

Содержание:

ВВЕДЕНИЕ

Переход к рыночной экономике, юридическое признание собственности вызвали к жизни и возродили в России активную предпринимательскую деятельность. Развитие бизнеса требует от его участников освоения новых профессий, новых подходов к людям, к их деятельности, а самое главное - новых знаний.

За словами «предпринимательство» и «предприниматель» стоит предприятие – сложный организм, представляющий собой производственно- хозяйственную систему, задача которой производить продукцию, работы и услуги. Деятельность предприятия как субъекта рыночных отношений протекает в условиях жесткой конкуренции между товаропроизводителями.

Именно конкурентная рыночная среда создает наиболее благоприятные условия для экономического развития, как отдельного предприятия, так и общества в целом и является движущей силой социального и экономического прогресса.

Основной задачей предпринимателя является управление предприятием, которое включает в себя рациональное использования ресурсов, организацию процесса на инновационной основе и хозяйственном риске, а также ответственность за конечные результаты своей деятельности. Развитие предпринимательства играет незаменимую роль в достижении экономического успеха, высоких темпов роста промышленного производства.

Открыть собственное дело и добиться его процветания не так то просто, и, тем не менее, только за последние годы в мире, в том числе и в России, возникли миллионы новых предприятий. Предпринимательство, которое и само есть труд, труд созидательный, творческий и нелёгкий, сопряжённый с изрядной долей риска, создает к тому же новые стимулы для высокопроизводительной деятельности, формирует хозяйскую мотивацию.

Предпринимательство как субъект хозяйствования и особый творческий тип экономического поведения составляет неотъемлемое свойство всех факторов достижения экономического успеха.

Важнейшим признаком предпринимательства является самостоятельность и независимость хозяйствующих субъектов. В основе их поведения лежат внутренние побуждения. Каждый человек, становясь предпринимателем, самостоятельно решает все вопросы деятельности своего предприятия исходя из экономической выгоды и рыночной конъюнктуры.

Актуальность данной темы в том, что предпринимательство в настоящее время является основным компонентом экономической системы цивилизованного общества.

Цель курсовой работы - изучение предпринимательства, его видов и юридической сущности.

Для достижения поставленной цели необходимо рассмотреть юридическую сущность предпринимательского права; изучить источники и основные определения предпринимательского права в системе законодательства; указать источники и субъекты предпринимательского права; рассмотреть вопросы законодательного обеспечения качества товаров, работ и услуг и защиты прав потребителей.

Данная курсовая работа состоит из введения, трёх разделов, семи подразделов, заключения и списка использованных источников.

ГЛАВА 1. ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЕ ПРАВО В СИСТЕМЕ РОССИЙСКОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

1.1. Предпринимательское право в системе российского законодательства

Такие понятия, как предпринимательство, предпринимательская деятельность, сформировались в странах с различными экономическими укладами достаточно давно, еще в самом начале осмысления человечеством сущности экономической деятельности. Несколько позже были осознаны и возникли определенные обычаи ведения дел в связи с осуществлением людьми производственной деятельности, торговли, посреднической деятельности и других действий, имеющих значение для экономики. Постепенно обычаи и деловые обыкновения преобразовались в

определенные стандарты надлежащего поведения и были со временем выражены в нормах права. В связи с чем часть представителей юридического профессионального сообщества начали на постоянной основе работать в этой сфере в интересах своих клиентов. Сегодня уже ни у кого нет сомнений, что изучение нормативной базы и правоприменительной практики в сфере предпринимательского права является насущной необходимостью как для юриста, работающего в сфере хозяйственной деятельности, так и для частного предпринимателя, организовавшего свое дело, для наемного менеджера или руководителя коммерческой фирмы.

Изначально возможность осуществления предпринимательской деятельности следует из содержания ст. 34 Конституции РФ[1], в которой указано на возможность российских граждан широко использовать свои таланты, способности и имущество для получения дохода от различных видов предпринимательства. Тем самым было подчеркнuto, что предпринимательская деятельность представляет собой составную часть более широкого понятия – экономической деятельности. Кроме того, сходная по смыслу со ст. 34 Конституции РФ[1] формулировка содержится и в ст. 2 «Отношения, регулируемые гражданским законодательством» Гражданского кодекса РФ (далее – ГК РФ). Данные правовые нормы имеют коренные отличия от содержания Конституции СССР (1977 года) и норм гражданского законодательства СССР и РСФСР, так как в советское время возможность предпринимательской деятельности граждан практически отсутствовала по той причине, что все средства производства находились в собственности государства, притом что на уровне теории экономических отношений, на этапе развитого социализма, гипотетически допускалось существование так называемого «социалистического предпринимательства» (что, конечно же, было не более чем благим пожеланием).

Тем не менее даже в условиях централизованной плановой экономики между социалистическими предприятиями, колхозами, совхозами и кооперативами заключались хозяйственные договоры, существовали арендные отношения, организациям и гражданам выдавались кредиты. Кроме того, в каком-то смысле можно было говорить и о конкуренции хозяйствующих субъектов (под которой подразумевалось социалистическое соревнование). Для разрешения споров между предприятиями был хозяйственный арбитраж и ряд других государственных институтов. Все эти правоотношения регулировались различными нормативными актами, ведущее место среди которых занимал Гражданский кодекс РСФСР (1964 года). Дискуссионные вопросы различного уровня активно обсуждались в

экономической и правовой литературе, в том числе и в периодической. В перечне журналов правовой сферы того времени следует выделить такое издание, как журнал «Хозяйство и право», имеющий прямое отношение к правовому регулированию хозяйственной деятельности (этот журнал продолжает выходить и в настоящее время).

Большое значение для развития предпринимательских отношений в России имеют и несколько законов, принятых советскими и российскими законодателями еще до распада СССР (до 19 августа 1991 года). К ним следует отнести Закон «О государственном предприятии», принятый в конце 1989 года.

Таким образом, сегодня есть определенные основания говорить даже о некоторой преемственности в сфере правового регулирования предпринимательской деятельности, нормативная база которой по-прежнему в значительной степени основывается на нормах Гражданского кодекса РФ[2] (но не Кодекса времен СССР, а совершенно нового кодифицированного закона, принятого в 1994– 2008 годах).

Как уже отмечалось выше, предпринимательство теснейшим образом связано с экономикой и является одной из ее составляющих. По своей сути экономическая деятельность представляет собой процесс производства материальных и духовных богатств, включая производство, распределение, обмен и потребление. Следует понимать, что основой существования и развития человеческого общества любого экономического уклада является материальное производство. Именно благодаря ему создаются себестоимость и новая потребительная стоимость товаров, работ и услуг. Конечной целью экономической деятельности является всестороннее удовлетворение потребностей человека в пище, жилье, одежде, других материальных и духовных благах, т.е. обеспечение полного цикла его жизнедеятельности. Содержание конституционного понимания экономической деятельности предопределяет смысл и назначение других видов деятельности, в нее входящих. Под ними подразумеваются в первую очередь хозяйственная, предпринимательская и коммерческая виды деятельности.

Предпринимательство в концептуальном плане представляет собой систему хозяйствования, при которой главным ее субъектом является предприниматель как ее главная движущая сила или посредник. Он рационально соединяет материальные и людские ресурсы, организует процесс воспроизводства материальных ценностей и управляет им, действуя в условиях предпринимательского риска, экономической ответственности за конечный предпринимательский результат – получение прибыли.

При всем этом предпринимательство – это уникальное, многоплановое и комплексное явление социально-экономической жизни, представляющее собой величайшее достижение цивилизации, вершину эволюционного развития экономики, обеспечивающее эволюционное динамичное развитие всего человеческого общества. Ведь именно предприниматели, а не политики и не ученые, как это иногда принято считать, на всех этапах истории обеспечивают развитие цивилизации. Причем их основная заслуга состоит не столько в создании новых достижений и способов производства, сколько во внедрении в повседневную жизнь инноваций, созданных другими. Так, например, создание в течение 10–15 последних веков истории человечества таких новшеств, как колесо, письменность, бумага, книгопечатание, порох, компас, парус, корабельный руль, шелк, фарфор, само по себе не послужило решающим условием внедрения этих достижений в практическую деятельность. Именно деятельность предпринимателей, сумевших внедрить и определить различные сферы использования этих достижений технического прогресса, позволило активно преобразовать и изменить окружающий мир.

По своему содержанию наука предпринимательского права относится к категории комплексных правовых дисциплин, так как, регулируя в своей основе отношения в сфере институтов гражданского права, она содержит и административный компонент, так как предпринимательские отношения регулируются и Кодексом об административных нарушениях РФ и целым рядом Федеральных законов, предписания которых обязательны для исполнения и не предполагают диспозитивности. Юридическая наука, как один из аспектов предпринимательства, активно способствует развитию предпринимательской активности как уникального социального явления и самостоятельной цивилизационной ценности.

Предметом науки предпринимательского права являются имущественные отношения (так же как и в науке «Гражданское право»). Значение предпринимательства для российской экономики очень велико, так как более чем половина населения страны экономически активна. К примеру, две трети из почти 40 миллионов российских пенсионеров продолжают трудиться в различных сферах хозяйственной деятельности. Велико и количество различного рода организаций, большинство из которых в той или иной форме участвуют в предпринимательской деятельности. По данным регистрационных органов, в России сегодня более 4 миллионов юридических лиц и более 4,5 миллионов предприятий (хотя немалая часть этих предприятий ничего не производит). Кроме того, в России зарегистрировано более 5 миллионов частных предпринимателей (при этом

большинство из предпринимателей по разным причинам также бездействуют).

Серьезную проблему для российской экономики составляют и так называемые депрессивные регионы, т.е. муниципалитеты с повышенным уровнем безработицы, возникшей после вынужденного прекращения деятельности экономически неэффективных предприятий и производств. Само существование таких городов и поселений создает в обществе социальную напряженность, а преодоление такого рода проблем требует значительного дополнительного финансирования.

При этом на российском рынке непрерывно возникают и исчезают множество фирм-однодневок. Ежедневно регистрируется около полутора тысяч новых юридических лиц и примерно столько же фактически прекращают свою деятельность. Основная цель создания фирм-однодневок недобросовестными предпринимателями – стремление уйти от уплаты налога на добавленную стоимость (НДС). С «однодневками» ведется борьба, в том числе и путем непрерывного совершенствования законодательства, однако коренным образом изменить ситуацию в данной сфере пока не удается.

По имеющейся информации органов МВД, признаки «однодневок» в России имеют сегодня примерно 1,6 миллиона компаний из 3,5 миллионов, деятельность которых стала предметом изучения (т.е. более 40 %). Характерными признаками таких организаций являются «массовый адрес и директор», непродолжительный период деятельности (обычно в пределах совершения двух-трех сделок), а также предельно ограниченная информация о роде фактической деятельности и минимальный уставной капитал.

Ненормальное состояние российского бизнеса во многом обусловлено сложившейся структурой экономики, которая до сих пор не может изжить по роки прежней экономики «развитого» социализма. При этом, однако, нет оснований ссылаться исключительно на «наследие» СССР: причины сегодняшних экономических реалий не в меньшей степени обусловлены и вопиющими ошибками высшего руководства государства и региональных властей, допущенными в последние 15–20 лет. Однако очень многие из неэффективных коммерческих структур и государственных учреждений (а также некомпетентных чиновников различного уровня) продолжают активно участвовать в разного рода коммерческих проектах, в том числе в конкурсах и торгах по государственным и муниципальным закупкам.

В результате длительного пребывания за «железным занавесом» и весьма неудачного государственного управления Россия имеет сегодня крайне инертную и

затратную экономику (очень похожую на советскую экономику 80-х годов). По оценкам экспертов, на некоторые единицы ВВП (валового внутреннего продукта) наши производители тратят сегодня в 5–6 раз больше энергии и материалов, чем товаропроизводители Германии и Франции, и в 10–12 раз больше, чем США или Японии. Зависимость нашей экономики от импорта превышает сегодня 80%, несмотря на заявленное намерение Правительства существенно снизить эту зависимость. Сложившаяся ситуация, кроме низкой эффективности российских предприятий, совершенно несовместима с таким понятием, как национальная экономическая безопасность. Справедливости ради следует заметить, что приведенные цифры, характеризующие провальное отставание наших товаропроизводителей, вызывают некоторые сомнения. Наверное, технологическое отставание от уровня передовых стран у нас есть, но не до таких запредельных величин.

Что касается проблем науки предпринимательского права, то существующие затруднения следует разделить на три их основных вида.

Во-первых, это трудности, связанные с широким кругом и перечнем объектов гражданских прав, перечень которых приведен в ст. 128 ГК РФ[2]. Какая-то часть из них находится в обороте, в отношении других существуют ограничения и особенности коммерческого оборота. Все эти факторы должны учитываться в практике предпринимательской деятельности. А по некоторым объектам гражданских прав (например, таким, как имущественные права, иное имущество, безналичные деньги, безналичные ценные бумаги) нет полной ясности с пониманием их правовой сущности. И это создает определенные трудности при их передаче в ходе гражданского оборота.

Во-вторых, немало проблем создает большое количество видов субъектов предпринимательства и хозяйственной деятельности. Имеются в виду участвующие в предпринимательстве коммерческие организации (ОАО, ЗАО, ООО, совместные предприятия, паевые инвестиционные фонды, финансово-промышленные группы, госкорпорации, холдинги, товарищества, частные предприниматели и т.п.). Кроме того, фактически равной правосубъектностью в аспектах предпринимательства обладают и некоммерческие организации (фонды, некоммерческие партнерства, ассоциации, союзы и т.п.). Следует также учитывать существующие возможности участия в предпринимательской деятельности (под которой понимается и различные формы инвестиционной деятельности) на территории России иностранных организаций и граждан, лиц с двойным гражданством, лиц без гражданства, совместных предприятий, организаций,

финансово-промышленных групп, организаций, не имеющих статуса юридического лица и других субъектов предпринимательства.

В-третьих, немалые сложности для юридического оформления взаимоотношений в области предпринимательства (и даже для их однозначной квалификации в Суде) представляют и возможности контрагентов иметь большой выбор правового инструментария при заключении разных видов сделок (продажа, поставка, мена, аренда, залог, лизинг, коммерческая концессия, доверительное управление имуществом и т.п.).

Все перечисленные выше особенности статусов лиц и правовые режимы отношений в сфере предпринимательства порождают массу вопросов при взаимодействии предпринимателей с органами власти в процессе их деятельности, и создает затруднения при разрешении спорных ситуаций. Следует также учитывать и наличие пробелов и противоречий в действующей нормативной базе и не вполне сложившуюся правоприменительную практику многочисленных государственных надзоров и судов.

Тем не менее, преодолевая различного рода препятствия, сфера российского предпринимательства неуклонно развивается. Объективно для этого существуют вполне приемлемые условия. Так, по мнению английского экономиста XVIII века Адама Смита, любое государство обречено на процветание, если в нем обеспечиваются три условия: 1) страна не воюет; 2) в ней установлены разумные налоги; 3) в государстве эффективно работают суды. Что касается ситуации в сфере предпринимательства, то пока что нет оснований для оптимизма: предпринимательский рейтинг России продолжает оставаться предельно низким, в районе примерно 100–120-го места среди других стран мира.

Как уже отмечалось ранее, наука предпринимательского права основывается преимущественно на нормах гражданского права. Но, кроме того, она тесно связана и с рядом подотраслей и различных комплексных юридических дисциплин. Наиболее близкими к предпринимательскому праву следует считать следующие науки:

1. Финансовое право, которое включает, к примеру, банковское право, регулирующее деятельность более чем 600 российских банков и большого количества их региональных филиалов, а также не поддающихся точному учету различного рода организаций, занимающихся кредитованием. Банковская деятельность относится к предпринимательским (коммерческим) видам

деятельности. В настоящее время эта сфера переживает не лучший период своего развития и подвергается довольно жесткому регулированию со стороны Центрального банка РФ, который в последние 2–3 года отозвал лицензии у нескольких десятков российских банков (вменяя им серьезные нарушения законодательства). Тем не менее банковская деятельность быстро развивается как в России, так и в сферах международного сотрудничества кредитных организаций. На эти процессы оказывает существенное влияние и вступление России в члены Всемирной торговой организации (ВТО), что должно объективно способствовать развитию банковского дела в России и международное сотрудничество в этом сегменте предпринимательской деятельности.

Важнейшее значение для предпринимательской деятельности имеет и налоговое право. В настоящее время в России примерно 13 видов налогов и достаточно сложное правовое регулирование налогообложения на основе действующего с 2000 года Налогового кодекса РФ[3]. При этом содержание налогового законодательства непрерывно изменяется, что не способствует экономической стабильности, в том числе в сфере предпринимательской деятельности. Если говорить о количестве налогов, то в конце 90-х годов прошлого века их было в России около 100, притом что оптимальной для России цифрой считается примерно 10 видов налогов, на которую планируется выйти в ближайшей перспективе (хотя в такой стране, как Китай, видов налогов 25, а в Грузии их всего 6).

Налогообложение в сфере предпринимательства вызывает огромное количество споров: почти половина дел в наших арбитражных судах прямо или косвенно связана с налогообложением; более 30 % обращений граждан и организаций в Конституционный суд также касается проблем налогообложения. По имеющейся судебной статистике Иркутской области, более 40 % обращений жителей нашего региона к мировым судьям связано с налоговыми спорами. Однако, несмотря на то что налоговая система начала складываться в России еще в середине 90-х годов, квалифицированных юристов в сфере налогообложения по-прежнему недопустимо мало, притом что спрос на квалифицированных специалистов в сфере налогового права непрерывно растет. Не менее востребованы специалисты по налогообложению в адвокатуре и в сфере предпринимательской деятельности.

Важной и быстро развивающейся подотраслью финансового права является бюджетное право. Данная наука развивается сегодня на основе принятого несколько лет тому назад Бюджетного кодекса РФ, содержание которого пока не вполне совершенно и подвергается постоянным изменениям и дополнениям. В последние годы бюджетное право стало изучаться на юридических факультетах

уже в виде самостоятельной учебной дисциплины.

2. Корпоративное право, представляющее собой совершенно новую для России сферу правоотношений (принято считать, что эта наука появилась в России с 1992 года). Корпоративное право регулирует внутрифирменные отношения. При этом проблемы внутрифирменных отношений существуют не только в коммерческих организациях, но и в некоммерческих. Так, например, в России сейчас около 100 тысяч садоводств и соизмеримое количество гаражных и лодочных кооперативов, а также большое количество других разновидностей некоммерческих организаций. Отношения, складывающиеся в этих организациях, в какой-то степени регулируются нормами Трудового кодекса РФ[4], однако в большинстве случаев правовой базы ощутимо недостает. Огромное количество нерешенных проблем есть и в сфере управления жилищно-коммунальным хозяйством. Деятельность этих структур также порождает массу проблем с вопросами права собственности на имущество организаций и граждан, его оборота, оснований для налогообложения, споры из-за границ участков, из-за компетенции выборных органов и должностных лиц этих организаций. Много вопросов правового характера вызывает и деятельность управляющих компаний, товариществ собственников жилья, порядок расчетов за оказываемые услуги и т.п. Грамотных юристов по этим вопросам также остро недостает.

Корпоративное право тесно взаимодействует с трудовым правом, но до сих пор по этой дисциплине недопустимо мало хороших учебников (хотя потребность в них велика). Они могли бы быть хорошим подспорьем для разрешения многочисленных споров при конфликтных ситуациях в организациях различного правового статуса, отношения в которых не всегда могут быть урегулированы нормами Трудового кодекса РФ. К сожалению, большинство существующих учебников по корпоративному праву чаще всего представляют собой пересказы содержания законов «Об акционерных обществах», «Об обществах ограниченной ответственности», «О некоммерческих организациях» и т.п. Однако в этой сфере есть и хорошо подготовленные специалисты (например, И. Шиткина, А. Кирилловых и некоторые другие юристы, специализирующиеся в данной подотрасли права) [16, 101]. Для повышения уровня компетенции в данной сфере полезно и чтение периодики, например, «Журнала акционеров», «Акционерное общество», «Корпоративный юрист», «Трудовое право» и т.п.

3. Конкурсное право, представляющее собой подотрасль права, регулиующую процедуры возможного банкротства субъектов предпринимательской деятельности. Документом прямого действия в данной сфере является

Федеральный закон 2002 года «О банкротстве (несостоятельности)», имеющий очень большой объем правового материала (более 200 статей). Реальность российской жизни такова, что сотни тысяч предпринимателей ежегодно оказываются на грани банкротства, а немалая часть из них привлекается кредиторами к суду, в результате чего они лишаются имущества и несут большие расходы в связи с длительными судебными разбирательствами. Однако чаще всего процедуре банкротства подвергаются коммерческие организации, на долю которых приходится более 95 % всех дел по несостоятельности (банкротству). Потенциал банкротств в России достаточно велик, и в ближайшее время возможен существенный рост количества судебных разбирательств по данному предмету в связи с существенными изменениями законодательства о банкротствах, на основе которых такой процедуре будут подвергаться и физические лица[14].

4. Антимонопольное регулирование имеет прямое отношение к предпринимательской деятельности, так как институты рыночной экономики могут нормально функционировать только при обеспечении нормальных конкурентных отношений его субъектов, находящихся в равных условиях деятельности. К сожалению, сегодня отсутствие нормальной конкурентной среды является едва ли не основной причиной, сдерживающей развитие предпринимательства. Реальное положение таково, что во многих сферах производства и торговли конкуренция практически задушена монополистами. Кроме того, в российском экономическом пространстве действует за пределами большое количество привилегированных субъектов хозяйственной деятельности (к которым следует отнести госкорпорации, госкомпании и сферы естественных монополий различного уровня). Антимонопольное регулирование в России находится пока что в стадии своего развития и осуществляется не только посредством установления запретов, но и поощряя развитие конкуренции на российских рынках товаров и услуг. Функции государственного регулятора при этом возложены на Федеральную антимонопольную службу РФ (ФАС РФ), к деятельности которой есть много претензий.

5. Договорное право представляет собой весьма объемный и трудный для применения на практике раздел гражданского права. Договорные отношения достаточно часто образуют основу для взаимоотношений контрагентов на товарных рынках (особенно в условиях быстроменяющегося законодательства и не вполне сложившейся правоприменительной практики). При этом следует учитывать, что договорные отношения существуют не только в сфере гражданского права. Договоры заключаются и в других отраслях права, например,

есть понятия «трудовые договоры»; «договоры в уголовном процессе»; «договоры в сфере финансового права» (и в том числе в налогообложении). В связи с этим существует проблема квалификации и отграничения договоров различных правовых режимов.

При изучении науки предпринимательского права следует учитывать, что предпринимательство является сегодня не только сферой внимания, но и активного правового регулирования со стороны государственных и муниципальных органов власти. Мировая практика, которой в основном следуют российские законодатели, выработала в этом отношении несколько видов «регуляторов». К ним необходимо отнести их следующие разновидности такого рода регулирования:

- лицензирование видов предпринимательской деятельности;
- сертификация товаров, работ услуг и иных объектов сертификации;
- стандартизация выпускаемой продукции;
- аккредитация организаций и иных субъектов деятельности;
- аттестация персонала организаций.

Кроме того, государство контролирует сферу предпринимательства через систему регистрационных процедур и с помощью своих контрольно-надзорных органов.

В процессе своей деятельности организациям различных форм собственности и частным предпринимателям необходимо учитывать влияние на их деятельность множества факторов и рисков. К основным из них следует отнести следующие: непрерывные изменения нормативной базы и правоприменительной практики; влияние на российские рынки мировой экономической конъюнктуры; экономическую политику властей (федеральных, региональных, местных) и т.п.

1.2. Основные понятия и определения

Российское законодательство, регулирующее отношения в сфере предпринимательства, определяет целый ряд терминов и понятий, значимых для этого вида деятельности.

Товар – это объект гражданских прав (в том числе работа, услуга, финансовая услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Услуга – это деятельность, результаты которой не имеют материального выражения и потребляются в процессе этой деятельности.

Финансовая услуга – это банковская, страховая услуга, услуга на рынке ценных бумаг, услуги лизинга, услуги по привлечению и (или размещению) денежных средств.

Работа – это деятельность, в итоге которой создается овеществленный результат (например, построенный дом).

Бизнес – это деятельность по использованию имущества, трудовых ресурсов и иных активов предпринимателя для извлечения прибыли.

Оборот – это все полученное по сделке. Кроме того, под оборотом понимается системная совокупность видов сделок, в результате которых переходит право собственности на товар (работу или услугу). Под оборотом следует понимать и переход субъективных имущественных прав от одного субъекта к другому.

Предпринимательский риск – это возможность возникновения убытков от предпринимательской деятельности из-за нарушения контрагентами предпринимателя своих обязательств или изменений условий этой деятельности по не зависящим от предпринимателя обстоятельствам, в том числе риск неполучения ожидаемых доходов.

Реализация – это переход права собственности на товар (работу или услугу) на возмездной основе.

Исключительно важное значение для однозначности понимания таких категорий гражданского права, как объект гражданских прав и оборот, имеет содержание ст. 128 ГК РФ [2] «Объекты гражданских прав». Несмотря на существующую неточность отдельных формулировок и отсутствие ряда законодательных определений, на перечисленные в данной статье объекты, содержание ст. 128 ГК РФ [2] формирует основы гражданского оборота. С данной точкой зрения, однако, не все согласны: ведь в предыдущем Гражданском кодексе РСФСР (1964 года) не выделялось такого понятия, как объекты гражданских прав, и это не препятствовало гражданскому обороту (хотя в значительной мере создавало неопределенность по ряду вопросов).

Оборотоспособность (правила оборота) объектов гражданских прав устанавливаются на основе ст. 129 ГК РФ [2] «Оборотоспособность объектов

гражданских прав». В данной норме все объекты разделены на две основных группы:

- объекты, свободные в обороте (в отношении этих объектов в законе не установлено каких-либо ограничений);
- объекты, ограниченные в обороте (причем порядок установленных для них ограничений, должен быть установлен в законе).

В заключение следует отметить, что законодательство, регулирующее правоотношения в сфере предпринимательства, не дает сегодня исчерпывающих ответов на все вопросы, возникающие в связи с оборотом объектов гражданских прав. Тем не менее значение законодательства, подзаконных нормативных актов и судебной практики невозможно переоценить.

ГЛАВА 2. ИСТОЧНИКИ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОГО ПРАВА И СУБЪЕКТЫ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

2.1. Источники предпринимательского права

В зависимости от юридической значимости законодательные и иные нормативные акты (далее – НА), являющиеся источниками правового регулирования предпринимательских отношений, принято условно располагать в следующей последовательности:

1. Конституция РФ, общепризнанные принципы и нормы международного права (включая международные договоры).
2. Федеральные конституционные законы, кодифицированные и обычные Федеральные законы.
3. Обычаи.
4. Указы Президента РФ, Постановления Правительства РФ.
5. Нормативные акты ведомств и субъектов Федерации.

6. Корпоративные нормативные акты.

В 1993 году был принят Указ Президента РФ от 21.01.1993 года № 104 «О порядке опубликования и вступления в силу правовых актов...», в котором была сделана попытка частичной инвентаризации и упорядочивания действующих на территории России НА. Этот Указ спустя три года был уточнен, и сегодня он имеет другие реквизиты: Указ Президента РФ от 20.05.1996 года № 763.

Содержание Указа определяет, что любой НА, действующий на территории РФ, если его содержание затрагивает права и интересы граждан, обретает силу только после его опубликования в средствах массовой информации и регистрации в органах Министерства юстиции РФ. Процедура регистрации необходима для исключения случаев противоречий положений нового НА иным, уже действующим, и касается документов всех уровней.

Оба перечисленных требования Указа Президента направлены на реализацию п. 3 ст. 15 Конституции РФ[1], в соответствии с которой не отвечающие вышеперечисленным требованиям НА не имеют юридической силы.

Следует отметить, что вместо действующего Указа Президента давно бы следовало принять соответствующий Федеральный закон, который исчерпывающе разъяснил правовой механизм данной конституционной нормы. К сожалению, в ходе правоприменительной практики имеет место ряд затруднений, связанных с нечеткими формулировками Указа Президента № 763. В частности, не вполне понятно, какие критерии следует использовать, определяя круг подлежащих обязательной регистрации и опубликованию НА различных уровней. Кроме того, нет четкого понимания процедуры надлежащей публикации НА, что связано с тем обстоятельством, что в России сегодня более 70 тысяч различных периодических изданий, и нигде не определено, где же следует публиковать принимаемые НА. Не до конца ясно, следует ли считать публикацию надлежащей, если она состоялась в электронных СМИ (в электронном журнале или газете), притом что в уставах некоторых субъектов РФ записано, что к официальному опубликованию областного Закона, а равно иного НА, приравнивается размещение его на официальном сайте Правительства области.

По мнению ряда адвокатов и правозащитников, в не принятом пока что Федеральном законе должно быть указание и на процедуру оспаривания в судах НА как несуществующих, в случае, если они приняты с нарушением установленной процедуры, притом что суды зачастую просто не принимают искивые заявления по

данному предмету. Данная проблема обсуждалась и на уровне Конституционного Суда РФ: в 2006 году им было вынесено определение № 58-О (от 02.03.2006 года), в соответствии с которым суды обязаны принимать такие жалобы к рассмотрению.

Как представляется, в законе следовало бы дать определение и такому понятию, как нормативный акт. В настоящее время под нормативным актом понимается документ многоразового применения, обязательный для исполнения и адресованный неопределенному или весьма широкому кругу лиц (соответственно, документы, не отвечающие перечисленным признакам, должны признаваться ненормативными актами).

Вообще, значение нормативных и ненормативных актов различных уровней для судопроизводства не вполне однозначно и зависит практически только от правосознания судей. Так, например, в п. 2 ст. 170 («Содержание решения») Арбитражного процессуального кодекса РФ [6] указано, что в «мотивировочной части судебного решения могут содержаться ссылки на постановления Пленума ВАС РФ по вопросам судебной практики», а также на законы и иные нормативные акты.

В ст. 198 Гражданского процессуального кодекса [5] есть сходная по содержанию формулировка, в соответствии с которой в мотивировочной части судебного решения Суд «вправе ссылаться на законы». Несколько иначе эта норма изложена в ст. 180 Кодекса административного судопроизводства, в которой на этот счет изложено [7]: «Суд вправе ссылаться на нормативные правовые акты... Постановления и решения Европейского суда по правам человека, решения Конституционного Суда РФ, Постановления Пленума и Верховного суда РФ».

Содержание этих норм порождает множество вопросов. Например, из приведенных формулировок следует, что многочисленные информационные письма различных судебных инстанций вообще не имеют юридической силы, так суд не может на них ссылаться. Попутно возникает вопрос: а можно ли считать постановления Пленума ВАС РФ нормативным актом? (При этом надо бы определиться и с необходимостью их регистрации в Минюсте.)

Вопросы сравнительной юридической силы НА различных видов также заслуживают самого пристального внимания. В настоящее время некоторое представление об этом дает только существующая судебная практика. Так, например, представляется бесспорным, что НА законодательного уровня более значимы, чем подзаконные НА; нормативные и ненормативные акты вышестоящих

органов имеют большую юридическую силу, чем аналогичные документы нижестоящих органов; правовые акты государственных и муниципальных органов власти более значимы, чем акты организаций, не являющихся органами власти; правовые акты, принятые ранее (нормативные и ненормативные), имеют меньшую юридическую силу в сравнении с НА, принятыми позднее, и т.п. Но при всей очевидности таких суждений нормативно такого рода выводы никак не закреплены.

Проблемы законодательного регулирования предпринимательской деятельности, а равно и иных сфер правового регулирования, имеет в России исключительно большое значение, так как правовая база созданного более 20 лет тому назад нового государства находится пока что в начальной стадии своего развития. В настоящее время количество действующих в России федеральных законов и кодексов уже превышает 2 тысячи документов (а также неуправляемо растет количество подзаконных нормативных актов различного уровня). При этом, по имеющимся оценкам, их количество должно быть в несколько раз больше.

Большое значение для разрешения предпринимательских споров имеет деятельность судебных органов различных уровней. Это особенно важно при наличии пробелов правового регулирования. При этом следует учитывать, что российская правовая система относится к системе континентального права и вынесенное судебное решение имеет силу закона только в отношении участвовавших в деле сторон (принято считать, что для иных лиц судебные прецеденты значения не имеют). Тем не менее знание судебной практики по ранее разрешенным в судах и сходным по содержанию конфликтных ситуаций помогает определиться с перспективами обращения в суд по различным вопросам. А также помогает заявителю (а равно и ответчику) находить доводы и аргументы по ходу судебного процесса.

Особое место среди правовых актов занимают постановления Конституционного Суда РФ. По роду своей деятельности Конституционный Суд является в какой-то мере «антизаконодателем», так как он своими решениями может признавать не соответствующими Конституции РФ, а значит, и не имеющими юридической силы любые принятые нормативные и ненормативные акты. Следует, однако, учитывать, что обращение организации или физического лица с жалобой в Конституционный Суд, возможно только в определенных законом случаях и принятие жалобы к рассмотрению требует оплаты пошлины. Такого рода обращения достаточно часто происходят и в связи с правовыми проблемами, возникающими при осуществлении предпринимательской деятельности.

2.2. Субъекты предпринимательской деятельности

Субъектами предпринимательской деятельности может быть очень широкий круг граждан (физических лиц) и организаций. Как отмечалось ранее, в первую очередь под субъектами предпринимательской деятельности следует понимать коммерческие организации и частных предпринимателей. Особенностью развития нашей экономики является то, что сейчас около 90 % всех предприятий в России приватизированы и находятся в частной собственности, по- этому и бизнес является преимущественно частным, хотя немалым количеством бизнес-структур владеют государственные и муниципальные органы (образуя федеральные, областные или муниципальные унитарные предприятия либо приобретая крупные пакеты акций акционерных обществ, доли участия в обществах ограниченной ответственности и паи производственных кооперативов).

Закрытый перечень коммерческих организаций дает ст. 50 ГК РФ[2] «Коммерческие и некоммерческие организации», в соответствии с которым к ним относятся следующие виды юридических лиц:

- акционерные общества (ОАО, ЗАО);
- общества ограниченной ответственности;
- унитарные предприятия (ФГУПы, МУПы и т.п.);
- производственные кооперативы;
- хозяйственные товарищества.

К коммерческим структурам также должны быть отнесены и предприятия, образованные частными предпринимателями. Следует учитывать, что частные предприниматели, независимо от того, осуществляют они производственную или торгово-закупочную деятельность или нет, обязаны представлять налоговую отчетность (иначе предприниматель должен подать заявление в регистрационные органы о прекращении регистрации).

Кроме того, к субъектам предпринимательской деятельности следует отнести и госкорпорации, которых насчитывается сейчас восемь (Фонд содействия ЖКХ, Внешэкономбанк, Росатом и др.). Каждая из госкорпораций создавалась специальным Федеральным законом и имеет статус некоммерческой организации

(что представляется не вполне понятным, так как целью создания госкорпораций является, конечно же, деятельность коммерческая). Правовой режим имущества, которое государство передало госкорпорациям, предполагает сложную (двойную) форму собственности, что также вызывает ряд неразрешимых вопросов. С самого начала порядок формирования и деятельность этих организаций вызвали жесткую критику экспертов в сфере гражданского права. В результате в марте 2010 года на уровне Правительства РФ было принято решение о преобразовании этих организаций в открытые акционерные общества, и эти процедуры должны быть завершены к концу 2014 года. Однако это решение выполнено не было. Что касается государственных компаний, то на сегодняшний день к данной категории отнесена всего одна такая организация – Росавтодор.

Также к субъектам предпринимательства должны быть, вне всякого сомнения, отнесены и организации, не имеющие статуса юридического лица. Имеются в виду такие структуры, как финансово-промышленные группы, простые товарищества, паевые инвестиционные фонды, некоторые виды холдингов и некоммерческих партнерств. Некоммерческие организации (потребительские кооперативы, фонды, партии, иные общественные организации) также могут, в соответствии с п. 3 ст. 50 ГК РФ[2], осуществлять предпринимательскую деятельность (если это необходимо для решения уставных задач некоммерческой организации).

Во всех случаях к субъектам предпринимательской деятельности предъявляется требование иметь государственную регистрацию (в органах исполнительной власти и Федеральной налоговой службе). А в установленных законом случаях субъекты предпринимательской деятельности обязаны иметь лицензию, т.е. разрешение государственных органов на ведение определенного вида деятельности (если этот вид деятельности подпадает под перечисленные виды лицензируемой деятельности). Кроме того, некоторые виды работ, услуг и выпускаемых товаров подпадают под необходимость обязательной сертификации. В этом случае производитель товаров, работ или услуг обязан пройти необходимые сертификационные процедуры. Кроме того, следует учитывать и содержание принятого в 2013 году Федерального закона № 412-ФЗ «Об аккредитации», в соответствии с которым отдельные юридические и физические лица подлежат еще и аккредитации [10].

Однако отдельные виды субъектов, такие, например, как нотариусы и адвокаты, хотя и получают по факту значительные доходы от осуществления своей деятельности, в силу своего особого статуса не могут быть отнесены к субъектам предпринимательской деятельности. Это дает им право на определенные льготы (в

первую очередь налоговые).

В отношении субъектов предпринимательской деятельности существует такое понятие, как правосубъектность, которое включает в себя дееспособность и правоспособность предпринимательской структуры. Сущность правоспособности организации раскрывается в ст. 49 ГК РФ[2] «Правоспособность юридического лица». В юридической литературе упоминается и такое понятие, как специальная правоспособность организации и частного предпринимателя. Данное понятие связывают с наличием у субъекта предпринимательской деятельности лицензии, сертификата соответствия или аккредитации (когда это требование следует из закона). Кроме того, данное понятие (специальная правоспособность) связана и с видами деятельности, заявленными в уставных документах организации, занимающейся предпринимательской деятельностью.

В случае, если предпринимательская деятельность осуществляется без государственной регистрации, в законе предусмотрена ответственность. Указание на это есть в ст. 14.1 «Осуществление предпринимательской деятельности без государственной регистрации или без специального разрешения (лицензии)» КоАП РФ[9]. Данная статья предусматривает наказание за отсутствие регистрации в виде денежного штрафа. Упоминание об ответственности за отсутствие регистрации есть и в ст. 172, 173 Уголовного кодекса РФ[8].

ГЛАВА 3. ЗАКОНОДАТЕЛЬНОЕ ОБЕСПЕЧЕНИЕ КАЧЕСТВА ТОВАРОВ, РАБОТ И УСЛУГ И ЗАЩИТА ПРАВ ПОТРЕБИТЕЛЕЙ

3.1. Нормативное обеспечение качества продукции

С самого начала необходимо отметить, что законодательство в данной сфере существует в России с 1993 года, однако до сих пор находится еще в стадии формирования и развития. Это связано с необходимостью внесения в нормы закона поправок и дополнений, а также с неоднозначностью правоприменительной практики. Первым законодательным актом, регулирующим вопросы качества

товаров и услуг, следует, наверное, считать Закон «О защите прав потребителей» [11]. Затем, в 1993 году, были приняты (в один день) два закона: «О сертификации» и «О стандартизации». Можно отнести к данной сфере правового регулирования и Закон 2000 года «О качестве и безопасности пищевых продуктов», а также ряд иных нормативных актов[15].

Однако главным и системообразующим документом следует считать принятый в конце 2002 года Федеральный закон «О техническом регулировании» (№ 184-ФЗ)[12], основные положения которого вступили в силу с 1 июля 2003 года. Этот Закон отменил принятые ранее законы о сертификации и о стандартизации и установил ряд принципиально новых подходов к обеспечению качества товаров, работ и услуг. За прошедшие примерно 13 лет в этот достаточно объемный по содержанию Закон был внесен ряд дополнений и изменений, а также к нему издан ряд комментариев, доступных для изучения (опубликовано в системе «КонсультантПлюс»).

По замыслу законодателя, основной целью принятия Закона № 184-ФЗ было намерение изменить традиционно сложившиеся в России подходы к вопросам обеспечения качества продукции и оптимизировать предстоящее вступление нашей страны в члены Всемирной торговой организации (ВТО). Наше вступление в члены ВТО, которое объединяет примерно 160 стран мира, существует уже десятки лет и контролирует около 97 % объемов мировой торговли, было объективно неизбежно и произошло в 2013 году. В то же время среди экономистов и различного уровня чиновников до сих пор не прекращаются споры о целесообразности такого шага. Аргументы противников сводятся к тому, что вступление в ВТО является объективно выгодным только для индустриально развитых стран (к которым Россия не относится). Выгода этих стран состоит в том, что снижение таможенных пошлин на ввозимую в Россию промышленную продукцию, приведет к закрытию предприятий тысяч российских товаропроизводителей, которые не смогут выдержать конкуренции с подешевевшими зарубежными товарами. Соответственно зарубежные страны смогут увеличить объемы своей торговли на российском рынке. Но это приведет и к росту количества безработных в России (которое и без того значительно и продолжает расти).

Дополнительным фактором, отразившимся на ситуации в российской экономике и торговле, стал введенный западными странами режим экономических санкций, который существенным образом повлиял на промышленное производство и финансовую стабильность в стране. Немалые сложности для реализации

положений Закона 184-ФЗ [12] представляет и образование в 2010 году Таможенного союза (гармонизация таможенных режимов России, Белоруссии и Казахстана).

Тем не менее Закон продолжает действовать и по-прежнему нацелен на повышение требований к качеству производимых российских товаров, работ и услуг, которые должны, пусть и не сразу, прийти в соответствие требованиям международных стандартов и договоров. Низкое качество российской техники, условий ее эксплуатации, плохое состояние дорог и транспортной инфраструктуры, отсталость производственной базы промышленных предприятий и объектов строительства является главной причиной недопустимо большого количества несчастных случаев и техногенных катастроф, статистика которых год от года ухудшается. Недопустимо высоким является и сопутствующее нашей хозяйственной деятельности загрязнение окружающей среды.

Существующая сейчас система контроля за качеством выпускаемой продукции и деятельностью хозяйствующих субъектов сохранила, к сожалению, все негативные черты господствовавшей в СССР административно-командной системы управления. В частности, правоприменителями в этой сфере продолжают оставаться многочисленные ведомства, имеющие в своих структурах более 60 инспекций и надзоров, которые осуществляют контроль на основе устарелых и достаточно путанных ведомственных инструкций и правил. Концепция Закона № 184-ФЗ предусматривает уменьшение в несколько раз количества уполномоченных контрольно-надзорных органов, выведение их из подчинения органов исполнительной власти и замену практически полную действующей нормативной базы (многочисленных инструкций и правил) на разработанные в соответствии с новыми стандартами качества технические регламенты (далее – ТР).

Основным источником новых нормативов качества (ТР) должны стать федеральные законы (хотя допускается и принятие некоторых регламентов в форме подзаконных нормативных актов). Тем не менее, в соответствии с положениями Закона № 184-ФЗ[12], формирование законодательства в сфере технического регулирования относится к исключительной компетенции РФ, и органы исполнительной власти, в соответствии со ст. 4 Закона, вправе издавать по данному предмету только нормативные акты рекомендательного характера.

Закон № 184-ФЗ определяет понятие «техническое регулирование» как правовое регулирование отношений в сфере установления, применения и исполнения обязательных требований к товарам, работам и услугам. Таким образом, речь идет

не о производственно-хозяйственной деятельности, а о правовом регулировании в различных отраслях.

Технический регламент определен в ст. 2 Закона как документ, принятый в соответствии с положениями международных договоров РФ и устанавливающий обязательные для применения и исполнения требования к объектам технического регулирования, к их разработке, изготовлению, эксплуатации, хранению, перевозке, утилизации и т.п. Правовыми формами ТР могут быть, к примеру, международные договоры РФ, ратифицированные установленным порядком; ТР, принятые процедурой Федерального закона (по Закону № 184-ФЗ это основная форма ТР); ТР на основе подзаконных нормативных актов (указов Президента РФ, постановлений Правительства, нормативных актов ведомств).

Требования технического регламента должны быть минимально необходимыми. ТР не может иметь расширительного толкования. Кроме того, ТР не может применяться по аналогии.

К объектам технического регулирования следует относить товары, работы, услуги и иные объекты, использование которых потенциально способно причинить вред общественным интересам. В настоящее время приняты всего несколько десятков ТР в различных сферах правового регулирования (причем в виде Федерального закона – только незначительная их часть), что совершенно недостаточно и требует жесткого вмешательства государственных органов в процессы нормотворчества.

Сразу же после принятия Закона «О техническом регулировании» [12] было определено, что для реализации его положений необходимо принять не менее 1 000 ТР в виде федеральных законов. А общее количество всех ТР должно быть в десятки раз больше (так, в странах Евросоюза, где система технического регулирования существует десятки лет, действует около 45 тысяч ТР). Кроме того, в рамках реформы технического регулирования следует принять не менее 500 постановлений Правительства РФ и внести необходимые изменения и дополнения примерно в 100 действующих федеральных законов и кодексов (в том числе в Гражданский, Уголовный, Административный, Таможенный, Трудовой, Налоговый, Процессуальные кодексы РФ). На выполнение этой сложной работы отводилось около 7 лет (с 01.07.2003 года по 01.07.2010 года). Однако на деле за уже давно прошедшие 7 лет была выполнена лишь незначительная часть требуемых мероприятий, что дает основания говорить о фактическом провале реформы технического регулирования органами исполнительной власти (Министерствами и ведомствами).

Для реализации положений Закона № 184-ФЗ в 2003 году было создано новое Федеральное агентство – Ростехрегулирование – с общим штатом (в Москве и в регионах) около 12 тысяч чиновников. Новое ведомство (чаще его называют сегодня Ростехнадзором) предназначено для контроля за соблюдением хозяйствующими субъектами требований безопасности, для проведения экспертиз по новым проектам (строительным, в сфере разработок полезных ископаемых, связанных с использованием новых технологий и т.п.) и для нормотворчества в сфере технического регулирования. В целях освещения хода намеченной реформы в 2003 году начал выходить новый тематический журнал – «Вестник технического регулирования» (хотя достаточно давно по данной проблематике выходит журнал «Стандарты и качество»). Вся текущая информация о деятельности Ростехрегулирования размещена на интернет-сайте <http://www.gost.ru>.

При разработке и принятии первых ТР основное внимание было уделено вопросам безопасности. Имелась в виду безопасность пожарная, радиационная, технологическая, безопасность использования транспортных средств и т.п. Это представляется вполне оправданным, так как в России сегодня насчитывается около 290 тысяч опасных объектов, в том числе десятки атомных электростанций, хранилищ ядерного топлива и радиоактивных отходов, десятки тысяч гидросооружений. Самый первый ТР был принят только в 2006 году постановлением Правительства РФ под названием «О требованиях к выбросам автомобильной техники, выпускаемой на территории РФ вредных и загрязняющих веществ».

3.2. Лицензирование видов предпринимательской деятельности

Как уже отмечалось, одним из видов «регуляторов» предпринимательской деятельности является лицензирование предпринимательской деятельности. Первое упоминание о лицензировании видов предпринимательской деятельности было в Общей части ГК РФ, принятой в 1994 году (в п. 3 ст. 49 ГК РФ «Правоспособность юридического лица»). По тексту ГК РФ лицензию должны были иметь юридические лица и частные предприниматели, осуществляющие виды деятельности, для осуществления которых необходимо иметь лицензию (в том числе лицензию обязаны иметь и граждане, являющиеся предпринимателями, если они занимаются лицензируемыми видами деятельности).

Правовую базу отношений в сфере лицензирования образует сегодня в основном принятый 04.05.2011 года Федеральный закон № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» [13]. Данный закон по теме лицензирования является уже третьим по счету за последние 15 лет (ранее действовал Закон № 128-ФЗ от 08.08.2001 года).

Статья 1 Закона устанавливает сферу охвата лицензионного регулирования, которая достаточно широка. Однако действие закона № 99-ФЗ не распространяется на использование атомной энергии, производство и оборот алкогольной продукции, вопросы защиты государственной тайны, кредитную и биржевую деятельность, рынок ценных бумаг, деятельность инвестиционных, паевых и пенсионных фондов, страховую и клиринговую деятельность.

Слово «лицензия» (в переводе с английского) означает «разрешение». Закон определяет лицензирование как деятельность лицензионных органов по предоставлению и переоформлению лицензий, осуществлению лицензионного контроля, приостановлению, возобновлению действия и аннулированию лицензий, формированию и ведению реестра лицензий, предоставлению информации по вопросам лицензирования.

Специализированных лицензионных органов не существует, отделы и лицензионные палаты организуются и функционируют в составе ведомств и органов исполнительной власти (федеральной и региональной). Лицензионные требования, которым должен соответствовать соискатель лицензии при ее получении и далее, в ходе своей предпринимательской деятельности, устанавливаются специальными положениями (обычно на уровне постановлений Правительства РФ) и основываются на соответствующих требованиях законодательства РФ. К основным лицензионным требованиям ст. 8 Закона относят следующие[13]:

- наличие у соискателя необходимой производственной базы для осуществления данного вида деятельности (помещений, технических средств, транспорта, оборудования), принадлежащих ему на праве собственности или ином имущественном праве;
- наличие у лицензиата подготовленного персонала (работников) имеющих необходимую профессиональную подготовку;
- наличие у лицензиата установленного размера уставного капитала (в случаях, когда это требование установлено федеральными законами).

Лицензионный орган осуществляет периодические проверки соблюдения лицензиатом лицензионных условий. Плановая проверка возможна не ранее чем по истечении одного года с момента получения лицензии. Следующая плановая проверка – не ранее чем через три календарных года. Однако возможны и внеплановые проверки, например, в связи с жалобами потребителей на качество производимых предпринимателем товаров, работ и услуг. В положении о лицензировании конкретного вида деятельности указывается закрытый перечень грубых нарушений лицензионных требований. К ним обычно относят причинение деятельностью угрозы причинения вреда жизни и здоровью граждан, вреда экологии, возникновение угрозы чрезвычайных ситуаций техногенного характера. Это могут быть и случаи гибели людей по вине работников лицензиата, и иные неблагоприятные последствия их ненадлежащих действий.

В ходе проверки деятельности лицензиата действие лицензии может быть приостановлено. Чаще всего это происходит по результатам проверки соблюдения лицензионных условий, которую вправе осуществлять государственные инспекторы лицензионного органа. На устранение выявленных при проверке недостатков предоставляется определенный срок (в пределах нескольких дней, недель или месяцев). В случае, если обнаруженные недостатки не устранены (или устранены быть не могут), лицензионный орган вправе обратиться в Арбитражный суд с иском на предмет лишения лицензиата лицензии. Полученная соискателем лицензия действует бессрочно. Лицензия подлежит переоформлению при реорганизации юридического лица, при изменении его местонахождения, при изменении фамилии или места жительства частного предпринимателя. При получении лицензии с соискателя взимается государственная пошлина, размер которой устанавливается ст. 333 Налогового кодекса РФ (пп. 58, 93, 94, 95 и др.). Размер пошлины за получение лицензии на различные виды предпринимательской деятельности может быть разным и в ряде случаев достаточно большим [3].

Перечень видов лицензируемой предпринимательской деятельности указан в ст. 12 Закона «О лицензировании отдельных видов деятельности» [16]. Данный перечень насчитывает 49 пунктов, однако реальное количество лицензируемых видов деятельности значительно больше (как минимум, на порядок). Так, например, в подпункте. 9 ст. 12 указано: «Разработка, производство, испытание, хранение, ремонт и утилизация гражданского и служебного оружия, торговля гражданским и служебным оружием и составными частями огнестрельного оружия». Понятно, что такой объем деятельности содержит очень различные по содержанию виды процедур и наверняка не под силу одной, даже очень крупной

организации. Есть и много других подпунктов ст. 12, в которых подразумеваются очень объемные перечни возможных видов деятельности.

Кроме основного порядка лицензирования, принципы которого изложены в положениях Закона № 99-ФЗ, существуют несколько десятков видов деятельности (основные из которых перечислены в ст. 1 Закона), которые лицензируются особым порядком и на основе иных федеральных законов. К ним относятся банковская, страховая, торговая, строительная и ряд других видов деятельности. Действующие в отношении них правила регулирования, к примеру, не предусматривают приостановления действия лицензия (а при выявлении существенных нарушений лицензию отзывают, т.е. аннулируют). Таким образом, лицензионные отношения по этим видам деятельности имеют целый ряд особенностей и требуют от предпринимателя внимательного изучения руководящих документов.

Отсутствие лицензии (в случаях, когда ее наличие обязательно) является юридически значимым обстоятельством и предполагает соответствующие санкции. Так, санкции могут следовать из содержания ст. 171, 172 Уголовного кодекса РФ [8] («Незаконное предпринимательство», «Незаконная банковская деятельность»). Кроме того, в соответствии со ст. 14.1 КоАП [9], за осуществление предпринимательской деятельности без лицензии на юридическое лицо и физическое лицо, не имеющие статуса предпринимателя может быть наложен штраф. Наказуемы и нарушения лицензиатом существенных условий лицензирования.

Кроме лицензии (или вместо нее) отдельные виды субъектов предпринимательской должны проходить процедуру аккредитации. Данное слово в переводе с латинского имеет прямую связь со словом «доверие». Понятие аккредитации существовало и в советское время. Так, в Большом юридическом словаре (1984 года) аккредитацией называлась процедура признания (подтверждения) государственными органами особых полномочий хозяйствующих субъектов. Правовая сущность аккредитации была определена (хотя и не вполне удачно) еще в ст. 3 Закона 184-ФЗ «О техническом регулировании» [11]. А в 2013 году был принят Федеральный закон № 412-ФЗ «Об аккредитации в национальной системе аккредитации» [10]. По определению, приведенному в Законе, аккредитация – это подтверждение в национальной системе аккредитации соответствия организаций и физических лиц критериям по осуществлению деятельности в определенной области. Еще до принятия Закона 412-ФЗ были приняты Постановление Правительства РФ (2010 года) и Указ Президента РФ (2011 года), в которых была изложена концепция аккредитации.

Как следует из Закона № 412-ФЗ, сфера видов деятельности, подлежащих аккредитации, достаточно широка. К ней относятся образовательные учреждения; предприятия госкорпорации «Росатом»; предприятия, производящие средства измерения, лекарственные препараты; организации, работающие в сфере информационных технологий; средства массовой информации; предприятия железнодорожного транспорта; структуры МЧС; органы Ростехнадзора, Россельхознадзора, Росстандарта, Росавиации; организации, входящие в состав Межгосударственного авиационного комитета и Росавиакосмоса.

В отношении испытуемого персонала различных организаций (например, экспертов) проводятся периодические квалификационные экзамены, по результатам которых выдаются аттестаты. За нарушения в сфере аккредитации предусмотрена административная ответственность в ст. 11.52.2, 14.59, 14.60 КоАП РФ[9].

Кроме лицензирования и аккредитации, в некоторых отраслях хозяйственной деятельности существует такое понятие, как обязательная аттестация персонала (например, это требуется в отношении некоторых категорий работников предприятий гражданской авиации). Само понятие «аттестация» имеет в своей основе слово «свидетельство» и предполагает оценку соответствия работников занимаемым должностям. Однако необходимость проведения аттестации, периодичность ее проведения и все необходимые процедуры регулируются подзаконными нормативными актами.

3.3. Нормативное обеспечение защиты прав потребителей товаров, результатов работ и услуг

Рыночная среда в целом, а отчасти и сопутствующая рыночным отношениям конкуренция способствуют, кроме всего прочего, и проникновению на рынок некачественных товаров, услуг и результатов работ. Для борьбы с этими негативными явлениями необходимо выстраивание сбалансированной системы правового регулирования. Наиболее эффективным для решения такого рода задач общепризнан в мире институт защиты прав потребителей. Современное состояние нормативной базы, обеспечивающей защиту в России прав потребителей, следует оценивать как находящееся на этапе начального развития по ряду позиций не вполне совершенное.

Основным нормативным актом в данной сфере правового регулирования следует считать Федеральный закон № 2300-1 «О защите прав потребителей» [11], принятый 07.02.1992 года. Кроме того, существенное влияние на обеспечение защиты прав потребителей оказывают нормы Гражданского кодекса РФ, Таможенного кодекса Таможенного союза, Уголовного кодекса РФ, Кодекса об административных правонарушениях РФ и Федеральный закон «О техническом регулировании» (2002 года). Вопросы защиты прав потребителей регулируются также и некоторыми другими законами и кодексами (например, транспортными уставами и кодексами). Наряду с нормами законодательства в сфере защиты прав потребителей действует достаточно большой объем подзаконных нормативных актов различного уровня. Кроме того, по отдельным сегментам товарного рынка России действуют большое количество положений международных договоров и соглашений. Например, в отношении морских, железнодорожных и воздушных перевозок, услуг страхования, в сфере компенсаций и возмещения причиненного вреда и т.п.

Однако наибольшее значение для применения законодательства в данной сфере все же имеют нормы Закона № 2300-1, определяющие основные понятия и дефиниции. Так, в преамбуле Закона определен основной субъект правоотношений – потребитель, под которым понимается физическое лицо, имеющее намерение заказать или приобрести либо заказывающее, приобретающее или использующее товары, работы или услуги исключительно для своих личных, семейных, домашних и иных нужд, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности. Закон № 2300-1 наделяет потребителя особыми правами в отношении использования товаров, работ и услуг: в соответствии с п. 4 ст. 12 «Ответственность изготовителя (исполнителя, продавца) за ненадлежащую информацию о товаре (работе, услуге)», у потребителя презюмируется отсутствие каких-либо специальных знаний о свойствах и характеристиках приобретаемых им товаров (потребляемых услуг).

Изготовитель – это организация любой организационной формы, а так- же, частный предприниматель, производящие товары для их последующей реализации (в отношении работ и услуг это лицо называется исполнителем).

Продавец – это организация или частный предприниматель, реализующий товары (работы или услуги) потребителям на основе договора купли- продажи (договора поставки, договора возмездного оказания услуг, договора строительного подряда и т.п.).

Недостаток товара, работы или услуги – это несоответствие их обязательным условиям, указанным в законе (или в установленном им порядке), или договорным условиям, или целям, для которых продавец был поставлен в известность потребителем.

Существенный недостаток товара работы или услуги – это неустранимый недостаток или такой, для устранения которого необходимы несоизмеримые расходы (или затраты длительные по времени), или – выявленные неоднократно, или – повторяющиеся после устранения.

Безопасность товаров, работ или услуг – это безопасность для жизни, здоровья и имущества потребителей, окружающей среды при обычных условиях использования товаров, услуг и результатов работ, при их хранении, транспортировке или утилизации.

Большое значение для обеспечения прав потребителей имеют положения Закона № 184-ФЗ «О техническом регулировании» [12], на основе которого должны создаваться технические регламенты, устанавливающие комплекс необходимых требований к качеству и безопасности товаров, работ и услуг. В этих аспектах имеются в виду прежде всего положения действующих ГОСТов, СНИПов и СанПиНов и их применение на практике. Кроме того, в соответствии с положениями Конституции РФ [1] и законов № 2300-1, № 184-ФЗ, являются обязательными для исполнения положения международных договоров и соглашений в отношении требований к безопасности и качеству товаров, работ и услуг.

В отношении товаров длительного пользования (преимущественно промышленных) Закон устанавливает понятие «срок службы», т.е. период времени, в течение которого изготовитель (исполнитель) обязуется обеспечивать потребителю возможность использования товаров, работ и услуг по их назначению и несет ответственность за их существенные недостатки (в том числе за существенные недостатки комплектующих товаров работ и услуг).

Срок годности – это период времени, по истечении которого товар, работа или услуга считаются непригодными. Данное понятие распространяется, в основном, на порядок использования продуктов питания, медикаменты, продукты бытовой химии, парфюмерии, услуги ремонта транспортных средств, бытовой техники и т.п.

Гарантийный срок – это период времени, в течение которого в случае обнаружения в товаре (результате работ) недостатка изготовитель (исполнитель, продавец)

обязаны удовлетворить предъявленные потребителем требования в отношении выявленных недостатков приобретенных товаров, работ или услуг.

В случае если гарантийный срок на товар не был установлен, потребитель вправе считать, в соответствии с п. 1 ст. 19 Закона [11], что этот срок равен двум годам. Если на товар не был установлен срок службы, обязанности обеспечивать безопасность использования товара, работы или услуги сохраняются в течение 10 лет. В случае если вред потребителю в результате использования товара, работы или услуги все же был причинен, но не представляется возможным установить конкретную причину происшедшего, изготовитель обязан снять товар, работу или услугу с производства (а уже проданные товары – отозвать или обеспечить безопасность иным способом). Товар ненадлежащего качества должен быть безвозмездно заменен, выявленные в нем недостатки – устранены (при этом потребитель вправе настаивать и на возврате оплаты). Технически сложные или дорогостоящие товары подлежат возврату (или обмену) только при обнаружении в них существенных недостатков. Перечень таких товаров установлен в постановлении Правительства РФ от 10.11.2011 года № 924 «Об утверждении перечня технически сложных товаров». Постановлениями Правительства РФ также уточнены Правила продажи товаров при комиссионной торговле, при продажах по образцам, при продажах в кредит, при продаже банками слитков драгметаллов и при продаже ряда других, сложных видов товаров (результатов работ).

Изготовитель товара (исполнитель услуги, работы) обязан предоставить в отношении распространяемых им товаров, работ или услуг всю полноту информации о них и их свойствах и указать в сопроводительных документах все свои реквизиты.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Таким образом, малые предприятия объективно существуют и развиваются как относительно самостоятельный сектор современной рыночной экономики и имеют важное социально-экономическое значение, так как обеспечивают социальную и политическую стабильность, способны смягчать последствия структурных изменений, быстрее адаптируются к меняющимся потребностям рынка, вносят значительный вклад в региональное развитие, конструируют и используют технические и организационные нововведения. Главным в правовом регулировании малого бизнеса является полнота, всесторонность и эффективность правового

регулирования.

Малый бизнес в рыночной экономике – ведущий сектор, определяющий темпы экономического роста, структуру и качество валового национального продукта. Этот сектор по своей сути является типично рыночным и составляет основу современной рыночной инфраструктуры, так как он в первую очередь обеспечивает конкурентную среду экономики.

К сожалению, в России малый бизнес находится на начальном этапе развития. Несмотря на принимаемые Правительством меры по поддержке малого предпринимательства, его деятельность ограничена рядом проблем. Количественные показатели в несколько раз уступают соответствующим показателям развитых стран.

Можно предположить, что одним из факторов выхода нашей страны из кризиса и построения рыночной экономики является развитость и нормальное функционирование малого предпринимательства.

Подводя итоги сказанному, следует отметить, что малые предприятия существовали при любом общественно-политическом строе. Они стали весьма существенным явлением экономической жизни именно в условиях рыночной экономики. На современном этапе малое предпринимательство играет большую роль в жизни страны, представляя собой многоплановое экономико-социальное явление.

Очевидна необходимость совершенствования законодательства в области малого предпринимательства, расширение возможностей для малых предприятий по участию в различных крупных проектах, в том числе путем предоставления им права выполнения соответствующих работ и услуг при одновременном использовании положительного опыта зарубежных стран в данной сфере.

Представляется, что в России назрела необходимость на законодательном уровне определить приоритетные направления деятельности в различных отраслях для субъектов малого предпринимательства, сделав данные нормы диспозитивными с целью предоставления начинающим предпринимателям свободы выбора ими финансово-хозяйственной деятельности. Такая норма (в случае принятия) послужит эффективному развитию не только соответственно малого предприятия, а также развитию, укреплению и стабильности в целом экономики государства. Необходимо признать малые и средние предприятия равноправными участниками процесса общественного производства. В ряде отраслей они должны стать главной

формой организации основного звена в экономике, например отрасли, производящие потребительские товары и оказывающие услуги.

СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННЫХ ИСТОЧНИКОВ

I. Нормативно-правовые акты

1. Конституция РФ: принята всенарод. голосованием 12.12.1993 г. // Российская газета. 1993. 25 дек.
2. Гражданский кодекс Российской Федерации (ГК РФ) // Собрание законодательств Российской Федерации от 29 января 1996 г. № 5 ст. 410.
3. Налоговый кодекс Российской Федерации (НК РФ) // Российская газета от 6 августа 1998 г. № 148-149.
4. Трудовой кодекс Российской Федерации [Принят Гос. Думой 21.12.2001 № 197-ФЗ, с изм. и доп., вступающими в силу с 01.07.2014 № 326-ФЗ // Собрание законодательства РФ. – 2002. – № 1 (ч. 1). Ст. 3.
5. Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации" от 14.11.2002 № 138-ФЗ // Собрание законодательств Российской Федерации от 18 ноября 2002 г. № 46 ст. 4532.
6. Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации" от 24.07.2002 № 95-ФЗ // Российская газета от 27 июля 2002 года № 137.
7. Кодекс административного судопроизводства Российской Федерации от 08.03.2015 № 21-ФЗ // Российская газета от 11 марта 2015 года № 49.
8. Уголовный кодекс Российской Федерации от 13.06.1996 № 63-ФЗ // Собрание законодательств Российской Федерации от 17 июня 1996 г. № 25 ст. 2954.
9. Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях от 30.12.2001 № 195-ФЗ) // Собрание законодательств Российской Федерации от 07 января 2002 года № 1 (часть I) ст. 1.
10. Об аккредитации в национальной системе аккредитации : федер. закон от 28.12.2013 г. № 412-ФЗ // Российская газета. 2014. 14 янв.
11. О защите прав потребителей: федер. закон от 07.02.1992 г. № 2300-1 // Российская газета. 1992. 15 февр.
12. О техническом регулировании : федер. закон от 27.12.2002 г. № 184-ФЗ // Российская газета. 2003. 11 янв.
13. О лицензировании отдельных видов деятельности : федер. закон от 04.05.2011 г. № 99-ФЗ // Российская газета. 2011. 19 мая.

II. Учебная и научная литература

1. Алиев Т.Т. О сущности правовой природы корпоративного договора / Т.Т. Алиев // Гражданское право. 2015. № 1.
2. Андреев В.К. Корпорация как самостоятельный субъект права / В.К. Андреев // Гражданское право. 2015. № 1.
3. Ефимцева Т.В. Соотношение инновационного и трудового права / Т.В. Ефимцева // Предпринимательское право. 2013. № 3.