



Негосударственное образовательное учреждение  
высшего профессионального образования  
«ИНСТИТУТ ГОСУДАРСТВЕННОГО АДМИНИСТРИРОВАНИЯ»  
Кафедра гражданско-правовых дисциплин  
Направление 030900.62 Юриспруденция

# **РОССИЙСКОЕ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЕ ПРАВО**

Лекционный материал

Составитель: Ломтев С.П.

Москва  
2013

## Тема 1. «Понятие предпринимательского права»

1. Понятие предпринимательского права.
2. Понятие и признаки предпринимательской деятельности
3. Источники предпринимательского права

### Вопрос 1.

**Предпринимательское право** – это комплексная интегрированная отрасль права, совокупность правовых норм, связанных предметным единством, регулирующих на основе использования диалектического взаимодействия частноправовых и публично-правовых начал отношения в сфере организации, осуществления предпринимательской деятельности и руководства ею.

Этот термин можно употреблять в трех аспектах: предпринимательское право как комплексная отрасль права, предпринимательское право как наука, предпринимательское право как учебная дисциплина. Раскрывая понятие предпринимательского права, необходимо уяснить следующие правовые конструкции: предмет правового регулирования предпринимательского права и метод предпринимательского права. Все отрасли права, составляющие в своей совокупности систему права государства, разграничиваются на основании предметного критерия, подразумевающего под собой определенный круг общественных отношений, регулируемых нормами той или иной конкретной отрасли, права.

Для более детального уяснения понятие предпринимательского права представляется необходимым рассмотреть его предмет, т.е. совокупность общественных отношений, регулируемых данной отраслью права. Отношения предпринимательства - урегулированные нормами права отношения, возникающие в процессе осуществления предпринимательской деятельности, тесно с ней связанной деятельности некоммерческого характера, а также отношения по государственному регулированию хозяйственной деятельности. Правовое регулирование предпринимательских отношений – это регулирование нормами права отношений, возникающих в процессе осуществления предпринимательской деятельности. Эти общественные отношения можно распределить на несколько групп.

1. Центральной и основной группой, несомненно, выступают предпринимательские отношения, т.е. отношения, возникающие в процессе осуществления предпринимательской деятельности хозяйствующими субъектами.

2. Вторая группа включает в себя отношения организационного характера, не имеющие непосредственной целью извлечение прибыли. В частности, такие отношения складываются при осуществлении деятельности по созданию, реорганизации и ликвидации организаций, предпринимательских объединений, получению сертификатов и в ряде других случаев. Такая деятельность носит некоммерческий характер, но создает основу, а зачастую является необходимым условием, предпосылкой будущей предпринимательской деятельности. Именно поэтому отношения, возникающие в указанных случаях, охватываются хозяйственно-правовым регулированием и входят в предмет предпринимательского права.

3. Третью группу отношений, входящих в предмет предпринимательского права, составляют отношения, возникающие в процессе государственного регулирования предпринимательства. Эти отношения, в отличие от первой группы, не характеризуются равенством правового статуса участников. Напротив, они находятся в состоянии подчинения, а сами отношения образно можно представить как "вертикальные".

Как известно, отрасли права разграничиваются не только по предмету, но и по методу правового регулирования. Под методом правового регулирования, применяемым в отрасли права, понимается совокупность приемов и способов воздействия на отношения, регулируемые данной отраслью. Исходя из специфики предмета предпринимательского права законодательство в некоторых случаях предусматривает установление прав и обязанностей в силу заключенного договора, в других случаях - в связи с актом применения права (предписание антимонопольного органа), в третьем случае права и обязанности прямо вытекают из закона (обязательная государственная регистрация). Нормы предпринимательского права могут предоставлять возможность более или менее самостоятельно решать вопрос об объеме прав и обязанностей (диспозитивные нормы), могут носить рекомендательный характер, а могут исчерпывающе определить объем субъективного права или обязанность (императивные нормы). Субъекты предпринимательских правоотношений могут находиться в равноправном или подвластном положении (горизонтальные отношения между предпринимателями и вертикальные отношения между предпринимателями и

государством). Защита прав и применение санкций при невыполнении обязанностей могут осуществляться разными средствами - гражданско-правовыми, административными, уголовными и в различном порядке.

## Вопрос 2.

Легальное определение предпринимательской деятельности дано в ст. 2 ГК РФ.

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

Анализ данного определения позволяет выделить следующие признаки предпринимательской деятельности.

1. Предпринимательская деятельность характеризуется самостоятельностью.
2. Предпринимательская деятельность сопряжена с риском. Рисковый характер предпринимательства коренным образом отличает его от хозяйственной деятельности периода административно-плановой экономики, допускавшей существование заведомо убыточных предприятий, которые при плохих результатах хозяйствования могли обратиться за поддержкой к государству. Вполне объяснимо в связи с этим, что такой чисто рыночный институт, как институт несостоятельности (банкротства), возрождается в нашей стране только с переходом к рынку.
3. Предпринимательская деятельность направлена на систематическое получение прибыли. Получение прибыли, являясь основной целью предпринимателя, придает его деятельности коммерческий характер, который не утрачивается даже в том случае, если в результате получена не прибыль, а убыток. Вместе с тем если получение прибыли как цель не ставится изначально, деятельность нельзя назвать предпринимательской, она не носит коммерческого характера.
4. В соответствии с легальным определением предпринимательской деятельности прибыль извлекается субъектами от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг.
5. Наконец, как сказано в ст. 2 ГК РФ, предпринимательская деятельность осуществляется лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке. Буквальное толкование законодательной нормы приводит к выводу, что, если

деятельность осуществляется лицами незарегистрированными, она не является предпринимательской.

### Вопрос 3

**Источниками предпринимательского права** признаются разнообразные способы фиксации, объективирования юридических правил, регулирующих отношения между предпринимателями, а также между предпринимателями и иными субъектами права.

Законодательство России о предпринимательстве – совокупность нормативно-правовых актов, регулирующих отношения между хозяйствующими субъектами, возникающие в процессе осуществления предпринимательской деятельности.

К источникам предпринимательского права относятся нормативные правовые акты, обычаи делового оборота, а также общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры.

Нормативный правовой акт - официальный документ, принятый в установленном порядке компетентными органами государства и содержащий общеобязательные правила поведения.

Все нормативные правовые акты объединены в определенную систему, которая характеризуется иерархичностью, специализацией и дифференциацией. Нормативные правовые акты можно классифицировать в зависимости:

- от сферы действия на федеральные; акты субъектов Российской Федерации; акты органов местного самоуправления; локальные акты;

- срока действия различают акты неопределенно длительного действия; временные акты;

- юридической силы нормативные правовые акты подразделяются на законы и подзаконные акты.

Многочисленные законы также классифицируются по различным основаниям.

В зависимости от их значимости в системе действующего законодательства различают законы конституционные и текущие.

Одним из факультативных источников предпринимательского права является обычай делового оборота, которым в соответствии с п.1 ст.5 ГК РФ признается 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.

Обычаи делового оборота, противоречащие обязательным для участников соответствующего отношения положениям законодательства или договору, не применяются (п. 2 ст. 5 ГК РФ).

## **Тема 2. «Общая характеристика субъектов предпринимательского права»**

1. Понятие и классификация субъектов предпринимательского права
2. Создание субъектов предпринимательского права. Реорганизация и ликвидация субъектов предпринимательского права

### **Вопрос 1.**

**Субъект предпринимательского права** – это любое лицо, деятельность которого прямо или косвенно направлена на получение предпринимательского дохода и правовой статус которого определяется предпринимательским правом.

Субъект предпринимательского права должен одновременно отвечать следующим необходимым условиям:

- в установленном законом порядке пройти государственную регистрацию в качестве предпринимателя;
- обладать необходимой для ведения собственной хозяйственной деятельности правоспособностью (общей или специальной);
- иметь обособленное имущество и правовую возможность распоряжаться им для ведения предпринимательской деятельности;
- нести имущественную ответственность по своим обязательствам.

Субъектами предпринимательского права являются граждане-предприниматели, коммерческие и некоммерческие юридические лица, Российская Федерация, ее субъекты, муниципальные образования, а также иные субъекты в случаях, установленных

законом. Субъекты предпринимательского права могут быть классифицированы по различным критериям. В зависимости от наличия или отсутствия регистрации в качестве юридического лица субъекты делятся на зарегистрированные в качестве юридических лиц (коммерческие и некоммерческие организации) и не имеющие статуса юридического лица (граждане — индивидуальные предприниматели, финансово-промышленные группы). По признаку происхождения собственности субъекты делятся на публичные и частные. По признаку происхождения капитала субъекты классифицируются на национальные, совместные и иностранные.

## Вопрос 2.

Создание субъекта предпринимательского права представляет собой процесс по признанию за лицом статуса субъекта предпринимательского права, заключающийся в действиях как самого субъекта, так и компетентных государственных органов. Теория предпринимательского права выделяет несколько способов создания субъектов предпринимательского права: 1) учредительно-распорядительный способ. Для создания субъекта предпринимательского права в этом случае необходимо распоряжение компетентного государственного органа; 2) учредительный способ. Имеет место при признании статуса субъекта предпринимательского права за гражданином — при регистрации его в качестве индивидуального предпринимателя и при создании осуществляющих предпринимательскую деятельность юридических лиц, в состав которых входит один участник; 3) договорно-учредительный способ. Применяется при создании субъекта предпринимательского права, состоящего из нескольких физических или юридических лиц (например, когда юридическое лицо создают несколько граждан). В этом случае помимо собственно учреждения имеет место договор между участниками будущего субъекта предпринимательского права, определяющий их взаимные права и обязанности как на этапе создания, так и в процессе деятельности созданного субъекта; 4) дозвоительно-учредительный способ. В этом случае на создание субъекта предпринимательского права необходимо разрешение (дозволение) соответствующего государственного органа, без которого создание невозможно.

## **Тема 3. «Организационно-правовые формы предпринимательской деятельности»**

1. Правовой статус индивидуального предпринимателя
2. Организационно-правовые формы ведения предпринимательской деятельности.

## Вопрос 1.

Предприниматель – зарегистрированное в установленном законом порядке лицо, осуществляющее на свой риск самостоятельную экономическую деятельность, направленную на систематическое получение прибыли от пользования имуществом и/или нематериальными активами, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг.

Приобретение статуса индивидуального предпринимателя. Правовой статус предпринимателя – это установленное нормами права положение предпринимателя, совокупность его прав и обязанностей. Индивидуальный предприниматель - физическое лицо, зарегистрированное в установленном порядке и осуществляющее предпринимательскую деятельность без образования юридического лица.

Ограничения в приобретении статуса индивидуального предпринимателя следующие.

1. Возраст. Заниматься предпринимательской деятельностью вправе граждане (а также иностранные граждане и лица без гражданства), достигшие 18 лет, а также несовершеннолетние, вступившие в брак до достижения этого возраста, либо эмансипированные, т.е. объявленные дееспособными по решению органа опеки или попечительства или по решению суда (в соответствии со ст. 27 ГК). Несовершеннолетние вправе приобрести статус индивидуального предпринимателя, зарегистрироваться в качестве такового с письменного согласия родителей, усыновителей, попечителей (ст. 22.1 Закона о регистрации).

2. Состояние здоровья само по себе не является препятствием для государственной регистрации лица в качестве индивидуального предпринимателя. Но не вправе заниматься предпринимательской деятельностью лица, признанные недееспособными (они самостоятельно не участвуют в совершении сделок, от их имени сделки совершают их опекуны - ст. 29 ГК РФ), или ограниченные в дееспособности решением суда лица, которые самостоятельно вправе совершать только мелкие бытовые сделки (ст. 30 ГК РФ).

3. Виды деятельности. Индивидуальные предприниматели обладают общей правоспособностью и могут заниматься любыми видами предпринимательской деятельности, кроме запрещенных законом.



## Вопрос 2.

Организационно-правовые формы предпринимательской деятельности - признаваемая законодательством той или иной страны форма хозяйствующего субъекта (то есть юридических лиц, индивидуальных предпринимателей или организаций, осуществляющих свою деятельность без образования юридического лица), фиксирующая способ закрепления и использования имущества хозяйствующим субъектом и вытекающие из этого его правовое положение и цели деятельности.

Предпринимательская деятельность юридических лиц. **Юридическое лицо** - созданная и зарегистрированная в установленном законом порядке организация, которая может иметь в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении обособленное имущество и отвечает по своим обязательствам этим имуществом, может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде.

Предпринимательская деятельность Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований. Статус Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований в качестве субъектов предпринимательского права характеризуется двойственностью, предопределяемой тем, что указанные субъекты наделены публичной властью, т.е. имеют право давать обязательные для выполнения указания. Публичный характер Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований проявляется в правоотношениях по государственному регулированию предпринимательской деятельности. В рамках данных правоотношений, входящих в предмет предпринимательского права, отношения между субъектами строятся «по вертикали», субъекты правоотношения неравноправны.

**Аффилированные лица** - юридические и/или физические лица, способные оказывать влияние на деятельность юридических и/или физических лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность.

**Акционерное общество** - коммерческая организация, уставный капитал которой разделен на определенное число акций, удостоверяющих обязательственные права участников общества (акционеров) по отношению к обществу; акционеры общества не

отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости принадлежащих им акций.

#### **Тема 4. «Финансово-промышленные группы и холдинги»**

1. Правовое положение финансово-промышленных групп
2. Правовое положение холдингов: порядок создания и участия в гражданском обороте.

##### **Вопрос 1.**

Финансово-промышленная группа - форма организационного объединения юридических лиц в целях технологической и экономической интеграции.

ФПГ не представляет собой самостоятельную организационно-правовую форму юридических лиц. Это предпринимательское объединение, не имеющее статуса юридического лица, но обладающее отдельными элементами правосубъектности.

Договор о создании финансово-промышленной группы должен определять:

- наименование финансово-промышленной группы;
- порядок и условия учреждения центральной компании финансово-промышленной группы как юридического лица в определенной организационно-правовой форме, уполномоченного на ведение дел финансово-промышленной группы;
- порядок образования, объем полномочий и другие условия деятельности совета управляющих финансово-промышленной группы;
- порядок внесения изменений в состав участников финансово-промышленной группы;
- объем, порядок и условия объединения активов;
- цель объединения участников;
- срок действия договора.

ПГ, создающаяся на основе объединения материальных и нематериальных активов участников в силу договора.

ФПГ можно классифицировать и по иным основаниям. Так, в литературе проводится классификация финансово-промышленных групп по следующим критериям:

- по формам производственной интеграции (вертикальная, горизонтальная, конгломерат);
- по отраслевой принадлежности (отраслевая, межотраслевая);
- по степени диверсификации (монопрофильные, многопрофильные);
- по масштабам деятельности (региональные, межрегиональные, транснациональные, межгосударственные).

## Вопрос 2.

Холдинг (холдинговая компания) - совокупность основного (материнского) общества (товарищества) и дочерних хозяйственных обществ, ведущих согласованную предпринимательскую деятельность и связанных между собой отношениями экономической зависимости и контроля, позволяющими основному (материнскому) обществу (товариществу) определять условия ведения предпринимательской деятельности дочерними обществами.

Холдинговая компания (холдинг) - это система коммерческих организаций, которая включает в себя "управляющую компанию", владеющую контрольными пакетами акций и/или паями дочерних компаний, и дочерние компании. Управляющая компания может выполнять не только управленческие, но и производственные функции. Дочерним же признаётся хозяйственное общество, действия которого определяются другим (основным) хозяйственным обществом или товариществом либо в силу преобладающего участия в уставном капитале, либо в соответствии с заключённым между ними договором, либо иным образом (п. 1 ст.105 ГК; п. 2 ст. 6 Закона об акционерных обществах; п.2 ст. 6 Закона об обществах с ограниченной ответственностью).

Холдинговые компании возникают по всему миру под влиянием общих для всех стран процессов интеграции. Почему же компании объединяются именно в холдинг, а не создают концерн, конгломерат, трест?

Холдинги образуются для определенной цели. Это, как правило, завоевание новых секторов рынка и/или снижение издержек. Оба этих фактора повышают стоимость

компании, ее капитализацию и для достижения этой цели необходима эффективная работа всей системы, а не только управляющей компании.

Необходимо отметить, что и стоимость акций холдинга тоже растет только при эффективной работе всей системы (всех ее частей - управляющей компании и дочерних предприятий).

В последнее время корпоративный мир захлестнула волна объединений, слияний и поглощений. Объединяются все: автомобилестроители, связисты, энергетики, компьютерщики, финансисты.

Рассмотрим, какими путями коммерческие организации могут объединяться в холдинговые компании.

(а) Холдинговые компании могут создаваться, например, посредством последовательного присоединения или получения контроля над компаниями, которые объединены одним видом бизнеса (машиностроение, пищевая промышленность, с/х и т.д.). Это так называемая "горизонтальная интеграция".

б) Второй путь образования холдинговых компаний - это объединение предприятий единого технологического цикла (от сырья до готовой продукции). Это так называемая "вертикальная интеграция".

(в) Холдинговые компании могут создаваться и путем последовательного создания предприятий и последующего их присоединения к группе. Именно так действовал "стальной король" Эндрю Карнеги почти 130 лет назад. В своей автобиографии он пишет о том, что только после того, как созданное им предприятие доказывало свою эффективность, он включал его (тем или иным способом) в свою группу.

Такая политика позволяла ему избежать больших потерь при неэффективной работе или банкротстве нового предприятия. Тактики последовательного присоединения придерживается и компания Макдональдс. В качестве вклада она передает торговую марку, технологию менеджмента и т.д.

(г) На практике имеются примеры объединения не только отдельных коммерческих организаций, но и холдинговых компаний. Например, объединение известного сталелитейного концерна Германии и аналогичного в Нидерландах было

реализовано следующим образом. Их владельцы: компании KN Hoogovens NV и Hoesch AG создали на паритетных началах (50% x 50%) управляющую компанию Estel NV в которую в качестве своих вкладов передали по 100% акций концернов.

(д) Транснациональные и национальные компании объединяются по аналогичным схемам. При объединении крупнейших бельгийского и индийского пивных концернов была реализована следующая схема. Учредив на паритетных началах управляющую компанию SUN-Interbrew (на базе Sun-Brewing) каждый получил по 34% акций. В качестве вклада в уставной капитал бельгийцы передали акции заводов Россар, Десна, товарную марку пива "Stella Artois" плюс 40 млн долларов. Индийцы - акции заводов и сбытовую сеть. Кроме того 32% акций новой компании будет продаваться по открытой подписке.

(е) Значительное количество холдинговых компаний образовалось и путем "деления" больших компаний при их реструктуризации.

Осуществление предпринимательской деятельности с участием иностранного капитала – это осуществление предпринимательской деятельности с капиталом, привлеченным из других стран в виде прямых и портфельных иностранных инвестиций.

#### **Тема 5. «Несостоятельность (банкротство) предпринимателей»**

1. Понятие и признаки банкротства
2. Субъекты банкротства
3. Процедуры банкротства

##### Вопрос 1.

**Несостоятельность (банкротство)** - признанная арбитражным судом неспособность должника в полном объеме удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей.

Критерии несостоятельности в Законе 2002 г. не изменились. В отношении юридических лиц и индивидуальных предпринимателей действует принцип неплатежеспособности, т.е. анализируются встречные денежные потоки. Применительно к гражданам используется принцип неоплатности (учитывается соотношение суммы обязательств и стоимости имущества).

Если в роли должника выступает юридическое лицо или индивидуальный предприниматель, такой субъект считается неспособным удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам или исполнить обязанность по уплате обязательных платежей, если соответствующие обязательства не исполнены им в течение трех месяцев с наступления даты их исполнения. Что же касается должника-гражданина, то для признания его банкротом необходимо также, чтобы сумма кредиторской задолженности и (или) задолженности по обязательным платежам превысила стоимость принадлежащего ему имущества.

Следует различать признаки банкротства и необходимые условия для обращения в арбитражный суд с заявлением о признании должника банкротом.

Дело о банкротстве может быть возбуждено: во-первых, при наличии просроченной трехмесячной кредиторской задолженности; во-вторых, если требования к должнику-организации составляют не менее 100 тыс. рублей, к должнику-гражданину - не менее 10 тыс. рублей.

Под денежным обязательством понимается обязанность должника уплатить кредитору определенную денежную сумму по гражданско-правовой сделке и (или) иному предусмотренному ГК РФ основанию (например, по деликтному обязательству, вследствие неосновательного обогащения).

К обязательным платежам отнесены налоги, сборы, иные обязательные платежи в бюджет соответствующего уровня и государственные внебюджетные фонды.

В Законе 2002 г. впервые закреплено легальное определение текущих платежей. Под ними понимаются денежные обязательства и обязательные платежи: возникшие после принятия заявления о признании должника банкротом; срок исполнения которых наступил после введения соответствующей процедуры банкротства. Требования кредиторов по текущим платежам не подлежат включению в реестр требований кредиторов. Названные кредиторы не признаются лицами, участвующими в деле о банкротстве.

Банкротство - комплексный правовой институт, включающий нормы не только материального, но и процессуального права. Так, дела о банкротстве отнесены к исключительной подсудности арбитражных судов и рассматриваются по

правилам, предусмотренным АПК РФ, с особенностями, установленными Законом о банкротстве.

## Вопрос 2.

Одна из ключевых ролей во всех процедурах банкротства отводится такому субъекту как должник. Закон наделяет его широким спектром способов защиты от недобросовестного использования своего положения кредитором.

Должник - гражданин, в том числе индивидуальный предприниматель, или юридическое лицо, оказавшиеся неспособными удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей в течение срока, установленного законом.

Другим субъектом несостоятельности, которому отведена не менее ключевая роль в процедуре банкротства - это кредитор.

Кредитор - лицо, имеющее по отношению к должнику права требования по денежным обязательствам и иным обязательствам, об уплате обязательных платежей, о выплате выходных пособий и об оплате труда лиц, работающих по трудовому договору.

Фигура кредитора наряду с должником и арбитражным управляющим является одной из ключевых в процессе несостоятельности. Кредиторы - лица, имеющие по отношению к должнику права требования по денежным обязательствам и иным обязательствам, об уплате обязательных платежей, о выплате выходных пособий и об оплате труда лиц, работающих по трудовому договору. Согласно Закону о банкротстве участниками конкурсного процесса могут стать только кредиторы с денежными требованиями.

В зависимости от статуса субъекта и характера требования кредиторы делятся на конкурсных (активных) и неконкурсных (пассивных). Конкурсными признаются кредиторы по денежным обязательствам, за исключением уполномоченных органов, граждан, перед которыми должник несет ответственность за причинение вреда жизни или здоровью, морального вреда, имеет обязательства по выплате вознаграждения по авторским договорам, а также учредителей (участников) должника по обязательствам, вытекающим из такого участия.

После принятия арбитражным судом к своему производству заявления о банкротстве должника кредиторы не вправе индивидуально обращаться к должнику с исками, вытекающими из конкретных обязательств, а также совершать иные действия, направленные на удовлетворение их требований. Для представления и защиты всех кредиторов создаются собрание и комитет кредиторов, порядок работы и полномочия которых детально определены законом.

Арбитражный управляющий - гражданин Российской Федерации, являющийся членом саморегулируемой организации арбитражных управляющих.

В Законе о банкротстве 2002 г. статус арбитражного управляющего подвергся существенным изменениям. Так, арбитражный управляющий (в зависимости от процедуры банкротства он может именоваться временным, административным, внешним или конкурсным) - это гражданин РФ, утверждаемый арбитражным судом для проведения процедур банкротства, осуществления иных установленных Законом о банкротстве полномочий и являющийся членом одной из саморегулируемых организаций.

Саморегулируемая организация арбитражных управляющих - некоммерческая организация, которая основана на членстве, создана гражданами Российской Федерации, сведения о которой включены в единый государственный реестр саморегулируемых организаций арбитражных управляющих и целями деятельности которой являются регулирование и обеспечение деятельности арбитражных управляющих.

### Вопрос 3.

Санация - меры, принимаемые собственником имущества должника - унитарного предприятия, учредителями (участниками) должника, кредиторами должника и иными лицами в целях предупреждения банкротства и восстановления платежеспособности должника, в том числе на любой стадии рассмотрения дела о банкротстве;

Наблюдение - процедура, применяемая в деле о банкротстве к должнику в целях обеспечения сохранности его имущества, проведения анализа финансового состояния должника, составления реестра требований кредиторов и проведения первого собрания кредиторов;



Финансовое оздоровление - процедура, применяемая в деле о банкротстве к должнику в целях восстановления его платежеспособности и погашения задолженности в соответствии с графиком погашения задолженности;

Внешнее управление - процедура, применяемая в деле о банкротстве к должнику в целях восстановления его платежеспособности;

Конкурсное производство - процедура, применяемая в деле о банкротстве к должнику, признанному банкротом, в целях соразмерного удовлетворения требований кредиторов;

Мировое соглашение - процедура, применяемая в деле о банкротстве на любой стадии его рассмотрения в целях прекращения производства по делу о банкротстве путем достижения соглашения между должником и кредиторами;

## **Тема 6 «Объекты гражданских прав предпринимателей»**

1. Право собственности как основа ведения предпринимательской деятельности
2. Понятие и виды имущества, используемого в предпринимательской деятельности
3. Правовой режим денег и ценных бумаг. Рынок товаров, работ и услуг.

### Вопрос 1.

Имущественную основу хозяйствования составляет право собственности. Собственнику принадлежат права владения, пользования и распоряжения своим имуществом. Раскрывая содержание права собственности, ГК РФ в ст. 209 отмечает, что "собственник вправе по своему усмотрению совершать в отношении принадлежащего ему имущества любые действия, не противоречащие закону и иным правовым актам и не нарушающие права и охраняемые законом интересы других лиц, в том числе отчуждать свое имущество в собственность другим лицам, передавать им, оставаясь собственником, права владения, пользования и распоряжения имуществом, отдавать имущество в залог и обременять его другими способами, распоряжаться им иным образом".

Классическое определение права собственности было дано академиком А.В. Венедиктовым\*(525) как "право индивида или коллектива использовать средства и продукты производства своей властью и в своем интересе". Именно в сочетании своей власти и своего интереса заключается специфическое отличие права собственности от других - как вещных, так и обязательственных - прав на те же объекты. Например,

арендатор использует имущество в своем интересе, но использует его властью, полученной от собственника. Отдельные правомочия являются средством осуществления собственником его права собственности. Собственник должен обладать этими правомочиями, чтобы присвоить средства и продукты производства.

Общие положения о праве собственности, основания приобретения, прекращения права собственности закреплены в ГК РФ. Положения о реализации права собственности при осуществлении субъектами предпринимательской деятельности развиты и детализированы в многочисленных законодательных и подзаконных актах.

В соответствии со ст. 8 Конституции, в Российской Федерации признаются и защищаются равным образом частная, государственная, муниципальная и иные формы собственности.

Особенности приобретения и прекращения права собственности на имущество, прав владения, пользования и распоряжения им в зависимости от формы собственности устанавливаются лишь законом. Закон также определяет виды имущества, которые могут находиться только в государственной или муниципальной собственности.

Субъектами частной собственности являются граждане и юридические лица. Применительно к сфере предпринимательства следует отметить, что индивидуальные предприниматели, коммерческие и некоммерческие организации, кроме государственных и муниципальных предприятий, а также учреждений, финансируемых собственником, являются собственниками имущества, на базе которого они осуществляют предпринимательскую деятельность.

Используемое в предпринимательской деятельности имущество, принадлежащее индивидуальным предпринимателям и организациям, обособляется от имущества иных лиц. Юридической формой обособления имущества юридических лиц является закрепление его на самостоятельном балансе у коммерческих организаций или смете у некоммерческих. Создавая филиалы и представительства, организации передают им часть имущества, которое отражается на отдельном балансе структурного подразделения; при этом имущество остается собственностью юридического лица.

## Вопрос 2.

Понятие "имущество" имеет в праве несколько значений:

а) имущество - это вещи, в том числе деньги и ценные бумаги. Именно в этом смысле прежде всего говорится в ст. 128 ГК РФ об имуществе как объекте гражданских прав. Статья 130 ГК РФ, перечисляя объекты, относящиеся к недвижимым вещам, одновременно оперирует термином "недвижимое имущество". Земельные участки, участки недр и все, что прочно связано с землей, некоторые иные объекты относятся к недвижимым вещам (недвижимому имуществу, недвижимости);

б) имущество - это вещи и имущественные права. В соответствии со ст. 128 ГК РФ к имуществу помимо вещей относятся также имущественные права;

в) имущество - это совокупность вещей, имущественных прав и обязанностей. Так, в состав имущественного комплекса (предприятия) входят вещи, права требования, исключительные права, долги (т.е. обязанности) - ст. 132 ГК РФ. Предприятие в целом как имущественный комплекс может быть объектом купли-продажи (ст. 559 ГК РФ), договора аренды (ст. 586 ГК РФ), аренды (ст. 656 ГК РФ).

Классификация вещей. Вещи классифицируются ГК РФ по различным критериям. Например, основным критерием деления вещей на движимое и недвижимое имущество основано на следующем критерии - возможность перемещения объекта без несоразмерного ущерба его назначению (например, здания, прочно связанные с земельным участком, относятся к объектам недвижимости). Вещные права на объекты недвижимости, ограничения этих прав подлежат государственной регистрации (ст. 131 ГК РФ). К недвижимым вещам ст. 130 ГК РФ также относит ряд объектов, не имеющих прочной "привязки" к земельным участкам, свободно перемещаемых, таких как воздушные и морские суда, суда внутреннего водного плавания и даже космические объекты (летательные аппараты, предназначенные для запуска с Земли в космическое пространство). На наш взгляд, объединять "скоростные" объекты в одной группе с объектами недвижимости по их природе (земельные участки, водоемы и проч.) нет необходимости. Воздушные, морские и речные суда, летательные космические аппараты по своей природе являются движимым имуществом, хотя и нуждающимся в специальной регистрации, и правильнее было бы их относить к движимому имуществу.

Предприятие в целом как имущественный комплекс признается недвижимостью (ст. 132 ГК РФ). В состав предприятия могут входить здания, сооружения, земельные участки, права на которые как самостоятельные объекты недвижимости подлежат

государственной регистрации в Едином государственном реестре прав на недвижимое имущество и сделок с ним. В состав предприятия как имущественного комплекса входит совокупность неоднородных элементов - вещей, имущественных прав, исключительных прав, имущественных обязанностей. Законодатель признал предприятие объектом недвижимости исходя из практических потребностей введения его в оборот как единый объект вещного права.

Предприятие рассматривается как действующее, здесь работают люди на основе трудовых договоров с работодателем - собственником предприятия. Если предприятие является унитарным (государственным, муниципальным), работодателем является само предприятие как юридическое лицо. В имущественный комплекс входят не только имущественные (гражданские) права и обязанности, но и трудовые. Наличие работников характеризует, является отличительной особенностью действующего предприятия.

### Вопрос 3.

Рассмотрение правового режима денежных средств в хозяйственном обороте невозможно без краткого освещения экономической роли денег. Деньги как экономическая категория представляют собой особый товар, который служит всеобщим эквивалентом при обмене на товары, работы и услуги. В своей эволюции деньги проходят следующие этапы: а) металлические деньги (медные, серебряные и золотые монеты); б) бумажные деньги (казначейские билеты); в) кредитные деньги (векселя, банкноты, банковские депозиты, чеки, электронные деньги, пластиковые карточки).

Традиционно выделяют пять функций денег: а) мера стоимости (деньги как всеобщий эквивалент измеряют стоимость всех товаров, работ, услуг); б) средство обращения (деньги опосредуют обмен товаров, что выражается формулой "товар - деньги - товар"); в) средство накопления (деньги остаются у их владельца, образуя капитал последнего); г) средство платежа (деньги используются при продаже товаров в кредит, когда имеется временной разрыв в предоставлении встречного эквивалента, а также для выплаты заработной платы; иными словами, деньги выполняют функцию погашения долга); д) мировые деньги (проявляют себя в этом качестве при расчетах по международным балансам, в экспортно-импортных операциях, а также являются средством перенесения национального богатства из одной страны в другую, например, при предоставлении межгосударственных займов).

Деньги обладают следующими отличительными свойствами (характеристиками): а) ограниченность массы денег в обращении (денежная масса, находящаяся в обращении, контролируется со стороны соответствующих финансовых органов государства); б) единообразность и идентифицируемость (деньги имеют одинаковый внешний вид и могут быть выделены (обособлены) из оборота); в) делимость (могут быть разменены на денежные знаки более мелкого достоинства); г) трансферабельность (деньги могут быть относительно легко перемещены в пространстве); д) долговечность (устойчивы к внешнему механическому воздействию); е) приемлемость (принимаются в качестве законного платежного средства).

**Ценная бумага** - это документ, удостоверяющий с соблюдением установленной формы и обязательных реквизитов имущественные права, осуществление или передача которых возможны только при его предъявлении.

Основными признаками ценной бумаги являются следующие:

- 1) ценная бумага есть документ, имеющий установленную законом форму и обязательные реквизиты;
- 2) устанавливает определенные имущественные права;
- 3) осуществление или передача указанных имущественных прав возможна только по предъявлении этого документа.

Традиционно все ценные бумаги классифицируются по признаку принадлежности удостоверяемых ими прав, что имеет значение для установления надлежащего держателя ценной бумаги. Это могут быть: ценные бумаги на предъявителя; именные ценные бумаги; ордерные ценные бумаги.

Ценная бумага на предъявителя: держателем ценной бумаги и лицом, которому принадлежат права, удостоверяемые ценной бумагой, является предъявитель ценной бумаги. Передача прав по такой ценной бумаге осуществляется путем простого вручения данной бумаги. Большинство ценных бумаг являются бумагами на предъявителя.

Именная ценная бумага: права, удостоверяемые такой ценной бумагой, принадлежат конкретному лицу, указанному в самой ценной бумаге, и для их передачи необходимо совершение уступки права требования (цессии).

Ордерная ценная бумага: права, удостоверяемые такой ценной бумагой, принадлежат лицу, предъявившему ее и доказавшему, что данная ценная бумага принадлежит ему на основе произведенной на самой ценной бумаге передаточной надписи (индоссамента). Права по такой ценной бумаге передаются путем совершения на ней индоссамента.

Двойственность статуса ценной бумаги состоит в том, что она является одновременно и титулом, юридическим основанием каких-либо прав ее держателя на имущество (деньги, товары), и в то же время сама является имуществом. Следует разграничивать право на саму бумагу и право, вытекающее из ценной бумаги. В ряде случаев право собственности на ценную бумагу связано с самим правом, зафиксированным в ней. В этом случае "лицо, пожелавшее передать вещное право на ценную бумагу, автоматически отчуждает и воплощаемое документом право - ценность". Возможна и иная ситуация, когда "фактический обладатель ценной бумаги может не совпадать с лицом - носителем вещного права".

Рынок товаров (работ, услуг) - совокупность лиц и организаций, закупающих товары и услуги, которые используются при производстве других товаров или услуг, продаваемых, сдаваемых в аренду или поставляемых другим потребителям.

Правовое регулирование финансовых рынков – совокупность правовых норм, регулирующих организованную институциональную структуру для создания финансовых активов и обмена финансовыми активами.

Финансовый рынок - организованная институциональная структура для создания финансовых активов и обмена финансовыми активами.

Рынок ценных бумаг - рынок ссудных капиталов, на котором осуществляется купля-продажа ценных бумаг.

Валютный рынок - система устойчивых экономических и организационных отношений по операциям купли-продажи иностранных валют и платежных документов в иностранных валютах.

## **Тема 7 «Предпринимательские договоры»**

### **1. Понятие предпринимательского договора**

2. Виды предпринимательских договоров
3. Заключение, изменение и расторжение предпринимательских договоров.  
Ответственность предпринимателя.

#### Вопрос 1.

С переходом к рыночной экономике в деловой и судебно-арбитражной практике стал широко употребляться термин "предпринимательский договор". Выделение предпринимательских договоров обусловлено рядом причин, в частности наличием специальных нормативно-правовых правил регулирования таких договоров, особым (арбитражным) порядком рассмотрения споров, связанных с их заключением, изменением, исполнением и расторжением, специальным порядком налогообложения, а также резко возросшим в настоящее время значением договора как основания возникновения обязательственных правоотношений.

В доперестроечный период функции договора сводились по существу к конкретизации, детализации показателей, установленных в обязательных для предприятий плановых актах.

В условиях рыночной экономики значение договора необычайно велико. Система договоров становится ядром рыночного механизма, дополняемым иными методами регулирования\*(630).

Договор стал основной правовой формой организации экономических отношений между юридически равноправными субъектами. Во многих сферах государство стало применять договорную форму регулирования отношений как основной метод взамен административно-обязательного. Так, в результате реформы электроэнергетики договорная форма регулирования стала использоваться не только в конкурентном секторе, но и во взаимоотношениях субъектов естественных монополий между собой и с другими участниками как конкурентного сектора, так и регулируемого сектора рынка электрической энергии.

Договор выступает в качестве средства планирования предпринимательской деятельности. На основе заключенных договоров формируется производственная программа предприятия, разрабатывается инвестиционная программа.

Договор является основным регулятором поведения контрагентов. Нормативные правовые акты создают правовую основу предпринимательской деятельности. Договор же устанавливает конкретный правовой режим хозяйственных связей между партнерами, определяет формы взаимодействия сторон, порядок и условия исполнения договорных обязательств, устанавливает контроль за их исполнением.

Исторически выделение из общегражданских торговых сделок произошло в средневековой Италии в связи с развитием морской и сухопутной торговли, что потребовало создания специальных правил регулирования торговых операций. В течение длительного периода во многих западноевропейских странах сформировалось специальное законодательство, регулирующее отношения в сфере торговли, а затем и иных сферах предпринимательской деятельности.

## Вопрос 2.

Договор купли-продажи – это договор, по которому одна сторона (продавец) обязуется передать вещь (товар) в собственность другой стороне (покупателю), а покупатель обязуется принять этот товар и уплатить за него определенную денежную сумму (цену).

Договор подряда – договор, в силу которого одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить по заданию другой стороны (заказчика) определенную работу и сдать ее заказчику, а заказчик обязуется принять результат работы и оплатить его.

Договор аренды – договор, по которому одна сторона (арендодатель), обязуется предоставить другой стороне (арендатору) имущество за плату во временное владение и пользование или во временное пользование.

Договор комиссии – договор, по которому одна сторона (комиссионер), обязуется по поручению другой стороны (комитента) за вознаграждение совершить одну или несколько сделок от своего имени, но за счет комитента.

Договор поручения – договор, по которому одна сторона (поверенный) обязуется совершить от имени и за счет другой стороны (доверителя), определенные юридические действия, в результате совершения которых права и обязанности возникают непосредственно у доверителя



### Вопрос 3.

Договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора.

Существенными условиями любого договора являются: а) условие о предмете договора, б) условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, в) условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение (п. 1 ст. 432 ГК РФ). Требуемые для признания договора заключенным существенные условия в законе формулируются по-разному. Для некоторых договоров они прямо определены (например, ст. 1016 "Существенные условия доверительного управления имуществом"). Статья 766 ГК РФ "Содержание государственного контракта" предусматривает, какие условия должен содержать государственный контракт на выполнение подрядных работ для государственных нужд, т.е. каковы существенные условия данного договора.

Предпринимательские договоры совершаются в письменной форме, поскольку в ГК РФ содержится требование о совершении сделок юридических лиц между собой в простой письменной форме, за исключением сделок, требующих нотариального удостоверения (ст. 161).

Под письменной формой договора понимается составление одного документа, подписываемого сторонами, обмен документами с использованием почтовой, телеграфной, телетайпной, телефонной, электронной или иной связи, позволяющей достоверно установить, что документ исходит от стороны по договору (п. 2 ст. 434 ГК РФ). Это правило распространяется и на сделки граждан, осуществляющих предпринимательскую деятельность без образования юридического лица (п. 3 ст. 23 ГК РФ). Стороны вправе заключить договор в определенной форме, хотя бы законом для договоров данного вида такая форма не требовалась. В этом случае договор считается заключенным после придания ему условленной формы (п. 1 ст. 434 ГК РФ).

В случаях, предусмотренных законом, при заключении договора требуется соблюдение квалифицированной письменной формы. Так, в письменной форме путем составления одного документа, подписанного сторонами, должны быть заключены

договоры продажи недвижимости (ст. 550), договор аренды здания или сооружения (п. 1 ст. 651), аренды предприятия (п. 1 ст. 658).

При совершении сделок с недвижимостью требуется их государственная регистрация (ст. 131, 164 ГК РФ). Государственная регистрация не является элементом формы договора, а имеет самостоятельное значение. Если сделка, требующая государственной регистрации, совершена в надлежащей форме, но одна из сторон уклоняется от ее регистрации, суд вправе по требованию другой стороны вынести решение о регистрации сделки. В таком случае сделка регистрируется в соответствии с решением суда. При этом необходимо различать государственную регистрацию сделок и государственную регистрацию права на недвижимость. Правовые последствия совершения данных актов различны: при государственной регистрации договора он считается заключенным с момента регистрации; в другом случае - договор считается заключенным при соблюдении требования к его форме.

Помимо общего порядка заключения договоров (направления оферты одной стороной и акцепта ее другой стороной) при осуществлении предпринимательской деятельности применяются и специальные способы. Так, в некоторых нормативных правовых актах предусмотрено заключение договоров на торгах (при приватизации государственного и муниципального имущества, при размещении заказов государства на поставку товаров, работ, услуг для государственных нужд и др.). Проведение торгов должно соответствовать общим правилам, установленным в ГК РФ (ст. 447-449).

Изменение и расторжение предпринимательских договоров осуществляется по соглашению сторон, если иное не предусмотрено законом или договором (ст. 450 ГК РФ). Исходя из обеспечения обязательности исполнения договорных обязательств, случаи когда допускается изменение или расторжение договора по требованию одной из сторон по решению суда, должны быть прямо предусмотрены законом или договором. Это допускается: а) при существенном нарушении договора одной из сторон. Существенным признается нарушение, которое влечет для другой стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора (п. 2 ст. 450 ГК РФ); б) в иных случаях, предусмотренных ГК РФ, другими законами или договором. Какие из нарушений считаются существенными, указывается в правилах о некоторых договорах (в частности, договоре поставки - ст. 523 ГК РФ).

Основанием изменения и расторжения договора при осуществлении предпринимательской деятельности является существенное изменение обстоятельств (ст. 451 ГК РФ). Стороны могут договориться о приведении договора в соответствие с существенно изменившимися обстоятельствами или о его расторжении. Ответственность предпринимателя - определенный уровень негативных последствий для субъекта-предпринимателя в случае нарушения им установленных требований закона или договора.

## **Тема 8. Биржи и биржевая торговля**

1. Понятие биржи.
2. Правовой статус товарной биржи.
3. Организация биржевой торговли.

### **Вопрос 1.**

Термин "биржа" (лат., нем.) буквально означает "кошелек". Первая биржа была создана в Нидерландах в г. Брюгге в XV в., но свой след в истории она не оставила, т.к. позднее появилась более известная Антверпенская биржа.

Если говорить о современной истории, то в нашей стране прообразом бирж были аукционные торги промышленной продукции Госнаба СССР. После перестройки первые российские биржи были ориентированы на бартерный обмен в связи с дефицитом денег. Интересно, что в 1992 г. общее число бирж, зарегистрированных в России, превысило общее число бирж в мире. Наиболее известными были в то время Российская товарно-сырьевая биржа, биржа "Гермес", Приволжская товарная биржа, Дальневосточная товарно-фондовая биржа, биржа "Урал" и др.

Биржа - это регулярно действующая организация, в помещении которой совершаются сделки по покупке и продаже :

Биржевые сделки могут совершаться не только на территории или в помещении биржи. Местом заключения таких сделок могут быть и компьютерные сети. Например, существуют международные секции электронной торговли между биржами. В России электронные торговые сессии распространены на валютно-фондовых (ММВБ) и фондовых биржах (РТС).

- 1) массовых взаимозаменяемых товаров со стандартными качественными показателями (товарная биржа);
- 2) ценных бумаг (фондовая биржа);
- 3) иностранной валюты (валютная биржа).

Статус товарных бирж определяется Законом РФ от 20 февраля 1992 г. N 2383-1 "О товарных биржах и биржевой торговле" .

Статус валютных бирж определяется Федеральным законом от 10 декабря 2003 г. N 173-ФЗ "О валютном регулировании и валютном контроле", Положением ЦБ РФ от 16 июня 1999 г. N 77-П "О порядке и условиях проведения торгов иностранной валютой за российские рубли на единой торговой сессии межбанковских валютных бирж".

Для всех видов бирж установлено требование публичной бухгалтерской отчетности (ст. 16 Федерального закона от 21 ноября 1996 г. N 129-ФЗ "О бухгалтерском учете"). Бухгалтерская отчетность публикуется не позднее 1 июня года, следующего за отчетным. До публикации должны быть соблюдены две обязательные процедуры:

Существует противоречие между Федеральными законами "О бухгалтерском учете" и "Об акционерных обществах". Утверждение годового отчета, бухгалтерского баланса, счета прибылей и убытков АО отнесено к компетенции годового общего собрания акционеров, которое проводится в срок не ранее 1 марта и не позднее 30 июня года, следующего за отчетным. Судебно-арбитражная практика признает приоритетное действие акционерного законодательства. Поэтому, если биржа создана в форме АО, она подчиняется специальным требованиям Закона "Об акционерных обществах". См. об этом: Постановление ФАС Московского округа от 6 ноября 2001 г. N КА-А40/6358-01.

- проверка независимым аудитором;
- утверждение общим собранием участников с определением СМИ, где будет размещена публикация.

## Вопрос 2.

Товарные биржи формируют организованные рынки, обеспечивающие концентрацию спроса и предложения, формирование объективных цен на основные

сырьевые и продовольственные товары, способствуют развитию торговой инфраструктуры.

Товарная биржа - это организация с правами юридического лица, формирующая оптовый рынок путем организации и регулирования биржевой торговли, осуществляемой в форме гласных публичных торгов, проводимых в заранее определенном месте и в определенное время по установленным ею правилам.

Законодательство не определяет, в какой организационно-правовой форме должны создаваться товарные биржи. Большинство товарных бирж создавались в России в форме акционерных обществ, т.е. коммерческих организаций, основной целью деятельности которых является извлечение прибыли, хотя это не совсем соответствует основным задачам биржевой торговли. Биржи можно считать специальными субъектами предпринимательской деятельности. Они лишь содействуют торговым операциям, обеспечивают встречу продавца и покупателя в определенном месте. Сами по себе биржи участия в торговле не принимают. Поэтому за рубежом биржи, как правило, являются некоммерческими организациями.

Российские биржи на сегодняшний день чаще всего существуют в форме акционерных обществ, обществ с ограниченной ответственностью и некоммерческих партнерств.

Биржевая деятельность представляет собой исключительный вид деятельности, поэтому биржа не вправе заниматься торговой и иной деятельностью, не связанной с биржевой торговлей. Биржа не вправе участвовать в создании организаций, не связанных с биржевой торговлей. Деятельность биржи подлежит лицензированию. Лицензия выдается Комиссией по товарным биржам при Федеральной службе по финансовым рынкам после оплаты 50% уставного капитала биржи.

Учредителями биржи могут быть юридические и физические лица, за исключением:

органов государственной власти;

банков и кредитных организаций;

страховых и инвестиционных компаний и фондов;

общественных, религиозных, благотворительных организаций и фондов;

физических лиц, не являющихся индивидуальными предпринимателями.

Максимальный размер доли одного учредителя составляет 10% уставного капитала биржи. Исходя из, этого товарная биржа должна иметь как минимум 10 учредителей. Максимальное число учредителей Законом не устанавливается, оно должно быть предусмотрено в уставе самой биржи.

Товарная биржа имеет единственный учредительный документ - устав. Высшим органом управления является общее собрание членов биржи.

Члены товарной биржи - это учредители биржи или лица, которые вносят членские или иные целевые взносы в имущество биржи. Учредители вправе пользоваться особыми правами и обязанностями в биржевой торговле по сравнению с другими членами биржи. Срок действия особых прав учредителей составляет не более трех лет с момента государственной регистрации биржи.

Члены биржи могут сдавать в аренду свое право участия в биржевой торговле с регистрацией такого договора на бирже. Субаренда права на участие в биржевой торговле не допускается. Довольно странный термин "передача в аренду права" объясняется, видимо, тем, что биржевое законодательство сформировалось еще до принятия Гражданского кодекса РФ, определившего основные понятия и категории гражданского и торгового оборота. В свете действующего законодательства правильнее говорить не об аренде, а об уступке права участия в биржевых торгах.

Не могут быть членами биржи те лица, которые не имеют права быть ее учредителями, а также служащие данной или любой другой биржи и организации, если их руководители (заместители руководителей, руководители филиалов) являются служащими данной биржи.

Банки и кредитные организации могут быть членами фондовых и валютных отделов товарных бирж. Следует подчеркнуть, что биржа может иметь некую "смешанную" форму, например, она может быть товарно-фондовой или даже универсальной биржей. Если, скажем, биржа организует торговлю и товарами, и ценными бумагами, то ей необходимо иметь в наличии сразу две лицензии: лицензию товарной биржи и лицензию организатора торговли на рынке ценных бумаг.

Таким образом, фондовый отдел товарной биржи по своему правовому статусу является не просто ее структурным подразделением, а функционирующей фондовой биржей. В нашей стране наибольшее распространение получили такие разновидности бирж, как универсальные и валютно-фондовые.

Товарная биржа разделяется на секции (отделы) в зависимости от вида торгуемого товара (пшеница, сахар, мясо, черные или цветные металлы и т.п.). В связи с этим Законом установлено две категории членов товарной биржи.

1. Полные члены - с правом участия в биржевых торгах во всех секциях (отделах) биржи.

2. Неполные члены - с правом участия в биржевых торгах в соответствующей секции (отделе) биржи.

### Вопрос 3.

Участники биржевой торговли:

1) члены биржи;

2) посетители биржевых торгов.

Постоянные посетители не участвуют в формировании уставного капитала и управлении биржей. Они вносят плату за участие в биржевых торгах. Право на участие в торгах предоставляется на срок не более трех лет. Их число не должно превышать 30% общего числа членов биржи.

Разовые посетители совершают сделки только с реальным товаром, от своего имени и за свой счет.

1) брокеры - действуют:

от имени клиента и за его счет;

от имени клиента и за свой счет;

от своего имени и за счет клиента;

2) дилеры - действуют от своего имени и за свой счет с целью последующей перепродажи товара на биржи.

Виды биржевых брокеров:

- 1) брокерская фирма (самостоятельное юридическое лицо);
- 2) брокерская контора (филиал брокерской фирмы);
- 3) независимый брокер (индивидуальный предприниматель).

Биржевые сделки заключаются только через биржевых брокеров, которые ведут учет заключенных сделок и хранят информацию о них в течение пяти лет. Единственное исключение - это сделки с реальным товаром (имеющимся в наличии на бирже), которые участники биржевых торгов могут заключать от своего имени. Но иностранные юридические и физические лица участвуют в торговле только через биржевых посредников, включая заключение сделок с реальным товаром.

Брокеров следует отличать от биржевых маклеров, которые являются служащими биржи, их деятельность определяется должностными инструкциями и они не вправе совершать сделки для себя или для клиентов.

В свою очередь, дилеров можно охарактеризовать в определенном смысле как биржевых "спекулянтов", т.к. в биржевой торговле они представляют только свои собственные интересы. В дилерской деятельности преобладает не посредничество, а самостоятельная торговля с целью перепродажи товаров.

Биржевая сделка - это зарегистрированный биржей договор, заключаемый участниками биржевой торговли в отношении биржевого товара в ходе биржевых торгов. Биржевые сделки никогда не совершаются от имени и за счет биржи, поэтому ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение биржевой сделки несет сторона по сделке, а не биржа или биржевой посредник.

Биржевой товар - это не изъятый из оборота товар определенного рода и качества, в том числе стандартный контракт или коносамент на товар. Биржевым товаром не могут быть недвижимость и объекты интеллектуальной собственности.

Поскольку биржевым товаром считается и коносамент на товар, то предметом биржевой сделки может быть "товар в пути". Нет препятствий к тому, чтобы считать предметом биржевой сделки и "товар на складе". Поэтому биржевым товаром могут быть помимо коносамента складские свидетельства, удостоверяющие права владельца на



получение товара со склада. Складские свидетельства, как и коносаменты, имеют двойственную правовую природу, поскольку являются одновременно и товарораспорядительными документами, и ценными бумагами (ст. ст. 912 - 917 ГК РФ) .

Так, например, в Правилах Московской центральной фондовой биржи, где существуют товарные секции, предусмотрена возможность торговли варрантами (залоговой частью двойного складского свидетельства) на товары.

Простые биржевые сделки именуется также сделками СПОТ. "Немедленное" исполнение по ним означает небольшой промежуток времени между заключением и исполнением сделки, как правило, не более 14 календарных дней.

Форвардные, фьючерсные и опционные сделки образуют группу срочных сделок, именуемых также деривативами или производными инструментами.

## **Тема 9 Конкуренция и монополия в рыночной экономике**

1. Нормативно-правовое регулирование конкуренции и ограничения монополистической деятельности на товарных рынках и рынках финансовых услуг
2. Субъекты конкуренции на товарных рынках. Доминирующее положение хозяйствующего субъекта на товарном рынке
3. Понятие и виды монополистической деятельности на товарных рынках.

Ограничение конкуренции органами власти

4. Понятие и формы недобросовестной конкуренции на товарных рынках

### **Вопрос 1.**

Нормативно-правовое регулирование конкуренции и ограничения монополистической деятельности основано на нормах Конституции РФ и содержится в антимонопольном законодательстве, принятых в соответствии с ним подзаконных нормативных правовых актах.

В Конституции РФ содержатся определяющие положения, регламентирующие основы конкурентного правопорядка. В частности:

- гарантируются единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, поддержка конкуренции (ст. 8);

- вводится запрет на осуществление экономической деятельности, направленной на монополизацию и недобросовестную конкуренцию (п. 2 ст. 34);

- определяется, что установление правовых основ единого рынка находится в ведении Российской Федерации, и, следовательно, антимонопольное законодательство имеет федеральный уровень (п. "ж" ст. 71);

- не допускается установление таможенных границ, пошлин, сборов и каких-либо иных препятствий для свободного перемещения товаров, услуг и финансовых средств на территории Российской Федерации (ст. 74).

Кроме того, в соответствии с п. 4 ст. 15 Конституции РФ международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы. Так, Российская Федерация как правопреемница СССР является участницей Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20 марта 1883 г. Одним из направлений сотрудничества государств - участников Содружества Независимых Государств является сотрудничество в антимонопольной сфере. В частности, в целях гармонизации отношений в области поддержки и развития конкуренции был подписан Договор о проведении согласованной антимонопольной политики (Москва, 25 января 2000 г.).

Антимонопольное законодательство основывается на Конституции РФ и состоит из федеральных законов, которые распространяются на отношения, влияющие на конкуренцию на товарных рынках и рынках финансовых услуг Российской Федерации.

Основным законодательным актом, входящим в состав антимонопольного законодательства, является Федеральный закон от 26 июля 2006 г. N 135-ФЗ "О защите конкуренции".

Государственный контроль за осуществлением предпринимательской деятельности – одна из функций государства, осуществляемая в целях организации выполнения предпринимателями законов и иных нормативных правовых актов, соблюдения государственной дисциплины, должного использования финансовых средств и имущества, относящегося к государственной или муниципальной собственности, организации работы с предложениями, заявлениями и жалобами граждан.

Вопрос 2.

Конкуренция - состязательность хозяйствующих субъектов, когда их самостоятельные действия эффективно ограничивают возможность каждого из них односторонне воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке. Субъектами конкуренции на товарных рынках являются хозяйствующие субъекты, осуществляющие либо имеющие намерение осуществлять свою деятельность в условиях конкуренции, то есть реальные и потенциальные конкуренты. Для определения круга данных лиц установим прежде всего состав лиц, отнесенных Законом о конкуренции к хозяйствующим субъектам.

Хозяйствующие субъекты - российские и иностранные коммерческие организации, некоммерческие организации, за исключением не занимающихся предпринимательской деятельностью, в том числе сельскохозяйственных потребительских кооперативов, а также индивидуальные предприниматели. Таким образом, к числу хозяйствующих субъектов данным Законом отнесены лица, занимающиеся предпринимательской деятельностью, независимо от принадлежности их праву Российской Федерации или иностранного государства.

Особо выделяется специальная группа хозяйствующих субъектов, занимающих доминирующее положение на товарном рынке. Деятельность таких субъектов в силу их преобладания на рынке подвержена специальному регулированию антимонопольным законодательством.

Доминирующее положение - исключительное положение хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов на рынке товара, не имеющего заменителя либо взаимозаменяемых товаров, дающее ему (им) возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке или затруднять доступ на рынок другим хозяйствующим субъектам.

При определении доминирующего положения применяется качественный критерий доминирования, предполагающий установление возможности хозяйствующего субъекта оказывать влияние на рынок путем ограничения конкуренции либо ущемления интересов других хозяйствующих субъектов или граждан. Основопологающим же критерием для определения наличия доминирующего положения хозяйствующего субъекта на рынке определенного товара является доля товарного рынка, принадлежащего субъекту, т.е. количественный критерий.

Установленный показатель доли хозяйствующего субъекта соотносится с нормативом, определенным Законом о конкуренции. Так, антимонопольные органы квалифицируют положение хозяйствующего субъекта, доля которого на рынке определенного товара превышает 65 процентов, как доминирующее, за исключением тех случаев, когда хозяйствующий субъект докажет, что его положение на рынке не является доминирующим.

Не может быть признано доминирующим положение хозяйствующего субъекта, доля которого на рынке определенного товара не превышает 35 процентов.

Положение хозяйствующего субъекта, доля которого на рынке определенного товара находится внутри пределов 35-65 процентов, квалифицируется антимонопольными органами как доминирующее, если оно доказано ими с учетом дополнительных параметров, в частности стабильности доли хозяйствующего субъекта на рынке, относительного размера долей конкурентов на рынке и др.

Установление доминирующего положения хозяйствующего субъекта является исключительной компетенцией антимонопольного органа. Следует учитывать, что при несогласии организации с признанием ее положения доминирующим на товарном рынке арбитражный суд оценивает соблюдение антимонопольным органом правил установления данного факта.

### Вопрос 3.

Монополистическая деятельность - противоречащие антимонопольному законодательству действия (бездействие) хозяйствующих субъектов, направленные на недопущение, ограничение или устранение конкуренции.

Монополистическая деятельность является противоправным поведением субъектов и рассматривается как правонарушение. Для характеристики правонарушения теорией права выработана категория юридического состава правонарушения, который следует раскрыть применительно к монополистической деятельности.

Объектом данного правонарушения являются охраняемые нормами антимонопольного законодательства конкурентные правоотношения. При этом недобросовестные проявления конкуренции являются противоправными и не подлежат правовой защите.

С объективной стороны монополистическая деятельность характеризуется как противоправное деяние, выраженное в активном (действия) или пассивном (бездействие) поведении. Состав данного правонарушения формальный, поэтому для привлечения субъекта к ответственности достаточно установления факта противоправности поведения. Но следует учитывать, что гражданско-правовая ответственность наступает только при наличии вредных последствий и, соответственно, необходимо определение причинной связи между противоправным деянием и вредными последствиями.

Субъектами данного правонарушения являются хозяйствующие субъекты и субъекты, действующие как группы лиц. Обратим внимание, что в составе группы лиц к ответственности может быть привлечено лицо, не являющееся предпринимателем.

Субъективная сторона монополистической деятельности находит проявление в умышленной форме вины, поскольку законодательное определение содержит указание на направленность (цель) такого противоправного поведения.

Основания классификации монополистической деятельности на виды различны. Так, в зависимости от числа участников такая деятельность проявляется в индивидуальной или коллективной форме, кроме того, монополистическая деятельность может носить договорный и внедоговорный характер, исходя из оформления отношений договором.

Законом о конкуренции установлен запрет на злоупотребление хозяйствующим субъектом доминирующим положением на рынке и на заключение (осуществление) ограничивающих конкуренцию соглашений (согласованных действий) хозяйствующими субъектами. По существу речь идет об индивидуальных и коллективных проявлениях монополистической деятельности.

Статьей 5 Закона о конкуренции запрещаются действия (бездействие) хозяйствующего субъекта (группы лиц), занимающего доминирующее положение, которые имеют либо могут иметь своим результатом недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других хозяйствующих субъектов, в том числе такие действия (бездействие), как:

- изъятие товаров из обращения, целью или результатом которого является создание или поддержание дефицита на рынке либо повышение цен;

- навязывание контрагенту условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора; необоснованный отказ от заключения договора с отдельными покупателями (заказчиками) при наличии возможности производства или поставки соответствующего товара;

- создание дискриминационных условий (препятствий) доступа на товарный рынок (выходу с рынка), дискриминационных условий обмена, потребления, приобретения, производства, реализации товара;

- нарушение установленного нормативными актами порядка ценообразования; установление, поддержание монопольно высоких (низких) цен;

- сокращение или прекращение производства товаров, на которые имеются спрос или заказы потребителей, при наличии безубыточной возможности их производства.

#### Вопрос 4.

Нормы антимонопольного законодательства направлены на обеспечение конкурентных отношений. Но не любые проявления конкуренции оказывают позитивное влияние на экономическое развитие государства. По этой причине не допускается осуществление экономической деятельности с использованием нечестных методов конкурентной борьбы, т.е. направленной на недобросовестную конкуренцию.

На возникновение термина "недобросовестная конкуренция", как и правового института в целом, оказала влияние судебная практика французских судов. Исследователи отмечают, что его стали применять суды в целях обеспечения защиты интересов предпринимателей от негативных методов соперничества.

Нормы права, обеспечивающие защиту от различных форм недобросовестной конкуренции, являются составной частью российского антимонопольного законодательства. В частности, Закон о конкуренции, определяя общее понятие недобросовестной конкуренции (ст. 4), устанавливает и перечень отдельных форм недобросовестной конкуренции (ст. 10).

Недобросовестная конкуренция, согласно положениям Закона о конкуренции, - любые направленные на приобретение преимуществ в предпринимательской деятельности действия хозяйствующих субъектов, которые противоречат положениям

действующего законодательства, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и могут причинить или причинили убытки другим хозяйствующим субъектам-конкурентам либо нанести ущерб их деловой репутации.

Недобросовестная конкуренция, так же как и монополистическая деятельность, нарушает правила поведения, но такие правила поведения установлены не только положениями действующего антимонопольного и иного законодательства. Они также являются содержанием обычаев делового оборота, требований добропорядочности, разумности и справедливости.

Анализ понятия недобросовестной конкуренции, содержащегося в Законе, позволяет отметить его некоторые недостатки. В частности, данное понятие распространяется только в отношении предпринимателей, хотя Конституция РФ запрещает экономическую деятельность, направленную на недобросовестную конкуренцию, не упоминает о причинении вреда потребителям, кроме того, исходя из определения, недобросовестная конкуренция проявляется лишь в форме действий.

Понятие недобросовестной конкуренции содержится и в международных актах. Так, в соответствии со ст. 10 bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах.

Общий запрет на совершение действий, направленных на недобросовестную конкуренцию, установленный Законом о конкуренции, конкретизирован в ст. 10 данного Закона, в которой содержится примерный перечень форм недобросовестной конкуренции. В частности, не допускается недобросовестная конкуренция, в том числе:

- распространение ложных, неточных или искаженных сведений, способных причинить убытки другому хозяйствующему субъекту либо нанести ущерб его деловой репутации;

- введение потребителей в заблуждение относительно характера, способа и места изготовления, потребительских свойств, качества и количества товара или его изготовителей;

- некорректное сравнение хозяйствующим субъектом производимых или реализуемых им товаров с товарами других хозяйствующих субъектов;

- продажа, обмен или иное введение в оборот товара с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации юридического лица, индивидуализации продукции, выполнения работ, услуг;

- получение, использование, разглашение информации, составляющей коммерческую, служебную тайну и охраняемую законом тайну.

Кроме того, не допускается недобросовестная конкуренция, связанная с приобретением и использованием исключительных прав на средства индивидуализации юридического лица, индивидуализации продукции, выполняемых работ или оказываемых услуг.

Дела о нарушениях норм законодательства, направленных против недобросовестной конкуренции, возбуждаются и рассматриваются антимонопольными органами.

## **Тема 10 Правовое регулирование рекламной деятельности**

1. Понятие и правовая классификация рекламы
2. Участники рекламных правоотношений

### **Вопрос 1.**

Рекламная деятельность - один из видов предпринимательской деятельности. Под рекламной деятельностью следует понимать деятельность по получению, обработке и распространению информации, способствующей реализации товаров, работ, услуг, идей и начинаний. Такая информация называется рекламой. Законодатель дает следующее определение рекламы. Реклама - распространяемая в любой форме, с помощью любых средств информация о физическом или юридическом лице, виде деятельности, товарах, идеях и начинаниях (рекламная информация), которая предназначена для неопределенного круга лиц и призвана формировать или поддерживать интерес к этим физическому, юридическому лицу, виду деятельности, товарам, идеям и начинаниям и



способствовать реализации товаров, идей и начинаний (ст. 2 Федерального закона от 18 июля 1995 г. N 108-ФЗ "О рекламе", далее - Закон "О рекламе").

Классификация рекламы может быть осуществлена по различным основаниям. Такими основаниями являются вид рекламируемых товаров, вид рекламируемой деятельности, цели рекламы, способы ее размещения, категории потребителей рекламы. Классификация рекламы обусловлена особенностями правового регулирования выделяемых видов рекламы.

В зависимости от вида рекламируемых товаров можно выделить рекламу алкогольных напитков, пива и напитков, изготавливаемых на его основе, табака и табачных изделий, лекарственных средств, изделий медицинского назначения и медицинской техники, наркотических средств и психотропных веществ, пестицидов и агрохимикатов, оружия, вооружения и военной техники, ценных бумаг и др.

По видам рекламируемой деятельности выделяется реклама финансовой деятельности, в том числе банковской, деятельности в области страхования, предоставления инвестиционных и иных услуг, связанных с использованием чужими денежными средствами, реклама деятельности по организации и проведению азартных игр и пари.

В зависимости от тех целей, на достижение которых направлена реклама, следует выделить коммерческую рекламу, социальную рекламу и политическую рекламу.

- Коммерческая реклама - распространяемая рекламная информация, призванная формировать или поддерживать интерес к физическим или юридическим лицам, товарам, работам и услугам и способствовать реализации товаров, работ и услуг.

- Под социальной понимается реклама общественных и государственных интересов в целях достижения благотворительных целей.

- Политическая реклама - информация, распространяемая участниками избирательного процесса о кандидатах на должность Президента Российской Федерации, о кандидатах в депутаты и на иные государственные выборные должности с целью формирования общественного мнения как "за", так и "против" тех или иных кандидатов. Положения Закона о рекламе не распространяются на политическую рекламу.

В зависимости от способов размещения рекламы существует реклама, распространяемая в периодических печатных изданиях, радио- и телепрограммах, кино- и видеофильмах, с помощью телефонной, почтовой, компьютерной и иной связи. Существуют особенности правового регулирования размещения наружной рекламы, которая представляет собой размещение информации на плакатах, стендах, световых табло и с помощью иных технических средств стабильного территориального размещения.

В зависимости от категории потребителей рекламы можно выделить рекламу, обращенную к несовершеннолетним. Круг несовершеннолетних лиц является неопределенным, поэтому такой установленный законодательством признак рекламы, как ее направленность к неопределенному кругу лиц, данным положением не нарушается.

## Вопрос 2.

Участниками рекламных правоотношений являются в первую очередь рекламодатели, рекламопроизводители и рекламораспространители. К участникам относятся также потребители рекламы, государственные органы, осуществляющие регулирование рекламной деятельности и контроль за ней. Законодателем предусмотрено создание органов саморегулирования в сфере рекламной деятельности.

Под рекламодателем понимается юридическое или физическое лицо, которое предоставляет информацию для производства, размещения, последующего распространения рекламы.

Рекламопроизводителем является юридическое или физическое лицо, которое соответствующим образом обрабатывает информацию, приводя ее в форму, готовую для распространения в качестве рекламы. На производителя рекламы законодатель также возлагает ряд обязанностей, исполнение которых обеспечивает защиту интересов потребителей рекламы. Если выполнение требований рекламодателя в отношении рекламной продукции может привести к нарушению положений, установленных нормативными актами, рекламопроизводитель обязан проинформировать об этом

рекламодателя. Если рекламодатель не устранит указанные недостатки, рекламопроизводитель вправе расторгнуть заключенный договор и потребовать полного возмещения убытков.

Рекламораспространителем является юридическое или физическое лицо, которое размещает и (или) распространяет рекламную информацию путем предоставления и (или) использования имущества, в том числе технических средств радиовещания, телевизионного вещания, каналов связи, эфирного времени и иными способами. Рекламораспространитель при размещении рекламы обязан соблюдать требования, установленные Законом "О рекламе", а также иных нормативных актов. Эти требования относятся, в частности, к содержанию рекламной информации, способу, месту и времени ее размещения. Обязанностью рекламораспространителя является также указание на рекламный характер распространяемой информации.

Потребители рекламы - юридические или физические лица, до сведения которых доводится или может быть доведена реклама с целью оказания на них соответствующего воздействия. Устанавливая правовое регулирование рекламной деятельности, законодатель исходил из необходимости обеспечения защиты потребителей от негативного воздействия рекламы.

Среди участников правоотношений в сфере рекламной деятельности были названы органы саморегулирования. К ним законодатель относит общественные организации (объединения), ассоциации и союзы юридических лиц, наделенные определенной компетенцией в области рекламы. Эти организации призваны вести деятельность, направленную на совершенствование правового регулирования отношений в рекламной деятельности. Кроме того, на них возлагаются функции по оказанию помощи государственным органам при контроле за рекламной деятельностью. Органам саморегулирования в области рекламы предоставлено право защищать в судебном порядке интересы потребителей рекламы, в том числе неопределенного круга потребителей рекламы.

К участникам рекламных правоотношений относятся и государственные органы, осуществляющие регулирование и контроль за рекламной деятельностью в пределах своей компетенции. Среди федеральных органов исполнительной власти, наделенных

такой компетенцией, необходимо выделить федеральный антимонопольный орган, включая его территориальные подразделения.

### **Тема 11. Разрешение хозяйственных споров между предпринимателями**

1. Охрана и защита прав и интересов предпринимателей
2. Рассмотрение споров в арбитражном суде
3. Общая характеристика порядка рассмотрения споров третейским судом

#### **Вопрос 1.**

Охрана и защита прав и интересов предпринимателей – совокупность правовых средств, обеспечивающих конституционное право на предпринимательскую деятельность. Общая характеристика юридических механизмов защиты прав и интересов предприятий и предпринимателей условно подразделяется на систему внутренних и внешних мер обеспечения правовой безопасности. К внутренним мерам правовой безопасности относятся деятельность бухгалтерского и юридического отделов, служб анализа и контроля, системы охраны и т. д. К внешним мерам – обращение к деятельности традиционных правоохранительных органов (прокуратуры, милиции, налоговой полиции, таможни, суда, арбитражного суда и т. д.).

Рыночная экономика возродила многие традиционные для дореволюционной России формы защиты бизнеса, а также дала жизнь новым организационно-правовым формам защиты прав и интересов предприятий и предпринимателей. К ним относятся услуги адвокатских, аудиторских детективных и страховых фирм, деятельность профсоюзов, третейских судов, нотариусов.

В Российской Федерации правосудие осуществляется только судами, учрежденными в соответствии с Конституцией РФ и федеральным конституционным законом "О судебной системе РФ" от 31 декабря 1996 г. № 1-ФКЗ.

В настоящее время в Российской Федерации действуют федеральные суды, конституционные (уставные) и мировые судьи субъектов Российской Федерации, которые и составляют судебную систему.

Защита прав предпринимателей в основном осуществляется арбитражными судами. Обращение предпринимателей в суд (арбитражный и общий) с иском о защите

своих прав и охраняемых законом интересов – наиболее эффективная форма восстановления нарушенного или оспоренного права. Арбитражные суды являются органами, специально созданными для рассмотрения и разрешения споров с участием предпринимателей.

## Вопрос 2.

Разрешение споров, вытекающих из предпринимательской деятельности – устранение противоречий и конфликтов, возникающих в сфере предпринимательства.

Органы, разрешающие споры, вытекающие из предпринимательской деятельности - арбитражные и третейские суды, которые разрешают дела в соответствии с правилами подведомственности и подсудности.

Система арбитражных судов в России закреплена в ст. 23 закона "О судебной системе РФ" и в ст. 127 Конституции РФ, в которой говорится: "Высший арбитражный суд Российской Федерации является высшим судебным органом по разрешению экономических споров и иных дел, рассматриваемых арбитражными судами, осуществляет в предусмотренных федеральным законом процессуальных формах судебный надзор за их деятельностью и дает разъяснения по вопросам судебной практики".

Арбитражный суд – единственный в Российской Федерации государственный орган, который имеет право рассматривать и разрешать в соответствии с Арбитражным процессуальным кодексом экономические споры между предприятиями, учреждениями, организациями, являющимися юридическими лицами, а также гражданами, осуществляющими предпринимательскую деятельность без образования юридического лица и имеющими статус индивидуального предпринимателя, приобретенного в установленном законом порядке.

Право на обращение в арбитражный суд имеют не только юридические лица, государственные органы, органы местного самоуправления и другие органы, а также граждане-предприниматели, получившие этот статус в установленном законом порядке (ст. 2 АПК РФ).

Арбитражный процесс – это установленная нормами арбитражного процессуального права форма деятельности арбитражных судов, направленная на защиту оспариваемого или нарушенного права организаций и граждан-предпринимателей.

Субъектами процесса выступают также края, области, города, районы, автономная область, автономные округа, Российская Федерация и другие государства (ст. 22 АПК).

Дела в первой инстанции рассматриваются судьями арбитражного суда единолично. Если по ранее действовавшему Кодексу все дела рассматривались коллегиально и лишь в виде исключения отдельные дела могли рассматриваться судьей единолично, то теперь положение коренным образом изменилось. Лишь две категории дел, как и прежде, подлежат рассмотрению коллегией судей. Это дела о признании недействительными актов государственных органов, органов местного самоуправления и иных органов и дела о несостоятельности (банкротстве).

Дела в апелляционной, кассационной и надзорной инстанциях рассматриваются коллегиально. Единоличные действия судьи при разрешении дел или отдельных вопросов в арбитражном процессе – это действия, совершаемые строго в рамках установленных процессуальных правил. Только в этом случае они могут признаваться совершенными от имени арбитражного суда.

### Вопрос 3.

Третейские суды играют важную роль среди "альтернативных" форм защиты прав и законных интересов организаций и граждан-предпринимателей.

На разрешение третейского суда может быть передан лишь возникший или могущий возникнуть спор, вытекающий из гражданских правоотношений и подведомственный арбитражному суду в соответствии с законодательством. Данное положение содержится в ст. 23 АПК РФ. Таким образом, законодательством исключается возможность передачи на разрешение третейского суда споров, иных, чем вытекающие из гражданских правоотношений. Споры, вытекающие из административных правоотношений, дела о несостоятельности (банкротстве) на рассмотрение третейского суда не могут быть переданы.

Третейские суды различаются как постоянно действующие, к услугам которых могут прибегнуть спорящие стороны путем согласованного обращения, и создаваемые

сторонами для рассмотрения конкретного спора. Порядок организации, деятельности и разрешения споров для постоянно действующих третейских судов определяется правилами организации или учреждения, создавших постоянный третейский суд, если эти правила неполны, третейский суд и стороны руководствуются Временным положением.

Передача спора третейскому суду осуществляется на основании соглашения сторон, как составляемого специально, так и путем включения в качестве оговорки в договор. Соглашение должно иметь письменную форму, иначе оно признается незаключенным.

Третейский суд, как и международный коммерческий арбитраж, самостоятельно решает вопрос о действительности соглашения о передаче спора на его рассмотрение. В случае признания отсутствия соглашения или его недействительности спор может быть передан на разрешение арбитражного суда.

Разрешение спора происходит в третейском суде при установлении сторонами широких прав для определения порядка разрешения спора, места разрешения, языка производства, норм права других государств.

Третейский суд – суд негосударственный, в силу чего он не располагает собственными средствами обеспечения принудительного исполнения принятых им решений. Решение суда исполняется сторонами добровольно в порядке и сроки, установленные в решении. В случае его неисполнения ответчиком исполнительный лист на принудительное исполнение выдает арбитражный суд соответствующей республики, края, области, города, автономной области, автономного округа, на территории которых находится третейский суд.

Налогообложение предпринимательской деятельности - это принудительное и безвозмездное взимание правительством или местными органами власти платежей (налогов) с предпринимателей и организаций для финансирования расходов государства, а также в качестве средства проведения фискальной политики.