



Предприниматели обеспечены правовой защитой не в меньшем объеме, чем иные субъекты правовых отношений – граждане не предприниматели, некоммерческие организации, государственные и муниципальные образования. Как карательно-пресекательные меры наказания, предусмотренные административным и уголовным законодательством, так и восстановительно-компенсационные санкции, предусмотренные гражданским законодательством, в равной степени обеспечивают правовую охрану интересов и предпринимателей, и не предпринимателей.

С точки зрения требований закона интересы предпринимателей охраняются всей системой права, т.е. нормами различных отраслей права: государственного, административного, трудового, уголовного, гражданского и всех остальных. Правовые нормы различных отраслей права охраняют, т.е. с точки зрения законодателя обеспечивают нормальное осуществление предпринимательской деятельности. Если же деятельность предпринимателя неправомерно нарушается или существует угроза посягательства на её права и интересы, то могут быть применены конкретные правовые способы защиты благодаря которым происходит восстановление нарушенных прав и интересов и тем самым создается возможность для продолжения предпринимательской деятельности, что и является для предпринимателя-потерпевшего главным. Эти цели достигаются применением гражданско-правовых способов защиты либо других способов, иной юридико-отраслевой природы, но в сочетании с гражданско-правовыми.

В ст. 12 ГК РФ названы способы защиты гражданских прав, которые без исключения, распространяются на сферу предпринимательской деятельности. Эти способы конкретизируются в нормах различных институтов гражданского права. Например, такие способы защиты гражданских прав, как возмещение убытков и взыскание неустойки являются в то же время формами имущественной гражданско-правовой ответственности, а неустойка, кроме того, выполняет функцию одного из способов обеспечения обязательств, поэтому их применение возможно при нарушении обязательств с участием предпринимателей, но с учетом как общих, так и специальных правил установленных для соответствующих видов и подвидов обязательств. Так согласно ст. 866 ГК в случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения поручения клиента коммерческий банк несет перед

ним ответственность по основаниям и в размерах, предусмотренных гл. 25 ГК «Ответственность за нарушение обязательств», т.е. по общим правилам, а в случаях ненадлежащего совершения банком операций по счету на банк, помимо уплаты процентов, предусмотренных ст. 395 ГК, о чем прямо сказано в ст. 856 ГК «Ответственность банка за ненадлежащее совершение операций по счету», может быть возложена ответственность в форме законной неустойки, предусмотренной п. 7 Положения о штрафах за нарушение правил совершения расчетных операций. В ст. 521 ГК установлен специальный порядок начисления и взыскания предусмотренной законом или договором поставки неустойки за недопоставку или просрочку поставки товаров. Если подлежащая уплате неустойка явно несоразмерна последствиям нарушения обязательства, то согласно ч. 1 ст. 333 ГК суд вправе уменьшить неустойку. В постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 01.07.96 г. №6/8 (п. 42) «О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса РФ», уточнено, что при оценке последствий нарушения обязательства «судом могут приниматься во внимание в том числе обстоятельства, не имеющие прямого отношения к последствиям нарушения обязательства (цена товара, работ, услуг, сумма договора и т.п.)».

При нарушении некоторых видов договорных обязательств с участием предпринимателей установлены изъятия из общего правила о полном возмещении убытков. Например, за нарушение обязательств по договору энергоснабжения взыскиваются убытки только в объеме реального ущерба (п. 1 ст. 547 ГК); ограничения объема ответственности в части возмещения убытков установлены для ответственности перевозчика за утрату, недостачу и повреждение (порчу) груза или багажа (ст. 796 ГК).

Анализ способов защиты показывает, что их роль и значение не одинаковы.

Первым из перечисленных в ст. 12 ГК способов защиты гражданского права названо признание права. По существу, признание права – необходимая предпосылка защиты нарушенных или оспариваемых прав и законных интересов предпринимателя. Любой конфликт или спор требует определения и признания прав, относящихся к предмету спора. Согласно п. 1 ст. 125 Арбитражно-процессуального кодекса РФ при принятии решения арбитражный суд «устанавливает, каковы права и обязанности лиц, участвующих в деле».

Таким образом, признание права – неотъемлемый элемент решения арбитражного суда по экономическому спору. Вместе с тем требование о признании права может быть предметом самостоятельных исков – исков о признании прав – например,

права собственности или иных вещных прав.

Последствия нарушения прав и интересов могут быть различными. В зависимости от этого происходит либо восстановление положения, существовавшего до нарушения права, либо пресечение действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения. Этими способами охватываются различные варианты устранения последствий нарушения его прав для предпринимателя-потерпевшего. Все остальные способы защиты так или иначе ведут к восстановлению положения, существовавшего до нарушения права.

Следовательно, признание права – необходимая предпосылка защиты права от нарушений, а восстановление нарушенного права и пресечение действий, нарушающих право – это концентрированное выражение отдельных способов защиты.

Законодатель допускает применение и таких способов защиты гражданских прав, которые не перечислены в ст. 12 ГК, но предусмотрены законами. Опираясь на изложенное можно сделать вывод, что к ним относятся, например, те способы обеспечения обязательств, которые в случае их реализации при неисполнении либо ненадлежащем исполнении обязательств приводят к восстановлению положения, существовавшего до нарушения права; обращение взыскания на заложенное имущество – ст. 349 ГК; удержание вещи, находящейся у кредитора – ст. 359 и 360 ГК; оставление задатка у задаткополучателя или возврат его в двойном размере – ст. 381 ГК.

Анализ содержания ст. 12 ГК и ряда других статей ГК позволяет сформулировать понятие способов защиты гражданских прав понимаются такие предусмотренные Гражданским кодексом РФ и другими законами правовые средства, применение которых, основанное на признании прав, приводит к восстановлению положения, существовавшего до нарушения права, а также пресечению действий, нарушающих право или создающих угрозу его применению.

В юридической литературе способы защиты разграничиваются на материально-правовые и процессуальные, а последние подвергаются более подробной классификации по различным критериям: целям защиты, характеру процессуальных действий, видам властных актов, по юрисдикционным органам.

Различные способы защиты гражданских прав предполагают определенный порядок, или механизм, их реализации. Поэтому, с нашей точки зрения, наибольшее практическое значение имеет классификация способов защиты в

зависимости от механизма их реализации.

Первая группа включает в себя способы защиты, применение которых позволяет подтвердить (удостоверить) защищаемое право либо прекратить (изменить) обязанность. К такому результату приводит применение следующих способов защиты: признание права; присуждение к исполнению обязанности в натуре; неприменение судом акта государственного органа или органа местного самоуправления, противоречащего закону; прекращение или изменение правоотношения.

Все названные на первый взгляд совершенно различные способы защиты объединяют последствия их применения для защищаемого права. Что может означать решение суда о присуждении к исполнению обязанности в натуре? В первую очередь это подтверждение наличия у лица, обратившегося в суд с соответствующим иском, права требовать от ответчика исполнения этой обязанности. Обращаясь к суду с ходатайством о неприменении акта государственного органа или органа местного самоуправления, противоречащего закону, субъект гражданского права также просит подтвердить это право, удостоверить, что это право не могло быть затронуто незаконным актом.

Анализ арбитражно-судебной практики свидетельствует о том, что все названные способы защиты используются субъектами в основном на первом предварительном этапе в целях создания благоприятных условий для применения иных способов защиты. Необходимость в подобных действиях возникает, как правило, в ситуациях, когда имеется иное лицо, претендующее на защищаемое право либо его оспаривающее. К примеру, требование о признании права собственности зачастую предшествует иску об истребовании имущества из чужого незаконного владения или об устранении препятствий в реализации права собственности либо иску о выселении или об освобождении занимаемого помещения. После удовлетворения судом иска о присуждении к исполнению обязанности в натуре нередко следует иск о возмещении убытков, причиненных неисполнением или ненадлежащим исполнением соответствующей обязанности.

Ко второй группе способов защиты гражданских прав можно отнести такие способы, применение которых позволяет предупредить или пресечь нарушение права. К их числу относятся: пресечение действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения; признание недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления; самозащита права; взыскание неустойки. Цель применения указанных способов защиты заключается в

том, чтобы заставить или побудить нарушителя прекратить действия, нарушающие субъективное гражданское право, либо предупредить такие действия. Именно этой целью продиктованы, например, массовые обращения в арбитражный суд организаций, выступающих в роли налогоплательщиков, с исками о признании недействительными актов налоговых органов о применении к ним финансовой ответственности за различные нарушения налогового законодательства. Такие иски предъявляются и в случаях, когда в соответствии с актом налогового органа уже произведено частичное списание денежных средств со счетов организаций.

Третья группа объединяет способы защиты гражданских прав, применение которых преследует цель восстановить нарушенное право и (или) компенсировать потери, понесенные в связи с нарушением права. Такой результат может быть достигнут путем:

восстановления положения, существовавшего до нарушения права;

признания оспоримой сделки недействительной и применения последствий ее недействительности, применения последствий недействительности ничтожной сделки;

возмещения убытков;

компенсации морального вреда.