

## **Содержание:**

# **ВВЕДЕНИЕ**

Предпринимательское право – юридический феномен. Предпринимательское право рассматривают с разных позиций, считая его и отраслью права, и отраслью законодательства, и наукой, и учебной дисциплиной. Как отрасль права (подотрасль — совокупность норм, регулирующих несколько сторон (участков) однородных общественных отношений), оно представляет собой совокупность норм, регулирующих отношения, возникающие при организации, руководстве и, собственно, осуществлении предпринимательской деятельности. Как отрасль законодательства – это совокупность нормативно-правовых актов, которые регулируют предпринимательскую деятельность, руководство ею, государственное влияние на неё. Как наука, предпринимательское право – это система знаний о предпринимательском праве, его истории, направлениях и тенденциях развития, концепциях и т.п. Как и всякая наука, право изучает определенную часть действительности: нормы права, нормативные правовые акты, правосознание, правоотношения и т.д. [2] Как учебная дисциплина – это обобщенная система знаний об отдельной отрасли права, его нормативной базе, практическом применении и развитии.

Актуальность изучаемой темы состоит в том, что в последнее десятилетие в России взят курс на активное развитие производственного предпринимательства, призванного обеспечивать основное богатство страны. Свободное предпринимательство в России – значимый фактор входа страны в мировую экономику в качестве равноправного партнера. Обеспечение государством условий для развития свободного, особенного производственного, предпринимательства во многом зависит от содержания предпринимательского права. Совершенное предпринимательское право позволит предпринимательству самостоятельно развиваться, получать прибыль, обеспечивать рабочие места россиянам, отчислять налоги в государственный бюджет, способствовать экономическому росту страны и уровню жизни её населения, а также получать своевременную поддержку и помощь от государства.

Объектом исследования является предпринимательское право, предметом – его юридическая сущность.

Целью курсовой работы является выявление юридической сущности предпринимательского права.

Для достижения поставленной цели необходимо решить следующие задачи:

- изучить информационные источники по исследуемой теме;
- определить понятие предпринимательства, предпринимательской деятельности;
- определить понятие сущности, сущности права, юридической сущности предпринимательского права.

Курсовая работа состоит из двух частей. В первой части рассмотрены термины, употребляемые в предпринимательском праве. Во второй части объяснена, собственно, юридическая сущность предпринимательского права.

Теоретической основой для написания курсовой работы послужили материалы и статьи И.А. Смагиной, Л.С. Мурыгиной, О.Ю. Кузнецова, В. К. Андреева, Л.П. Рассказова, М. Сулейменова, В.А. Вайпана, Ю.К. Краснова, и ряда других авторов.

Работа написана в текстовом редакторе WORD-2010 на 31 странице. В работе использованы 22 информационных источника.

# **1. ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСТВО, ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКАЯ ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ, ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЕ ПРАВО**

## **1.1. Понятие предпринимательства**

Предпринимательство — это сложное социально-экономическое явление, прочно связанное с различными сферами общества — экономической, политической, социальной, культурной, правовой и др. Понятие «предпринимательство» постепенно изменялось по мере развития экономической жизни общества в зависимости от изменения уровня развития производительных сил, отношений собственности, степени развития производственных отношений, форм научно-технического прогресса, развития рыночных отношений и т.п. [3]

Понятие предпринимательства родилось при возникновении рабства, когда появилась возможность использовать чужой труд. Предпринимателями в это время, в основном, были организаторы войн и те, кто обеспечивал участников войн оружием, продовольствием и т.д.

В средние века предпринимательство стало распространяться в торговлю, ремесла, миссионерство. С середины XVI века стали появляться акционерные общества, появились торговые компании (Ост-Индийская, компания Гудзонова залива и др.). В следующем столетии появились акционерные банки (Английский банк, банк Шотландии и т.п.).

По мере развития предпринимательства возникла необходимость систематизации знаний в этой области, определении основных понятий, создании учений о возникновении, закономерностях, тенденциях развития и т.п.

Родоначальниками предпринимательской теории считают Ричарда Кантильона, Адама Смита, Карла Маркса, Жана-Батиста Сэя, Торстейна Веблена, Йозефа Шумпетера и некоторых др.

Именно английский экономист Р. Кантильон (XVII-XVIII в.) впервые употребил термины «предпринимательство», «предприниматель» в «Очерке о природе торговли вообще». С его точки зрения, предприниматель – это человек, который покупает по известной цене, а продает по неизвестной, то есть, действует в условиях риска. Он считал, что источниками богатства являются земля и труд, определяющие истинную стоимость экономических благ. К предпринимателям Р. Кантильон относил ремесленников, торговцев, фермеров, воров и разбойников.

Термину «предпринимательство» придавались значения «entrepreneur» (от французского слова «предприниматель»), «entrepreneurship» (предпринимательство), «business-leader» (бизнес-лидер), «innovator» (инноватор), «promoter» (делец), «self-employed» (самозанятый), «unternehmer» (с нем. – предприниматель).

У Адама Смита предприниматель рассматривался как собственник и организатор экономического процесса. Предприниматели являются ключевыми фигурами в поле свободной конкуренции, их соперничество ведет к сокращению издержек, снижению цен, внедрению передовых технологий.

Важный вклад в развитие теории предпринимательства внес выдающийся французский экономист Жан-Батист Сэй, который занимался

предпринимательством, владея ткацкой фабрикой. В своих трудах «Трактат политической экономии» и «Полный курс политической экономии» он изложил развитую теорию производства и распределения, отводящую важную роль предпринимателю. Главную функцию предпринимателя (entrepreneur) видел в координации факторов производства: земли, капитала и человеческого фактора, включающего не только труд, но и научные знания, необходимые для организации производственного процесса. Выполнение этих функций связано с известной долей риска [4].

Карл Маркс в «Капитале» предпринимателя отождествляет с капиталистом, но, по его мнению, не всякий предприниматель является капиталистом.

Американский экономист Торстейн Веблен в «Теории делового предприятия» предпринимательству определения не дал, но роль ему отводил такую же, как деловому предприятию (предприятию с машинным производством).

Йозеф Шумпетер в «Теории экономического развития» описал предпринимательскую функцию. Он ввел понятие «инновации», и определил предпринимателю роль новатора. Инновационная деятельность является основой предпринимательства, и без свободы в своих действиях и полной ответственности за ее результаты предпринимательство невозможно.

По-новому взглянул на сущность предпринимательства австрийский экономист Ф. Хайек (1899—1992). По его мнению, предпринимательство — это не вид деятельности, а поиск и изучение новых экономических возможностей, характеристика поведения в условиях высокой рыночной конкуренции, где побеждает сильнейший. Кроме этого, он замечает, что отсутствие духа предпринимательства во многих «молодых» странах является не природным свойством их жителей, а следствием ограничений, налагаемых существующими обычаями и институтами [5].

Большое теоретическое значение имеют научные труды американского ученого П. Друкера. Он подчеркивает роль предпринимателя, который использует любую возможность с максимальной выгодой. По мнению ученого, базой предпринимательства являются современные знания. «Знания в предпринимательстве являются средством для достижения цели» [6]. П. Друкер считает, что предпринимательству следует учить, т.к. некомпетентность предпринимателя ведет к разорению фирмы. Предпринимательство, по его мнению, это конкретная практическая деятельность.

Сторонники западной экономической теории выделили одно из важнейших свойств предпринимательства — рисковый характер этой деятельности. Поэтому чтобы добиться успеха при реализации предпринимательского проекта, необходимо научиться предвидеть риск и заранее разработать меры по предупреждению его последствий. Также в их трудах фактически изложена точка зрения о новаторской, инновационной функции предпринимательства, базирующейся на постоянном комбинировании факторов производства, на поиске новых возможностей для достижения наилучших результатов. Кроме этого, большое значение приобретают выводы ученых о необходимости развития конкуренции в предпринимательской среде, об ограничении монополистической деятельности, а также вмешательства государства в свободную предпринимательскую деятельность с помощью таких регуляторов, как налоги, пошлина, проценты и др. На это справедливо обращали внимание представители кейнсианской школы и ее последователи (Дж. Кейнс, Дж. Хикс, П. Самуэльсон).

В русской культуре традиции частного предпринимательства формировались и развивались в течение многих веков начиная со времен правления князя Рюрика (IX в.) и были прерваны социалистической революцией 1917 г. Коренная русская мысль отчетливо прослеживается в первом своде законов «Русская правда» (1072), документах русских князей, «Домострое» (XVIII в.), произведениях Ф. Аквинского, А.Л. Ордин-Нащокина, И.Г. Посошкова, В.Н. Татищева, В.А. Кокорева, И.К. Бабста, А.И. Чупрова, И.В. Вернадского, В.П. Безобразова, М.И. Туган-Барановского, А.В. Чаянова и многих других. Вклад этих мыслителей велик, и еще в должной мере не оценен [3].

## **1.2. Предпринимательская деятельность**

В Гражданском Кодексе Российской Федерации (ст. 2) понятие «предпринимательская деятельность» определяется следующим образом: «...предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг» [1]. Это определение подразумевает постоянную деятельность, направленную на получение дохода, не разового, а систематического.

Статья 23 ГК РФ устанавливает, что гражданин вправе заниматься предпринимательской деятельностью без образования юридического лица с

момента государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя.

Статья 34 Конституции РФ устанавливает, что каждый имеет право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности [7].

Предпринимательская деятельность – это ядро, движущая сила, вид экономической, хозяйственной деятельности по производству товаров, работ и услуг. В результате этой деятельности возникают, развиваются и прекращаются имущественные, личные неимущественные, управленческие, корпоративные, земельные и другие отношения, которые и получают правовое закрепление, становясь правовыми явлениями [8].

Предпринимательская деятельность – сложная саморегулируемая система, в которой ее субъекты не только непосредственно участвуют в предпринимательской деятельности, но и регулируют ее путем определения целей, задач и направлений деятельности, форм использования имущества и прибыли, правил производства, распределения, реализации и потребления товаров, работ и услуг. Координация и контроль со стороны органов государства и органов местного самоуправления выражаются в антимонопольном регулировании, лицензировании видов деятельности, программировании развития экономики, государственной регистрации юридических лиц и недвижимости, сделок с ней, техническом регулировании. Особые отношения складываются в самих хозяйствующих субъектах, подразделения которых выполняют различные функции производства товаров. Эти внутрифирменные отношения скрыты от глаз потребителя продукции, но они реально существуют и подвергаются правовому регулированию на уровне системы.

И.А Смагина выделяет несколько основных признаков предпринимательской деятельности.

1. Систематичность, то есть осуществление предпринимательской деятельности в течение определенного периода. Однако законодатель не определяет четких критериев систематичности. Поэтому для квалификации деятельности как предпринимательской применяют такие критерии, как:

- доля прибыли от осуществления предпринимательской деятельности в общих доходах лица;
- размеры прибыли;

- получение ее определенное количество раз за какой-либо отчетный период и др.

2. Самостоятельность, которая включает в себя две составляющие:

а) организационная самостоятельность – возможность самостоятельно принимать решения в процессе предпринимательской деятельности (волевой характер);

б) имущественная самостоятельность – наличие у предпринимателя обособленного имущества для осуществления предпринимательской деятельности. Рисковый характер предпринимательской деятельности. Риск (от лат. «risco» – «отвесная скала») – вероятность неполучения запланированного или ожидаемого положительного результата.

3. Самостоятельная имущественная ответственность предпринимателя. Пределы такой ответственности зависят от организационно-правовой формы осуществления предпринимательской деятельности.

4. Легализованный характер. Предпринимательская деятельность может осуществляться только лицами, зарегистрированными в установленном законом порядке. Осуществление предпринимательской деятельности без государственной регистрации является правонарушением (ст. 14.1 КоАП РФ; ст. 171 УК РФ).

5. Направленность на систематическое получение прибыли. Под прибылью понимают доходы, уменьшенные на величину расходов. При этом важна именно цель деятельности лица, а не факт получения прибыли. Деятельность, направленная на получение прибыли, но приносящая убытки, также является предпринимательской.

6. Профессионализм – признак, предполагающий наличие у предпринимателя определенных знаний и навыков. В настоящее время такое требование закреплено в отношении далеко не всех видов предпринимательской деятельности (в основном наличие определенного образования требуется при осуществлении лицензируемых видов деятельности). Однако он указан в качестве обязательного в законодательстве Германии, Франции и др.

Можно выделить и иные признаки предпринимательской деятельности, не вошедшие в понятие предпринимательской деятельности. Например, полная имущественная ответственность субъектов предпринимательской деятельности, профессионализм, целенаправленность предпринимательской деятельности и др.

Выделение признаков предпринимательской деятельности позволяет более адекватно подойти к построению институциональной структуры предпринимательского права.

По мнению О. М. Олейник, идеальная структура предпринимательского (хозяйственного) права должна и может содержать в себе нормы:

- а) предусматривающие состав и элементы предпринимательской деятельности, определяющие ее уровни, структуру, принципы внутреннего взаимодействия и распределения функций;
- б) регламентирующие контроль за ней со стороны исполнительной и судебной властей, реализующих публичный интерес;
- в) устанавливающие правовой статус участников хозяйственного оборота, порядок и процедуры их образования;
- г) посвященные органам управления (правление, собрание акционеров или пайщиков, иные органы) и учету интересов акционеров;
- д) определяющие правовой режим имущества хозяйственного оборота;
- е) регулирующие ответственность субъектов хозяйственного оборота.

С позиций идеальной структуры все эти нормы можно подразделить на материально-правовые, процессуальные и процедурные, то есть организационные [9].

И.А Смагина также указывает несколько видов предпринимательской деятельности:

- 1) по форме собственности, на базе которой осуществляется предпринимательская деятельность: частная, государственная, муниципальная.
- 2) по количеству участников: индивидуальная, коллективная;
- 3) по характеру деятельности: производство товаров, оказание услуг, выполнение работ и др. [10].

Под воздействием конституционных положений в ГК РФ предпринимательская деятельность была включена в качестве предмета регулирования, но она не получила сколько-нибудь самостоятельного регулирования, будучи заслоненной, а

иногда просто подмененной категорией "имущественные отношения".

Предпринимательская деятельность предполагает установление правоотношений между её участниками, которые непременно должны регулироваться соответственным правом.

### **1.3. Понятие сущности. Сущность государства**

Сущность – главное, основное в изучаемом объекте. Говорить о сущности чего-либо можно лишь тогда, когда объект достаточно исследован, выдвинутые гипотезы подтверждены, результаты исследования систематизированы, практикой подтверждены.

В философии под сущностью понимается внутреннее содержание предмета, выражающееся в единстве всех его многообразных свойств и отношений. Это внутренняя основа, содержание, смысл, суть чего-нибудь. «Сущность» как философская категория характеризует то главное в предмете, что определяет его природу.

Понятия «право» и «государство» неразделимы. Прежде, чем перейти к выявлению сущности права, определим сущность государства.

По одному из подходов определения сущности государства, психологическому, сущность государства заключается в необходимости удовлетворения человеческой психики. В связи с этим происхождение государства обусловлено особыми свойствами человеческой психики. У одних людей есть психологическая потребность повелевать слабыми, у других — подчиняться более сильным. Они связывают появление государственности с данными свойствами человеческой психики: потребностью людей во власти над другими людьми, стремлением подчиняться, подражать.

Сущностью государства, в соответствии с договорной теорией Т. Гоббса и Д. Локка, является обеспечение результатов договора между людьми для их общей пользы, общих интересов. На основе общего соглашения — договора — создается государство.

Согласно социологическому подходу, государство — это организация особого рода, служащая интересам общества. В этом и заключается его сущность [11].

Среди всех подходов в выявлении главного и определяющего в процессе как возникновения, так и дальнейшего развития, функционирования государства можно выделить политико-организационный подход.

## **1.4. Сущность права**

Сущность права – это такое внутреннее, глубинное качество или отношение права, которое обуславливает его существование, направляет движение права, выступает источником его развития [12].

Право – совокупность общеобязательных норм (правил) поведения, деятельности и т.п., установленных или санкционированных государством, и обеспеченных его принудительной силой.

Понятие права определяли в разные времена по-разному. В каждом определении есть нечто общее, и есть что-то особенное, отличающее его от других.

Так, А.Я. Вышинский дает праву следующее определение: право – совокупность правил поведения, установленных государственной властью господствующего в обществе класса, а также обычаев и правил общежития, санкционированных государственной властью и осуществляемых в принудительном порядке при помощи государственного аппарата в целях охраны, закрепления и развития общественных отношений и порядков, выгодных и угодных господствующему классу [13].

С.С. Алексеев определяет право (объективное, или позитивное право, в строго юридическом значении) как систему общеобязательных норм, выраженных в законах, иных признаваемых государством источниках и являющихся общеобязательным основанием для определения правомерно дозволенного и юридически недозволенного, запрещенного (а также юридически предписанного) поведения. [14].

В.С. Нерсисянц, являясь ярким противником нормативной концепции права, определяет его как «соответствующую требованиям принципа формального равенства систему норм, установленных или санкционированных государством и обеспеченных возможностью государственного принуждения» [15].

Короткое и самое точное определение, с точки зрения М. Сулейменова, должно быть следующим: право – это система правовых норм (или система норм права)

[16].

Право носит оценочный характер (правомерно или неправомерно), являясь нормативно закрепленной справедливостью.

Государство, опираясь на право, формирует и издает законы (нормативно-правовые акты), в которых отражаются общественные представления о дозволенном и запрещенном.

Сущность права — главная, внутренняя, относительно устойчивая качественная характеристика права, которая отражает природу и назначение его в жизни общества [17].

Сущность права заключается в том, что оно выражает и закрепляет баланс интересов различных социальных слоев, групп, классов общества, представляет эти интересы в виде государственных и общезначимых. В демократическом государстве право выражает согласованные интересы всего общества.

О.Ф. Скакун видит сущность права во внутреннем смысле права как регулятора общественных отношений, который выражается в единстве общесоциальных и узкоклассовых (групповых) интересов через формальное (государственное) закрепление меры свободы, равенства и справедливости [18].

Сущность права – воля, закрепленная в источниках юридических норм, является формой разграничения и согласования общих и групповых классовых интересов.

К числу отраслей права, самостоятельность которых не вызывает сомнений, можно отнести конституционное, гражданское, гражданско-процессуальное, административное, уголовное, уголовно-процессуальное, уголовно-исполнительное, муниципальное, трудовое, социальное, семейное, экологическое, хозяйственное, финансовое, авторское, аграрное, земельное, жилищное, военное, таможенное.

Широкое признание в качестве самостоятельных уже получили также отрасли права: судебное, банковское, предпринимательское, бухгалтерское, налоговое, арбитражное, арбитражно-процессуальное, обязательственное, страховое, административно-процессуальное, градостроительное, избирательное, коммерческое, пенсионное, образовательное [11].

В современной науке доминирует волевая концепция сущности права, разработанная советской, марксистской теорией гражданского права. Она

основана на рассмотрении правового регулирования как разновидности социального нормативного регулирования. В основе сущности любой социальной регуляции лежит социальная воля – стремление субъектов достичь целей, определенных их потребностями. Понять сущность права – значит понять следующее:

- воля каких субъектов осуществляется при посредстве права;
- каких целей добиваются эти субъекты при посредстве права? [12].

*Вывод.* В первой главе коротко представлены этапы развития учения о предпринимательстве, родоначальниках теорий предпринимательства. Расшифрованы понятия «предпринимательство», «предпринимательская деятельность», «сущность», «сущность права». Выяснено, что предпринимательство – понятие древнее, прошло долгий эволюционный путь. Создана целая теория предпринимательства, вклад в которую внесли философы, экономисты, юристы. В отдельную отрасль предпринимательское в России право выделено сравнительно недавно (в 21 веке).

## **2. ЮРИДИЧЕСКАЯ СУЩНОСТЬ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОГО ПРАВА**

### **2.1. Юридическая сущность предпринимательского права**

Юридическая сущность – обязательство по предоставлению заказчику определенных услуг непосредственно в процессе деятельности исполнителя на основании заключенного договора. Проявляется в особых качествах этого документа.

Юридическая сущность права состоит в том, что функции государства оформляются законами и другими нормативными правовыми актами, в которых устанавливаются компетенция и полномочия органов государства, государственных учреждений и организаций по регулированию отношений между участниками различных процессов.

Государственное регулирование экономики, предпринимательства осуществляется в любом государстве. Различными являются формы и методы такого регулирования, которые определяются политическими условиями, уровнем экономического, социального развития, историческими традициями, национальными особенностями и другими факторами. Государство в лице компетентных органов использует всевозможные формы и средства государственно правового воздействия на экономические отношения.

Проходящие в течение последнего время законодательные процессы свидетельствуют о том, что грани между отраслями права, законодательства теряют определенность, которая была характерна ранее для действия тех или иных кодексов и других кодифицированных актов. Предпринимательское право первоначально представляло собой подотрасль гражданского права, позднее (в период формирования в России рыночной экономики) преобразовалось в самостоятельную отрасль права.

Сущность отрасли необходимо искать во внутреннем содержании правовой системы, и прежде всего, в законодательстве [8].

Такого понятия, как имущественные отношения рынка, нет в ГК, а сведение их к предпринимательским и иным экономическим отношениям является недопустимым упрощением. Рынок, на конституционном языке, единое экономическое пространство, более широкое понятие, включающее в себя не только оборотоспособность объектов гражданских прав, но и условия для свободного перемещения товаров, услуг и финансовых средств. Предпринимательское и торговое (коммерческое) право – это не часть гражданского права, обособленная для более глубокого изучения вопросов, связанных с предпринимательской деятельностью, а самостоятельная отрасль права, существование которой заложено в основах конституционного строя России (ст. 8, 34 Конституции Российской Федерации). Критерии для выделения самостоятельных отраслей права в теории права пока не до конца сформированы. Поэтому предпринимательское право по-разному определяется разными авторами.

Сущностью предпринимательского права является совокупность норм права и других правил поведения, определяющих свободу деятельности граждан и их объединений по производству и реализации товаров, услуг и денежных средств, не допуская монополизации и недобросовестной конкуренции. Таким должно выглядеть содержание предмета предпринимательского права исходя из Конституции Российской Федерации, полагая, что единство всех его

многообразных свойств и отношений должно получить выражение в определенной совокупности, массиве правовых норм. Система норм предпринимательского права должна учитывать все многообразие предметов ведения и полномочий, указанных в Конституции.

Отрасль права выделяется по предмету и методу регулирования.

## **2.2. Предмет, метод, система и функции предпринимательского права**

Объектом предпринимательского права является предпринимательская деятельность.

И.А. Смагина предмет и метод регулирования предпринимательского права определяет следующим образом.

*Предмет* регулирования предпринимательского права как отрасли права составляют три группы общественных отношений, представленные ниже.

1. Предпринимательские отношения, которые возникают между хозяйствующими субъектами на основе гражданско-правовых сделок (например, в связи с заключением договора аренды, поставки, комиссии и др.). Такие отношения называют «горизонтальными», поскольку они основываются на равенстве сторон.
2. Отношения организационно-имущественного характера, которые создают условия для осуществления предпринимательской деятельности (создание, реорганизация, ликвидация предприятий, деятельность торговых, фондовых бирж по организации торговли и другая деятельность некоммерческого характера).
3. Отношения, возникающие в процессе государственного регулирования предпринимательской деятельности (например, при осуществлении государственного контроля (надзора), при государственной регистрации хозяйствующих субъектов, лицензировании отдельных видов деятельности, налогообложении и т. д.)

Под *методом* предпринимательского права понимают совокупность приемов и способов воздействия на отношения, составляющие предмет предпринимательского права.

Поскольку российское предпринимательское право является комплексной отраслью права, объединяющей нормы как гражданского, так и административного права, его методы разнообразны:

а) императивный метод – метод жестких властных предписаний, исчерпывающе регулирующих отношения (например, предписания антимонопольных органов, обязанность предпринимателей зарегистрироваться, платить налоги, и т. д.);

б) диспозитивный метод – предоставляет субъектам свободу выбора определенного варианта поведения (например, в ряде случаев ГК РФ предоставляет предпринимателям возможность определять некоторые условия договоров по соглашению сторон) и др.

Система российского предпринимательского права состоит из двух частей – общей и особенной.

Общая часть включает в себя следующие положения:

- об источниках российского предпринимательского права;
- о понятии предпринимательской деятельности;
- о понятии и видах субъектов предпринимательского права;
- о системе требований, предъявляемых к осуществлению предпринимательской деятельности;
- о правовых основах создания, прекращения, банкротства хозяйствующих субъектов;
- о правовых основах управления предприятием;
- о правовом режиме имущества предпринимателей и т. д.

Особенная часть содержит вопросы правового обеспечения отдельных видов предпринимательской деятельности:

- правовые основы аудиторской и оценочной деятельности;
- правовые основы деятельности профессиональных участников рынка ценных бумаг;
- правовые основы инвестиционной деятельности;
- правовое регулирование иностранных инвестиций в России;
- правовые основы кредитования предпринимателей;
- правовое регулирование информационного обеспечения предпринимательской деятельности;
- правовое обеспечение инновационной деятельности;

- правовое регулирование ценообразования;
- правовое регулирование внешнеэкономической деятельности и т. д. [10].

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

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

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

## **2.3. Принципы российского предпринимательского права**

Предпринимательское право, как и любая другая отрасль российского права, основывается на определённых принципах, которые характеризуют и определяют правовое регулирование в сфере предпринимательского права.

Принципы российского предпринимательского права – основополагающие начала, на которых строится предпринимательское право. Выделяют ряд принципов предпринимательского права.

1. Принцип свободы предпринимательской деятельности закреплён в статьях 8 и 34 Конституции РФ, которая устанавливает: «каждый имеет право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещённой законом экономической деятельности». Следовательно, каждый гражданин решает самостоятельно, заниматься предпринимательской деятельностью или нет, какую организационно-правовую форму и вид предпринимательской деятельности избрать и т.д. Данный принцип развивается в ГК РФ и иных нормативных правовых актах.

2. Принцип признания многообразия форм собственности, юридического равенства форм собственности и равной их защиты основывается на положениях п. 2 ст. 8 Конституции РФ: «В Российской Федерации признаются и защищаются равным

образом частная, государственная, муниципальная и иные формы собственности». Законодательством не могут устанавливаться какие-либо привилегии или ограничения для субъектов, осуществляющих предпринимательскую деятельность с использованием имущества, находящегося в государственной, муниципальной или частной собственности.

3. Принцип единого экономического пространства, который выражается в том, что согласно п. 1 ст. 8 Конституции РФ «в Российской Федерации гарантируются свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств». Ограничения могут вводиться в соответствии с федеральным законом, если это необходимо для обеспечения безопасности, защиты жизни и здоровья людей, охраны природы и культурных ценностей.

4. Принцип поддержания конкуренции и недопущения экономической деятельности, направленной на монополизацию и недобросовестную конкуренцию. В соответствии с п. 1 ст. 8 Конституции РФ в Российской Федерации гарантируется поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности. Статья 34 Конституции РФ устанавливает также запрет на осуществление экономической деятельности, направленной на монополизацию и недобросовестную конкуренцию. Данный принцип получил развитие в законодательстве о конкуренции, о естественных монополиях.

5. Принцип баланса частных интересов предпринимателей и публичных интересов государства и общества в целом. Стремясь получить максимальную прибыль, предприниматели в некоторых случаях могут не учитывать интересы государства и общества в целом. Согласовать интересы предпринимателей и общества позволяют различные меры государственного регулирования предпринимательства. Они могут быть прямыми (директивными) и косвенными (экономическими). Прямое государственное регулирование выражается в установлении требований, предъявляемых к предпринимательской деятельности; установлении запретов; применении мер ответственности, а косвенное – в предоставлении льгот при налогообложении, кредитовании.

6. Принцип законности. С одной стороны, сама предпринимательская деятельность должна осуществляться при строгом соблюдении законодательства. С другой стороны, государством должна быть обеспечена законность в деятельности органов государственной власти и местного самоуправления по отношению к субъектам предпринимательской деятельности. Законность обеспечивает стабильность экономики и её финансовой системы.

7. Принцип систематического получения прибыли как цели предпринимательской деятельности. Внедрение данного принципа является необходимым атрибутом рыночной экономики. Основная цель занятия предпринимательской деятельностью – получение прибыли [19].

## **2.4. Источники предпринимательского права**

Источники права следует изучать с материальной, идеологической, исторической, политической и юридической точек зрения.

В качестве материальной основы предпринимательского права рассматривают экономические приоритеты хозяйствующих субъектов. В результате образуется система отношений для построения оптимальных норм предпринимательского права.

Идеологическими предпосылками для формирования определённой системы предпринимательского права является уровень правосознания как отдельных групп людей, так и всего общества в целом.

В историческом аспекте исследуется правовое наследие предыдущих поколений.

Политическим источником предпринимательского права является государство и государственные органы, ответственные за регулирование этой отрасли.

С юридической точки зрения, в качестве источника предпринимательского права рассматривают формы и методы государственного регулирования бизнеса. Совокупность юридических источников непрерывно изменяется, расширяется, совершенствуется [20].

Основным источником предпринимательского права является Конституция РФ. Для предпринимательского права особое значение имеют те конституционные нормы, которые содержат отраслевые принципы. В Конституции РФ закреплены конституционные гарантии предпринимательства, конституционные ограничения [21].

Далее в иерархической структуре источников права следует назвать кодексы РФ: Гражданский, Налоговый, Бюджетный, Об административных правонарушениях, Уголовный. В частности, Гражданский кодекс РФ содержит множество норм, регулирующих предпринимательство. Начиная от самого понятия

предпринимательской деятельности, организационно-правовых форм ее осуществления, правового режима имущества предпринимателей и заканчивая видами предпринимательских договоров.

Помимо кодексов, ведущую роль в системе источников предпринимательского права играют федеральные законы, классификация которых может быть изложена следующим образом:

а) законы, регулирующие общее состояние определенного вида рынка, например Закон РСФСР "О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках", Федеральный закон "О рынке ценных бумаг";

б) законы, устанавливающие правовое положение субъектов, действующих на рынке, например Федеральные законы "Об акционерных обществах", "О производственных кооперативах", "О финансово-промышленных группах";

в) законы, регулирующие отдельные виды предпринимательской деятельности, например Закон РСФСР "Об инвестиционной деятельности", Федеральные законы "О связи", "О рекламе" и др.;

г) законы, совмещающие в себе сферы регулирования второй и третьей группы, то есть устанавливающие правовое положение субъектов, занимающихся каким-либо видом предпринимательства, например Федеральный закон "О банках и банковской деятельности", Закон РФ "О товарных биржах и биржевой торговле" и др.;

д) законы, устанавливающие требования к предпринимательской деятельности, например Федеральный закон "О лицензировании отдельных видов деятельности", Закон РФ "О сертификации продукции и услуг", Федеральный закон "Об экологической экспертизе" и др.

Подзаконные акты также играют большую роль в деле регулирования предпринимательской деятельности. Большой массив источников предпринимательского права составляют нормативные акты федеральных органов исполнительной власти, действующих непосредственно в экономической сфере, таких как Министерство финансов РФ, Министерство экономического развития и торговли РФ, Министерство имущественных отношений РФ, Министерство РФ по антимонопольной политике и поддержке предпринимательства и др. В некоторых сторонах предпринимательства, например в сфере бухгалтерского учета и отчетности, статистической отчетности, наиболее детальное регулирование

отношений обеспечивается именно актами данного уровня.

В практике регулирования хозяйственных отношений встречаются еще постановления Верховного Совета РФ. Примером действующего акта такого рода может служить Постановление Верховного Совета РФ от 27 декабря 1991 г. "О разграничении государственной собственности в РФ на федеральную собственность, государственную собственность республик в составе Российской Федерации, краев, областей, автономной области, автономных округов, городов Москвы и Санкт-Петербурга и муниципальную собственность".

Нормативно-правовые акты СССР также продолжают действовать, если они не отменены и не противоречат действующему законодательству Российской Федерации. Так, применяется, правда с учетом многочисленных изменений, единая журнально-ордерная форма счетоводства для предприятий, утвержденная письмом Минфина СССР от 8 марта 1960 г.

В силу федеративного устройства нашего государства и в соответствии с Конституцией РФ многие сферы общественной жизни регулируются актами субъектов Российской Федерации. Органы местного самоуправления также издают хозяйственно-правовые акты, опираясь на главу 8 Конституции РФ, Федеральный закон "Об общих принципах организации местного самоуправления в РФ".

Велика роль локальных нормативных актов, принимаемых самими хозяйствующими субъектами в целях регулирования собственной предпринимательской деятельности. Например, локальным актом является приказ об учетной политике организации, о перечне сведений, составляющих коммерческую тайну.

Помимо нормативно-правовых актов, источниками предпринимательского права являются обычаи делового оборота. В соответствии со ст. 5 ГК РФ "обычаем делового оборота 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".

Составной частью правовой системы Российской Федерации выступают общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации, как двусторонние (о торговле, экономическом сотрудничестве), так и многосторонние (Конвенция УНИДРУА о международном финансовом лизинге, Евразийская патентная конвенция). ГК РФ предотвращает возможные коллизии международного и национального законодательства, решая

вопрос в пользу первого [22].

Эти источники постоянно изменяются — принимаются новые законы и прекращают действовать старые.

В настоящее время количество отраслей права, регулирующих отдельные сферы общественных отношений, составляет несколько десятков. Необходимость признания в качестве самостоятельных отрасли права отражает объективную социальную реальность, одна из особенностей развития которой в нынешнем веке заключается в том, что на социальные отношения накладывается все более густая нормативная «сеть». Пока в теории права общепризнанным является мнение о том, что отрасль права — это наиболее крупное подразделение системы права [11]. Таковым является и предпринимательское право.

*Вывод.* Во второй главе раскрыто понятие юридической сущности предпринимательского права. Показано, что, как и прочие отрасли права, предпринимательское право имеет свой объект, предмет, метод, систему функции, принципы и источники права. Выяснено, что юридическая сущность предпринимательского права состоит в том, что функции государства оформляются законами и другими нормативными правовыми актами, в которых устанавливаются полномочия органов государства, государственных учреждений и организаций по регулированию отношений между участниками предпринимательской деятельности.

## **ЗАКЛЮЧЕНИЕ**

Важнейшей предпосылкой продвижения экономики по общецивилизованному пути является развитие и совершенствование предпринимательства как особого вида хозяйственной деятельности. Российское общество все более осознает, что предпринимательство является одним из важнейших факторов развития национальной экономики. Более того, предпринимательство является предпосылкой инновационного типа экономического роста, который базируется на предпринимательской инициативе в сфере научно-технической и организационно-экономической деятельности.

Предпринимательство, концентрируя в себе наиболее характерные свойства рыночных отношений, выступает движущей силой жизнедеятельности и развития рыночной экономики. Содействуя росту общественного благосостояния, создавая

условия для реализации экономических интересов, способностей, талантов людей, предпринимательство способствует также национальному единению, возрождению национального самосознания.

Ориентиром в построении отрасли права, регулирующей процессы хозяйственной жизни рыночной экономики, является предпринимательская деятельность граждан, а также иная не запрещенная законом экономическая деятельность. Исходя из норм Конституции Российской Федерации, и прежде всего из главы 1 "Основы конституционного строя", предпринимательское право является отраслью права (законодательства), регулирующей главную область экономической деятельности.

Как было отмечено в п. 2.1, сущностью предпринимательского права является совокупность норм права и других правил поведения, определяющих свободу деятельности граждан и их объединений по производству и реализации товаров, услуг и денежных средств, не допуская монополизации и недобросовестной конкуренции.

Юридическая сущность предпринимательского права состоит в том, что функции государства оформляются законами и другими нормативными правовыми актами, в которых устанавливаются компетенция и полномочия органов государства, государственных учреждений и организаций по регулированию отношений между участниками предпринимательской деятельности.

В работе были рассмотрены основные понятия, используемые в предпринимательском праве, раскрыта юридическая сущность предпринимательского права.

В целом, поставленные задачи решены, цель достигнута.

## **СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ**

1. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 03.08.2018) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2019) .
2. Краснов Ю.К., Надвикова В.В., Шкатулла В.И. Юридическая техника: учебник. М.: Юстицинформ, 2014.
3. Мурыгина Л.С. Развитие учения о предпринимательстве. Научная электронная библиотека «Киберленинка». [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://cyberleninka.ru/article/v/razvitie-ucheniya-o-predprinimatelstve> (дата

- обращения: 27.01.2019).
4. Кузнецов О. Ю. К вопросу об эволюции теорий предпринимательства. [Электронный ресурс]. Режим доступа: <http://www.jurnal.org/articles/2008/ekon16.htm> (дата обращения: 27.01.2019)..
  5. Хайек Ф. Конкуренция как процедура открытия // Мировая экономика и международные отношения. 1989. № 12. С. 47-56.
  6. Друкер П.Ф. Рынок: как выйти в лидеры: Практика и принципы. М.: СП «Бук Чембэр Интернэшнл», 1992. – 205 с.
  7. Понятие предпринимательской деятельности. [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://jurkom74.ru/ucheba/ponyatie-predprinimatelskoy-deyatelnosti> (дата обращения: 28.01.2019)..
  8. Андреев В.К. Сущность и структура предпринимательского права. [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://wiselawyer.ru/poleznoe/47253-sushhnost-struktura-predprinimatelskogo-prava> (дата обращения: 31.01.2019)..
  9. Введение в предпринимательское право. [Электронный ресурс]. Режим доступа: <http://unes.edu.az/application/uploads/2015/07/predprinimatel-skoe-pravo.pdf> (дата обращения: 31.01.2019)..
  10. Смагина И.А. Предпринимательское право: Учебное пособие для вузов. М.: Омега-Л, 2007. – 286 с.
  11. Рассказов Л.П. Теория государства и права: углубленный курс: Учебник. — М.: РИОР: ИНФРА-М, 2015. — 559 с.
  12. Сущность права. [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://lawbook.online/hozyaystvennoe-pravo-rossii-kniga/ponyatie-predprinimatelskoy-deyatelnosti-10420.html> (дата обращения: 01.02.2019)..
  13. Вышинский А.Я. Вопросы теории государства и права. М.:, 1949.
  14. Алексеев С.С. Восхождение к праву. Поиски и решения. М.: Норма, 2001.
  15. Нерсесянц В.С. Общая теория права и государства: Учебник для ВУЗов. М.: Норма, 2000. С. 75.
  16. Сулейменов М. Право как система. – М.: Статут, 2016. – 360 с.
  17. Авакьян С. А. Конституционный лексикон: Государственно-правовой терминологический словарь /С. А. Авакьян — М.: Юстицинформ, 2015. — 640 с.
  18. Скакун О.Ф. Теория государства и права: Учебник / Пер. с рус. - Харьков: Консум, 2001. – 656 с.
  19. В.Т. Батычко. Предпринимательское право. Конспект лекций. Таганрог: ТТИ ЮФУ, 2011 г.
  20. Понятие и сущность источников предпринимательского права. ИП Босс. [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://ipboss.guru/dokumenty/istochniki-predprinimatelskogo-prava.html/> (дата обращения: 08.02.2019).

21. Ершова И. Источники предпринимательского права. Центр Креативных Технологий. [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://www.inventech.ru/lib/pravo/pravo-0008/> (дата обращения: 10.02.2019).
22. Вайпан В.А. Источники предпринимательского права: учебно-методический комплекс (учебное пособие в рамках дисциплины "Предпринимательское право Российской Федерации") / В.А. Вайпан - М.: Юстицинформ, 2017.