Выделяют следующие виды ценных бумаг.

1. *Эмиссионные ценные бумаги* – любые ценные бумаги, в том числе бездокументарные, характеризующиеся одновременно следующими признаками:

1) закрепляют совокупность имущественных и неимущественных прав, подлежащих удостоверению, уступке и безусловному осуществлению с соблюдением установленных законом формы и порядка;

2) размещаются выпусками (выпуск – совокупность всех ценных бумаг одного эмитента);

3) имеют равные объем и сроки осуществления прав внутри одного выпуска вне зависимости от времени их приобретения.

К эмиссионным ценным бумагам относятся акции, облигации и опцион.

Акция – эмиссионная ценная бумага, закрепляющая права ее владельца на получение части прибыли акционерного общества в виде дивидендов, на участие в управлении акционерным обществом и на часть имущества, остающегося после его ликвидации.

Облигация – эмиссионная ценная бумага, закрепляющая право ее владельца на получение от эмитента облигации в предусмотренный в ней срок ее номинальной стоимости или иного имущественного эквивалента.

Опцион – эмиссионная ценная бумага, закрепляющая право ее владельца на покупку в предусмотренный ею срок и (или) при наступлении указанных в ней обстоятельств определенного количества акций эмитента опциона по цене, определенной в опционе.

Эмиссионные ценные бумаги делятся на следующие виды:

– именные ценные бумаги – ценные бумаги, информация о владельцах которых должна быть доступна эмитенту в форме реестра владельцев ценных бумаг, переход прав на которые и осуществление закрепленных ими прав требуют обязательной идентификации владельца (акция, опцион);

– ценные бумаги на предъявителя – ценные бумаги, переход прав на которые и осуществление закрепленных ими прав не требуют идентификации владельца (облигации, вексель и др.).

Эмиссионные ценные бумаги выпускаются в следующих формах:

– документарная – форма ценной бумаги, при которой владелец устанавливается на основании предъявления оформленного надлежащим образом сертификата ценной бумаги;

– бездокументарная – форма ценной бумаги, при которой владелец устанавливается на основании записи в системе ведения реестра владельцев ценных бумаг.

2. Неэмиссионные ценные бумаги: вексель, банковский сертификат.

Вексель – ничем не обусловленное обязательство векселедателя либо иного указанного в векселе плательщика выплатить при наступлении определенного срока определенную денежную сумму его владельцу.

Банковский сертификат – ценная бумага, письменное свидетельство банка о вкладе денежных средств, удостоверяющее право вкладчика на получение по истечении определенного срока суммы депозита, процентов по нему и др.

4.3. Правовое регулирование валютного рынка и валютного обращения

В соответствии с общими положениями денежного обращения, определенными в ст. 317 ГК РФ, денежные обязательства должны быть выражены в рублях, но использование иностранной валюты возможно в случаях, порядке и на условиях, указанных в соответствующем федеральном законе. Таким основным законом является Федеральный закон от 10 декабря 2003 г. № 173-ФЗ «О валютном регулировании и валютном контроле» (далее – Закон о валютном регулировании), в котором определяются правовые основы и принципы валютного регулирования и валютного контроля в Российской Федерации, полномочия органов валютного регулирования, права и обязанности субъектов валютных правоотношений в отношении владения, пользования и распоряжения валютными ценностями, российской валютой, внутренними ценными бумагами.

В соответствии с указанным Законом в валютном правоотношении сформированы принципы валютного регулирования и валютного контроля, отличный субъектный состав (резидент, нерезидент), объекты (валюта Российской Федерации, иностранная валюта, внутренние и внешние ценные бумаги, валютные ценности), а также условия надлежащего оборота валютных правоотношений.

Введение специальных правовых норм, направленных на регулирование валютных правоотношений, связано с реализацией основных положений об определении приоритетных экономических мер по реализации государственной политики в области валютного регулирования; исключении неоправданного вмешательства государства и его органов в валютные операции резидентов и нерезидентов; закреплении направлений внешней и внутренней валютной политики Российской Федерации; единстве системы валютного регулирования и валютного контроля; обеспечении государством защиты прав и экономических интересов резидентов и нерезидентов при осуществлении валютных операций.

В качестве валютных операций, требующих соблюдения особых правил, в Законе о валютном регулировании называются:

- приобретение резидентом у резидента и отчуждение резидентом в пользу резидента валютных ценностей на законных основаниях, а также использование валютных ценностей в качестве средства платежа;

- приобретение резидентом у нерезидента либо нерезидентом у резидента и отчуждение резидентом в пользу нерезидента либо нерезидентом в пользу резидента валютных ценностей, валюты Российской Федерации и внутренних ценных бумаг на законных основаниях, а также использование валютных ценностей, валюты Российской Федерации и внутренних ценных бумаг в качестве средства платежа;

- приобретение нерезидентом у нерезидента и отчуждение нерезидентом в пользу нерезидента валютных ценностей, валюты Российской Федерации и внутренних ценных бумаг на законных основаниях, а также использование валютных ценностей, валюты Российской Федерации и внутренних ценных бумаг в качестве средства платежа;

- ввоз на таможенную территорию Российской Федерации и вывоз с таможенной территории Российской Федерации валютных ценностей, валюты Российской Федерации и внутренних ценных бумаг;

- перевод иностранной валюты, валюты Российской Федерации, внутренних и внешних ценных бумаг со счета, открытого за пределами территории Российской Федерации, на счет того же лица, открытый на территории Российской Федерации, и со счета, открытого на территории Российской Федерации, на счет того же лица, открытый за пределами территории Российской Федерации;

- перевод нерезидентом валюты Российской Федерации, внутренних и внешних ценных бумаг со счета (с раздела счета), открытого на территории

Российской Федерации, на счет (раздел счета) того же лица, открытый на территории Российской Федерации.

Одним из условий возможности существования валютных правоотношений является определение допустимых валютных операций между субъектами валютных правоотношений в отношении соответствующих объектов. Так, согласно ст. 9 Закона о валютном регулировании установлен запрет на совершение валютных операций между резидентами (к которым, в частности, относятся физические лица, являющиеся гражданами Российской Федерации, за исключением граждан Российской Федерации, признаваемых постоянно проживающими в иностранном государстве в соответствии с законодательством данного государства, а также юридические лица, созданные в соответствии с законодательством Российской Федерации). Однако данный запрет не распространяется на следующие операции:

- между комиссионерами (агентами, поверенными) и комитентами (принципалами, доверителями) при оказании комиссионерами (агентами, поверенными) услуг, связанных с заключением и исполнением договоров с нерезидентами о передаче товаров, выполнении работ, об оказании услуг, о передаче информации и результатов интеллектуальной деятельности, в том числе исключительных прав на них, включая операции по возврату комитентам (принципалам, доверителям) денежных сумм (иного имущества);

- по договорам транспортной экспедиции, перевозки и фрахтования (чартера) при оказании экспедитором, перевозчиком и фрахтовщиком услуг, связанных с перевозкой вывозимого из Российской Федерации или ввозимого в Российскую Федерацию груза, транзитной перевозкой груза по территории Российской Федерации, а также по договорам страхования указанных грузов;

- с внешними ценными бумагами, осуществляемые через организаторов торговли на рынке ценных бумаг Российской Федерации, при условии учета прав на такие ценные бумаги в депозитариях и ряд других операций.

Другим условием правомерности совершения валютных операций является участие третьего лица – уполномоченного банка. Так, валютные операции между резидентами и нерезидентами осуществляются без ограничений, исключение составляют операции купли-продажи иностранной валюты и чеков, которые могут производиться только через уполномоченные банки.

Важным условием существования валютных правоотношений выступает формирование внутреннего валютного рынка Российской Федерации. Данный рынок основывается на договорах купли-продажи иностранной валюты с обязательным участием компетентных банков.

Органами, полномочными осуществлять валютный контроль, являются Центральный банк РФ и Правительство РФ. В качестве основной формы контроля со стороны данных органов Закон о валютном регулировании называет принятие актов органов валютного контроля, обязательных для резидентов и нерезидентов.

Органы и агенты валютного контроля и их должностные лица в пределах своей компетенции и в соответствии с законодательством имеют следующие права: 1) проводить проверки соблюдения резидентами и нерезидентами актов валютного законодательства Российской Федерации и актов органов валютного регулирования; 2) проводить проверки полноты и достоверности учета и отчетности по валютным операциям резидентов и нерезидентов; 3) запрашивать и получать документы и информацию, которые связаны с проведением валютных операций, открытием и ведением счетов; 4) выдавать предписания об устранении выявленных нарушений актов валютного законодательства Российской Федерации и актов органов валютного регулирования; 5) применять установленные законодательством Российской Федерации меры ответственности за нарушение актов валютного законодательства Российской Федерации и актов органов валютного регулирования.

Вопросы для обсуждения

1. Понятие и правовое регулирование инвестиций, инвестиционной деятельности.
2. Субъекты, объекты, содержание и правовые формы инвестиционной деятельности.
3. Особенности правового регулирования иностранных инвестиций.
4. Правовое регулирование рынка ценных бумаг, его понятие и структура.
5. Правовое регулирование выпуска и оборота ценных бумаг.

ТЕМА 5. ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ВНЕШНЕЭКОНОМИЧЕСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

5.1. Понятие и правовое регулирование внешнеэкономической деятельности.

5.2. Правовое положение субъектов внешнеэкономической деятельности.

5.3. Методы государственного регулирования внешнеэкономической деятельности.

Россия переживает этап становления новых методов хозяйствования и ведения экономики. Изменения и реформы касаются почти всех сфер жизнедеятельности – производства и науки, образования и коммерции, а также экономики. В связи с этим внешнеэкономическая деятельность предприятий становится более значимой и актуальной, обращая на себя внимание большинства отраслевых ведомств, отдельных предприятий и объединений.

5.1. Понятие и правовое регулирование внешнеэкономической деятельности

Под *внешнеэкономической деятельностью* понимается внешнеторговая, инвестиционная и иная деятельность, включая производственную кооперацию, в области международного обмена товарами, информацией, работами, услугами, результатами интеллектуальной деятельности, в том числе исключительными правами на них (интеллектуальная собственность).

Внешнеэкономическая деятельность рассматривается в двух аспектах – как вид предпринимательской деятельности и как вид межгосударственного сотрудничества. Правовое регулирование внешнеэкономической деятельности осуществляется законами и многочисленными подзаконными нормативными актами. Среди правовых источников, регулирующих данный вид предпринимательской деятельности, можно выделить следующие:

– Федеральный закон от 8 декабря 2003 г. № 164-ФЗ «Об основах государственного регулирования внешнеторговой деятельности», определяющий основы государственного регулирования внешнеторговой деятельности, полномочия Российской Федерации и субъектов Российской Федерации в области внешнеторговой деятельности в целях обеспечения благоприятных условий для данной деятельности, а также защиты экономических и политических интересов Российской Федерации;

– Федеральный закон от 8 декабря 2003 г. № 165-ФЗ «О специальных защитных, антидемпинговых и компенсационных мерах при импорте товаров», устанавливающий порядок введения и применения специальных защитных, антидемпинговых и компенсационных мер при импорте товаров, а также применяемый к правоотношениям, возникающим в связи с расследованиями, которые

предшествуют введению специальных защитных, антидемпинговых или компенсационных мер;

– Федеральный закон от 10 декабря 2003 г. № 173-ФЗ «О валютном регулировании и валютном контроле», который закрепляет основы валютного регулирования внешнеэкономической деятельности;

– Таможенный кодекс Российской Федерации от 28 мая 2003 г. № 61-ФЗ, которым закреплены основы таможенного регулирования внешнеэкономической деятельности;

– Федеральный закон от 19 июля 1998 г. № 114-ФЗ «О военнотехническом сотрудничестве Российской Федерации с иностранными государствами», осуществляющий государственное регулирование работ в области военнотехнического сотрудничества, устанавливающий порядок участия в осуществлении военнотехнического сотрудничества разработчиков, производителей продукции военного назначения и других субъектов военнотехнического сотрудничества, а также определяющий их права в этой области;

– Федеральный закон от 18 июля 1999 г. № 183-ФЗ «Об экспортном контроле», устанавливающий принципы осуществления государственной политики, правовые основы деятельности органов государственной власти в области экспортного контроля, а также определяющий права, обязанности и ответственность участников внешнеэкономической деятельности;

– Закон РФ от 21 мая 1993 г. № 5003-1 «О таможенном тарифе», определяющий понятие таможенного тарифа, виды ставок таможенных пошлин, права и обязанности субъектов, методы определения таможенной стоимости, механизм определения страны происхождения товара, режим и виды тарифных льгот.

Осуществление внешнеэкономической деятельности регулируется также двусторонними и многосторонними договорами (например, Конвенцией ООН о договорах международной купли-продажи товаров 1980 г.). В частности, этими договорами может определяться режим осуществления внешнеэкономической деятельности. Правовой режим означает совокупность правил осуществления внешнеэкономической деятельности, совершения экспортно-импортных операций. Различают национальный режим, режим наибольшего благоприятствования, преференциальный и специальный режимы.

Установление *национального режима* означает, что каждая из договаривающихся сторон предоставляет гражданам и юридическим лицам другой договаривающейся стороны тот же режим, что и собственным гражданам и юридическим лицам, осуществляющим внешнеэкономическую деятельность.

Режим наибольшего благоприятствования означает, что физическим и юридическим лицам договаривающихся государств будут предоставлены такие же права, как и физическим и юридическим лицам третьих государств.

Устанавливая *преференциальный режим*, развитые государства предоставляют физическим и юридическим лицам развивающихся государств определенные льготы и преимущества без взаимности.

Специальный режим – это режим, при котором государство на взаимной основе предоставляет физическим и юридическим лицам договаривающихся государств особые права для осуществления внешнеэкономической деятельности.

Большая роль в регулировании внешнеторговой деятельности отводится обычаям делового оборота. В качестве примера можно привести Международные правила толкования торговых терминов «Инкотермс», которые издаются Международной торговой палатой.

5.2. Правовое положение субъектов внешнеэкономической деятельности

Субъектами внешнеэкономической деятельности являются государственные органы, осуществляющие ее регулирование, а также хозяйствующие субъекты, которые ведут такую деятельность.

Государственное регулирование внешнеэкономической деятельности в Российской Федерации осуществляют Президент РФ, Правительство РФ, Министерство экономического развития РФ, Федеральная служба по военно-техническому сотрудничеству, Федеральная служба по техническому и экспортному контролю, Федеральная таможенная служба, иные специально созданные органы. Задачи, функции, полномочия государственных органов, регулирующих внешнеэкономическую деятельность, определены Конституцией РФ, а также специальными актами.

Президент Российской Федерации в соответствии с Конституцией Российской Федерации и федеральными законами имеет следующие полномочия:

- определяет основные направления торговой политики Российской Федерации;
- определяет порядок ввоза в Российскую Федерацию и вывоза из нее драгоценных металлов и драгоценных камней;
- устанавливает запреты и ограничения внешней торговли товарами, услугами и интеллектуальной собственностью в целях участия Российской Федерации в международных санкциях;
- осуществляет иные полномочия.

Правительство Российской Федерации обладает следующими полномочиями в области внешнеэкономической деятельности:

- обеспечивает проведение в Российской Федерации единой торговой политики и осуществляет меры по ее реализации, принимает соответствующие решения и обеспечивает их выполнение;
- применяет специальные защитные, антидемпинговые и компенсационные меры при осуществлении внешней торговли товарами, а также иные меры по защите экономических интересов Российской Федерации;

– устанавливает ставки таможенных пошлин, если иное не предусмотрено международными договорами государств – членов Таможенного союза в рамках ЕврАзЭС;

– вводит количественные ограничения экспорта и импорта товаров в соответствии с международными договорами Российской Федерации, федеральными законами и определяет порядок применения количественных ограничений экспорта и импорта товаров;

– в случаях, предусмотренных международными договорами Российской Федерации, устанавливает разрешительный порядок экспорта и (или) импорта отдельных видов товаров, которые могут оказать неблагоприятное воздействие на безопасность государства, жизнь или здоровье граждан, имущество физических или юридических лиц, государственное или муниципальное имущество, окружающую среду, жизнь или здоровье животных и растений, а также определяет перечень отдельных видов товаров, в отношении которых применяется такой порядок;

– определяет порядок формирования и ведения федерального банка выданных лицензий;

– принимает решения о введении в качестве ответных мер в отношении иностранных государств ограничений внешней торговли товарами, услугами и интеллектуальной собственностью в случаях, предусмотренных Федеральным законом от 8 декабря 2003 г. № 164-ФЗ «Об основах государственного регулирования внешнеторговой деятельности»;

– осуществляет иные полномочия.

Министерство экономического развития Российской Федерации (Минэкономразвития России) является федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по выработке государственной политики и нормативному правовому регулированию в сфере внешнеэкономической деятельности, таможенного дела и др.

Минэкономразвития России обладает следующими полномочиями:

– проведение расследований, предшествующих введению специальных защитных, антидемпинговых или компенсационных мер в отношении импорта товаров, а также подготовка и представление в установленном порядке предложений о целесообразности введения, применения, пересмотра или отмены указанных мер;

– выдача лицензий и других разрешительных документов на осуществление экспортно-импортных операций с отдельными видами товаров, паспортов бартерных сделок, а также формирование и ведение федерального банка выданных лицензий и др.

Федеральная таможенная служба Российской Федерации (ФТС России) является федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим в соответствии с законодательством Российской Федерации функции по контролю и надзору в области таможенного дела, а также функции агента валютного контроля.

Федеральная таможенная служба РФ имеет, в частности, следующие полномочия в установленной сфере деятельности:

- осуществляет взимание таможенных пошлин, налогов, антидемпинговых, специальных и компенсационных пошлин, таможенных сборов; контролирует правильность исчисления и своевременность уплаты указанных пошлин, налогов и сборов; принимает меры по их принудительному взысканию;

- обеспечивает соблюдение установленных в соответствии с законодательством Российской Федерации о государственном регулировании внешнеэкономической деятельности и международными договорами Российской Федерации запретов и ограничений в отношении товаров, перемещаемых через таможенную границу Российской Федерации;

- осуществляет обеспечение единообразного применения таможенными органами таможенного законодательства Российской Федерации;

- осуществляет таможенное оформление и таможенный контроль;

- принимает решения о классификации товаров в соответствии с Товарной номенклатурой внешнеэкономической деятельности и обеспечивает опубликование таких решений.

Федеральная таможенная служба РФ находится в ведении Министерства экономического развития Российской Федерации. Положение о Федеральной таможенной службе утверждено постановлением Правительства РФ от 21 августа 2004 г. № 4291.

Федеральная служба по военно-техническому сотрудничеству (ФСВТС России) является федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по контролю и надзору в области военно-технического сотрудничества Российской Федерации с иностранными государствами (далее – военно-техническое сотрудничество). Так, ФСВТС России осуществляет следующие контроль и надзор:

- за реализацией основных принципов государственной политики в области военно-технического сотрудничества, включая государственную монополию;

- за эффективностью функционирования системы государственного регулирования в области военно-технического сотрудничества;

- за исполнением международных договоров Российской Федерации в области военно-технического сотрудничества;

- за маркетинговой, рекламной, рекламно-выставочной деятельностью в области военно-технического сотрудничества;

- за уровнем внешнеторговых цен на экспортируемую (импортируемую) продукцию военного назначения с учетом защиты экономических интересов Российской Федерации;

- за уровнем внутренних цен на оплачиваемую за счет средств федерального бюджета продукцию военного назначения, поставляемую иностранным заказчикам по международным договорам Российской Федерации.

Руководство деятельностью ФСВТС России осуществляет Президент РФ. Положение о Федеральной службе по военно-техническому сотрудничеству утверждено Указом Президента РФ от 16 августа 2004 г. № 10831.

Непосредственными участниками внешнеэкономической деятельности являются хозяйствующие субъекты: российские и иностранные физические и юридические лица, имеющие право осуществлять предпринимательскую, в том числе внешнеэкономическую, деятельность.

Право на осуществление внешнеэкономической деятельности в отношении продукции военного назначения приобретает после получения свидетельства и занесения в реестр, который ведется ФСВТС России.

В реестр включаются только организации Российской Федерации, получившие право на осуществление внешнеторговой деятельности в отношении продукции военного назначения на основании решения Президента РФ или ФСВТС России. Организациям, внесенным в реестр, в течение 10 дней выдается свидетельство о праве осуществлять внешнеторговую деятельность в отношении продукции военного назначения. Срок действия свидетельства должен соответствовать сроку, установленному решением Президента РФ или ФСВТС России. К свидетельству прилагаются перечни продукции военного назначения, в отношении которой организациям предоставлено право осуществлять внешнеторговую деятельность.

В целях повышения эффективности военно-технического сотрудничества Российской Федерации с иностранными государствами создано федеральное государственное унитарное предприятие «Рособоронэкспорт», выполняющее посреднические функции в данной сфере. «Рособоронэкспорт» действует на основании Устава, утвержденного Указом Президента РФ от 6 января 2001 г. № 81.

5.3. Методы государственного регулирования внешнеэкономической деятельности

Государственное регулирование внешнеэкономической деятельности осуществляется разными методами, определенными законодательством. Эти методы можно классифицировать по различным основаниям, выделяя экономические и административные, тарифные и нетарифные методы.

Тарифное регулирование проводится через установление импортного и экспортного таможенных тарифов.

К методам нетарифного регулирования внешнеэкономической деятельности относятся количественное ограничение экспорта и импорта (путем квотирования и лицензирования); наблюдение за экспортом и (или) импортом отдельных видов товаров; предоставление исключительного права на экспорт и (или) импорт отдельных видов товаров; введение специальных защитных, антидемпинговых и компенсационных мер при импорте товаров; введение запретов и ограничений внешней торговли товарами, услугами и интеллектуальной

собственностью; экспортный контроль; технические, фармакологические, санитарные, ветеринарные, фитосанитарные и экологические требования и др.

Исходя из перечня мер государственного регулирования внешнеэкономической деятельности, оно осуществляется либо в целях стимулирования деятельности ее участников, либо для установления защиты российской экономики и отдельных хозяйствующих субъектов. Поэтому меры государственного регулирования классифицируются на стимулирующие и защитные. Обозначим основные меры государственного регулирования внешнеэкономической деятельности.

Таможенно-тарифное регулирование внешнеэкономической деятельности – метод государственного регулирования внешней торговли товарами, осуществляемый путем применения ввозных и вывозных таможенных пошлин.

Как уже указывалось, таможенно-тарифное регулирование осуществляется путем установления и применения экспортных и импортных таможенных пошлин. Таможенные пошлины являются одним из видов неналоговых платежей. Правовые основы тарифного регулирования определяются Законом РФ от 21 мая 1993 г. № 5003-1 «О таможенном тарифе».

Указанный Закон определяет виды ставок таможенных пошлин: адвалорные (начисляются в процентах к таможенной стоимости облагаемых товаров), специфические (начисляются в установленном размере за единицу облагаемых товаров) и комбинированные.

Таможенный тариф Российской Федерации – свод ставок таможенных пошлин (таможенного тарифа), применяемых к товарам, перемещаемым через таможенную границу Российской Федерации и систематизированным в соответствии с Товарной номенклатурой внешнеэкономической деятельности. Товарная номенклатура определяется Правительством РФ исходя из систем классификации товаров, принятых в международной практике.

Установленные ставки ввозных таможенных пошлин применяются в зависимости от страны происхождения товара. Исчерпывающий перечень учитываемых в данном случае национальных интересов определен Законом РФ «О таможенном тарифе». К ним, в частности, относятся:

- соблюдение общественной морали и правопорядка;
- охрана жизни и здоровья людей, охрана животного и растительного мира, а также окружающей среды в целом;
- сохранение культурного наследия народов Российской Федерации.

Установленные тарифом базовые ставки применяются в отношении товаров, происходящих из стран, торгово-политические отношения с которыми предусматривают режим наиболее благоприятствуемой нации.

Ввозными таможенными пошлинами не облагаются ввозимые на территорию Российской Федерации товары, происходящие из государств, с которыми Россия заключила договоры о свободной торговле (Армения, Кыргызстан, Молдова и др.).

Страна происхождения товара подтверждается сертификатом. Например, Торгово-промышленная палата РФ и территориальные торгово-промышленные

палаты выдают сертификаты о происхождении товаров при их вывозе в страны – участники СНГ.

Кроме того, тарифные льготы могут предоставляться в виде возврата ранее уплаченной пошлины или освобождения от пошлины.

Так, товары, ввозимые на таможенную территорию Российской Федерации в качестве вклада иностранного учредителя в уставный (складочный) капитал, освобождаются от обложения таможенными пошлинами в порядке, определенном Законом РФ «О таможенном тарифе».

Квотирование и лицензирование

По общему правилу, импорт и экспорт товаров осуществляются без количественных ограничений. В исключительных случаях Правительство РФ может устанавливать следующие ограничения:

1) временные ограничения или запреты экспорта товаров для предотвращения либо уменьшения критического недостатка на внутреннем рынке Российской Федерации продовольственных или иных товаров, которые являются существенно важными для внутреннего рынка Российской Федерации (перечень товаров, являющихся существенно важными, определяется Правительством РФ);

2) ограничения импорта сельскохозяйственных товаров или водных биологических ресурсов, ввозимых в Российскую Федерацию в любом виде.

Количественные ограничения экспорта и импорта осуществляются через квотирование.

При принятии решения о введении квоты Правительство РФ определяет метод распределения квоты и в соответствующем случае устанавливает порядок проведения конкурса или аукциона. Распределение квоты основывается на равноправии участников внешнеторговой деятельности в отношении получения квоты и их недискриминации по признакам формы собственности, места регистрации или положения на рынке.

Распределение квот осуществляется, как правило, путем проведения конкурса или аукциона в соответствии с постановлением Правительства РФ от 31 октября 1996 г. № 1299 «О порядке проведения конкурсов и аукционов по продаже квот при введении количественных ограничений и лицензирования экспорта и импорта товаров (работ, услуг) в Российской Федерации». Данным актом утверждено Положение о порядке проведения конкурсов и аукционов по продаже экспортных и импортных квот при введении Правительством РФ количественных ограничений.

Лицензирование представляет собой выдачу компетентным государственным органом разрешения на ввоз или вывоз какого-либо товара, т. е. на оборот товара. Лицензирование в сфере внешней торговли товарами устанавливается в следующих случаях:

1) введение временных количественных ограничений экспорта или импорта отдельных видов товаров;

2) реализация разрешительного порядка экспорта и (или) импорта отдельных видов товаров, которые могут оказать неблагоприятное воздействие на

безопасность государства, жизнь или здоровье граждан, имущество физических или юридических лиц, государственное или муниципальное имущество, окружающую среду, жизнь или здоровье животных и растений;

3) предоставление исключительного права на экспорт и (или) импорт отдельных видов товаров;

4) выполнение Российской Федерацией международных обязательств.

Основанием для экспорта и (или) импорта отдельных видов товаров в указанных случаях является лицензия, выдаваемая Минэкономразвития России. Отсутствие лицензии является основанием для отказа в выпуске товаров таможенными органами Российской Федерации.

Минэкономразвития России формирует и ведет федеральный банк выданных лицензий. Выдача лицензий осуществляется, как правило, путем проведения конкурса или аукциона.

Положение о порядке лицензирования экспорта и импорта товаров (работ, услуг) в Российской Федерации утверждено постановлением Правительства РФ от 31 октября 1996 г. № 1299. В нем, в частности, определено, что лицензии могут быть разовыми или генеральными. Разовая лицензия выдается для осуществления экспортной или импортной операции по одному контракту (договору) сроком до 12 текущих месяцев начиная с даты выдачи лицензии. Генеральная лицензия оформляется на каждый вид экспортируемого или импортируемого товара с указанием его количества и стоимости без определения конкретного покупателя или продавца товара.

Субъектам военно-технического сотрудничества лицензии на ввод и (или) вывод продукции военного назначения выдаются Федеральной службой по военно-техническому сотрудничеству. В пределах своей компетенции лицензии также могут выдаваться Федеральной службой по техническому и экспортному контролю.

Экспортный контроль – комплекс мер, обеспечивающих реализацию установленного законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации порядка осуществления внешнеэкономической деятельности в отношении товаров, информации, работ, услуг, результатов интеллектуальной деятельности, которые могут быть использованы при создании оружия массового поражения, средств его доставки, иных видов вооружения и военной техники.

Номенклатура товаров, подпадающих под экспортный контроль, определяется перечнями, утверждаемыми указами Президента РФ. Эти акты вступают в силу не ранее трех месяцев со дня их официального опубликования. Порядок вывоза данных товаров определяется Правительством РФ.

Выделяются следующие методы осуществления экспортного контроля:

- идентификация контролируемых товаров и технологий, т. е. установление их соответствия товарам и технологиям, включенным в перечни;
- разрешительный порядок осуществления внешнеэкономических операций;
- таможенный контроль и таможенное оформление вывоза из Российской Федерации контролируемых товаров и технологий;

– валютный контроль за осуществлением внешнеэкономических операций, в том числе за своевременностью и полнотой поступления валютной выручки на счета в уполномоченные банки Российской Федерации;

– применение мер государственного принуждения в отношении лиц, нарушивших установленный порядок осуществления внешнеэкономической деятельности.

На основании ст. 21 Федерального закона «Об экспортном контроле» в целях определения соответствия внешнеэкономической сделки с контролируруемыми товарами и технологиями международным обязательствам Российской Федерации и государственным интересам осуществляется государственная экспертиза сделок. Она проводится межведомственными экспертными советами, образуемыми при Минэкономразвития России по соответствующим направлениям науки, техники и технологии. Экспертиза осуществляется на основании документов, представленных российскими участниками внешнеэкономической сделки в Минэкономразвития России для получения лицензии или разрешения, предусмотренных законодательством Российской Федерации в области экспортного контроля.

Заключение государственной экспертизы является основанием для выдачи или отказа в выдаче лицензии или разрешения для осуществления внешнеэкономических операций с контролируруемыми товарами и технологиями. Правила проведения государственной экспертизы определены постановлением Правительства РФ от 16 апреля 2001 г. № 2941.

В целях соблюдения правил экспортного контроля организации могут вводить *внутрифирменную программу экспортного контроля*, включающую мероприятия организационного, административного, информационного и иного характера. Организации, создавшие внутрифирменные программы экспортного контроля, подлежат государственной аккредитации в целях подтверждения готовности организации обеспечить выполнение требований законодательства в данной сфере. Аккредитацию организует Минэкономразвития России, которое проводит ее в соответствии с Положением, утвержденным постановлением Правительства РФ от 29 февраля 2000 г. № 176. Государственная аккредитация является необходимым условием для получения генеральной лицензии на осуществление внешнеэкономических операций с товарами, в отношении которых установлен экспортный контроль.

Специальные защитные, антидемпинговые и компенсационные меры применяются для защиты экономических интересов российских производителей товаров в связи с возросшим импортом, демпинговым импортом или субсидируемым импортом на таможенную территорию Российской Федерации. Порядок их введения определен Федеральным законом от 8 декабря 2003 г. № 165-ФЗ «О специальных защитных, антидемпинговых и компенсационных мерах при импорте товаров».

Введению защитных, антидемпинговых и компенсационных мер предшествует расследование, которое проводится в соответствии с положениями ст. 25–35

указанного Закона. Расследование проводится в целях установления наличия возросшего импорта на таможенную территорию Российской Федерации и обусловленного этим серьезного ущерба отрасли российской экономики или угрозы причинения серьезного ущерба отрасли российской экономики, а также в целях установления наличия демпингового импорта или субсидируемого импорта и обусловленного этим материального ущерба отрасли российской экономики, угрозы причинения материального ущерба отрасли российской экономики или существенного замедления создания отрасли российской экономики.

Специальная защитная мера – мера по ограничению возросшего импорта на таможенную территорию Российской Федерации, которая применяется по решению Правительства РФ посредством введения импортной квоты или специальной пошлины, в том числе предварительной специальной пошлины. Специальная пошлина взимается таможенными органами Российской Федерации независимо от взимания ввозной таможенной пошлины.

Специальная защитная мера может быть применена к товару в случае, если по результатам расследования, проведенного органом, проводящим расследования, установлено, что импорт данного товара на таможенную территорию Российской Федерации осуществляется в таких возросших количествах (в абсолютных или относительных показателях к общему объему производства или потребления в Российской Федерации непосредственно конкурирующего товара) и на таких условиях, что это причиняет серьезный ущерб отрасли российской экономики или создает угрозу причинения серьезного ущерба отрасли российской экономики.

Специальная защитная мера применяется к товару, импортируемому на таможенную территорию Российской Федерации независимо от страны происхождения этого товара, за исключением товара, происходящего из развивающейся страны, пользующейся национальной системой преференций Российской Федерации, если доля импорта данного товара из такой страны не превышает три процента общего объема импорта данного товара на таможенную территорию Российской Федерации, при условии, что суммарная доля импорта данного товара из развивающихся стран, на долю каждой из которых приходится не более чем три процента общего объема импорта данного товара на таможенную территорию Российской Федерации, не превышает девять процентов общего объема импорта данного товара на таможенную территорию Российской Федерации.

Антидемпинговая мера – мера по противодействию демпинговому импорту, которая применяется по решению Правительства РФ посредством введения антидемпинговой пошлины, в том числе предварительной антидемпинговой пошлины, или одобрения ценовых обязательств, принятых экспортером. Антидемпинговая пошлина взимается таможенными органами Российской Федерации независимо от взимания ввозной таможенной пошлины.

Антидемпинговая мера может быть применена к товару, являющемуся предметом демпингового импорта, в случае, если по результатам расследования, проведенного органом, проводящим расследования, установлено, что им-

порт такого товара на таможенную территорию Российской Федерации причиняет материальный ущерб отрасли российской экономики, создает угрозу причинения материального ущерба отрасли российской экономики или существенно замедляет создание отрасли российской экономики.

Компенсационная мера – мера по нейтрализации воздействия специфической субсидии иностранного государства (союза иностранных государств) на отрасль российской экономики, применяемая по решению Правительства РФ посредством введения компенсационной пошлины, в том числе предварительной компенсационной пошлины, либо одобрения обязательств, принятых уполномоченным органом субсидирующего иностранного государства (союза иностранных государств) или экспортером. Компенсационная пошлина взимается таможенными органами Российской Федерации независимо от взимания ввозной таможенной пошлины.

Компенсационная мера может быть применена к импортированному товару, при производстве, экспорте или транспортировке которого использовалась специфическая субсидия иностранного государства (союза иностранных государств), в случае, если по результатам расследования, проведенного органом, проводящим расследования, установлено, что импорт такого товара на таможенную территорию Российской Федерации причиняет материальный ущерб отрасли российской экономики, создает угрозу причинения материального ущерба отрасли российской экономики или существенно замедляет создание отрасли российской экономики. Правила расчета размера специфической субсидии иностранного государства (союза иностранных государств) установлены постановлением Правительства РФ от 13 октября 2004 г. № 546.

Наблюдение за экспортом и (или) импортом отдельных видов товаров

Наблюдение за экспортом и (или) импортом отдельных видов товаров представляет собой временную меру, которая вводится в целях мониторинга динамики экспорта и (или) импорта отдельных видов товаров. Наблюдение осуществляется посредством выдачи разрешений на экспорт и (или) импорт отдельных видов товаров. Разрешения выдаются без ограничений любым участникам внешнеторговой деятельности на основании заявлений (требование иных документов не допускается). Отсутствие разрешения является основанием для отказа в выпуске товаров таможенными органами Российской Федерации.

Особые виды запретов и ограничений внешней торговли товарами, услугами и интеллектуальной собственностью

Законодательством Российской Федерации предусмотрена возможность введения особых видов запретов и ограничений внешней торговли товарами, услугами и интеллектуальной собственностью.

Такие меры могут вводиться:

- Президентом РФ, если это необходимо для участия Российской Федерации в международных санкциях в соответствии с Уставом ООН;
- Правительством РФ в целях защиты внешнего финансового положения и поддержания равновесия платежного баланса Российской Федерации;

– Правительством РФ в качестве ответных мер (например, если иностранное государство не выполняет принятые им по международным договорам обязательства в отношении Российской Федерации).

Вопросы для обсуждения

1. Внешнеэкономическая деятельность: понятие, признаки, субъекты.
2. Правовое положение юридических лиц как субъектов внешнеэкономической деятельности.
3. Система государственного регулирования внешнеэкономической деятельности.
4. Таможенно-правовое регулирование внешнеэкономической деятельности.
5. Обязательная продажа резидентами части экспортной валютной выручки. Особенности правового регулирования рублевых счетов.

ТЕМА 6. НАЛОГООБЛОЖЕНИЕ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

- 6.1. Налоговые отношения.
- 6.2. Законодательство о налогах и сборах.
- 6.3. Система налогов и сборов.

Налоги – неотъемлемый и важный элемент функционирования экономики любого государства в условиях рыночных отношений. Знание основ законодательства о налогах необходимо каждому субъекту предпринимательства с самого начала предпринимательской деятельности: какие налоги платить, сколько и когда. В России знание налогового законодательства осложняется действием множества разнообразных налогов, постоянным их изменением и сложностью расчетов.

6.1. Налоговые отношения

Налоговые отношения – это административные (властные) отношения, связанные с установлением и взиманием налогов и сборов, налоговым контролем, обжалованием актов налоговых органов, действий (бездействия) их должностных лиц и привлечением к ответственности за совершение налогового правонарушения (ст. 2 НК РФ). Налоговые отношения отличаются особенностями участников, объекта и содержания.

Участниками налоговых правоотношений являются налогоплательщики, налоговые агенты, налоговые и иные органы, осуществляющие сбор налогов. Налогоплательщиками являются физические лица и организации, признаваемые в соответствии с НК РФ налогоплательщиками или плательщиками сборов, в том числе индивидуальные предприниматели и организации, осуществляющие предпринимательскую деятельность (ст. 9 НК РФ). Налогоплательщиками являются также иностранные компании, их филиалы и представительства, созданные на территории Российской Федерации. Филиалы и представительства российских юридических лиц самостоятельными налогоплательщиками не признаются, но на них возложены обязанности по уплате налогов и сборов юридических лиц по месту своего нахождения.

Налоговый статус коммерческих организаций и индивидуальных предпринимателей выражен как в общих, так и в специальных правилах налогообложения, не применяемых к остальным физическим лицам и некоммерческим организациям (например, налогом на прибыль облагаются коммерческие организации).

Налоговыми агентами являются физические лица и организации (например, работодатели, кредитные организации и др.), на которых НК РФ возложены обязанности по исчислению, удержанию у налогоплательщиков и перечислению в бюджет налогов. Например, индивидуальные предприниматели при-

знаются налоговыми агентами в случае использования ими наемных работников. Правовой статус налоговых агентов практически совпадает с правовым статусом налогоплательщиков. Отличия касаются обязанностей и ответственности именно налоговых агентов (ст. 123 НК РФ).

К налоговым и иным органам, осуществляющим сбор налогов, а также контроль за их уплатой, относятся ФНС России, ФТС России, органы государственных внебюджетных фондов и другие уполномоченные государственные органы исполнительной власти и исполнительные органы местного самоуправления (ст. 9 НК РФ). Полномочия указанных органов определяются НК РФ и другими нормативными правовыми актами, например Законом РФ от 21 марта 1991 г. № 943-1 «О налоговых органах Российской Федерации».

Объектом налогового правоотношения является уплата налога или сбора.

Под налогом понимается обязательный, индивидуально безвозмездный платеж, взимаемый с организаций и физических лиц в форме отчуждения принадлежащих им на праве собственности, хозяйственного ведения или оперативного управления денежных средств в целях финансового обеспечения деятельности государства или муниципальных образований.

Под сбором понимается обязательный взнос, взимаемый с организаций и физических лиц, уплата которого является одним из условий совершения в отношении плательщиков сборов государственными органами, органами местного самоуправления, иными уполномоченными органами и должностными лицами юридически значимых действий, включая предоставление определенных прав или выдачу разрешений (лицензий) (ст. 8 НК РФ).

Содержание налогового правоотношения составляют права и обязанности его участников, прежде всего налогоплательщиков и налоговых органов.

Права налогоплательщиков закреплены в ст. 21 НК РФ. К ним, в частности, относятся право на получение бесплатной информации по вопросам налогообложения; право на налоговые льготы; право на получение отсрочки, рассрочки, налогового кредита; право на своевременный зачет или возврат излишне уплаченных или излишне взысканных налогов; право присутствовать при проведении выездной налоговой проверки; право представлять пояснения по исчислению и уплате налогов; право получать копии документов при проведении выемок, налоговых проверок; право на обжалование актов налоговых органов, действий (бездействия) их должностных лиц.

Обязанности налогоплательщиков можно подразделить на общие и специальные, связанные с уплатой конкретных налогов. К общим обязанностям, в частности, относятся обязанности по постановке на учет в налоговых органах; ведению учета доходов, расходов и объектов налогообложения; сохранению данных бухгалтерского учета и других документов; представлению в налоговый орган налоговых деклараций, бухгалтерской отчетности, иных документов, необходимых для исчисления и уплаты налогов. За нарушение обязанностей предусмотрена специальная ответственность – налоговые штрафы. В частности,

одной из обязанностей предпринимателей является представление налоговых деклараций по каждому налогу, подлежащему уплате (ст. 80 НК РФ).

Контроль за своевременностью и полнотой уплаты налогов возможен при декларировании, а налогоплательщикам это позволяет иметь доказательства переплаты налогов. Формы налоговых деклараций и инструкции по их заполнению утверждаются ФНС России. Налоговые декларации представляются в налоговые органы по месту налогового учета в сроки, установленные для каждого налога. Например, декларация по налогу на добавленную стоимость представляется не позднее 20-го числа месяца, следующего за отчетным (ст. 174 НК РФ), а декларация по налогу на доходы индивидуального предпринимателя – не позднее 30 апреля года, следующего за истекшим (ст. 229 НК РФ), и т. д.

Обязанность по уплате налога считается прекращенной в следующих случаях: при уплате налога; возникновении обстоятельств, с которыми налоговое законодательство связывает прекращение обязанности по уплате налога (например, списание безнадежных долгов (ст. 59 НК РФ)); смерти налогоплательщика – индивидуального предпринимателя или признания его умершим; ликвидации организации-налогоплательщика (ст. 44 НК РФ). Налоговая обязанность считается исполненной налогоплательщиком с момента предъявления в банк поручения на уплату соответствующего налога при наличии достаточного денежного остатка на счете налогоплательщика (п. 2 ст. 45 НК РФ, п. 2 ст. 885 ГК РФ).

Несвоевременное поступление в бюджет уплаченных налогоплательщиком налоговых сумм связано с деятельностью банков и влечет их ответственность (ст. 60, 133, 136 НК РФ). При уплате налога наличными денежными средствами налоговая обязанность считается исполненной с момента внесения денежной суммы в банк, кассу органа местного самоуправления или организацию связи; при зачете излишне уплаченных либо излишне взысканных сумм налога – с момента вынесения решения о зачете налоговым органом или судом; при удержании налога налоговым агентом – с момента удержания налога налоговым агентом; при принудительном взыскании налога за счет иного имущества – с момента реализации имущества и погашения задолженности за счет вырученных сумм (п. 6 ст. 47, п. 7 ст. 48 НК РФ).

Налоговая обязанность организации или индивидуального предпринимателя, не исполненная добровольно, подлежит принудительному исполнению путем взыскания налога в бесспорном порядке на основании акта налогового органа за счет средств налогоплательщика, находящихся на его счетах в банках (ст. 46 НК РФ), а в случае их отсутствия – за счет иного имущества налогоплательщика (ст. 47 НК РФ). Не допускается взыскание налога в бесспорном порядке до направления налогоплательщику требования об уплате налога. Срок направления требования налогоплательщику является пресекательным, т. е. не подлежащим восстановлению, и не может превышать трех месяцев после наступления срока уплаты налога. Если налоговый орган в процессе осуществления налоговой проверки произвел изменения юридической квалификации сделок, заключенных налогоплательщиком с третьими лицами, или юридиче-

ской квалификации статуса и характера деятельности налогоплательщика, взыскание налога производится в судебном порядке (п. 1 ст. 45 НК РФ).

Нередко налоговые органы, считая сделки налогоплательщиков притворными, направленными на уклонение от уплаты налогов, применяют к ним налоговые последствия истинных сделок, например, договора аренды вместо договора простого товарищества, договора купли-продажи вместо договора займа и т. д. Такая практика незаконна, поскольку признание сделки недействительной и применение последствий ее недействительности – исключительная прерогатива суда (ст. 166 ГК РФ).

Изменение юридической квалификации статуса и характера деятельности налогоплательщика часто проявляется в отказе налогового органа признать налогоплательщика, претендующего на получение налоговых льгот, субъектом малого предпринимательства либо предприятием общественной организации инвалидов и т. п. Распространена ситуация непризнания налоговым органом экспортного характера деятельности налогоплательщика и, как следствие, отказа в льготе по налогу на добавленную стоимость. Исполнение налоговой обязанности может быть обеспечено залогом имущества налогоплательщика, поручительством третьего лица, пеней, приостановлением операций по счетам в банке и наложением ареста на имущество налогоплательщика (ст. 72 НК РФ).

Налогоплательщики могут быть привлечены к ответственности за совершение налоговых правонарушений (гл. 15, 16 НК РФ). Общие условия привлечения к ответственности за совершение налогового правонарушения определены ст. 108 НК РФ: налогоплательщик считается невиновным, пока обратное не будет доказано налоговым органом (презумпция невиновности); неустранимые сомнения в виновности лица толкуются в пользу налогоплательщика; санкции за нарушение налогового законодательства не могут содержаться в иных правовых актах, кроме НК РФ. Индивидуальные предприниматели могут быть привлечены к налоговой ответственности с 16 лет, если они прошли процедуру эмансипации (ст. 27 ГК РФ) и зарегистрированы в установленном порядке. Налоговые санкции взыскиваются с налогоплательщика – организации или индивидуального предпринимателя в бесспорном порядке. Уголовная ответственность налогоплательщиков за уклонение от уплаты налогов, сборов, таможенных платежей установлена ст. 194, 198 и 199 УК РФ.

Полномочия, права, обязанности и ответственность налоговых и иных органов определены гл. 5 и 6 НК РФ. Налоговые органы вправе проводить в отношении налогоплательщиков и налоговых органов налоговые проверки; требовать от них документы, служащие основаниями для исчисления и уплаты налогов; производить выемку документов при проведении налоговых проверок, свидетельствующих о совершении налоговых правонарушений; приостанавливать операции по счетам в банках и налагать арест на имущество; осматривать производственные, торговые и иные помещения и территории налогоплательщиков; проводить инвентаризацию имущества налогоплательщиков; требовать устранения выявленных нарушений налогового законодательства; взыскивать

недоимки и пени по налогам и сборам; предъявлять в суды иски о взыскании недоимок и налоговых санкций, о признании недействительной государственной регистрации лица в качестве предпринимателя, о ликвидации организации (ст. 31 НК РФ).

Федеральная налоговая служба РФ ведет Единый государственный реестр налогоплательщиков, где каждому налогоплательщику присваивается единый идентификационный номер налогоплательщика (ИНН), который указывается в документах налогоплательщика и налогового органа. Налоговые органы проводят камеральные и выездные налоговые проверки. При этом налоговой проверкой могут быть охвачены только три календарных года деятельности налогоплательщика, предшествовавшие году проведения проверки. Запрещается проведение повторных выездных налоговых проверок по одним и тем же налогам за уже проверенный налоговый период. Камеральная налоговая проверка заключается в анализе документов, представленных налогоплательщиком, – налоговых деклараций, бухгалтерской отчетности и др. (ст. 88 НК РФ). Выездная налоговая проверка представляет собой комплекс контрольных мероприятий, который кроме анализа документов включает также осмотр помещений налогоплательщика, инвентаризацию его имущества, истребование и выемку документов и предметов, экспертизу (ст. 89 НК РФ).

6.2. Законодательство о налогах и сборах

Состав налогового законодательства включает федеральное налоговое законодательство, региональные и муниципальные налоговые акты. Федеральное налоговое законодательство состоит из Налогового кодекса РФ и принятых в соответствии с ним федеральных законов (например, Закон РФ от 14 июля 1992 г. № 3297-1 «О закрытом административно-территориальном образовании» и др.).

Только Налоговым кодексом РФ могут устанавливаться виды налогов и сборов; основания возникновения (изменения, прекращения) и порядок исполнения обязанностей по уплате налогов и сборов; принципы установления, введения в действие и прекращения действия налогов и сборов субъектов Российской Федерации и местных налогов и сборов; права и обязанности налогоплательщиков, налоговых органов и других участников налоговых отношений; формы и методы налогового контроля; ответственность за совершение налоговых правонарушений; порядок обжалования актов налоговых органов и действий (бездействия) их должностных лиц.

Институты, понятия и термины гражданского, семейного и других отраслей законодательства Российской Федерации, используемые в НК РФ, применяются в том значении, в каком они используются в этих отраслях законодательства, если иное не предусмотрено НК РФ.

Региональное налоговое законодательство включает законы и иные нормативные правовые акты о налогах и сборах субъектов Российской Федерации, принятые в соответствии с НК РФ. Налоговая компетенция субъектов Российской Федерации ограничена. Они уполномочены устанавливать и вводить региональные налоги на своей территории, определять налоговые ставки и налоговые льготы в пределах, установленных НК РФ, порядок и сроки уплаты налогов, а также формы отчетности по региональным налогам. Нормативные правовые акты органов местного самоуправления о местных налогах и сборах принимаются представительными органами местного самоуправления в соответствии с НК РФ. Налоговая компетенция органов местного самоуправления также ограничена. Они могут регулировать лишь налоговые ставки местных налогов и сборов в пределах, установленных НК РФ, порядок и сроки уплаты налогов, а также формы отчетности по местным налогам.

Налоговое законодательство состоит исключительно из актов представительных органов власти. Акты Президента РФ, Правительства РФ, федеральных органов исполнительной власти (включая ФНС России, ФТС России), внебюджетных фондов, органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации, исполнительных органов местного самоуправления по вопросам налогообложения не включаются в состав налогового законодательства. Указанные органы могут издавать акты по вопросам, связанным с налогообложением, только в случаях, прямо предусмотренных налоговым законодательством. Однако эти акты не могут изменять или дополнять налоговое законодательство (ст. 4 НК РФ). Важные гарантии прав налогоплательщиков содержатся в правилах о порядке вступления в силу актов налогового законодательства (ст. 5 НК РФ).

Во-первых, акты законодательства о налогах и сборах в части введения новых налогов и (или) сборов вступают в силу не ранее 1 января года, следующего за годом их принятия, но не ранее одного месяца со дня их официального опубликования.

Во-вторых, акты налогового законодательства, ухудшающие положение налогоплательщиков (например, устанавливающие новые налоги, повышающие налоговые ставки, устанавливающие или ужесточающие ответственность), не имеют обратной силы. Однако акты налогового законодательства, улучшающие положение налогоплательщиков (например, устраняющие или смягчающие ответственность), имеют обратную силу.

Гарантиями прав налогоплательщиков являются основные начала налогового законодательства, закрепляющие определенный баланс интересов налогоплательщика (частных интересов) и общества (публичных интересов): законность установления налогов и сборов; всеобщность и равенство налогообложения; определенность налогообложения по всем его элементам; толкование неустраняемых сомнений, противоречий и неясностей налогового законодательства в пользу налогоплательщика (ст. 3 НК РФ).

6.3. Система налогов и сборов

Перечень налогов и сборов, взимаемых в Российской Федерации, а также специальных налоговых режимов устанавливается непосредственно НК РФ и носит исчерпывающий характер (п. 2 ст. 1, п. 5 ст. 3, ст. 12 НК РФ).

В соответствии со структурой бюджетной системы Российской Федерации (ст. 10 БК РФ) налоги и сборы разделяются на три вида: федеральные, региональные и местные.

Федеральными налогами и сборами являются налог на добавленную стоимость, акцизы, налог на доходы физических лиц, единый социальный налог, налог на прибыль организаций, налог на добычу полезных ископаемых, водный налог, сборы за пользование объектами животного мира и за пользование объектами водных биологических ресурсов, государственная пошлина (ст. 13 НК РФ).

Налог на добавленную стоимость (гл. 21 НК РФ) является косвенным налогом, так как бремя налога, уплачиваемого предпринимателями, в конечном счете перелagается на потребителей товаров (работ, услуг). Объектом налогообложения в этом случае признаются операции по реализации товаров (работ, услуг), передача товаров (работ, услуг) для собственных нужд предпринимателя, выполнение строительно-монтажных работ для собственного потребления, ввоз товаров на территорию Российской Федерации.

Налогообложение производится по налоговым ставкам 0, 10 и 18%. Нулевая ставка применяется, например, при экспорте товаров и предполагает возмещение экспортеру уплаченного налога на добавленную стоимость. Таким образом проводится государственная протекционистская политика в отношении отечественных производителей товаров. Ставка в размере 10% является льготной и применяется, в частности, при реализации товаров для детей, продовольственных товаров, периодических печатных изданий и некоторых медицинских товаров. В остальных случаях применяется налоговая ставка 18%. Уплата налога на добавленную стоимость производится по общему правилу поквартально. Акцизы на отдельные виды товаров (услуг) (гл. 22 НК РФ) уплачиваются предпринимателями, реализующими произведенные, приобретенные или добытые ими подакцизные товары, а также ввозящими подакцизные товары на территорию Российской Федерации. Подакцизными товарами являются этиловый спирт, спиртосодержащие изделия, алкогольная и табачная продукция, пиво, легковые автомобили и мотоциклы, бензин и дизельное топливо, моторные масла. Ставки акциза установлены, как правило, в абсолютных величинах за единицу измерения (например, 17 рублей 75 копеек за сигару).

Налог на доходы физических лиц (гл. 23 НК РФ) уплачивается индивидуальным предпринимателем с суммы годового совокупного дохода за вычетом сумм, которые по закону не подлежат налогообложению, а также сумм произведенных и документально подтвержденных расходов при осуществлении предпринимательской деятельности. Ставка налогообложения составляет 13% облагаемой базы, если иное не предусмотрено ст. 224 НК РФ. В частности, для

определенных видов доходов (выигрыши, материальная выгода и др.) ставка налогообложения составляет 30 и 35%. Налог уплачивается в три срока авансовыми платежами и пересчитывается по итогам года при подаче налоговой декларации (не позднее 30 апреля). Юридические лица и индивидуальные предприниматели, имеющие наемных работников, участвуют в уплате подоходного налога с физических лиц в качестве налоговых агентов. Они обязаны исчислять суммы налога, удерживать их и перечислять в бюджеты в полном объеме и в установленные сроки. Нарушение этих обязанностей влечет принудительное взыскание сумм недоимок, пени и привлечение к ответственности по ст. 123 НК РФ (штраф).

Единый социальный налог (гл. 24 НК РФ) заменил собой ранее существовавшие взносы организаций и индивидуальных предпринимателей, не имевшие режима налогов, в Пенсионный фонд РФ, Фонд социального страхования РФ и фонды обязательного медицинского страхования. В пределах единого социального налога платежи в каждый фонд осуществляются по отдельным ставкам обложения. При этом действует регрессивная шкала, предусматривающая уменьшение налогообложения по мере увеличения размера заработной платы работников. Максимальная ставка единого социального налога для организаций составляет 26% (при заработной плате на одного работника до 280 тыс. рублей) и снижается до 2% (с сохранением абсолютной суммы налога 104 800 рублей) с суммы, превышающей 600 тыс. рублей в год на одного работника. Для сельскохозяйственных товаропроизводителей и индивидуальных предпринимателей минимальная ставка единого социального налога составляет соответственно 20 и 10%.

Прибыль как объект налогообложения представляет собой полученные организацией доходы от реализации товаров (работ, услуг, имущественных прав), нереализационные доходы (проценты, дивиденды и пр.), уменьшенные на величину произведенных ею расходов (обоснованных и документально подтвержденных затрат). Ставка налога на прибыль составляет 20%, из которых 3% направляются в федеральный бюджет и 17% – в бюджет субъекта Российской Федерации. Кроме того, предусмотрены специальные ставки. Например, ставки по доходам в виде дивидендов составляют 13 и 15%, по доходам от долговых обязательств – 15,9 и 0%, и др. (ст. 284 НК РФ).

Региональными налогами являются налог на имущество организаций, налог на игорный бизнес, транспортный налог (ст. 14 НК РФ). В частности, налог на имущество организаций (гл. 30 НК РФ) уплачивается исходя из среднегодовой стоимости движимого и недвижимого имущества, учитываемого на балансе организации в качестве объектов основных средств. Налоговые ставки устанавливаются законами субъектов Российской Федерации и не могут превышать определенного процента налоговой базы.

Местными налогами являются земельный налог и налог на имущество физических лиц (ст. 15 НК РФ). Объектом земельного налога признаются земельные участки, расположенные в пределах муниципального образования (гл. 31 НК РФ). Налоговые ставки по налогу устанавливаются представительными органами муниципальных образований и дифференцированы в зависимости от категорий

земель: не более 0,3% – земли сельскохозяйственного назначения, личного подсобного хозяйства, садоводств, земли под жилыми зданиями и др.; не более 1,5% – прочие земельные участки. Налогообложению (налогом на имущество физических лиц) подвергаются жилые дома, квартиры, садовые домики, иные строения, транспортные средства, находящиеся в собственности граждан. Уплата этого налога не учитывается при уплате других налогов индивидуальными предпринимателями, является прямым обременением. Помимо рассмотренных видов налогов и сборов в НК РФ предусмотрены специальные налоговые режимы (ст. 18 НК РФ).

Специальный налоговый режим – это особый порядок определения элементов налогообложения, применяемый в случаях и в порядке, установленных НК РФ и принимаемыми в соответствии с ним федеральными законами.

К специальным налоговым режимам относятся система налогообложения для сельскохозяйственных товаропроизводителей (единый сельскохозяйственный налог), упрощенная система налогообложения, система налогообложения в виде единого налога на вмененный доход для отдельных видов деятельности, система налогообложения при выполнении соглашений о разделе продукции (гл. 26.1–26.4 НК РФ).

Вопросы для обсуждения

1. Государственное регулирование предпринимательской деятельности через систему налогов.
2. Основы налоговой системы Российской Федерации.
3. Объекты налогообложения в предпринимательстве. Налоговые ставки. Налоговые вычеты.
4. Система органов налогового контроля.
5. Права и обязанности предпринимателей-налогоплательщиков. Ответственность за нарушение налоговых обязательств.

ТЕМА 7. ГОСУДАРСТВЕННЫЙ КОНТРОЛЬ ЗА ОСУЩЕСТВЛЕНИЕМ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

7.1. Общие положения о государственном контроле за предпринимательской деятельностью.

7.2. Понятие и правовое обеспечение технического регулирования. Правовой режим технических регламентов.

7.3. Правовые основы стандартизации. Правовые основы подтверждения соответствия.

Коммерческая деятельность, как и любая иная предпринимательская деятельность, в значительной степени регулируется государством. Прежде всего, это относится к правовым основам, особенностям создания и функционирования коммерческих организаций. Как известно, эти вопросы регулируются Конституцией РФ, Гражданским кодексом РФ, соответствующими федеральными законами.

Контроль – одно из средств государственного регулирования экономики и предпринимательской деятельности. Поскольку государственный контроль осуществляется государственными органами, его следует рассматривать как одну из форм реализации государственной власти.

Государственный контроль представляет собой систему проверки и наблюдения за соблюдением коммерческими и некоммерческими организациями требований нормативных актов при осуществлении своей деятельности.

7.1. Общие положения о государственном контроле за предпринимательской деятельностью

Порядок осуществления государственного контроля и защиты прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при проведении государственного контроля регулируется Федеральным законом от 26 декабря 2008 г. № 294-ФЗ «О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля».

Государственный контроль (надзор) – это проведение проверки выполнения юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем при осуществлении их деятельности обязательных требований к товарам (работам, услугам), установленных федеральными законами или принимаемыми в соответствии с ними нормативными правовыми актами.

Разновидностью контроля является *надзор*, который подразделяется на *общий надзор прокуратуры* за соблюдением Конституции РФ и исполнением

законов, действующих на территории Российской Федерации, в том числе в сфере хозяйственной деятельности, и *административный надзор*. Государство организует предварительный контроль за образованием субъектов предпринимательской деятельности путем государственной регистрации их в качестве юридических лиц или индивидуальных предпринимателей, дачи разрешений на занятие тем или иным видом деятельности.

Лицензирование – мероприятия, связанные с предоставлением лицензий, переоформлением документов, подтверждающих наличие лицензий, приостановлением и возобновлением действия лицензий, аннулированием лицензий и контролем лицензирующих органов за соблюдением лицензиатами при осуществлении лицензируемых видов деятельности соответствующих лицензионных требований и условий.

Сертификация – деятельность по подтверждению соответствия продукции установленным требованиям. Целями сертификации являются содействие потребителям в компетентном выборе продукции; создание условий для деятельности предприятий, учреждений, организаций и предпринимателей на едином товарном рынке; участие в международном экономическом, научно-техническом сотрудничестве и международной торговле; защита потребителей от недобросовестности изготовителей; контроль безопасности продукции для окружающей среды, жизни, здоровья и имущества; подтверждение показателей качества продукции, заявленных изготовителем.

Стандартизация – деятельность по установлению норм, правил и характеристик в целях обеспечения безопасности продукции, работ и услуг для окружающей среды, жизни, здоровья и имущества; технической и информационной совместимости; качества продукции, работ и услуг в соответствии с уровнем развития науки, техники и технологии; экономии всех видов ресурсов; безопасности хозяйственных объектов с учетом риска возникновения природных и техногенных катастроф; обороноспособности и мобилизационной готовности страны; специальных правил реализации отдельных товаров.

Ограничение перемещения товаров и услуг вводится федеральными законами, если эти меры необходимы для обеспечения безопасности, защиты жизни и здоровья людей, охраны природы и культурных ценностей. Федеральные законы предусматривают различного рода ограничения по перемещению товаров и услуг в случаях введения военного положения, введения на отдельных территориях карантина, других ограничений, направленных на предотвращение распространения и ликвидацию очагов заразных и массовых незаразных болезней животных; проведения комплексных мероприятий в целях предупреждения возникновения и распространения, а также ликвидации инфекционных и массовых неинфекционных заболеваний и отравлений людей; введения пограничного режима. Специальные ограничения устанавливаются на оборот служебного и гражданского оружия.

7.2. Понятие и правовое обеспечение технического регулирования. Правовой режим технических регламентов

Действующее законодательство Российской Федерации содержит специальные нормативные акты и отдельные нормы, призванные обеспечить надлежащее качество товаров, работ, услуг. Например, Закон РФ от 14 мая 1993 г. № 4979-1 «О ветеринарии», Федеральный закон от 2 января 2000 г. № 29-ФЗ «О качестве и безопасности пищевых продуктов», Федеральный закон от 26 марта 2003 г. № 35-ФЗ «Об электроэнергетике», Федеральный закон от 21 июля 2014 г. № 206-ФЗ «О карантине растений» и др.

Межгосударственные нормативные акты и межгосударственные стандарты в рассматриваемой области принимаются на заседаниях Межгосударственного совета по стандартизации, метрологии и сертификации, образованного в соответствии с Соглашением о проведении согласованной политики в области стандартизации, метрологии, сертификации и аккредитации в этих областях деятельности, участником которого является Российская Федерация.

Основополагающая роль в специальном регулировании отводится Федеральному закону от 27 декабря 2002 г. № 184-ФЗ «О техническом регулировании» (далее – Закон о техническом регулировании). Этот акт регулирует отношения, возникающие в следующих случаях:

- при разработке, принятии, применении и исполнении обязательных требований к продукции, процессам производства, эксплуатации, хранения, перевозки, реализации и утилизации;
- при разработке, принятии, применении и исполнении на добровольной основе требований к продукции, процессам производства, эксплуатации, хранения, перевозки, реализации и утилизации;
- при оценке соответствия.

Законодательство в данной сфере состоит из иных, принимаемых в соответствии с Законом о техническом регулировании, федеральных законов, а также других нормативных правовых актов Российской Федерации¹. Акты федеральных органов исполнительной власти в сфере технического регулирования носят рекомендательный характер. Исключения сделаны лишь для технического регулирования в отношении оборонной продукции и продукции, сведения о которой составляют государственную тайну. Правовое техническое регулирование в указанных случаях может осуществляться федеральными органами исполнительной власти в порядке, предусмотренном ст. 2 Закона о техническом регулировании.

Техническое регулирование – правовое регулирование отношений в области установления, применения и исполнения обязательных требований к про-

¹ Чижевский В.С. Комментарий к Кодексу Российской Федерации об административных правонарушениях (постатейный) с практическими разъяснениями официальных органов и постатейными материалами. М.: Книжный мир, 2014. URL: http://biblioclub.ru/index.php?page=book_red&id=274575&sr=1 (дата обращения: 15.05.2017).

дукции, процессам производства, эксплуатации, хранения, перевозки, реализации и утилизации, а также в области установления, применения на добровольной основе требований к продукции, процессам производства, эксплуатации, хранения, перевозки, реализации и утилизации, выполнению работ или оказанию услуг и правовое регулирование отношений в области оценки соответствия.

Техническое регулирование должно осуществляться в соответствии с принципами, определенными Законом о техническом регулировании¹. К числу основополагающих относятся следующие принципы:

- применение единых правил установления требований к продукции, процессам производства, эксплуатации, хранения, перевозки, реализации и утилизации, выполнению работ или оказанию услуг;
- соответствие технического регулирования уровню развития национальной экономики, материально-технической базы, а также уровню научно-технического развития;
- независимость органов по аккредитации и органов по сертификации от изготовителей, продавцов, исполнителей и приобретателей;
- единство системы и правил аккредитации;
- единство правил и методов исследований и измерений при проведении процедур обязательной оценки соответствия;
- единство применения требований технических регламентов независимо от видов или особенностей сделок;
- недопустимость ограничения конкуренции при осуществлении сертификации и аккредитации;
- недопустимость совмещения полномочий органа государственного контроля (надзора) и органа по сертификации;
- недопустимость совмещения одним органом полномочий по аккредитации и сертификации;
- недопустимость внебюджетного финансирования государственного контроля (надзора) за соблюдением требований технических регламентов.

Федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по выработке государственной политики и нормативному правовому регулированию в сфере технического регулирования и обеспечения единства измерений, а также в сфере внешнеторговой деятельности, является Министерство промышленности и торговли РФ (Минпромторг России).

Минпромторг России самостоятельно принимает, в частности, следующие нормативные правовые акты:

- порядок ведения единого реестра зарегистрированных систем добровольной сертификации;
- формы декларации о соответствии продукции нормам технических регламентов;

¹ Правовое регулирование предпринимательской деятельности: общее и особенное / под ред.: М.Ю. Челышева, А.С. Пановой. Казань: Познание, 2010 .

- порядок издания и распространения документов национальной системы стандартизации и общероссийских классификаторов;
- формы сертификата соответствия продукции нормам технических регламентов;
- порядок исполнения функций национальным органом по стандартизации и др.

В ведении Минпромторга России находится Федеральное агентство по техническому регулированию и метрологии (Росстандарт), являющееся федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по оказанию государственных услуг, управлению государственным имуществом в сфере технического регулирования и метрологии.

Росстандарт осуществляет, в частности, следующие полномочия:

1) организует:

- экспертизу проектов национальных стандартов;
- создание технических комитетов по стандартизации и координацию их деятельности;

2) осуществляет:

- принятие программы разработки национальных стандартов;
- утверждение национальных стандартов;
- учет национальных стандартов, правил стандартизации, норм и рекомендаций в этой области и обеспечение их доступности заинтересованным лицам;
- введение в действие общероссийских классификаторов технико-экономической и социальной информации;
- проведение в установленном порядке работ по аккредитации в установленной сфере деятельности;
- функции национального органа по стандартизации в порядке, определяемом федеральным органом по техническому регулированию;

3) занимается ведением:

- федерального информационного фонда технических регламентов и стандартов;
- единой информационной системы по техническому регулированию;
- перечня продукции, подлежащей обязательному подтверждению соответствия;
- реестра зарегистрированных деклараций о соответствии;
- единого реестра выданных сертификатов;
- государственного реестра аккредитованных организаций, осуществляющих деятельность по оценке соответствия продукции, производственных процессов и услуг установленным требованиям качества и безопасности, а также деятельность по обеспечению единства измерений;
- единого реестра зарегистрированных систем добровольной сертификации и др.

Правовой режим технических регламентов

Технический регламент – документ, который принят международным договором Российской Федерации, ратифицированным в порядке, установленном законодательством Российской Федерации, или федеральным законом, или указом Президента РФ, или постановлением Правительства РФ, и устанавливает обязательные для применения и исполнения требования к объектам технического регулирования (продукции, в том числе зданиям, строениям и сооружениям, процессам производства, эксплуатации, хранения, перевозки, реализации и утилизации).

Исходя из данного определения, в качестве объектов технического регулирования выступают продукция, в том числе здания, строения и сооружения, процессы производства, эксплуатации, хранения, перевозки, реализации и утилизации.

Закон о техническом регулировании четко определяет цели принятия технических регламентов, приводя их исчерпывающий перечень и устанавливая правило о том, что принятие технических регламентов в иных целях не допускается.

Технические регламенты принимаются в следующих целях:

- защита жизни или здоровья граждан, имущества физических или юридических лиц, государственного или муниципального имущества;
- охрана окружающей среды, жизни или здоровья животных и растений;
- предупреждение действий, вводящих в заблуждение приобретателей.

Четкое установление целей технических регламентов важно и в связи с тем, что со дня вступления в силу Закона о техническом регулировании и до вступления в силу соответствующих технических регламентов требования, установленные ранее нормативными правовыми актами Российской Федерации и нормативными документами федеральных органов исполнительной власти, подлежат обязательному исполнению только в части, соответствующей указанным целям.

Основное содержание технических регламентов связано с установлением *минимально необходимых требований*, обеспечивающих следующее:

- безопасность (биологическую, механическую, взрывобезопасность, пожарную, промышленную, термическую, химическую, электрическую, ядерную, радиационную);
- электромагнитную совместимость в части обеспечения безопасности работы приборов и оборудования;
- единство измерений.

При этом требования технических регламентов не должны препятствовать осуществлению предпринимательской деятельности в большей степени, чем это минимально необходимо для выполнения установленных для их принятия целей.

Закон о техническом регулировании устанавливает *правила формирования содержания технических регламентов*. Основными из них являются следующие правила.

1. Технический регламент должен содержать исчерпывающий перечень объектов технического регулирования и правила идентификации объектов, в отношении которых устанавливаются его требования.

2. Содержащиеся в техническом регламенте обязательные требования к объектам технического регулирования, правилам и формам оценки соответствия, правила идентификации, требования к терминологии, упаковке, маркировке и правилам их нанесения являются исчерпывающими и имеют прямое действие на всей территории Российской Федерации.

3. Технические регламенты применяются одинаковым образом и в равной мере независимо от вида нормативного правового акта, которым они приняты, страны и (или) места происхождения продукции или осуществления процессов производства, эксплуатации, хранения, перевозки, видов или особенностей сделок и (или) физических и (или) юридических лиц, являющихся изготовителями, исполнителями, продавцами, приобретателями, в том числе потребителями.

4. Технические регламенты с учетом степени риска причинения вреда могут содержать следующие *специальные требования*:

– обеспечивающие защиту граждан отдельных категорий (несовершеннолетних, беременных женщин, кормящих матерей, инвалидов);

– применяемые в отдельных местах происхождения продукции, если это необходимо для достижения поставленных целей в силу климатических или географических особенностей;

– касающиеся информирования приобретателя о возможном вреде и о факторах, от которых он зависит, в отношении продукции, причиняющей вред жизни или здоровью граждан;

– по установлению минимально необходимых ветеринарно-санитарных и фитосанитарных мер в отношении продукции из отдельных стран и (или) мест.

Законодательством предусмотрено принятие *технических регламентов* двух видов:

1) *общие технические регламенты*, требования которых обязательны для применения и соблюдения в отношении любых видов продукции, процессов производства, эксплуатации, хранения, перевозки, реализации и утилизации;

2) *специальные технические регламенты*, требованиями которых учитываются технологические и иные особенности отдельных видов объектов технического регулирования (принимаются только в тех случаях, когда с помощью общих регламентов не могут быть достигнуты определенные для технических регламентов цели).

Законом о техническом регулировании подробно установлен порядок разработки, принятия, изменения и отмены технического регламента.

В качестве основы для разработки проектов технических регламентов могут применяться международные и (или) национальные стандарты.

Проведение экспертизы проекта технического регламента и подготовка соответствующего заключения осуществляется экспертными комиссиями. Положение о создании и деятельности экспертных комиссий по техническому регулированию утверждено постановлением Правительства РФ от 21 августа 2003 г. № 513 «Об утверждении Положения о создании и деятельности экспертных комиссий по техническому регулированию».

Приказом Министерства промышленности и энергетики РФ от 21 декабря 2004 г. № 1762 утверждены Методические рекомендации по разработке и подготовке к принятию проектов технических регламентов.

По общему правилу технический регламент принимается федеральным законом. Однако Законом о техническом регулировании предусматриваются следующие исключения из этого правила:

а) технический регламент может быть принят международным договором, подлежащим ратификации в порядке, установленном законодательством Российской Федерации;

б) до вступления в силу федерального закона о техническом регламенте Правительство РФ вправе издать постановление о соответствующем техническом регламенте;

в) в исключительных случаях при возникновении обстоятельств, приводящих к непосредственной угрозе жизни или здоровью граждан, окружающей среде, жизни или здоровью животных и растений, и в случаях, если для обеспечения безопасности продукции, процессов производства, эксплуатации, хранения, перевозки, реализации и утилизации необходимо незамедлительное принятие соответствующего нормативного правового акта о техническом регламенте, Президент РФ вправе издать технический регламент без его публичного обсуждения.

Принимаемый федеральным законом или постановлением Правительства РФ технический регламент вступает в силу не ранее чем через шесть месяцев со дня его официального опубликования. Постановлением Правительства РФ от 5 ноября 2003 г. № 673 утверждены положения об опубликовании и размере платы за опубликование документов о разработке, обсуждении и экспертной оценке проектов технических регламентов, проектов законодательных, иных нормативных правовых актов и нормативных документов в области технического регулирования.

Необходимые для применения соответствующего технического регламента правила и методы исследований, отбора образцов и т. п. разрабатываются федеральными органами исполнительной власти в течение шести месяцев со дня официального опубликования технического регламента и утверждаются Правительством РФ.

Со дня вступления в силу федерального закона о техническом регламенте соответствующий технический регламент, изданный указом Президента РФ или постановлением Правительства РФ, утрачивает силу.

Постановлением Правительства РФ от 15 августа 2003 г. № 500 утверждено Положение о федеральном информационном фонде технических регла-

ментов и стандартов и единой информационной системе по техническому регулированию. Данное положение устанавливает порядок создания и ведения федерального информационного фонда технических регламентов и стандартов, правила пользования им, а также порядок создания и функционирования единой информационной системы по техническому регулированию, предназначенной для обеспечения информацией о технических регламентах, стандартах и других документах по техническому регулированию.

7.3. Правовые основы стандартизации. Правовые основы подтверждения соответствия

Стандартизация – деятельность по установлению правил и характеристик в целях их добровольного многократного использования, направленная на достижение упорядоченности в сферах производства и обращения продукции и повышение конкурентоспособности продукции, работ или услуг.

Законом о техническом регулировании определены цели стандартизации, в том числе повышение уровня безопасности жизни, здоровья, имущества; содействие соблюдению требований технических стандартов; обеспечение научно-технического прогресса; повышение конкурентоспособности продукции, работ и услуг; рациональное использование ресурсов; техническая и информационная совместимость; взаимозаменяемость продукции и др.

Выделяются следующие принципы стандартизации:

- добровольность применения стандартов;
- максимальный учет законных интересов заинтересованных лиц при разработке стандартов;
- применение международного стандарта как основы разработки национального стандарта, за исключением случаев, установленных Законом о техническом регулировании;
- недопустимость создания препятствий производству, обращения продукции в большей степени, чем это необходимо для достижения поставленных перед стандартизацией целей;
- недопустимость установления стандартов, противоречащих техническим регламентам;
- обеспечение условий для единообразного применения стандартов.

Стандарт представляет собой документ, в котором в целях добровольного многократного использования устанавливаются характеристики продукции, правила осуществления и характеристики процессов производства, эксплуатации, хранения, перевозки, реализации и утилизации, выполнения работ или оказания услуг. Стандарт также может содержать требования к терминологии, символике, упаковке, маркировке или этикеткам и правилам их нанесения.

В Российской Федерации предусмотрено использование следующих документов в области стандартизации:

1) национальные стандарты – стандарты, утвержденные национальным органом Российской Федерации по стандартизации;

2) правила стандартизации, нормы и рекомендации в области стандартизации;

3) общероссийские классификаторы технико-экономической и социальной информации – нормативные документы, распределяющие информацию в соответствии с ее классификацией и являющиеся обязательными для применения при создании государственных информационных ресурсов и систем и межведомственном обмене информацией (порядок их разработки, принятия, введения в действие и применения устанавливается Правительством РФ).

4) стандарты организаций – стандарты, которые разрабатываются и утверждаются организациями самостоятельно, учитывая цели и принципы стандартизации, установленные Законом о техническом регулировании.

Правовые основы подтверждения соответствия

Подтверждение соответствия – документальное удостоверение соответствия продукции или иных объектов, процессов производства, эксплуатации, хранения, перевозки, реализации и утилизации, выполнения работ или оказания услуг требованиям технических регламентов, положениям стандартов или условиям договоров.

Подтверждение соответствия осуществляется согласно целям и принципам, определенным Законом о техническом регулировании.

Целями подтверждения соответствия служат:

– удостоверение соответствия объектов технического регулирования требованиям технических регламентов, стандартов, договоров;

– содействие приобретателям в компетентном выборе продукции, работ или услуг;

– повышение конкурентоспособности продукции, работ или услуг на российском и международных рынках;

– создание условий для обеспечения свободного перемещения товаров по территории Российской Федерации, а также для осуществления международного экономического, научно-технического сотрудничества и международной торговли.

Выделяются следующие принципы подтверждения соответствия:

– доступность информации о порядке осуществления подтверждения соответствия заинтересованным лицам;

– недопустимость применения обязательного подтверждения соответствия к объектам, в отношении которых не установлены требования технических регламентов;

– установление перечня форм и схем обязательного подтверждения соответствия в отношении продукции определенных видов в соответствующем техническом регламенте;

– уменьшение сроков осуществления обязательного подтверждения соответствия и затрат заявителя;

– недопустимость принуждения к осуществлению добровольного подтверждения соответствия;

– защита имущественных интересов заявителей и соблюдение коммерческой тайны в отношении сведений, полученных при осуществлении подтверждения соответствия;

– недопустимость подмены обязательного подтверждения соответствия добровольной сертификацией.

Подтверждение соответствия может носить обязательный или добровольный характер.

Обязательное подтверждение соответствия проводится только в случаях, установленных техническим регламентом, исключительно на соответствие требованиям технического регламента. Объектом обязательного подтверждения соответствия может быть только продукция, выпускаемая в обращение на территории Российской Федерации.

Существуют следующие формы обязательного подтверждения соответствия.

1. Декларирование соответствия.

Декларация о соответствии – документ, удостоверяющий соответствие выпускаемой в обращение продукции требованиям технических регламентов.

Декларирование осуществляется по одной из следующих схем:

1) принятие декларации о соответствии на основании собственных доказательств;

2) принятие декларации о соответствии на основании собственных доказательств, а также доказательств, полученных с участием органа по сертификации и (или) аккредитованной испытательной лаборатории.

Схема декларирования соответствия и состав доказательственных материалов определяются соответствующим техническим регламентом. Порядок декларирования соответствия и требования к декларации приведены в ст. 24 Закона о техническом регулировании. Перечень товаров, подлежащих обязательной сертификации, утвержден постановлением Правительства РФ от 1 декабря 2009 г. № 982 «Об утверждении единого перечня продукции, подлежащей обязательной сертификации, и единого перечня продукции, подтверждение соответствия которой осуществляется в форме принятия декларации о соответствии».

Схемы сертификации устанавливаются соответствующим техническим регламентом. Соответствие продукции требованиям технических регламентов подтверждается сертификатом соответствия. Срок действия сертификата устанавливается техническим регламентом. Требования к сертификату соответствия определены в ст. 25 Закона о техническом регулировании. Регистрацию выданных сертификатов соответствия ведет Федеральное агентство по техническому регулированию и метрологии.

Обязательная сертификация осуществляется уполномоченным органом по сертификации, аккредитованным в установленном порядке. Исследования (испытания) и измерения продукции при осуществлении обязательной сертификации проводятся аккредитованными испытательными лабораториями. Ре-

зультаты исследований (испытаний) и измерений испытательная лаборатория оформляет протоколом, на основании которого орган по сертификации принимает решение о выдаче или об отказе в выдаче сертификата соответствия. Права и обязанности органа по сертификации определены ст. 26, а права и обязанности заявителя в области обязательного подтверждения соответствия – ст. 28 Закона о техническом регулировании.

Продукция, соответствие которой требованиям технических регламентов подтверждено в установленном указанным Законом порядке, маркируется знаком обращения на рынке.

Знак обращения на рынке – обозначение, служащее для информирования приобретателей о соответствии выпускаемой в обращение продукции требованиям технических регламентов.

Описание и изображение знака обращения на рынке утверждено постановлением Правительства РФ от 19 ноября 2003 г. № 696. Маркировка осуществляется самостоятельно заявителем любым удобным для него способом.

Законом о техническом регулировании (ст. 29) определены условия ввоза на территорию Российской Федерации продукции, подлежащей обязательному подтверждению соответствия. Для помещения такой продукции под таможенные режимы, предусматривающие возможность отчуждения или использования этой продукции в соответствии с ее назначением на таможенной территории Российской Федерации, в таможенные органы одновременно с таможенной декларацией заявителем представляются декларация о соответствии или сертификат соответствия либо документы об их признании в соответствии с международным договором Российской Федерации. Указанные документы представлять не требуется в случае помещения продукции под таможенный режим отказа в пользу государства.

Добровольное подтверждение соответствия осуществляется в форме *добровольной сертификации*, которая проводится для установления соответствия объектов технического регулирования национальным стандартам, стандартам организаций, условиям договоров, системам добровольной сертификации.

Система добровольной сертификации может быть создана индивидуальными предпринимателями и (или) юридическими лицами в порядке, определенном ст. 21 Закона о техническом регулировании. Эта система должна быть зарегистрирована Федеральным агентством по техническому регулированию и метрологии. Положение о регистрации системы добровольной сертификации утверждено постановлением Правительства РФ от 23 января 2004 г. № 32.

Добровольная сертификация осуществляется на условиях договора между заявителем и органом по сертификации. На прошедшие добровольную сертификацию объекты выдаются сертификаты соответствия. Сертифицированные объекты могут маркироваться знаком соответствия системы добровольной сертификации.

Знак соответствия – обозначение, служащее для информирования приобретателей о соответствии объекта сертификации требованиям системы добровольной сертификации или национальному стандарту.

Порядок применения знака соответствия устанавливается правилами соответствующей системы добровольной сертификации. Порядок применения знака соответствия национальному стандарту определяется Министерством промышленности и торговли РФ. За нарушение требований законодательства о техническом регулировании предусмотрена ответственность.

Вопросы для обсуждения

1. Понятие и виды публичного контроля за осуществлением предпринимательской деятельности.
2. Контроль за качеством товаров, работ, услуг. Понятия «безопасность товара» и «качество товара».
3. Понятие, виды и цели принятия технических регламентов.
4. Государственный контроль за соблюдением требований технических регламентов.
5. Стандартизация и подтверждение соответствия: понятие, цели и основные принципы.

ТЕМА 8. ОТВЕТСТВЕННОСТЬ В ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКИХ ОТНОШЕНИЯХ

8.1. Понятие, значение, виды и функции ответственности в предпринимательских отношениях.

8.2. Санкции в предпринимательских отношениях.

8.3. Основания ответственности.

В ходе осуществления предпринимательской деятельности между субъектами необходимо строгое соблюдение норм и правил, регулирующих данную деятельность. В связи с тем, что уклонение или ненадлежащее соблюдение субъектами предпринимательства норм и правил, регулирующих их деятельность, влечет негативные последствия для потребителей результатов предпринимательской деятельности, контрагентов субъектов предпринимательства и для государства в целом, существенно важным является наличие ответственности за указанные уклонения и несоблюдения. Из этого следует, что каждый предпринимательствующий субъект, осуществляя хозяйственную деятельность, должен нести юридическую ответственность как за отдельные допущенные им правонарушения, так и за отрицательные результаты своей деятельности в целом.

8.1. Понятие, значение, виды и функции ответственности в предпринимательских отношениях

Понятие ответственности используется не только в праве. Различают моральную, политическую, экономическую ответственность.

В последнее время поставлен вопрос о возможности более широкого понимания юридической ответственности – как ответственности за правильное выполнение лицом своих обязанностей, а не только в негативном значении – как принуждения, наказания, отрицательного последствия, наступающего вследствие невыполнения обязательства.

Проблемам ответственности, в частности определению понятия ответственности, посвящена обширная литература. Ответственность относится к числу многоплановых понятий, имеющих множество различных определений.

Бесспорно, каждый предпринимательствующий субъект, осуществляя хозяйственную деятельность, должен нести юридическую ответственность как за отдельные допущенные им правонарушения, так и за отрицательные результаты своей деятельности в целом. Этот род ответственности по своей отраслевой принадлежности может быть назван предпринимательно-правовым, свойственным субъектам предпринимательского права.

Применительно к предпринимательно-правовым отношениям наиболее приемлемым представляется понимание юридической ответственности как возложения на субъекта претерпевания неблагоприятных последствий содеянного,

предусмотренных нормами права. Такую ответственность определяют как материальную (имущественную).

Необходимо отметить, что трактовка ответственности как претерпевания (или несения) более точна, чем трактовка ее в качестве возложения неблагоприятных последствий. Нести юридическую ответственность – значит претерпевать, испытывать на себе неблагоприятные последствия своих действий (бездействия), а также принимать на себя риск неблагоприятных последствий, связанных с осуществляемой деятельностью. Применение же санкций к другим (возложение) – это применение (или использование) мер ответственности, но не сама ответственность.

Юридическую материальную ответственность хозяйствующих субъектов можно рассматривать как претерпевание ими неблагоприятных экономических последствий непосредственно в результате применения к ним предусмотренных законом санкций экономического характера. Эта ответственность выражает негативную оценку действий (бездействия) субъекта предпринимательских отношений или связана с негативной оценкой его поведения в предпринимательской деятельности.

Вместе с тем, предпринимательно-правовая ответственность не исчерпывается материальной (имущественной) ответственностью. Кроме претерпевания неблагоприятных последствий в виде уплаты неустойки, пени, штрафа, денежного возмещения причиненного убытка, действующее законодательство предусматривает и иные виды неблагоприятных для субъектов предпринимательского права экономических последствий за упущения в управлении имуществом и производством и за нарушения предпринимательских обязательств, т. е. иные виды юридической ответственности, имеющей экономический характер. К таким последствиям относятся неполучение стоимости отгруженной продукции от поставщиков при невыставлении аккредитива, снижение размеров экономического стимулирования при неудовлетворительных результатах хозяйственной деятельности. Неблагоприятные последствия наступают также при нарушении норм расхода сырья и материалов, несоблюдении правил ведения складского хозяйства, правил приема, отпуска материальных ценностей и т. п. Особое место среди подобных неблагоприятных последствий занимают нарушения налогового, таможенного, антимонопольного, природоохранного и другого законодательства в процессе осуществления предпринимательской деятельности. Эти последствия затрагивают хозяйственные интересы предпринимательствующих организаций и их подразделений. Отражаясь на текущих результатах деятельности, они в конечном счете отрицательно влияют на общие результаты предпринимательской деятельности и приводят к ее отрицательной оценке обществом.

Предпринимательно-правовая ответственность – это один из необходимых элементов хозяйственного расчета всех звеньев народного хозяйства. О значении предпринимательно-правовой ответственности свидетельствует такая ее особенность, как неотвратимость. Невыполнение заданий и договорных обязательств является нарушением государственной и договорной дисциплины.

плины и наносит вред отдельным предприятиям и хозяйству страны в целом. Когда ответственность отрицательно сказывается на экономических интересах предприятия, допустившего нарушение, такую ответственность называют экономической.

По форме неблагоприятных последствий и их связи с результатами деятельности выделяют *пять видов ответственности субъектов предпринимательского права*.

1. Претерпевание (несение) неблагоприятных последствий в форме денежных выплат в результате применения к предприятию-нарушителю мер материальной ответственности. Этот вид можно назвать имущественной или денежной ответственностью.

2. Претерпевание (несение) неблагоприятных последствий непосредственно в форме ухудшения отчетных (итоговых) показателей предпринимательской деятельности (исключения из объемов реализации).

3. Ответственность, выражающаяся в снижении размеров фондов поощрения, создаваемых на основе оценки итоговых показателей производственной деятельности.

4. Общая ответственность, при которой неблагоприятные последствия наступают в результате автоматического «срабатывания» урегулированного нормами права механизма хозрасчета в случае нарушения предприятием установленных им же норм и нормативов. Эти отрицательные последствия равнозначны хозрасчету, фиксируются системой учета и отчетности, наступают не в результате применения санкций, а в силу самого характера регламентации отношений по управлению имуществом, производством. По существу – это ответственность за упущения и нарушения в процессе осуществления предпринимательской деятельности и руководства ею.

Предпринимательно-правовая ответственность характеризуется следующими признаками:

а) субъектами ответственности являются только предприятия и их подразделения, а не отдельные граждане;

б) ответственность наступает в виде неблагоприятных экономических последствий, в виде воздействия на экономические интересы субъекта ответственности;

в) ответственность наступает как за отдельные нарушения принципов хозрасчета или иные конкретные нарушения правил предпринимательской деятельности, так и за общие (конечные) неудовлетворительные результаты деятельности за периоды, по итогам которых дается оценка этой деятельности.

8.2. Санкции в предпринимательских отношениях

По своей экономической сущности меры ответственности, применяемые в предпринимательских отношениях, могут быть охарактеризованы как экономические санкции. В то же время они представляют собой меры

государственного принуждения, предусмотренные законодательством, т. е. носят юридический характер.

Экономическим содержанием этих санкций является воздействие на экономические интересы участников хозяйственных отношений. Однако экономические санкции, в особенности такие, как компенсация убытков и оперативно-производственные санкции, могут рассматриваться в качестве одной из мер защиты прав и интересов субъектов предпринимательства, предусмотренных системой правового регулирования предпринимательской деятельности.

Понятие экономических санкций не совпадает с гражданско-правовым понятием имущественных санкций, потому что в рамки последнего не укладываются многие санкции, которые применяются или могут применяться в предпринимательских отношениях. Кроме штрафных санкций, возмещения убытков и оперативно-производственных санкций к числу экономических санкций относятся санкции планово-хозрасчетного характера, применяемые по итогам оценки результатов предпринимательской деятельности.

Предпринимательно-правовые санкции применяются в предпринимательских правоотношениях к самим предпринимательским органам и их подразделениям, а не к отдельным должностным лицам, и выступают в качестве одного из средств стимулирования улучшения деятельности по охране прав и законных интересов конкретных участников предпринимательских отношений, интересов общества и государства в целом.

Предпринимательно-правовые санкции предусматриваются специальными нормативными актами гражданского законодательства, регулирующими отдельные виды предпринимательских отношений. Большая же часть санкций, применяемых в предпринимательских отношениях, предусмотрена ГК РФ.

Систему санкций, применяемых в предпринимательских отношениях в экономической сфере, образуют имущественные санкции; санкции производственно-организационного характера (оперативные); санкции экономические (правовосстановительные). В зависимости от того, в какой области общественных отношений они применяются и каков способ их применения, они относятся к административным, финансовым или гражданско-правовым категориям.

В имущественных санкциях выделяют возмещение убытков и уплату неустойки (штрафа, пени). Они применяются в области договорных отношений, взыскиваются в пользу кредитора и по своей юридической природе являются гражданско-правовыми в сфере предпринимательства. Санкции за нарушения законодательства, устанавливающего правила ведения предпринимательской деятельности, взыскиваются в федеральный бюджет.

Санкции организационного характера косвенно воздействуют на экономические интересы предпринимателей, допустивших нарушение законодательства, регулирующего предпринимательскую деятельность. К оперативным санкциям относятся перевод на аккредитивную форму расчетов, перевод на оплату после приемки товаров по качеству, односторонний отказ от

исполнения предпринимательского договора и ряд других санкций, применяемых в договорных отношениях предпринимательских структур.

К государственным органам и органам местного самоуправления может быть применена такая санкция, как признание недействительным акта управления и возмещение убытков, причиненных правомерными властными решениями и указаниями.

Экономические санкции являются мерой ответственности предпринимательских структур за нарушение порядка ведения предпринимательской деятельности и направлены на изъятие в бюджет неправомерно полученной прибыли.

По своей юридической природе экономические санкции являются мерами административно-правового воздействия и применяются органами, осуществляющими государственный контроль в соответствующих сферах деятельности: налоговые, таможенные, природоохранные органы, органы валютного контроля и т. п.

К финансово-правовым санкциям относятся такие, которые взыскиваются с предпринимательских структур за нарушение ими обязанностей по внесению в бюджет и внебюджетные фонды налоговых и других обязательных платежей.

Предпринимательско-правовые санкции по их отличительным признакам можно подразделить на четыре группы: 1) штраф (штрафные санкции); 2) компенсация убытков; 3) оперативно-производственные санкции; 4) оценочные санкции.

Под *штрафными санкциями (штрафом)* понимается денежная сумма, которую субъект предпринимательского права, допустивший правонарушение в предпринимательстве (должник), обязан уплатить субъекту, чьи законные интересы ущемлены (кредитору) этим правонарушением. В законодательстве различают три разновидности таких санкций: штраф, пени, неустойка. Отличие между ними сводится к тому, что санкция, называемая штрафом, чаще устанавливается в твердой сумме, а санкции, называемые неустойкой – в процентном отношении к сумме неисполненной части обязательства либо в процентном отношении к сумме всего обязательства, независимо от степени его выполнения.

Компенсация убытков – дело более сложное, чем взыскание штрафных санкций. Здесь нередко требуются сложные расчеты размера подлежащих возмещению убытков, подкрепленные различными документами.

Под *оперативно-производственными санкциями* понимаются меры экономического воздействия на субъект предпринимательства, допустивший правонарушения, направленные на предотвращение или уменьшение убытков других предпринимательских структур. Оперативно-производственными санкциями являются: а) неисполнение контрагентом неисправного предпринимательствующего органа своих обязанностей с освобождением его от ответственности, вплоть до ликвидации нарушений другой стороной; б) отказ потерпевшего предпринимателя от принятия дальнейшего исполнения нарушенного обязательства или односторонний отказ от выполнения своих обязанностей; в) воз-

мещение уполномоченным предпринимательствующим органом понесенных им затрат за счет находящихся в его распоряжении средств предпринимателя-нарушителя либо за счет причитающихся последнему платежей; г) установление дополнительных гарантий надлежащего исполнения обязательств на будущее время; д) отказ от установления договорных отношений на будущее время, в частности прекращение выдачи банковских ссуд, отказ от заключения договора на реализацию продукции, товаров.

8.3. Основания ответственности

Экономическая ответственность субъектов предпринимательства наступает в силу того, что они несут (принимают на себя) риск неблагоприятных последствий как своих, так и чужих действий (бездействия) в сфере их экономической деятельности. При этом становится неважно, виновен ли данный субъект предпринимательства в совершенном, отрицательно повлиявшем на результаты его действий. Меры юридической ответственности применяются, как правило, при наличии правонарушения со стороны органа, на который налагаются санкции, а во многих случаях – при наличии его вины.

Традиционные денежные санкции в ряде случаев применяются только при наличии вины предпринимательского органа и допущения им правонарушения. В принципе, в самой основе материальной ответственности предприятий за нарушения договорных обязательств есть элемент ответственности за действия управляющего органа (выразившиеся, в частности, в установлении задания, во исполнение которого был заключен договор).

Применение производственно-оперативных и оценочных санкций, как правило, не связывается с виной должника. Обязательным основанием имущественной ответственности предпринимательских организаций по закону является неисполнение обязательства или исполнение его ненадлежащим образом.

Вина, согласно ст. 401 ГК РФ, рассматривается как условие ответственности, если иное не предусмотрено законом или договором.

Лицо признается невиновным, если при той степени заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась по характеру обязательства и условиям оборота, оно приняло все меры для надлежащего исполнения обязательства.

Отсутствие вины доказывается лицом, нарушившим обязательство.

Особые правила предусмотрены для субъектов предпринимательской деятельности.

Лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, т. е. чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств. К таким обстоятельствам не относятся, в

частности, нарушение обязанностей со стороны контрагентов должника, отсутствие на рынке нужных для исполнения товаров, отсутствие у должника денежных средств.

Законом или договором могут быть предусмотрены иные условия применения вины, но закон запрещает заключение соглашений об устранении или ограничении ответственности за умышленное нарушение обязательства.

Основанием ответственности управляющего (основного предприятия) органа перед предприятием своей системы является предпринимательское правонарушение (противоправное поведение). В настоящее время в законодательстве прямо предусмотрена ответственность управляющих хозорганов перед хозорганами, входящими в их систему.

Орган управления обязан действовать только в пределах своей компетенции и строго соблюдать права предприятия.

Действующее законодательство не только запрещает органам управления вмешиваться в оперативно-производственную деятельность предприятий, но и определяет неблагоприятные последствия такого вмешательства (т. е. санкции): признание недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления; неприменение судом акта государственного органа или органа местного самоуправления, противоречащего закону; возмещение убытков, причиненных в результате исполнения неправомερных указаний.

Вопросы для обсуждения

1. Понятие и виды ответственности в сфере предпринимательства.
2. Основания ответственности.
3. Гражданско-правовая ответственность контрагентов за неисполнение договорных обязательств.
4. Реализация ответственности в предпринимательских отношениях.
5. Способы защиты права на осуществление предпринимательской деятельности: устранение препятствий, признание незаконными нормативных правовых актов, возмещение убытков, компенсация морального вреда.

ТЕМА 9. ОХРАНА И ЗАЩИТА ПРАВ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЕЙ

9.1. Понятие, способы и формы защиты прав предпринимателей.

9.2. Судебные и внесудебные формы защиты прав предпринимателей.

9.3. Особенности защиты прав предпринимателей при проведении государственного контроля (надзора).

В ходе осуществления хозяйственной деятельности между ее субъектами периодически возникают спорные ситуации, причины которых достаточно различны. Поэтому для сохранения деловых отношений и их поддержания важно знать наиболее распространенные причины спорных ситуаций, чтобы минимизировать риски их возникновения. Грамотному специалисту также важно знать и большое количество способов разрешения тех или иных спорных ситуаций, возникающих между хозяйствующими субъектами.

9.1. Понятие, способы и формы защиты прав предпринимателей

Под защитой прав предпринимателей понимается совокупность нормативно установленных мер (механизмов) по восстановлению или признанию нарушенных или оспариваемых прав и интересов их обладателей, которые осуществляются в определенных формах, определенными способами, в законодательно определенных границах, с применением к нарушителям мер юридической ответственности, а также механизма по практической реализации (исполнимости) этих мер.

Понятие «защита права» следует отличать от понятия «охрана права», которое обычно трактуется более широко, так как включает любые меры, направленные на обеспечение интересов управомоченного субъекта.

Под правовой охраной принято понимать совокупность гарантий государства, связанных с нормативным запрещением либо иным ограничением определенных действий против охраняемого объекта и направленных на предупреждение и профилактику правонарушений.

Предметом же защиты в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности являются нарушенные или оспариваемые права и законные интересы лиц, осуществляющих такую деятельность.

Под способами защиты прав понимаются закрепленные законом материально-правовые и процессуальные меры принудительного характера, посредством которых производится восстановление (признание) нарушенных (оспариваемых) прав и осуществляется воздействие на правонарушителя.

Материально-правовые способы защиты предпринимательских прав – это способы действий по защите прав в соответствии с охранительными нормами материального права. По целям они подразделяются на пресекательные, восстановительные и штрафные.

К пресекательным относятся способы, связанные с принудительным прекращением противоправных действий, причиняющих убытки (вред) или иные негативные последствия, а также создающих угрозу таких последствий.

По своей природе пресекательными являются следующие действия:

- признание недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления;
- неприменение судом акта государственного органа или органа местного самоуправления, противоречащего закону, и т. д.

К восстановительным относятся способы, направленные на признание за субъектом определенных прав, а также на восстановление положения, имевшего место до нарушения права.

Восстановительными являются следующие способы:

- признание права;
- признание оспоримой сделки недействительной и применение последствий ее недействительности;
- присуждение к исполнению обязанности в натуре;
- возмещение убытков, компенсация морального вреда и др.

К штрафным относятся способы, направленные на применение против нарушителя нормативно установленных санкций (мер ответственности) за противоправное поведение.

К штрафным способам защиты можно отнести следующие действия:

- взыскание неустойки, процентов за пользование чужими денежными средствами;
- обращение незаконно полученного по сделке в доход государства;
- конфискация и т. д.

Процессуальные способы защиты – это способы, обеспечивающие защиту прав предпринимателей в процессе рассмотрения спора о нарушенном праве. К их числу относят следующие права:

- 1) в договорном порядке установить компетентный орган по разрешению споров;
- 2) обратиться к компетентному органу по защите нарушенных прав и интересов предпринимателей и т. д.

Самостоятельным способом защиты прав является самозащита (ст. 14 ГК РФ). Гражданский кодекс РФ не содержит определения этого понятия, а лишь устанавливает, что способы самозащиты должны быть соразмерны нарушению и не должны выходить за пределы действий, необходимых для его пресечения.

Положения ст. 14 ГК РФ являются нормативным правовым основанием для самозащиты предпринимателя в процессе осуществления им предпринимательской деятельности в любых ситуациях, а не только тогда, когда его права и интересы уже нарушены и ему причиняется вред. Предприниматель вправе осуществлять превентивные охранительные действия, обеспечивающие защиту его интересов от возможных посягательств.

Под формой защиты понимается комплекс внутренне согласованных организационных мероприятий по защите субъективных прав и охраняемых законом интересов.

Говоря о соотношении способа и формы защиты прав, необходимо обозначить, что способ защиты права – категория материального (регулятивного) права, а под формой защиты права следует понимать определенную законом деятельность компетентных органов по защите права, т. е. по установлению фактических обстоятельств, применению норм права, определению способа защиты права и вынесению решения.

Формы защиты прав предпринимателей делятся на судебные и внесудебные.

Судебные формы защиты прав предпринимателей предполагают определенного рода деятельность со стороны таких органов, как Конституционный Суд РФ, арбитражные суды, суды общей юрисдикции.

К формам внесудебной защиты прав и интересов предпринимателей следует отнести нотариальную защиту, третейское разбирательство, досудебный (претензионный) порядок урегулирования споров.

9.2. Судебные и внесудебные формы защиты прав предпринимателей

Под судебной формой защиты подразумевается деятельность уполномоченных государством органов по защите нарушенных или оспариваемых прав. Суть ее заключается в том, что лицо, права и законные интересы которого нарушены неправомерными действиями, обращается за защитой к государственным или иным компетентным органам, которые уполномочены принять необходимые меры для восстановления нарушенного права или пресечения правонарушения. В рамках судебной защиты органами, обеспечивающими восстановление нарушенного или оспоренного права, являются рассматриваемые далее государственные органы.

Конституционный Суд РФ значительно расширяет возможности судебной защиты прав и интересов предпринимателей. Это объясняется, прежде всего, тем, что, во-первых, законодатель включает в понятие «конституционные права и свободы граждан» (ч. 4 ст. 125 Конституции РФ) конституционные принципы и конституционные законные интересы и допускает защиту не только физических, но и юридических лиц. Во-вторых, расширяется понимание критериев конституционности правовых актов. В частности, правовой акт признается неконституционным, если его положения противоречат принципам и нормам международного права.

Опираясь на принцип естественности и неотчуждаемости прав и свобод, а также на соответствующие нормативные акты, предприниматели могут оспаривать неконституционные акты федеральных органов государственной власти, органов субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления и

вправе обращаться с жалобой в Конституционный Суд РФ на нарушение конституционных прав и свобод.

Независимо от того, каким образом реализуется предпринимателями право на обращение в Конституционный Суд РФ, необходимо учитывать следующие обстоятельства. Во-первых, жалоба может быть подана на несоответствие Конституции РФ федерального закона или законов субъектов Российской Федерации лишь в том случае, если на этом законе основаны вступившие в законную силу решения суда или иного государственного органа, а также должностного лица, нарушающие конституционные права и свободы заявителя. Во-вторых, жалоба считается допустимой независимо от того, каково содержание решений, принятых по делу в судах общей юрисдикции. Исчерпание всех возможностей по защите прав не является обязательным условием допустимости жалобы. Даже если вышестоящие судебные инстанции удовлетворят жалобу предпринимателя в кассационном или надзорном порядке и защитят его права, он может обратиться в Конституционный Суд РФ, обнаружив неопределенность в вопросе о том, соответствует ли закон Конституции РФ. В-третьих, в случае, когда речь идет о соответствии Конституции РФ закона, еще не примененного, но подлежащего применению в конкретном деле, жалоба лиц может рассматриваться только после их обращения в общий суд. Из общего правила возможны исключения. Например, Конституционный Суд РФ вправе вынести решение и по применению закона судом общей юрисдикции при условии, что лицо, подавшее жалобу, может понести ущерб, который нельзя будет предотвратить, если гражданин обратится с жалобой в обычном судебном порядке.

Конституционный Суд РФ в соответствии со своей компетенцией (ст. 125 Конституции РФ) рассматривает следующие четыре основные категории дел:

1) по запросам ряда органов власти, включая Верховный Суд РФ и Высший Арбитражный Суд РФ, разрешает дела о соответствии Конституции РФ федеральных законов, нормативных актов Президента РФ, Совета Федерации РФ, Государственной Думы РФ, а также законов и иных нормативных актов субъектов Российской Федерации;

2) споры о соотношении компетенции между органами государственной власти различных уровней;

3) по жалобам на нарушение конституционных прав и свобод граждан и по запросам судов проверяет конституционность закона, примененного или подлежащего применению в конкретном деле;

4) по запросам ряда органов власти дает толкование Конституции РФ.

Арбитражный суд является государственным органом, специально созданным для рассмотрения и разрешения экономических споров между предприятиями, учреждениями, организациями, являющимися юридическими лицами, и гражданами, осуществляющими предпринимательскую деятельность без образования юридического лица и имеющими статус предпринимателя (ст. 1, 2 АПК РФ).

По общему правилу арбитражный суд рассматривает экономические споры при условии, что они вытекают из следующих отношений:

- между организациями – юридическими лицами и гражданами-предпринимателями;
- между организациями – юридическими лицами и государственными или иными органами;
- между гражданами-предпринимателями и государственными или иными органами.

По смыслу закона отношения, вытекающие из экономической деятельности, включают не только собственно предпринимательские, но и другие, связанные с этой деятельностью, отношения, в том числе и такие, которые возникают в следующих случаях:

- при создании, реорганизации и ликвидации предприятия;
- при осуществлении органами государственной власти и управления своих полномочий по руководству предпринимательской деятельностью, контрольных и иных функций;
- при причинении вреда природным и иным объектам;
- при злоупотреблении предпринимательскими правами и неисполнении своих обязанностей.

Важно, чтобы все эти отношения вытекали из предпринимательской деятельности организаций – юридических лиц и граждан-предпринимателей.

Таким образом, при решении вопроса о подведомственности дел арбитражному суду необходимо наличие двух вышеуказанных критериев: характера правоотношения и субъектного состава их участников.

Организации, не являющиеся юридическими лицами, вправе обратиться с исками в арбитражный суд только в случаях, прямо предусмотренных законодательством.

По общему правилу споры между гражданами-предпринимателями, а также между ними и юридическими лицами разрешаются арбитражным судом, за исключением споров, не связанных с предпринимательской деятельностью (п. 13 постановления пленумов Верховного Суда РФ № 6 и Высшего Арбитражного Суда РФ № 8 от 1 июля 1996 г.), которые рассматриваются в судах общей юрисдикции в следующих случаях.

1. Если дело возникло не в связи с осуществлением ими предпринимательской деятельности, оно подлежит рассмотрению в суде общей юрисдикции.

2. Если хотя бы одной из сторон спора является лицо, не имеющее статуса предпринимателя, этот спор также подлежит рассмотрению не арбитражным судом, а судом общей юрисдикции. В частности, иск о признании недействительной сделки по продаже акций акционерного общества на аукционе, участником которого было физическое лицо, должен рассматриваться судом общей юрисдикции.

3. Если гражданин имеет статус индивидуального предпринимателя, но спор возник не в связи с осуществлением им предпринимательской деятельности, а из брачно-семейных, жилищных и иных гражданских правоотношений, он подведомственен суду общей юрисдикции (ст. 22 ГПК РФ).

4. С момента прекращения действия государственной регистрации гражданина в качестве индивидуального предпринимателя дела, связанные с осуществлявшейся им ранее предпринимательской деятельностью, рассматриваются судами общей юрисдикции, если эти дела не были приняты к производству арбитражным судом до наступления указанных обстоятельств.

В суде общей юрисдикции рассматриваются, в частности, связанные с предпринимательской деятельностью споры о восстановлении прав по утраченным ценным бумагам на предъявителя или ордерным ценным бумагам (подп. 7 п. 1 ст. 262 ГПК РФ); заявления граждан и организаций на неправомерные действия и решения органа государственного управления и должностного лица, считающих, что их права и свободы нарушены (п. 1 ст. 254 ГПК РФ).

5. Суд общей юрисдикции рассматривает также заявления лиц, считающих неправильными совершенные нотариальные действия или отказ в совершении нотариального действия (ст. 310 ГПК РФ).

6. Следует иметь в виду, что суду общей юрисдикции подведомственны также споры, в которых объединены несколько исковых требований, из которых одни подведомственны суду общей юрисдикции, другие – арбитражному суду, однако разделение этих требований невозможно (п. 4 ст. 22 ГПК РФ).

7. В судах общей юрисдикции рассматриваются также споры с участием иностранных организаций и организаций с иностранными инвестициям в порядке, предусмотренном гражданским процессуальным законодательством Российской Федерации (п. 2 ст. 22 ГПК РФ).

В то же время данные споры могут быть переданы также на рассмотрение арбитражного суда при наличии межгосударственного соглашения или соглашения сторон (п. 5 ст. 27 АПК РФ).

Несогласованность положений о подведомственности экономических споров между иностранными и российскими предпринимателями, содержащихся в двух нормативных актах равной юридической силы, очевидна. В результате этого при выборе суда для разрешения спора действует правило, согласно которому истец, независимо от того, иностранный он или российский предприниматель, вправе по своему усмотрению избрать для разрешения конфликта суд арбитражный или общей юрисдикции. Выбора не может быть, если компетентный орган прямо определен международным соглашением или соглашением сторон. В данном случае речь идет о так называемом пророгационном соглашении, т. е. взаимном пожелании сторон контракта передать спор на разрешение конкретного суда до момента принятия его судом к своему производству (ст. 404 ГПК РФ).

Соглашение может быть оформлено самостоятельным документом, но чаще оно включается отдельным пунктом в заключаемый договор материального содержания (купля-продажа, кредит, оказание услуг и т. п.).

По юридической природе пророгационные соглашения (т. е. соглашения о выборе суда) близки к родственным в международном торговом обороте оговоркам об изъятии будущих или уже возникших конфликтов из ведения госу-

дарственных судов с передачей их на разрешение в порядке третейского разбирательства.

К формам внесудебной защиты прав и интересов предпринимателей относятся следующие формы.

1. Нотариальная защита. При рассмотрении нотариальной защиты как одной из внесудебных форм защиты прав и интересов предпринимателей необходимо принять во внимание следующие особенности ее реализации:

- предметом нотариальной деятельности являются бесспорные дела;
- не используются принципы публичности, состязательности;
- нотариальные действия совершаются нотариусом только единолично;
- юридические факты устанавливаются, как правило, на основании письменных доказательств и др.

2. Третейское разбирательство. По порядку формирования, организации деятельности и процедуре разрешения споров третейский суд существенно отличается от арбитражного. Характерной чертой третейского суда является широкое применение усмотрения сторон. В частности, стороны по своему усмотрению могут определить число третейских судей и согласовать процедуру их назначения.

Передача сторонами спора на рассмотрение третейского суда может быть осуществлена двумя способами:

- 1) включением в предпринимательский договор специальной третейской оговорки;
- 2) заключением отдельного соглашения о передаче спора на разрешение третейского суда.

Моментом вступления решения третейского суда в законную силу считается следующий день после даты вынесения этого решения.

Однако иной порядок предусмотрен для вступления в законную силу решений, принятых международным коммерческим арбитражем. Моментом вступления в законную силу его решений считается следующий день после истечения срока на подачу ходатайства об отмене решения (оно должно быть подано не позднее трех месяцев со дня получения решения).

3. Досудебный (претензионный) порядок урегулирования споров. Если федеральным законом или договором для определенной категории споров установлен досудебный порядок их урегулирования, спор может быть передан на рассмотрение арбитражного суда лишь после соблюдения такого порядка (п. 5 ст. 4 АПК РФ).

Так, ГК РФ содержит положение, согласно которому требование изменить или расторгнуть договор может быть заявлено в суд только после отказа другой стороны на подобное предложение либо неполучения ответа в установленный срок (п. 2 ст. 452 ГК РФ).

Обязательный досудебный (претензионный) порядок урегулирования споров предусмотрен, например, федеральными законами от 7 июля 2003 г. № 126-ФЗ «О связи», от 10 января 2003 г. № 17-ФЗ «О железнодорожном транспорте в Российской Федерации», от 17 июля 1999 г. № 176-ФЗ «О почтовой связи» и др.

Необходимо иметь в виду, что досудебный (претензионный) порядок урегулирования споров является обязательным для истца только в случаях, предусмотренных федеральным законом или договором. Если же он предусмотрен положениями, правилами и другими подзаконными актами, то его соблюдение не является обязательным для сторон. Кроме того, если досудебный (претензионный) порядок предусмотрен договором, последний должен содержать четкую запись об установлении такого порядка.

Однако законодатель делает исключение из общего правила о применении досудебного (претензионного) порядка урегулирования споров: на третьих лиц, заявляющих самостоятельные требования относительно предмета спора, не распространяется обязанность соблюдения такого порядка даже тогда, когда это предусмотрено федеральным законом или договором для данной категории споров (ст. 50 АПК РФ).

В случае несоблюдения досудебного (претензионного) порядка урегулирования спора с ответчиком, определенного законом или договором, иск оставляется без рассмотрения (п. 2 ст. 148 АПК РФ).

Доказательством соблюдения истцом досудебного порядка служат копия претензии и документ, подтверждающий ее направление ответчику.

9.3. Особенности защиты прав предпринимателей при проведении государственного контроля (надзора)

Основные положения о защите прав предпринимателей в процессе проведения проверок содержатся в Федеральном законе от 26 декабря 2008 г. № 294-ФЗ «О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля».

Указанный Закон устанавливает четкие требования к организации и проведению мероприятий по государственному контролю (надзору) и муниципальному контролю, в частности к основаниям, периодичности и продолжительности проверок.

Основными принципами защиты прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при проведении государственного контроля (надзора) являются следующие принципы:

- преимущественно уведомительный порядок начала осуществления отдельных видов предпринимательской деятельности;
- презумпция добросовестности юридических лиц, индивидуальных предпринимателей;
- открытость и доступность для юридических лиц и индивидуальных предпринимателей нормативных правовых актов, устанавливающих обязательные требования, выполнение которых проверяется при осуществлении государственного контроля (надзора);
- установление обязательных требований федеральными законами и принятыми в соответствии с ними нормативными правовыми актами;

- проведение мероприятий по контролю уполномоченными должностными лицами органов государственного контроля (надзора);
- соответствие предмета проводимого мероприятия по контролю компетенции органа государственного контроля (надзора);
- периодичность и оперативность проведения мероприятия по контролю, предусматривающего полное и максимально быстрое проведение его в течение установленного срока;
- учет мероприятий по контролю, проводимых органами государственного контроля (надзора);
- возможность обжалования действий (бездействия) должностных лиц органов государственного контроля (надзора), нарушающих порядок проведения мероприятий по контролю, установленный законодательством;
- признание в порядке, установленном федеральным законодательством, недействующими (полностью или частично) нормативных правовых актов, устанавливающих обязательные требования, соблюдение которых подлежит проверке, если они не соответствуют федеральным законам;
- устранение в полном объеме органами государственного контроля (надзора) допущенных нарушений в случае признания судом жалобы юридического лица или индивидуального предпринимателя обоснованной;
- ответственность органов государственного контроля (надзора) и их должностных лиц при проведении государственного контроля (надзора) за нарушение законодательства Российской Федерации;
- недопустимость взимания органами государственного контроля (надзора) платы с юридических лиц и индивидуальных предпринимателей за проведение мероприятий по контролю, за исключением случаев возмещения расходов органов государственного контроля (надзора) на осуществление исследований (испытаний) и экспертиз, в результате которых выявлены нарушения обязательных требований;
- недопустимость непосредственного получения органами государственного контроля (надзора) отчислений от сумм, взысканных с юридических лиц и (или) индивидуальных предпринимателей в результате проведения мероприятий по контролю.

Федеральный закон «О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля» закрепил также некоторые ограничения при проведении мероприятий по контролю. Так, при проведении мероприятий по контролю должностные лица органов государственного контроля (надзора) не вправе осуществлять следующие действия:

- проверять выполнение обязательных требований, не относящихся к компетенции органа государственного контроля (надзора), от имени которого действуют должностные лица;
- осуществлять плановые проверки в случае отсутствия при проведении мероприятий по контролю должностных лиц или работников проверяемых юридических лиц или индивидуальных предпринимателей либо их представителей;

– требовать представления документов, информации, образцов (проб) продукции, если они не являются объектами мероприятий по контролю и не относятся к предмету проверки, а также изымать оригиналы документов, относящихся к предмету проверки;

– требовать образцы (пробы) продукции для проведения их исследований (испытаний), экспертизы без оформления акта об отборе образцов (проб) продукции в установленной форме и в количестве, превышающем нормы, установленные государственными стандартами или иными нормативными документами;

– распространять информацию, составляющую охраняемую законом тайну и полученную в результате проведения мероприятий по контролю, за исключением случаев, предусмотренных законодательством Российской Федерации;

– превышать установленные сроки проведения мероприятий по контролю.

Федеральный закон «О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при проведении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля» определяет также права предпринимателей при проведении проверок.

Должностные лица и (или) представители юридического лица и индивидуальные предприниматели и (или) их представители при проведении мероприятий по контролю имеют следующие права:

– непосредственно присутствовать при проведении мероприятий по контролю, давать объяснения по вопросам, относящимся к предмету проверки;

– получать информацию о проводимом мероприятии по государственному контролю (надзору);

– знакомиться с результатами мероприятий по контролю и указывать в актах о своем ознакомлении, согласии или несогласии с ними, а также с отдельными действиями должностных лиц органов государственного контроля (надзора);

– обжаловать действия (бездействие) должностных лиц органов государственного контроля (надзора) в административном и (или) судебном порядке в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Вопросы для обсуждения

1. Причины возникновения споров в предпринимательской деятельности. Нарушение договорных условий как наиболее распространенная причина возникновения хозяйственного спора.

2. Формы и способы защиты прав предпринимателей.

3. Судебные формы защиты прав предпринимателей.

4. Внесудебные формы защиты прав предпринимателей.

ТЕМА 10. РАЗРЕШЕНИЕ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКИХ СПОРОВ

- 10.1. Хозяйственные споры: понятие и виды.
- 10.2. Внесудебный порядок разрешения хозяйственных споров.
- 10.3. Судебный порядок разрешения хозяйственных споров.

В ходе осуществления хозяйственной деятельности между ее субъектами периодически возникают спорные ситуации, причины которых достаточно различны. Ввиду этого для сохранения деловых отношений, их поддержания важно знать способы разрешения тех или иных предпринимательских споров между хозяйствующими субъектами.

10.1. Хозяйственные споры: понятие и виды

Хозяйственный спор в узком смысле – это спор, возникающий в связи с осуществлением предпринимательской деятельности и непосредственно связанный с ней.

Хозяйственный спор в широком смысле – это спор, возникающий из любых имущественных отношений, а также в связи с осуществлением предпринимательской деятельности.

Итак, хозяйственные споры возникают в результате осуществления имущественных отношений или предпринимательской деятельности. Арбитражный суд после предъявления иска рассматривает споры экономического характера, связанные с хозяйственной деятельностью, между юридическими и частными лицами в случаях, которые предусмотрены законодательной базой.

Выделяются следующие основные причины возникновения хозяйственных споров:

- незнание законодательно-нормативной базы в процессе осуществления предпринимательской деятельности;
- стремление руководителей обеспечить свои интересы в обход законов;
- стремление каждой структуры обеспечить наибольшую выгоду в рамках законодательства.

В судебной практике выделяют следующие основные виды споров экономического характера:

- корпоративные споры;
- споры по защите чести, деловой репутации и достоинства;
- признание права собственности;
- споры о расторжении договора или изменении условий договора;
- ненадлежащее исполнение или неисполнение обязательств;
- нарушения прав собственника, не связанные с лишением владения (негаторные иски);

- споры, результатом которых является возмещение вреда;
- споры о разногласиях по договору, заключение которого предусмотрено законом или передача разногласий по которому на разрешение арбитражного суда согласована сторонами;
- рассмотрение истребования законным владельцем или собственником имущества из чужого незаконного владения (виндикационные иски).

Разрешение хозяйственных споров возможно как во внесудебном порядке (претензионный порядок, третейское разбирательство, урегулирование спора посредством процедуры медиации), так и в судебном порядке (арбитражные суды Российской Федерации).

10.2. Внесудебный порядок разрешения хозяйственных споров

Претензионный порядок урегулирования разногласий предпринимателей, как и самозащита прав предпринимателей, относится к способам досудебной защиты прав, реализуемым без обращения к суду. Однако для реализации этого порядка, в отличие от самозащиты прав, необходимо обратиться к правонарушителю, действиями которого только и может быть удовлетворено требование (претензия). Претензионный порядок является обязательным только в случаях, предусмотренных федеральными законами для определенных категорий споров либо договором (п. 5 ст. 4 АПК РФ), например, по претензиям к перевозчикам (ст. 797 ГК РФ), к организациям связи (ст. 55 Федерального закона «О связи»), требованиям об изменении и расторжении договоров (п. 2 ст. 452 ГК РФ) и др. Таким образом, если для определенной категории споров установлен обязательный претензионный порядок их урегулирования, спор может быть передан на рассмотрение суда лишь после соблюдения такого порядка. Арбитражный процессуальный кодекс РФ предусматривает последствия несоблюдения обязательного претензионного порядка: исковое заявление оставляется без движения (п. 8 ч. 2 ст. 125, ст. 128), если иск подан без соблюдения обязательного претензионного порядка; иск оставляется судом без рассмотрения (п. 2 ст. 148), если нарушение обязательного претензионного порядка выявлено при рассмотрении спора. Кроме того, если дело возникло в суде вследствие нарушения лицом, участвующим в деле, обязательного претензионного порядка урегулирования спора (оставление претензии без ответа, невысылка истребованных документов), суд вправе отнести на это лицо судебные расходы независимо от исхода дела (ч. 1 ст. 111 АПК РФ).

Суть обязательного претензионного порядка состоит в следующем. Лицо, права которого нарушены, до обращения в суд обязано в письменной форме предъявить претензию другой стороне – правонарушителю, т. е. предпринять попытку урегулирования разногласий. Сроки предъявления претензии определяются федеральными законами либо договором. Если законом или договором срок для предъявления претензии не установлен, претензия предъявляется в те-

чение срока исковой давности. В претензии указываются наименование стороны-заявителя; наименование стороны-адресата; дата и номер претензии; сумма претензии и ее обоснованный расчет, если претензия подлежит денежной оценке; обстоятельства, на которых основываются требования, и доказательства, подтверждающие их, со ссылкой на соответствующее законодательство; перечень прилагаемых к претензии документов и других доказательств; иные сведения, необходимые для урегулирования спора, например почтовые и платежные реквизиты заявителя претензии, и т. п. Претензия подписывается руководителем организации, индивидуальным предпринимателем и отправляется другой стороне письмом, по телеграфу, телетайпу или посредством иной связи, обеспечивающей фиксирование отправления, либо вручается под расписку.

Сторона, получившая претензию, обязана рассмотреть ее и ответить на нее в срок, предусмотренный федеральным законом или договором. Например, претензии к перевозчику подлежат рассмотрению в 30-дневный срок. Иск к перевозчику может быть предъявлен грузоотправителем или грузополучателем в случае полного или частичного отказа перевозчика удовлетворить претензию либо неполучения от перевозчика ответа в 30-дневный срок (п. 2 ст. 797 ГК РФ). В предложении о расторжении (изменении) договора может быть указан срок для ответа на претензию, а если такой срок в претензии не указан и не установлен законом либо договором, то срок для ответа составляет 30 дней (п. 2 ст. 452 ГК РФ).

Сторона, получившая претензию, также проверяет законность и обоснованность требования заявителя. Она может затребовать дополнительные документы, провести совместную выверку расчетов, экспертизу (например, товароведческую) или произвести другие действия, обеспечивающие урегулирование спора в претензионном порядке. Сторона, получившая претензию, обязана сообщить заявителю в письменной форме о результатах рассмотрения претензии: об удовлетворении требования полностью или частично либо об отказе в удовлетворении. В ответе на претензию указывается следующее: наименование ответчика и наименование заявителя претензии, дата и номер ответа, дата и номер претензии; при полном или частичном удовлетворении претензии – признанная сумма, номер и дата платежного поручения на перечисление этой суммы или срок и способ удовлетворения претензии, если она не подлежит денежной оценке; при полном или частичном отказе в удовлетворении претензии – мотивы отказа со ссылкой на законодательство и доказательства, обосновывающие отказ; перечень прилагаемых к ответу на претензию документов и других доказательств.

В случае полного или частичного отказа в удовлетворении претензии или неполучения ответа на претензию в срок заявитель претензии вправе предъявить иск в арбитражный суд. В случаях, когда претензионный порядок не является обязательным, т. е. не предусмотрен федеральными законами и договором, предприниматели вправе подать исковое заявление непосредственно в суд, минуя стадию досудебного урегулирования разногласий.

Термины «третейский суд», «коммерческий арбитраж» обозначают разные, хотя и взаимосвязанные, понятия: учреждения, в которых разрешаются

коммерческие споры; состав арбитров, рассматривающих такие споры; процедуры разрешения коммерческих споров. В любом случае – это негосударственные суды, избираемые самими участниками правоотношения для разрешения возникшего между ними спора.

Необходимо отличать арбитражные (третейские) суды как негосударственные институты разрешения споров между предпринимателями и арбитражные суды, существующие в России в качестве государственных. За единой терминологией (арбитраж, арбитражный суд) скрываются различные по природе учреждения, выполняющие различные функции и имеющие различный правовой статус.

Правовая природа третейского (арбитражного) разрешения споров дискуссионна. Различают договорную, процессуальную, смешанную и автономную теории.

Согласно договорной теории арбитражное разрешение споров – это договорный институт, целью которого является организация разрешения гражданско-правового спора на основании поручения сторон. Арбитражное соглашение при этом признается гражданско-правовым договором, стороны которого принимают на себя обязательство подчиниться решению, которое будет принято арбитражем. Недостатком этой теории является то, что она не учитывает процессуальных аспектов, присущих коммерческому арбитражу.

Попыткой преодолеть недостатки договорной теории стала процессуальная теория, в соответствии с которой коммерческий арбитраж – это вид правосудия. Арбитражное соглашение и решение коммерческого арбитража при этом относят к институтам гражданского процессуального права. Однако в этой теории не учитывается то, что коммерческий арбитраж является следствием исключительно волеизъявления заинтересованных сторон, т. е. является институтом частного права.

Согласно смешанной теории коммерческий арбитраж представляет собой совокупность материально-правовых и процессуально-правовых элементов. Третейское соглашение, являясь гражданско-правовым договором, влечет процессуальные последствия, которые заключаются в изменении подведомственности разрешения спора, в применении процессуальных правил, связанных с принудительным исполнением решений арбитража.

Суть автономной теории коммерческого арбитража основана на отрицании всех вышеуказанных доктрин. Коммерческий арбитраж рассматривается как независимое явление (*sui generis*), природа которого объясняется из практических потребностей удобства разрешения споров, возникающих между предпринимателями.

Потребности коммерческого оборота предопределили институционализацию третейского разбирательства.

Правовое положение, порядок учреждения и деятельности третейских судов (арбитражей) в России определяются Федеральным законом от 24 июля 2002 г. № 102-ФЗ «О третейских судах в Российской Федерации» (далее – Закон о третей-

ских судах) и Законом РФ от 7 июля 1993 г. № 5338-1 «О международном коммерческом арбитраже» (далее – Закон о международном коммерческом арбитраже). В соответствии с п. 3 ст. 1 Закона о третейских судах его действие не распространяется на международный коммерческий арбитраж. Споры с участием иностранных организаций и граждан, осуществляющих предпринимательскую деятельность, рассматриваются по правилам Закона о международном коммерческом арбитраже.

Выделяются два вида третейских судов (арбитражей): постоянно действующие (институционные) арбитражи и арбитражи на конкретный случай (*ad hoc*).

Институционные арбитражи создаются, как правило, при торгово-промышленных палатах (ТПП), ассоциациях, биржах и других организациях. Например, при ТПП РФ создан Международный коммерческий арбитражный суд и Морская арбитражная комиссия – старейшие третейские суды России. Такие третейские суды действуют на основании регламентов. Регламенты международных коммерческих арбитражей разрабатываются в соответствии с типовыми регламентами, рекомендуемыми Комиссией ООН по праву международной торговли (ЮНСИТРАЛ). Известными международными коммерческими арбитражами являются Американская арбитражная ассоциация, Международный арбитражный суд при Международной торговой палате в Париже, Лондонский международный арбитражный суд, Арбитражный институт торговой палаты в Стокгольме, Международный арбитражный суд Федеральной палаты экономики Австрии. Арбитражи на конкретный случай (*ad hoc*) являются «разовыми», создаются для рассмотрения конкретного спора. Указанная особенность таких арбитражей всякий раз порождает проблему определения правил, по которым будет рассматриваться спор. Стороны вправе определить правила рассмотрения спора, в частности, путем присоединения к регламенту какого-либо известного коммерческого арбитража либо к модельным регламентам: Арбитражному регламенту Европейской экономической комиссии 1963 г., Арбитражному регламенту ЮНСИТРАЛ 1976 г.

Третейские суды могут рассматривать не любые споры, а только вытекающие из гражданских правоотношений и подведомственные арбитражному суду. Законом установлено, что по соглашению сторон возникший или могущий возникнуть спор, вытекающий из гражданских правоотношений и подведомственный арбитражному суду, до принятия арбитражным судом решения может быть передан сторонами на рассмотрение третейского суда (п. 6 ст. 4 АПК РФ; п. 2 ст. 1, п. 4 ст. 5 Закона о третейских судах).

Следовательно, споры, подведомственные судам общей юрисдикции, а также споры, подведомственные арбитражному суду, но вытекающие из административных правоотношений, третейские суды рассматривать не вправе. Спор может быть рассмотрен в третейском суде только при наличии соглашения сторон (арбитражного соглашения) о передаче возникшего или могущего возникнуть между ними спора на рассмотрение определенному третейскому суду. Такое соглашение может быть заключено в виде отдельного договора либо выражено в виде условия договора (арбитражной оговорки).

Арбитражное (третейское) соглашение – это договор о передаче возникшего между сторонами спора на разрешение коммерческого арбитража. Предмет третейского соглашения состоит в действиях, связанных с рассмотрением и разрешением споров участников гражданских правоотношений третейским судом. Заключая третейское соглашение, стороны приобретают процессуальные права и обязанности, которые сводятся к подчинению их спора юрисдикции коммерческого арбитража.

Если, несмотря на наличие арбитражного соглашения, истец направляет исковое заявление в арбитражный суд, то возможность для арбитражного суда разрешить дело по существу зависит от поведения ответчика. Если ответчик представляет в арбитражный суд отзыв на исковое заявление, такое поведение сторон указывает на то, что они своими конклюдентными действиями расторгли соглашение о передаче спора в третейский суд и передали спор на рассмотрение арбитражному суду. Если же ответчик возражает против рассмотрения дела арбитражным судом и заявляет ходатайство о передаче спора в третейский суд, то третейское соглашение остается в силе (поскольку возможность его одностороннего расторжения законом не предусмотрена), и тогда арбитражный суд обязан оставить иск без рассмотрения (п. 5 ст. 148 АПК РФ). Такого рода возражения ответчика должны быть представлены не позднее его первого заявления по существу спора.

Процедура деятельности третейских судов регулируется их регламентами, а в части, ими не урегулированной, – Законом о третейских судах и Законом о международном коммерческом арбитраже. Процедура разбирательства спора в коммерческом арбитраже более гибкая, чем в государственных судах, следующих строгим процессуальным правилам. Стороны по своему усмотрению определяют формы и способы разрешения спора, позволяющие достичь истины по делу и наиболее справедливым образом разрешить спор.

Особенности этой процедуры состоят, в частности, в следующем.

1. Спорящие стороны сами выбирают арбитров из списка судей данного третейского суда или иных лиц, зарекомендовавших себя в качестве квалифицированных специалистов. Если иное не определено соглашением сторон, третейский суд образуется в составе трех судей: каждая сторона избирает одного судью, а судьи избирают третьего в качестве председательствующего.

2. Приняв к производству исковое заявление, третейский суд должен прежде всего разрешить вопрос о собственной компетенции в данном деле. Оценка собственной компетенции по рассмотрению спора базируется на признании (непризнании) действительности арбитражного соглашения о передаче спора на разрешение данного коммерческого арбитража. Сторона в споре при обжаловании принятого арбитражем решения вправе сослаться на отсутствие у него компетенции для разрешения данного спора.

3. Решение третейского суда является окончательным и подлежит добровольному исполнению стороной, против которой оно вынесено, в порядке и сроки, установленные в нем. Если в решении срок исполнения не установлен,

решение подлежит немедленному исполнению. Оспаривание решения третейского суда ограничено: сторона, не согласная с решением третейского суда, обращается с ходатайством к компетентному государственному суду, который проверяет решение третейского суда, как правило, в рамках ходатайства о его принудительном исполнении. Пересмотр решения третейского суда по существу запрещен. Государственный суд, установив, что решение третейского суда не соответствует закону, не вправе принимать новое решение по делу, а должен лишь констатировать его незаконность и отказать в выдаче исполнительного листа либо (в некоторых случаях) направить дело на новое рассмотрение в тот же третейский суд. Законодательством ряда стран предусмотрено, что, если стороны договорились о том, что решение международного арбитража является окончательным, такое решение вообще не подлежит проверке со стороны государственного суда. Законодательством большинства государств все же предусматривается возможность отмены решения либо отказа в его принудительном исполнении вследствие противоречия решения публичному порядку, основополагающим правовым принципам данного государства.

4. В случае неисполнения ответчиком решения в установленный срок исполнение решения третейского суда производится принудительно по правилам ст. 45 Закона о третейских судах или ст. 35 Закона о международном коммерческом арбитраже. Суть этих правил сводится к тому, что сторона, в пользу которой вынесено решение, обращается в компетентный государственный суд (арбитражный суд субъекта Российской Федерации) с заявлением о выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда (ст. 236 АПК РФ). Заявление оплачивается государственной пошлиной и рассматривается судьей единолично. О дне рассмотрения заявления извещаются стороны, которые могут принять участие в заседании суда. По результатам рассмотрения заявления выносится определение о выдаче исполнительного листа либо об отказе в выдаче исполнительного листа. Суд обязан выдать исполнительный лист, если нет оснований для отказа в его выдаче. К таким основаниям отнесены следующие обстоятельства: третейское соглашение недействительно по основаниям, предусмотренным федеральным законом; сторона не была уведомлена об избрании (назначении) третейских судей или о третейском разбирательстве, в том числе о времени и месте заседания третейского суда, и не могла представить третейскому суду свои объяснения; решение третейского суда принято по спору, не предусмотренному третейским соглашением, либо содержит постановления по вопросам, выходящим за пределы третейского соглашения; состав третейского суда или процедура третейского разбирательства не соответствовали соглашению сторон или федеральному закону; решение еще не стало обязательным для сторон третейского разбирательства или было отменено либо его исполнение было приостановлено; спор, рассмотренный третейским судом, не может быть предметом третейского разбирательства; решение третейского суда нарушает основополагающие принципы российского права.

Суд может отказать в выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения международного коммерческого арбитража также по основаниям, предусмотренным международным договором Российской Федерации и Законом о международном коммерческом арбитраже.

Определение суда о выдаче либо об отказе в выдаче исполнительного листа может быть обжаловано.

Еще одним способом урегулировать хозяйственный спор является процедура медиации, которая регулируется Федеральным законом от 27 июля 2010 г. № 193-ФЗ «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)». Суть данной процедуры заключается в том, что стороны приглашают третье, независимое лицо, обученное специально для этих целей, которое помогает им разрешить спор. По результатам процедуры медиации стороны подписывают медиативное соглашение, которое в дальнейшем может быть утверждено в качестве мирового арбитражным судом.

Итак, существует достаточное количество способов для разрешения хозяйственных споров, помогающих избежать судебного разбирательства. Следует обратить внимание на то, что в Российской Федерации был принят Федеральный закон от 29 декабря 2015 г. № 382-ФЗ «Об арбитраже (третейском разбирательстве) в Российской Федерации», который поменял систему третейского разбирательства.

10.3. Судебный порядок разрешения хозяйственных споров

Правосудие в сфере предпринимательской деятельности, в том числе рассмотрение и разрешение хозяйственных споров, осуществляется арбитражными судами, образованными в соответствии с Конституцией РФ, Федеральными конституционными законами от 31 декабря 1996 г. № 1-ФКЗ «О судебной системе Российской Федерации» и от 28 апреля 1995 г. № 1-ФКЗ «Об арбитражных судах в Российской Федерации».

Арбитражные суды – это особая разновидность судебных органов, осуществляющих судебную власть путем разрешения экономических споров и иных дел, связанных с осуществлением предпринимательской и иной экономической деятельности организациями и индивидуальными предпринимателями.

Основными задачами арбитражных судов при рассмотрении подведомственных им споров является следующее: 1) защита нарушенных или оспариваемых прав и законных интересов организации и граждан в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности; 2) содействие укреплению законности и предупреждению правонарушений в сфере предпринимательской или иной экономической деятельности. Арбитражные суды рассматривают дела, отнесенные к их компетенции, по правилам, установленным АПК РФ.

Арбитражные суды рассматривают экономические споры и другие дела, связанные с осуществлением предпринимательской и иной экономической дея-

тельности, в порядке искового производства и в порядке административного судопроизводства. В порядке искового производства арбитражные суды рассматривают хозяйственные споры и дела, возникающие из гражданских правоотношений. В порядке же административного судопроизводства рассматриваются споры и дела, возникающие из административных и иных публичных правоотношений.

Кроме того, арбитражные суды рассматривают следующие дела: а) о несостоятельности (банкротстве); б) по спорам о создании, реорганизации и ликвидации организаций; в) по спорам об отказе в государственной регистрации, уклонении от государственной регистрации юридических лиц, индивидуальных предпринимателей; г) по спорам между акционером и акционерным обществом, участниками иных хозяйственных товариществ и обществ, вытекающим из деятельности хозяйственных товариществ и обществ, за исключением трудовых споров; д) о защите деловой репутации в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности. Арбитражные суды разрешают экономические споры и рассматривают иные дела с участием юридических лиц, индивидуальных предпринимателей, государственных органов, органов местного самоуправления, должностных лиц и т. д.

Систему арбитражных судов в Российской Федерации составляют следующие суды: 1) Верховный Суд Российской Федерации; 2) федеральные арбитражные суды округов (арбитражные кассационные суды); 3) арбитражные апелляционные суды; 4) арбитражные суды субъектов Российской Федерации (арбитражные суды первой инстанции в республиках, краях, областях, городах федерального значения, автономной области, автономных округах).

Условно выделяются следующие стадии рассмотрения хозяйственного спора в арбитражном суде: 1) возбуждение арбитражного дела в суде; 2) подготовка дела к судебному разбирательству; 3) рассмотрение дела в суде первой инстанции; 4) пересмотр решения суда первой инстанции в апелляционной инстанции; 5) пересмотр решений, постановлений и определений судов первой и апелляционной инстанций в кассационной инстанции; 6) проверка судебных актов в надзорной инстанции; 7) пересмотр вступивших в законную силу судебных актов по вновь открывшимся обстоятельствам; 8) исполнение судебных решений.

Хозяйственный спор необязательно должен пройти все указанные стадии. Вполне может быть такая ситуация, когда, например, после рассмотрения дела в арбитражном суде первой инстанции никто из сторон решение суда обжаловать не будет, и тогда наступит стадия исполнения судебного решения.

Итак, производство в арбитражном суде первой инстанции начинается с подачи искового заявления (иска). Лицо, которое подает иск, называется истцом, а то лицо, к которому этот иск обращен, – ответчиком. Иск представляет собой, с одной стороны, обращенное к суду требование об отправлении правосудия, а с другой стороны, – обращенное к ответчику материально-правовое требование о выполнении лежащей на нем обязанности. Иск подается в арбитражный суд только в письменной форме. При этом следует учитывать, что ис-

тец обязан направить другим лицам, участвующим в деле, копии искового заявления и прилагаемых к нему документов, которые у них отсутствуют, заказным письмом с уведомлением о вручении.

К исковому заявлению прилагаются следующие документы:

- уведомление о вручении или иные документы, подтверждающие направление другим лицам, участвующим в деле, копий искового заявления и приложенных к нему документов, которые у этих лиц отсутствуют;
- документ, подтверждающий уплату государственной пошлины;
- документы, подтверждающие обстоятельства, на которых истец основывает свои требования;
- копии свидетельства о государственной регистрации в качестве юридического лица или индивидуального предпринимателя, иные документы, подтверждающие полномочия на подписание искового заявления, предусмотренные АПК РФ.

Если иск подан с соблюдением требований российского арбитражного процессуального законодательства, то арбитражный суд выносит определение о принятии искового заявления, которым возбуждается производство по делу. В указанном определении или отдельном определении, которое выносит арбитражный суд, указывается на подготовку дела к судебному разбирательству, а также те действия, которые необходимо совершить лицам, участвующим в деле, и сроки их совершения.

Подготовка дела к судебному разбирательству завершается проведением предварительного судебного заседания, на котором суд решает вопрос о готовности дела к судебному разбирательству. Признав дело подготовленным, судья выносит определение о назначении дела посредственно уже к судебному разбирательству. После этого проводится рассмотрение дела по существу в суде первой инстанции. По окончании судебного разбирательства суд выносит вполне конкретное решение, которое излагается в виде отдельного документа. При принятии решения суд оценивает доказательства и доводы, приведенные истцом и ответчиком в обоснование своих требований и возражений; определяет, какие обстоятельства, имеющие значение для дела, установлены и какие – не установлены; определяет, какие законы и иные нормативные правовые акты следует применить по данному делу; устанавливает права и обязанности лиц, участвующих в деле; решает, подлежит ли иск удовлетворению.

Решение арбитражного суда первой инстанции вступает в законную силу по истечении месяца со дня его принятия. Решение суда может быть обжаловано. При этом действуют следующие правила.

1. Не вступившее в законную силу решение арбитражного суда может быть обжаловано в арбитражный суд апелляционной инстанции (подается апелляционная жалоба). В этом случае решение суда первой инстанции, если оно не отменено и не изменено, вступает в законную силу со дня принятия постановления арбитражного суда апелляционной инстанции.

2. Решение арбитражного суда, вступившее в законную силу минуя постановление арбитражного суда апелляционной инстанции, полностью или в части не может быть обжаловано в арбитражный суд кассационной инстанции (подачей кассационной жалобы).

Существенное отличие между этими двумя инстанциями состоит в том, что при рассмотрении дела в порядке апелляционного производства суд повторно рассматривает дело по уже имеющимся и дополнительно представленным доказательствам, в то время как суд кассационной инстанции только проверяет законность решений, постановлений, принятых арбитражным судом первой и апелляционной инстанций, устанавливая правильность применения норм права при рассмотрении дела и принятии обжалуемого судебного акта (решения, постановления). Другими словами, кассационный суд не рассматривает дело заново. Апелляционная жалоба подается через принявший решение в первой инстанции арбитражный суд, который обязан направить ее вместе с делом в соответствующий арбитражный суд апелляционной инстанции. По результатам рассмотрения апелляционной жалобы арбитражный суд апелляционной инстанции принимает судебный акт, именуемый постановлением. Кассационная жалоба подается в арбитражный кассационный суд соответствующего округа через арбитражный суд, принявший решение. По общему правилу кассационная жалоба может быть подана в срок, не превышающий двух месяцев со дня вступления в законную силу обжалуемых решений или постановления арбитражного суда. Кассационный суд принимает судебные акты, которые также именуется постановлениями. По заявлениям лиц, участвующих в деле, и иных участников арбитражного процесса, а в ряде случаев – по представлению прокурора судебные акты арбитражных судов, вступившие в законную силу, могут быть пересмотрены в порядке надзора. Пересмотром судебных актов занимается Верховный Суд РФ.

В случае если решение (постановление) суда вступило в законную силу, а ответчик его не обжалует и не исполняет, оно может быть подвергнуто принудительному исполнению. Начинается так называемое исполнительное производство. Сторонами исполнительного производства являются уже не истец и ответчик, а взыскатель и должник. Взыскатель – это гражданин (индивидуальный предприниматель) или организация, в пользу или в интересах которых выдан исполнительный документ, а должник – это гражданин (индивидуальный предприниматель) или организация, обязанные по исполнительному документу совершить определенные действия (передать денежные средства и иное имущество, исполнить иные обязанности или запреты, предусмотренные исполнительным документом) или воздержаться от их совершения. Исполнительным документом является, в частности, исполнительный лист, который выдается арбитражным судом, рассматривавшим дело. Принудительное исполнение судебных актов (решений, постановлений, определений) возлагается на службу судебных приставов. Оно осуществляется в соответствии с положениями Федерального закона от 2 октября 2007 г. № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве».

Вопросы для обсуждения

1. Хозяйственный спор: понятие и виды.
2. Органы, разрешающие хозяйственные споры.
3. Правовые особенности досудебного порядка урегулирования споров.
4. Арбитражные и третейские суды: понятие, подведомственность и подсудность споров (компетенция), отличительные особенности.
5. Порядок рассмотрения дел в арбитражных и третейских судах.

МЕТОДИЧЕСКИЕ РЕКОМЕНДАЦИИ ПО ПРОВЕДЕНИЮ СЕМИНАРСКИХ ЗАНЯТИЙ

Тема 1. Общие положения предпринимательского права

Вопросы для обсуждения

1. Понятие хозяйственной и предпринимательской деятельности, ее признаки. Предпринимательство как разновидность хозяйственной деятельности.
2. Предмет и метод предпринимательского права, его взаимодействие с другими юридическими науками. Предпринимательские отношения и их правовое регулирование.
3. Принципы осуществления предпринимательской деятельности. Права и обязанности предпринимателей в Российской Федерации. Гарантии осуществления предпринимательской деятельности.
4. Система предпринимательского права. Источники предпринимательского права.
5. Структура предпринимательского законодательства. Законы и подзаконные акты как источники предпринимательского права.

Темы для сообщений

1. История становления предпринимательского права.
2. Соотношение понятий «экономическая деятельность», «хозяйственная деятельность» и «коммерческая деятельность».
3. Необходимость государственного регулирования рыночной экономики.
4. Понятие и содержание предпринимательских отношений.
5. Понятие государственного регулирования экономики.

Методические указания

Исходным пунктом для понимания названной темы являются общие положения теории права об определении отрасли права, разграничении отраслей права, критериях самостоятельности отраслей права, возможности существования комплексных отраслей права. Основными критериями, позволяющими говорить о самостоятельности отрасли права, являются наличие предмета, метода правового регулирования, принципов правового регулирования и источников отрасли права. Некоторые авторы к числу таких критериев относят и систему отрасли права, хотя наличие системы отрасли права следует оценивать как следствие самостоятельности отрасли права, а не как критерий отграничения одной отрасли от другой.

Необходимо обратить внимание на наличие этих критериев у предпринимательского права и четко уяснить, какие конкретно правоотношения составляют предмет предпринимательского права, каковы методы правового регулирования и каковы принципы предпринимательского права. При этом следует учитывать, что предпринимательское право относится к комплексным отраслям

права, что предопределяет специфику этой отрасли. Важно не только раскрыть понятие предпринимательской деятельности, но и установить основные элементы правового режима предпринимательства, к числу которых относятся гарантированная законом самоорганизация и выбор форм хозяйствования; свободное определение целей хозяйственной деятельности и средств их достижения; самостоятельность в выборе партнеров, распоряжении средствами, имуществом, прибылью; ответственность предпринимателей за соблюдение законов и иных правовых актов, определяющих правила участия в рыночных отношениях; государственная поддержка предпринимательства, возможность юридической защиты законных интересов и прав предпринимателя.

При анализе источников предпринимательского права акцент следует сделать на выявлении основных тенденций развития предпринимательского законодательства и особенностей источников предпринимательского права как комплексной отрасли права, усилении роли законов в регулировании отношений в сфере предпринимательской деятельности.

Особое внимание следует уделить развитию отношений собственности и хозяйственной самостоятельности субъектов предпринимательства, а также правовому режиму имущества, используемому в предпринимательской деятельности.

Изучение предпринимательского права затрудняется рядом следующих обстоятельств: а) отсутствием единого кодифицированного нормативного акта, регулирующего предпринимательские отношения; б) постоянным реформированием экономики и непрерывными изменениями в предпринимательском законодательстве; в) противоречивостью и несогласованностью многих нормативных актов, особенно регулирующих земельные и налоговые отношения; г) наличием определенных пробелов в регулировании предпринимательских отношений и необходимостью применения аналогии закона; д) дискуссионностью многих положений науки предпринимательского права.

При изучении предпринимательского права следует прежде всего усвоить конституционные основы его развития, а также специфику совершенствования отношений, складывающихся в сфере предпринимательства. Особое внимание необходимо обратить на развитие таких институтов предпринимательского права, как правовое регулирование рынка ценных бумаг, антимонопольное, налоговое регулирование предпринимательской деятельности, валютное регулирование и развитие договорных отношений субъектов предпринимательства.

Тема 2. Субъекты предпринимательского права

Вопросы для обсуждения

1. Основные формы осуществления предпринимательской деятельности, их положительные и отрицательные факторы.
2. Понятие и признаки юридического лица. Классификация юридических лиц.

3. Хозяйственные общества и товарищества: их общая характеристика, плюсы и минусы.

4. Образование, реорганизация и ликвидация юридического лица.

5. Правовой статус индивидуального предпринимателя. Гражданско-правовое регулирование индивидуального предпринимательства.

Темы для сообщений

1. Государственные и муниципальные предприятия как субъекты предпринимательской деятельности.

2. Крестьянское (фермерское) хозяйство как субъект предпринимательской деятельности.

3. Субъекты малого и среднего предпринимательства и иные специальные субъекты.

4. Практические проблемы реорганизации юридического лица.

5. Объединения в сфере предпринимательства.

Методические указания

Изучение темы следует начать с положений ст. 34 Конституции РФ и определения предпринимательской деятельности, закрепленного в ГК РФ. При этом необходимо усвоить основные признаки предпринимательской деятельности и научиться отграничивать ее от других видов деятельности.

Во-первых, важнейшим признаком предпринимательской деятельности является ее самостоятельность. Предпринимательство организуется лицом по своему усмотрению, без вмешательства со стороны государственных органов, однако это не исключает общего регулирования со стороны государства. Во-вторых, содержание предпринимательской деятельности заключается в совершении операций по использованию имущества, продаже товаров, выполнению работ или оказанию услуг. В-третьих, предпринимательская деятельность – это деятельность, осуществляемая предпринимателем на свой риск. Предполагаемый и желаемый результат не всегда может быть достигнут, причем как по причинам, зависящим от предпринимателя, так и не зависящим от него. Риск неблагоприятных последствий предпринимательской деятельности несет именно предприниматель. Предприниматель ведет деятельность под свою имущественную ответственность. В-четвертых, предпринимательская деятельность направлена на систематическое получение прибыли. Это является основной целью деятельности предпринимателя и позволяет отграничивать коммерческие организации от некоммерческих. В-пятых, предпринимательская деятельность – это деятельность, подлежащая государственной регистрации. Осуществление предпринимательской деятельности без регистрации запрещено.

Предпринимательской деятельностью вправе заниматься как юридические лица, прежде всего коммерческие организации, так и физические лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица. Учитывая многообразие видов коммерческих организаций, сле-

дует уяснить общие основные черты и характерные особенности каждой из организационно-правовых форм. Для этого необходимо обратиться не только к нормам ГК РФ, но и к специальным законам об акционерных обществах, обществах с ограниченной ответственностью, производственных кооперативах, которые указаны в перечне нормативных правовых актов.

Следует детально разобраться с порядком учреждения и государственной регистрации субъектов предпринимательской деятельности. Необходимо уяснить, какие государственные органы осуществляют регистрацию субъектов предпринимательской деятельности, какие документы требуется представить для регистрации, каковы основания отказа в регистрации, каков порядок обжалования при необоснованном отказе в регистрации, а также каковы последствия занятия предпринимательской деятельностью без государственной регистрации. Особое внимание необходимо обратить на порядок государственной регистрации, состоящий из определенных стадий, а также на процедуру и правовые последствия прекращения деятельности хозяйствующих субъектов, включая реорганизацию и ликвидацию юридических лиц.

Достаточно актуальным и практически значимым является вопрос об особенностях правового положения предпринимателей без образования юридического лица. Необходимо знать не только порядок государственной регистрации, налогового учета индивидуальных предпринимателей, но и основные положения правового регулирования их предпринимательской деятельности.

Тема 3. Несостоятельность (банкротство) субъектов предпринимательской деятельности

Вопросы для обсуждения

1. Понятие банкротства, его задачи и принципы. Законодательство о банкротстве.
2. Общая характеристика процедур банкротства юридических лиц.
3. Стадии наблюдения и финансового оздоровления при банкротстве юридического лица.
4. Стадии внешнего управления, конкурсного производства и мирового соглашения при банкротстве юридического лица.
5. Особенности банкротства отдельных категорий юридических лиц.

Темы для сообщений

1. Банкротство индивидуального предпринимателя.
2. Особенности банкротства градообразующих предприятий.
3. Правовое положение кредиторов в различных стадиях банкротства.
4. Финансовое оздоровление как способ сохранения живучести юридического лица.

5. Арбитражный управляющий в процедуре банкротства: его правовое положение, права и обязанности.

Методические указания

При изучении темы необходимо руководствоваться Федеральным законом от 26 октября 2002 г. № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)». Следует обратить внимание на данное в законе определение банкротства, а также условия, при наличии которых юридическое лицо и индивидуальный предприниматель признаются банкротами.

Необходимо четко уяснить порядок подачи заявления в арбитражный суд о признании банкротом. Отдельно следует обратить внимание на обязанность подачи руководителем предприятия в определенных случаях заявления о банкротстве, а также на серьезные правовые последствия невыполнения этого требования. Важное значение в законе придается нормам о предупреждении банкротства, досудебной санации, фиктивном и преднамеренном банкротстве и их правовых последствиях.

Необходимо уделить внимание перечню процедур банкротства, важнейшими из которых являются наблюдение, внешнее управление, конкурсное производство, мировое соглашение, упрощенные процедуры банкротства. Следует уяснить назначение и правовые последствия введения каждой из процедур банкротства, условия, при которых они вводятся, и правовой статус временного, внешнего и конкурсного управляющего при соответствующих процедурах банкротства. Особое внимание необходимо обратить на внешнее управление и конкурсное производство, знать правила формирования конкурсной массы и порядок удовлетворения требований кредиторов при конкурсном производстве, особенности банкротства кредитных организаций, градообразующих предприятий, субъектов естественных монополий и др.

При рассмотрении вопроса о банкротстве индивидуального предпринимателя акцент должен быть сделан на особенностях самой процедуры банкротства и правовых последствиях признания индивидуального предпринимателя банкротом.

Тема 4. Правовое регулирование финансовых рынков

Основные термины: вексель, брокер, банковский сертификат, акция, выпуск эмиссионных ценных бумаг, вторичный выпуск ценных бумаг, документарная форма эмиссионных ценных бумаг, именные эмиссионные ценные бумаги, инвестиционная стоимость объекта оценки, инвестор, инфраструктура рынка ценных бумаг, клиринговая организация, листинг ценных бумаг, облигация, обращение ценных бумаг.

Вопросы для обсуждения

1. Понятие и правовое регулирование инвестиций, инвестиционной деятельности.
2. Субъекты, объекты, содержание и правовые формы инвестиционной деятельности.
3. Особенности правового регулирования иностранных инвестиций.
4. Правовое регулирование рынка ценных бумаг, его понятие и структура.
5. Правовое регулирование выпуска и оборота ценных бумаг.

Вопросы для самоконтроля

1. Дайте определение понятию инвестиций и инвестиционной деятельности.
2. Назовите субъекты и объекты инвестиционной деятельности.
3. Раскройте содержание инновационной деятельности в сфере предпринимательства.
4. Перечислите особенности правового статуса участников валютных операций – резидентов и нерезидентов.
5. Какие существуют формы инновационной деятельности?
6. Дайте определение понятию валютных операций.

Методические указания

Проводимые в России экономические реформы требуют серьезных капиталовложений, причем практически во все основные отрасли производства и торговли. Однако никакие капиталовложения не будут осуществляться предпринимателями без должных гарантий, в том числе правовых. Кроме того, активная инвестиционная деятельность невозможна без четкого правового механизма осуществления инвестиционной деятельности.

Изучение темы необходимо начать с понятия инвестиций, инвестиционной деятельности, ее значения для предпринимательства, субъектов и объектов инвестиционной деятельности, а также государственного регулирования инвестиционных отношений посредством норм права. Инвестиционное законодательство достаточно обширно и включает в себя различные нормативные акты, в той или иной степени воздействующие на инвестиционную деятельность.

В инвестиционном законодательстве приняты следующие федеральные законы: от 25 февраля 1999 г. № 39-ФЗ «Об инвестиционной деятельности в Российской Федерации, осуществляемой в форме капитальных вложений», от 5 марта 1999 г. № 46-ФЗ «О защите прав и законных интересов инвесторов на рынке ценных бумаг», от 9 июля 1999 г. № 160-ФЗ «Об иностранных инвестициях в Российской Федерации». Именно эти нормативные акты определяют основные институты инвестиционной деятельности, закрепляют ее общие принципы, а также регулируют особенности отдельных видов инвестиционных отношений в различных сферах.

Необходимо учитывать, что материал рекомендованных учебников основывается на положениях в основном уже измененных (редактированных) нормативных актов, поэтому должен восприниматься через призму положений новых законов и с учетом новых требований, установленных в них. Особого внимания заслуживают положения о государственном регулировании инвестиционной деятельности, государственных гарантиях прав субъектов инвестиционной деятельности, государственной экспертизе инвестиционных проектов и защите прав инвесторов на рынке ценных бумаг. Должное внимание следует уделить и правовому регулированию иностранных инвестиций: порядку создания и ликвидации коммерческих организаций с иностранными инвестициями; правовому режиму деятельности иностранных инвесторов; гарантиям правовой защиты деятельности иностранных инвесторов, в том числе гарантиям компенсации при национализации и реквизиции имущества, гарантиям использования полученных доходов и гарантиям от неблагоприятного для иностранного инвестора изменения законодательства Российской Федерации.

Тема 5. Правовое регулирование внешнеэкономической деятельности

Основные термины: внешнеэкономическая деятельность, внешнеторговая деятельность, внешнеэкономическая сделка, резидент, нерезидент, экспортная операция, импортная операция, реэкспортная операция, реимпортная операция.

Вопросы для обсуждения

1. Внешнеэкономическая деятельность: понятие, признаки, субъекты.
2. Правовое положение юридических лиц как субъектов внешнеэкономической деятельности.
3. Система государственного регулирования внешнеэкономической деятельности.
4. Таможенно-правовое регулирование внешнеэкономической деятельности.
5. Обязательная продажа резидентами части экспортной валютной выручки. Особенности правового регулирования рублевых счетов.

Вопросы для самоконтроля

1. Перечислите участников внешнеэкономической деятельности.
2. Назовите особенности осуществления внешнеэкономической деятельности субъектами предпринимательского права.
3. Определите цели таможенно-правового регулирования внешнеэкономической деятельности.
4. Назовите методы таможенно-правового регулирования внешнеэкономической деятельности.

5. Дайте сравнительную характеристику резидентам и нерезидентам внешнеэкономической деятельности.

6. Внешнеторговые объединения: понятие, цели и виды деятельности.

Методические указания

При изучении темы обучающемуся следует обратить внимание на то, что внешнеэкономическую деятельность могут осуществлять как физические лица, имеющие статус предпринимателя, так и юридические лица, зарегистрированные для ведения предпринимательской деятельности. Среди юридических лиц можно назвать предприятия, принадлежащие российским гражданам и юридическим лицам; предприятия, полностью принадлежащие иностранным инвесторам; совместные предприятия; государственные предприятия; предприятия, созданные органами местного самоуправления.

При изучении темы также следует обратить внимание на то, что наряду с общим положением, согласно которому все хозяйствующие субъекты обладают правом на ведение внешнеэкономической деятельности, установлен и особый порядок осуществления отдельных видов внешнеэкономической деятельности. Это обусловлено тем значением, которое государство придает отдельным видам внешнеэкономической деятельности. Так, в целях защиты национальных интересов установлен специальный порядок экспорта стратегически важных сырьевых товаров.

Необходимо обратить внимание на то, что субъекты внешнеэкономической деятельности могут непосредственно выходить на зарубежные рынки, оказывать услуги за рубежом, импортировать продукцию (товары), а также могут вести внешнеэкономическую деятельность через посредников.

Рассмотрев право предприятий на осуществление внешнеэкономической деятельности, следует перейти к рассмотрению государственного воздействия на осуществление внешнеэкономической деятельности. Необходимо отметить, что государство с целью защиты своих национальных интересов, интересов всего общества осуществляет регулирование внешнеэкономической деятельности, а также воздействует тем или иным способом на участников возникающих при этом отношений, оказывая им поддержку или создавая неблагоприятные условия для осуществления отдельных видов внешнеэкономической деятельности.

Государственное воздействие на субъекты внешнеэкономической деятельности может быть прямым (например, предоставление конкретным экспертам льгот по уплате таможенных пошлин) или косвенным (например, установление высоких импортных тарифов на какую-либо продукцию для того, чтобы побудить участников внешнеэкономической деятельности импортировать не эти, а другие товары). Такое воздействие осуществляется путем принятия законодательных и иных нормативных актов, регулирующих отношения, возникающие при ведении внешнеэкономической деятельности, и имеет своей целью защиту как публичных, так и частных интересов.

Тема 6. Налогообложение предпринимательской деятельности

Основные термины: налоговые отношения, налог на добавленную стоимость, налог на доходы физических лиц, налог на прибыль корпораций, налог на прирост капитала, налоги, налоговая декларация, налоговая инспекция.

Вопросы для обсуждения

1. Государственное регулирование предпринимательской деятельности через систему налогов.
2. Основы налоговой системы Российской Федерации.
3. Объекты налогообложения в предпринимательстве. Налоговые ставки. Налоговые вычеты.
4. Система органов налогового контроля.
5. Права и обязанности предпринимателей-налогоплательщиков. Ответственность за нарушение налоговых обязательств.

Вопросы для самоконтроля

1. Раскройте содержание основных понятий: налог, сбор, элементы налогообложения, налоговый период.
2. Дайте характеристику участникам отношений, регулируемых законодательством о налогах и сборах.
3. Перечислите виды ответственности налогоплательщиков за нарушение налогового законодательства.
4. Назовите органы налогового контроля.
5. Перечислите функции Федеральной налоговой службы.

Методические указания

Налоговые правоотношения являются предметом изучения специальной учебной дисциплины «Налоговое право». В рамках предпринимательского права речь идет лишь об общих основах налогообложения предпринимательской деятельности, видах налогов, уплачиваемых предпринимателями, правах, обязанностях и ответственности предпринимателей-налогоплательщиков.

Большое количество нормативных актов в сфере налогового регулирования, частые изменения этих актов превратили налоговую систему в крайне запутанную и непростую для применения на практике. Особая роль в становлении налоговой системы принадлежит конституционным нормам. Об этом свидетельствуют неоднократные обращения предпринимателей за защитой своих прав в Конституционный Суд РФ.

При изучении данной темы акцент следует сделать на нормах НК РФ, на таких понятиях, как «налог», «сбор», «налогоплательщик», а также на видах налогов, взимаемых с предпринимателей, правах и обязанностях предпринимателей-налогоплательщиков. Необходимо обратить внимание на способы обеспечения исполнения обязанностей по уплате налогов и сборов, конкретные

санкции, установленные НК РФ за неисполнение предпринимателями обязанностей по уплате налогов и сборов, а также других обязанностей в сфере налогового регулирования. Кроме платежей в бюджет значимыми для предпринимателей являются обязательства по уплате платежей во внебюджетные фонды: Пенсионный фонд, Фонд обязательного медицинского страхования, Фонд социального страхования, Государственный фонд занятости. Необходимо знать ставки и порядок уплаты этих платежей.

При изучении темы важное значение имеет анализ сложившейся судебной практики и руководящих разъяснений высших судебных инстанций.

Тема 7. Государственный контроль за осуществлением предпринимательской деятельности

Основные термины: декларирование соответствия, декларация о соответствии, заявитель, знак обращения на рынке, знак соответствия, идентификация продукции, контроль (надзор) за соблюдением требований технических регламентов, международный стандарт, национальный стандарт, орган по сертификации, оценка соответствия, подтверждение соответствия, сертификация, сертификат соответствия, система сертификации, стандарт, стандартизация, техническое регулирование, технический регламент.

Вопросы для обсуждения

1. Понятие и виды публичного контроля за осуществлением предпринимательской деятельности.
2. Контроль за качеством товаров, работ, услуг. Понятия «безопасность товара» и «качество товара».
3. Понятие, виды и цели принятия технических регламентов.
4. Государственный контроль за соблюдением требований технических регламентов.
5. Стандартизация и подтверждение соответствия: понятие, цели и основные принципы.

Вопросы для самоконтроля

1. Назовите виды публичного контроля.
2. Раскройте понятие «добровольная сертификация». Назовите особенности добровольной сертификации.
3. Охарактеризуйте правовое регулирование качества и безопасности пищевых продуктов.
4. Перечислите условия разработки и утверждения стандартов.
5. Раскройте порядок разработки, принятия, изменения и отмены технического регламента.

Методические указания

Предпринимательская деятельность носит самостоятельный и инициативный характер, но самостоятельность предпринимателя не беспредельна. Экономические функции государства предполагают не только непосредственное участие государства в хозяйственных правоотношениях, планирование и прогнозирование предпринимательской деятельности, но и соответствующие механизмы ограничения предпринимательства в целях сбалансированности частных и публичных интересов, обеспечения общественных интересов и интересов потребителей. Способы воздействия государства на предпринимательскую деятельность многогранны. Речь идет о государственном контроле за осуществлением предпринимательской деятельности, об экономических рычагах воздействия на нее, о правовых механизмах поддержки предпринимательства. Следует обратить внимание на прямые и косвенные методы государственного регулирования предпринимательской деятельности. В рыночных условиях хозяйствования приоритет все более отдается косвенным методам регулирования, что не исключает и прямые директивные правила в отношении некоторых аспектов предпринимательской деятельности.

Важнейшими способами государственного регулирования предпринимательства являются лицензирование и политика ценообразования. Признавая необходимой дальнейшую либерализацию ценообразования, законодательство предусматривает определенные механизмы регулирования цен на товары и услуги. Прежде всего, речь идет о регулировании цен на продукцию естественных монополий.

Среди общих требований, предъявляемых со стороны государства к хозяйственной деятельности предпринимателей, следует выделить экологические, санитарно-эпидемиологические и противопожарные требования, которые закреплены в соответствующих специальных законах, важнейшие из которых указаны в списке рекомендованных нормативных правовых актов. Крайне важными представляются многочисленные нормативные акты, устанавливающие экологические требования к возведению зданий, сооружений и ведению хозяйственной деятельности предпринимателей, проведению экологической экспертизы. Особо следует подчеркнуть наличие в законодательстве юридических способов поддержки предпринимательства со стороны государства. К ним относятся правовые механизмы защиты нарушенных прав, программы развития предпринимательства, малого и среднего бизнеса, обязанности центральных, региональных и местных органов в этой сфере. К сожалению, приходится констатировать, что указанные механизмы реализуются крайне медленно и неэффективно, а подчас носят чисто декларативный характер.

В условиях рыночной экономики главным регулятором общественных отношений является сам рынок, который экономически, на основе спроса и предложения, определяет развитие производства, цену товара, его качество. Рынок воздействует на интересы предпринимателей, заставляет их улучшать

производство и качество товара. Правовое регулирование качества в современных условиях характеризуется общедозволительной направленностью и соответствует принципу свободы договора. Оно может быть выражено формулой: условия о качестве определяются договором, кроме случаев, когда содержание условия предписано законом или иными правовыми актами. Принцип свободы договора при определении требований к качеству продукции, работ, услуг претерпевает ограничения в целях обеспечения публичных интересов, в частности защиты прав потребителей. Эти ограничения закреплены в специальном законодательстве, поэтому при изучении данной темы прежде всего внимание должно быть обращено на законы и другие нормативные акты в сфере стандартизации, сертификации, обеспечения единства измерений, основные из которых приведены в списке рекомендованных нормативных правовых актов.

Тема 8. Ответственность в предпринимательских отношениях

Основные термины: административная ответственность, гражданско-правовая ответственность, неустойка (штраф, пеня), обязательство, ответственность за нарушение обязательств, санкция.

Вопросы для обсуждения

1. Понятие и виды ответственности в сфере предпринимательства.
2. Основания ответственности.
3. Гражданско-правовая ответственность контрагентов за неисполнение договорных обязательств.
4. Реализация ответственности в предпринимательских отношениях.
5. Способы защиты права на осуществление предпринимательской деятельности: устранение препятствий, признание незаконными нормативных правовых актов, возмещение убытков, компенсация морального вреда.

Вопросы для самоконтроля

1. Дайте общее определение понятию ответственности. Раскройте виды ответственности субъектов предпринимательства.
2. Раскройте признаки гражданско-правовой ответственности как вида ответственности субъектов предпринимательского права.
3. Раскройте содержание понятия «возмещение убытков».
4. Перечислите способы защиты права на осуществление предпринимательской деятельности.
5. Раскройте ответственность субъектов предпринимательства за правонарушения перед государством.

Методические указания

Целью данного занятия является изучение юридической ответственности в предпринимательских правоотношениях, уяснение ее специфики, значения, видов и функций (превентивной, компенсационной, репрессивной, информационной).

Предпринимательско-правовой ответственности присущи государственное принуждение, осуждение виновного поведения и негативные последствия для правонарушителя. Обучающийся должен понимать принципы ответственности, к которым относятся принципы справедливости наказания, его индивидуализации и соразмерности, а также принцип равенства перед законом. Необходимо выделить основания юридической ответственности субъектов предпринимательства, к которым относятся неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, правонарушения, преступления в сфере предпринимательской деятельности и другие основания возложения на субъектов неблагоприятных последствий, предусмотренных нормами права или договора.

Систему санкций, применяемых в предпринимательских правоотношениях и в экономической сфере, образуют имущественные санкции, санкции производственно-организационного характера, экономические санкции.

Изучение темы позволит обучающимся понять специфику предпринимательско-правовых санкций, которые применяются к субъекту правонарушения в обязательном порядке, в отличие от классических гражданско-правовых (имущественных) санкций; уяснить порядок обращения взыскания на имущество. Данная тема также позволит уяснить особенности ответственности за правонарушения, допущенные гражданином-предпринимателем и юридическим лицом.

Тема 9. Охрана и защита прав предпринимателей

Основные термины: договор, исковая давность, неустойка (штрафом, пеней), обязательство, ответственность за нарушение обязательств, существенное нарушение договора, существенные условия договора.

Вопросы для обсуждения

1. Причины возникновения споров в предпринимательской деятельности. Нарушение договорных условий как наиболее распространенная причина возникновения хозяйственного спора.

2. Формы и способы защиты прав предпринимателей.

3. Судебные формы защиты прав предпринимателей.

4. Внесудебные формы защиты прав предпринимателей.

Вопросы для самоконтроля

1. Дайте определение понятиям форм и способов защиты прав предпринимателей. Определите их различия.

2. Назовите основные причины возникновения споров между субъектами предпринимательства.

3. Назовите обязательные условия соблюдения претензионного порядка перед подачей искового заявления в арбитражный суд.

4. Назовите отличительные особенности процедуры медиации от судопроизводства.

5. Определите различия между третейским судопроизводством и арбитражными судами.

Методические указания

Изучение предпринимательского права предполагает приобретение основных знаний по защите прав и законных интересов предпринимателей при осуществлении их деятельности. Следует уяснить сущность хозяйственных споров в условиях рынка и основные способы разрешения хозяйственно-правовых конфликтов. Необходимо иметь представление об ответственности в сфере предпринимательской деятельности, видах санкций и порядке их применения.

Государством гарантируется равное право доступа всех субъектов предпринимательства на рынок, к материальным, природным, финансовым, трудовым и информационным ресурсам, равные условия деятельности независимо от вида собственности и организационно-правовых форм. Вмешательство государства в предпринимательскую деятельность допускается только в случаях и в порядке, предусмотренных законодательством. При этом государство через систему правоохранительных органов обеспечивает защиту прав и законных интересов субъектов предпринимательства от любого рода посягательств.

При изучении темы следует обратить внимание на систему юридических механизмов защиты прав и законных интересов предприятий и индивидуальных предпринимателей. Чрезвычайно важна деятельность арбитражных судов по защите прав предпринимателей, которая более детально рассматривается в рамках изучения арбитражного процессуального права.

Наряду с правоохранительными органами и органами правосудия можно выделить деятельность страховых обществ, третейских судов, аудиторских фирм, медиаторов. Необходимо иметь представление и о нотариальной форме защиты прав и законных интересов субъектов предпринимательства.

Тема 10. Разрешение предпринимательских споров

Основные термины: медиация, претензия, медиативное соглашение, третейский суд (арбитраж), досудебный порядок урегулирования спора, альтернативные способы разрешения спора.

Вопросы для обсуждения

1. Хозяйственный спор: понятие и виды.

2. Органы, разрешающие хозяйственные споры.
3. Правовые особенности досудебного порядка урегулирования споров.
4. Арбитражные и третейские суды: понятие, подведомственность и подсудность споров (компетенция), отличительные особенности.
5. Порядок рассмотрения дел в арбитражных и третейских судах.

Вопросы для самоконтроля

1. Назовите преимущества и недостатки третейских судов перед арбитражными.
2. Раскройте систему арбитражных судов Российской Федерации.
3. Назовите основные принципы организации арбитражных судов и раскройте их содержание.
4. Дайте определение понятию безакцептного взыскания.
5. Определите порядок действий юридического лица, предшествующий подаче искового заявления в арбитражный суд.

Методические указания

При исполнении различных договорных обязательств между субъектами предпринимательской деятельности могут возникать разногласия, приводящие к предпринимательским спорам, в связи с чем возникает необходимость в их разрешении. В первую очередь обучающемуся необходимо разобраться в формах разрешения предпринимательских споров, которые можно разделить на судебные и внесудебные.

Следует отметить, что рассмотрение предпринимательских споров так или иначе осуществляют все ветви судебной власти. Однако главная нагрузка по разрешению предпринимательских споров лежит на арбитражных судах. При изучении судебной формы разрешения предпринимательских споров следует обратить особое внимание на основной нормативный акт, регламентирующий судопроизводство в арбитражных судах России – Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации от 24 июля 2002 г. № 95-ФЗ, регламентирующий общие принципы и задачи арбитражного судопроизводства, особенности рассмотрения отдельных категорий дел, пересмотр и исполнение судебных актов.

Задачами арбитражного судопроизводства являются:

– защита нарушенных или оспариваемых прав и законных интересов лиц, осуществляющих предпринимательскую и иную экономическую деятельность, а также прав и законных интересов Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, органов государственной власти Российской Федерации, органов государственной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц в указанной сфере;

– обеспечение доступности правосудия в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности; справедливое публичное судебное разбирательство в установленный законом срок независимым и беспристрастным судом; укрепление законности и предупреждение правонарушений в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности;

– формирование уважительного отношения к закону и суду;

– содействие становлению и развитию партнерских деловых отношений, формированию обычаев и этики делового оборота.

При изучении внесудебной формы разрешения предпринимательских споров следует уделить внимание претензионному порядку (определить, в каких случаях он является обязательным для сторон при дальнейшем разрешении спора в судебном порядке). Далее следует изучить третейское судопроизводство как еще один способ досудебного урегулирования спора.

Основным нормативным правовым актом, регламентирующим третейское судопроизводство в России, решающее разногласия предпринимательских споров, является Федеральный закон от 24 июля 2002 г. № 102-ФЗ «О третейских судах в Российской Федерации». Суть третейского суда и третейского судопроизводства заключается в том, что спорящие лица самостоятельно избирают третейского судью (судей), которому доверяют рассмотрение и разрешение возникшего между ними спора. Спор может быть передан на разрешение третейского суда при наличии заключенного между сторонами третейского соглашения. Предметом деятельности третейского суда является разрешение экономических споров, в которых хотя бы одной из сторон является субъект малого предпринимательства.

Третейское разбирательство спора призвано обеспечить следующее:

– защиту охраняемых законом прав и интересов субъектов малого предпринимательства;

– быстроту и экономичность процедуры разрешения предпринимательского спора;

– сохранение деловых, партнерских отношений спорящих сторон, несмотря на имеющиеся между ними разногласия.

Следует обратить внимание на то, что в Российской Федерации прошла реформа третейского разбирательства, результатом которой стало принятие Федерального закона от 29 декабря 2015 г. № 382-ФЗ «Об арбитраже (третейском разбирательстве) в Российской Федерации».

Еще один особый вид разрешения предпринимательских споров, который необходимо изучить, – это процедура медиации. Ее отличительной особенностью является то, что стороны разрешают спор при помощи третьей стороны (посредника), которая, в свою очередь, заинтересована в разрешении спора выгодно для каждой из сторон.

ПРИМЕРНЫЙ ПЕРЕЧЕНЬ ВОПРОСОВ К ЗАЧЕТУ

1. Понятие предпринимательской деятельности.
2. Виды предпринимательской деятельности.
3. История становления и развития предпринимательского права.
4. Понятие и виды источников предпринимательского права Российской Федерации.
5. Субъекты предпринимательских правоотношений.
6. Принципы предпринимательского права, их значение.
7. Права и обязанности предпринимателей.
8. Гарантии осуществления предпринимательской деятельности.
9. Значение предпринимательского права для работников ОВД.
10. Правовой статус индивидуального предпринимателя.
11. Применение норм гражданского законодательства к индивидуальным предпринимателям.
12. Порядок государственной регистрации индивидуальных предпринимателей.
13. Понятие юридического лица.
14. Классификация юридических лиц.
15. Коммерческие и некоммерческие организации.
16. Правоспособность юридических лиц.
17. Государственная регистрация юридических лиц.
18. Отказ в регистрации юридического лица и порядок его обжалования.
19. Общая характеристика хозяйственных товариществ и обществ.
20. Полное товарищество и товарищество на вере.
21. Общество с ограниченной ответственностью.
22. Акционерное общество.
23. Общество с дополнительной ответственностью. Дочерние и зависимые общества.
24. Унитарные государственные и муниципальные предприятия.
25. Производственный кооператив.
26. Понятие ликвидации и реорганизации юридического лица.
27. Очередность удовлетворения требований при ликвидации юридического лица.
28. Правовое положение ликвидационной комиссии.
29. Понятие государственного регулирования предпринимательства.
30. Основания государственного вмешательства в предпринимательскую деятельность.
31. Формы и методы государственного воздействия в сфере предпринимательства.
32. Виды государственного регулирования предпринимательской деятельности.

33. Государственный контроль за созданием, реорганизацией, ликвидацией коммерческих и некоммерческих организаций.
34. Понятие и виды конкуренции.
35. Понятие предприятия-монополиста. Монополизация экономики.
36. Антимонопольное законодательство.
37. Антимонопольное регулирование предпринимательской деятельности.
38. Ответственность за нарушение антимонопольного законодательства.
39. Естественные монополии: особенности правового статуса, деятельности и хозяйственной компетенции.
40. Правовой статус антимонопольных органов.
41. Санкции за нарушения антимонопольного законодательства.
42. Правовое регулирование отношений в области рекламы.
43. Понятие и виды ценных бумаг.
44. Биржи: понятие, виды, правовое положение.
45. Понятие и виды биржевых сделок.
46. Виды профессиональной деятельности на рынке ценных бумаг.
47. Государственное регулирование рынка ценных бумаг.
48. Правовой статус профессиональных участников рынка ценных бумаг.
49. Валютный рынок и валютные операции.
50. Понятие и виды финансовых рынков.
51. Рынок ценных бумаг и иных финансовых инструментов.
52. Иностранные инвестиции.
53. Рынок банковских и иных финансовых услуг.
54. Право коммерческой организации на внешнеэкономическую деятельность и условия ее осуществления.
55. Понятие совместной деятельности в предпринимательстве, ее участники.
56. Налоговая система России, общая характеристика.
57. Принципы налогообложения.
58. Права и обязанности налогоплательщиков.
59. Правовой статус налоговых органов в России.
60. Правовой статус налоговых агентов.
61. Организация бухгалтерского учета и отчетности в сфере предпринимательской деятельности.
62. Финансовые санкции за нарушения налогового законодательства.
63. Административная и уголовная ответственность за налоговые правонарушения.
64. Сертификация товаров.
65. Лицензирование отдельных видов деятельности в сфере предпринимательства.
66. Порядок оформления лицензий.
67. Полномочия лицензирующих органов.
68. Общие ограничения предпринимательской деятельности.
69. Судебный порядок рассмотрения дела о несостоятельности (банкротстве).

70. Правовой статус арбитражного управляющего.
71. Наблюдение.
72. Финансовое оздоровление.
73. Внешнее управление.
74. Конкурсное производство.
75. Мировое соглашение.
76. Банкротство индивидуального предпринимателя.
77. Понятие, виды и способы защиты прав и законных интересов индивидуальных предпринимателей и коммерческих организаций.
78. Понятие и виды юридической ответственности в сфере предпринимательских правоотношений.
79. Гражданско-правовая ответственность за нарушение предпринимательских обязательств.
80. Досудебный порядок урегулирования предпринимательских споров.
81. Органы, рассматривающие споры с участием предпринимателей.
82. Порядок разрешения споров управленческого характера.
83. Арбитражный суд, его сущность и задачи.
84. Организация, структура и компетенция арбитражных судов.
85. Участники арбитражного процесса.
86. Подведомственность и подсудность арбитражных споров.
87. Производство в арбитражном суде 1-й инстанции.
88. Третейский суд: понятие и значение.
89. Организация и компетенция третейского суда.
90. Порядок рассмотрения споров в третейском суде.
91. Порядок исполнения решения третейского суда.
92. Понятие и задачи нотариата в Российской Федерации.
93. Понятие и виды нотариальных действий.
94. Понятие и виды юридической ответственности в сфере предпринимательских правоотношений.
95. Нотариальная защита прав и законных интересов индивидуальных и коллективных субъектов предпринимательства.

ЛИТЕРАТУРА

Нормативные правовые акты

1. Конституция Российской Федерации от 12 дек. 1993 г. Доступ из справочной правовой системы «КонсультантПлюс».
2. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30 нояб. 1994 г. № 51-ФЗ. Там же.
3. Налоговый кодекс Российской Федерации (часть первая) от 31 июля 1998 г. № 146-ФЗ. Там же.
4. Налоговый кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 5 авг. 2000 г. № 117-ФЗ. Там же.
5. О лицензировании отдельных видов деятельности: федер. закон от 4 мая 2011 г. № 99-ФЗ. Там же.
6. О несостоятельности (банкротстве): федер. закон от 26 окт. 2002 г. № 127-ФЗ. Там же.
7. О финансовом оздоровлении сельскохозяйственных товаропроизводителей: федер. закон от 9 июля 2002 г. № 83-ФЗ. Там же.
8. О личном подсобном хозяйстве: федер. закон от 7 июля 2003 г. № 112-ФЗ. Там же.
9. О сельскохозяйственной кооперации: федер. закон от 8 дек. 1995 г. № 193-ФЗ. Там же.
10. О крестьянском (фермерском) хозяйстве: федер. закон от 11 июня 2003 г. № 74-ФЗ. Там же.
11. Об обществах с ограниченной ответственностью: федер. закон от 8 февр. 1998 г. № 14-ФЗ. Там же.
12. Об акционерных обществах: федер. закон от 26 дек. 1995 г. № 208-ФЗ. Там же.
13. О некоммерческих организациях: федер. закон от 12 янв. 1996 г. № 7-ФЗ. Там же.
14. О садоводческих, огороднических и дачных некоммерческих объединениях граждан: федер. закон от 15 апр. 1998 г. № 66-ФЗ. Там же.
15. О государственных и муниципальных унитарных предприятиях: федер. закон от 14 нояб. 2002 г. № 161-ФЗ. Там же.
16. О производственных кооперативах: федер. закон от 8 мая 1996 г. № 41-ФЗ. Там же.
17. О защите прав и законных интересов инвесторов на рынке ценных бумаг: федер. закон от 5 марта 1999 г. № 46-ФЗ. Там же.
18. О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля: федер. закон от 26 дек. 2008 г. № 294-ФЗ. Там же.

Основная литература

1. Агеева Е.Ш. Институт охраны и защиты прав предпринимателей. Сравнительно-правовое исследование законодательств России и Англии. М.: Статут, 2015. URL: <https://rucont.ru/efd/361553> (дата обращения: 05.07.2017).
2. Алексеев С.В. Правовое регулирование предпринимательской деятельности: учеб. пособие. М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2015.
3. Алексеева Д.Г., Андреева Л.В., Андреев В.К. Российское предпринимательское право / под ред. И.В. Ершова, Т.Д. Отнюкова. М.: Велби: Проспект, 2010. URL: <http://samzan.ru/91706> (дата обращения: 05.07.2017).
4. Андреева Л.В. Российское предпринимательское право: учеб. М.: Проспект, 2013.
5. Арбитражный процесс: практикум /под ред. В.В. Яркова, С.Л. Дегтярева. 3-е изд., перераб. и доп. М.: Инфотропик Медиа, 2010.
6. Эриашвили Н.Д., Сараджева О.В., Васильева О.В. и др. Банковское законодательство: учеб. пособие / под ред. Н.Д. Эриашвили. М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2015.
7. Банкротство хозяйствующих субъектов: учеб. для бакалавров / отв. ред.: И.В. Ершова, Е.Е. Енькова. М., 2016.
8. Бахарев П.В. Арбитражный процесс: учеб.-практ. пособие. М.: Евразийский открытый институт, 2010. URL: http://biblioclub.ru/index.php?page=search_red (дата обращения: 25.05.2017).
9. Белых В.С. Предпринимательское право России: учеб. для бакалавров. М.: Проспект, 2014.
10. Быков А.Г. Предпринимательское право: проблемы формирования и развития // Вестник МГУ. Сер. 11: Право. 1993. № 6.
11. Васильев В.В. К критике дуализма частного права. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=16385123> (дата обращения: 05.07.2017).
12. Васильева С. Предприниматели и органы власти в России: публично-правовой взгляд на правоотношения // Хозяйство и право. 2013. № 6. С. 99–112.
13. Гарбатович Д. О соотношении мошенничества и незаконного предпринимательства, совершенных с незаконным использованием товарного знака // Уголовное право. 2013. № 3. С. 21–24.
14. Гармаш А.М. Противодействие преступности в сфере предпринимательской деятельности. М., 2014.
15. Гражданское право: учеб.: в 2 ч. / под ред. В.П. Камышанского, Н.М. Коршунова, В.И. Иванова. М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2012. Ч. 1.
16. Гущин В.В., Гуреев В.А. Предпринимательское право России. 2-е изд. перераб. и доп. М.: Эксмо, 2012.
17. Дмитриева Г.К. Правовое регулирование внешнеэкономической деятельности в условиях вступления Российской Федерации во Всемирную торговую организацию. М.: НОРМА: ИНФРА-М, 2013.

18. Корпоративное право: учеб. пособие / под ред. Е.А. Павлова, И.А. Еремичева. 2-е изд., перераб. и доп. М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2015.
19. Жилинский С.Э. Предпринимательское право (правовая основа предпринимательской деятельности): учеб. для вузов. 3-е изд., изм. и доп. М.: НОРМА: ИНФРА-М, 2001.
20. Иванов А.А. Коммерческое право России: вчера, сегодня, завтра // Закон. 2011. № 1. С. 27–33.
21. Иванова Е.В. Гражданское право России: учеб.: полный курс. М.: Книжный мир, 2011.
22. Иванова Ж.Б., Касперских Е.Ф. Проблемы правового регулирования государственной имущественной поддержки субъектов малого и среднего предпринимательства // Российская юстиция. 2013. № 8. С. 47–49.
23. Катанаева Е.Н. Предпринимательское право: курс лекций. Томск: Эль Контент, 2012. URL: http://biblioclub.ru/index.php?page=book_red&id=208650&sr=1 (дата обращения: 05.09.2017).
24. Кичигин Н.В., Нанба С.Б., Рафалюк Е.Е. «Дорожная карта» бизнеса в правовом пространстве // Журнал российского права. 2012. № 5. С. 24–34.
25. Кожаев Ю.П. Границы и правовой статус предпринимательства // Энергия: экономика, техника, экология. 2013. № 6. С. 34–40.
26. Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части первой / под ред. Т. Е. Абовой, А.Ю. Кабалкина. М., 2006.
27. Коммерческое (предпринимательское) право: учеб.: в 2 т. / под ред. В.Ф. Попондопуло. 4-е изд., перераб. и доп. М.: Проспект, 2009. Т. 2. URL: <http://mydocx.ru/7-37476.html> (дата обращения: 05.09.2017).
28. Батычко В.Т. Предпринимательское право: конспект лекций. Таганрог, 2011. URL: <http://refdb.ru/look/2151766-pall.html> (дата обращения: 05.09.2017).
29. Коршунов Н.М. Предпринимательское право: учеб. для студентов вузов, обуч. по спец. «Юриспруденция». М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2012.
30. Кудинов О.А. Предпринимательское (хозяйственное) право: учеб. пособие. М.: РИОР, 2014.
31. Курс лекций по предмету «Хозяйственное право» по специальности 24-01 02 «Правоведение». Витебск, 2009.
32. Ларичев В.Д. Средства обеспечения правопорядка в сфере экономики и предупреждения экономических преступлений против собственности. М., 2015.
33. Лосевский В.В. Участие органов местного самоуправления в регулировании предпринимательской деятельности // Российская юстиция. 2013. № 1. С. 16–17.
34. Невзгодина Е.Л. Предпринимательское право Российской Федерации: учеб.-практ. пособие. Омск, 2006.
35. Палеев Р.Н. Правовой статус субъектов предпринимательской деятельности // История государства и права. 2012. № 10. С. 32–35.

36. Панова Н.В. Круг субъектов уголовной ответственности за незаконное участие в предпринимательской деятельности нуждается в расширении // Российская юстиция. 2012. № 4. С. 52–54.
37. Попондопуло В.Ф. Банкротство. Правовое регулирование: науч.-практ. пособие. 2-е изд. М.: Проспект, 2016. URL: <https://www.litres.ru/gettrial/??art=21375925&format=rtf&lfrom=208630615> (дата обращения: 25.05.2017).
38. Попондопуло В.Ф. Коммерческое (предпринимательское) право: учеб. М.: НОРМА, 2011.
39. Правовые позиции Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации: избранные постановления за 2005 год с комментариями / под ред. А.А. Иванова. М.: Статут, 2010.
40. Предпринимательское право: учеб. / под ред. Н.Д. Эриашвили, Н.М. Коршунова, П.В. Алексия. 5-е изд., перераб. и доп. М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2012. URL: <https://rucont.ru/efd/189570> (дата обращения: 05.09.2017).
41. Предпринимательское право Российской Федерации: учеб. / отв. ред.: Е.П. Губин, П.Г. Лахно. М.: НОРМА: ИНФРА-М, 2017.
42. Предпринимательское право: учеб.-метод. пособие для дистанционной формы обучения / сост.: Д.П. Ткаченко, Л.Г. Вострикова. 3-е изд. М., 2004. URL: <http://refdb.ru/look/2516287-pall.html> (дата обращения: 05.09.2017).
43. Рассолова Т.М. Гражданское право: учеб. М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2015.
44. Рузакова О.А. Предпринимательское право: учеб.-практ. пособие. М., 2011. URL: http://biblioclub.ru/index.php?page=book_red&id=90322&sr=1 (дата обращения: 05.09.2017).
45. Ручкина Г.Ф. От предпринимательского права – к экономическому праву // Государство и право. 2012. № 2. С. 118–122.
46. Савич Е.В. Предпринимательское право: учеб. пособие для студентов среднего профессионального образования. СПб., 2010. URL: <http://refdb.ru/look/2666458-pall.html> (дата обращения: 05.09.2017).
47. Садкова И.Е. Правовые основы предпринимательства: учеб. пособие. Уфа, 2009.
48. Синьков Б.Б., Крачковский В.В., Лукина Л.С., Зазулинская Е.В. Методическое пособие по дисциплине «Хозяйственное право» для студентов технических специальностей высших учебных заведений / под ред. Б.Б. Синькова. Мн., 2008.
49. Сулова Т.М. Несостоятельность и банкротство: экономические и юридические аспекты // Журнал российского права. 2004. № 2.
50. Толкачёв А.Н. Коммерческое право: учеб. пособие. М.: Дашков и К, 2012.
51. Трунина Е.В., Федасова Ю.В. Коммерческое право: учеб. пособие. М.: Юристъ, 2006. URL: <http://refdb.ru/look/2837090-pall.html> (дата обращения: 05.09.2017).

ОГЛАВЛЕНИЕ

Предисловие.....	3
Тема 1. Общие положения предпринимательского права.....	4
Тема 2. Субъекты предпринимательского права.....	16
Тема 3. Несостоятельность (банкротство) субъектов предпринимательской деятельности.....	33
Тема 4. Правовое регулирование финансовых рынков.....	47
Тема 5. Правовое регулирование внешнеэкономической деятельности.....	57
Тема 6. Налогообложение предпринимательской деятельности.....	70
Тема 7. Государственный контроль за осуществлением предпринимательской деятельности.....	79
Тема 8. Ответственность в предпринимательских отношениях.....	92
Тема 9. Охрана и защита прав предпринимателей.....	99
Тема 10. Разрешение предпринимательских споров.....	109
Методические рекомендации по проведению семинарских занятий..	121
Примерный перечень вопросов к зачету.....	137
Литература.....	140

Учебное издание

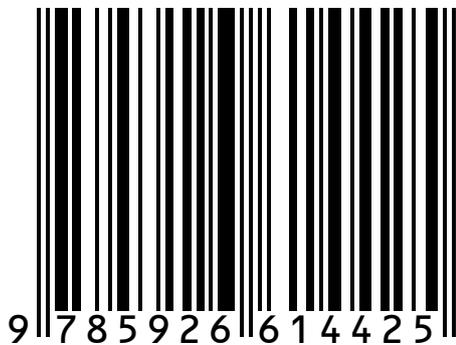
ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЕ ПРАВО

Учебное пособие

Составитель
Тхаровская Ольга Юрьевна

Редактор *М.В. Краснобаева*
Компьютерная верстка *П.Н. Поповой*

ISBN 978-5-9266-1442-5



Подписано в печать 25.07.2018. Формат 60x84 1/16.
Усл. печ. л. 8,5. Тираж 100 экз. Заказ 691.

Краснодарский университет МВД России.
350005, Краснодар, ул. Ярославская, 128.