

И. А. Зенин

Предпринимательское право

УЧЕБНИК ДЛЯ ВУЗОВ

2-е издание, переработанное и дополненное

МОСКВА • ЮРАЙТ • ВЫСШЕЕ ОБРАЗОВАНИЕ • 2009

УДК 34
ББК 67.404я73
356

Автор:

Зенин Иван Александрович — доктор юридических наук,
профессор, заслуженный профессор МГУ им. М. В. Ломоносова

Зенин, И. А.

356 Предпринимательское право : учебник для вузов / И. А. Зенин. — 2-е изд., перераб. и доп. — М. : Издательство Юрайт, Высшее образование, 2009. — 736 с. — (Основы наук).

ISBN 978-5-9916-0101-6 (Издательство Юрайт)

ISBN 978-5-9692-0507-9 (Высшее образование)

Изложены основные положения учебного курса «Предпринимательское право» в аспекте гражданско-правового регулирования предпринимательской деятельности, в том числе связанной с коммерческим использованием объектов права интеллектуальной собственности. Содержание и структура учебника соответствуют требованиям Государственного образовательного стандарта высшего профессионального образования.

В новом издании учтены все последние изменения в законодательстве, в том числе Гражданский кодекс РФ часть четвертая.

Для студентов вузов, обучающихся по специальностям 021100 (030501) «Юриспруденция», 030500 (521400) «Юриспруденция (бакалавр)», а также для аспирантов, магистрантов и преподавателей юридических факультетов и вузов.

УДК 34
ББК 67.404я73

Покупайте наши книги:

Оптом в офисе книготорга «Юрайт»:

140004, Московская обл., г. Люберцы, 1-й Панковский проезд, д. 1,
тел. (495) 744-00-12, e-mail: sales@urait.ru, www.urait.ru

В розницу:

в интернет-магазине: www.urait-book.ru, e-mail: order@urait-book.ru,
тел.: (495) 742-72-12

в филиале: г. Москва, Олимпийский проспект, д. 16, подъезд № 1,
с/к «Олимпийский», торговое место 48, тел.: (495) 726-27-04, 688-30-11

Для закупок у Единого поставщика в соответствии с Федеральным законом от 21.07.2005 № 94-ФЗ обращайтесь по тел. (495) 744-00-12,
e-mail: sales@urait.ru, kea@urait.ru

© Зенин И. А., 2008

© Зенин И. А., 2009,
с изменениями

© ООО «Высшее образование», 2009

ISBN 978-5-9916-0101-6 (Издательство Юрайт)
ISBN 978-5-9692-0507-9 (Высшее образование)

Оглавление

Принятые сокращения.....	9
Предисловие	12
Глава 1. Предпринимательское право как учебная дисциплина по гражданскому праву.....	13
1.1. Понятие и признаки предпринимательской деятельности	13
1.2. Предпринимательское право как учебная дисциплина о гражданско-правовом регулировании предпринимательской деятельности	17
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	<i>25</i>
<i>Дополнительная литература</i>	<i>25</i>
Глава 2. Система, источники правового регулирования и физические лица как субъекты предпринимательской деятельности	26
2.1. Система гражданского права, регулирующего предпринимательскую деятельность	26
2.2. Обычай делового оборота как источник гражданско-правового регулирования предпринимательской деятельности	27
2.3. Предпринимательская деятельность гражданина (физического лица)	45
2.3.1. Элементы гражданско-правового статуса гражданина-предпринимателя	45
2.3.2. Гражданско-правовое регулирование предпринимательской деятельности физического лица	58
2.3.3. Несостоятельность (банкротство) индивидуального предпринимателя и главы крестьянского (фермерского) хозяйства	64
2.4. Понятие и правовой статус коммерсанта по зарубежному торговому праву	68
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	<i>70</i>
<i>Дополнительная литература</i>	<i>72</i>
Глава 3. Юридические лица как субъекты предпринимательской деятельности	73
3.1. Юридическое лицо: понятие, признаки, государственная регистрация, правоспособность, лицензирование деятельности	73
3.2. Виды юридических лиц как субъектов предпринимательской деятельности	95
3.3. Реорганизация и ликвидация юридического лица	139
3.4. Несостоятельность (банкротство) коммерческих и других организаций — юридических лиц	150

3.5. Юридические лица как субъекты зарубежного торгового права	173
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	182
<i>Дополнительная литература</i>	183
Глава 4. Объекты гражданских прав, используемые исключительно или преимущественно в предпринимательской деятельности	184
4.1. Виды объектов гражданских прав	184
4.2. Материальные объекты гражданских прав, используемые исключительно или преимущественно в предпринимательской деятельности	194
4.3. Нематериальные объекты гражданских прав, используемые исключительно в предпринимательской деятельности	204
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	215
<i>Дополнительная литература</i>	216
Глава 5. Возникновение, осуществление и защита гражданских прав субъектов предпринимательской деятельности, коммерческое представительство и посредничество	217
5.1. Особенности возникновения и осуществления гражданских прав субъектов предпринимательской деятельности	217
5.2. Конкурентное право зарубежных стран	256
5.3. Судебная защита прав субъектов предпринимательской деятельности	262
5.4. Коммерческое представительство и посредничество	269
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	275
<i>Дополнительная литература</i>	275
Глава 6. Вещные права, используемые в предпринимательской деятельности	277
6.1. Право собственности: понятие, содержание, приобретение и прекращение	277
6.2. Право частной собственности граждан и юридических лиц. Субъекты права собственности. Приватизация государственной и муниципальной собственности	283
6.3. Право публичной собственности (государственной и муниципальной)	288
6.4. Право общей собственности. Понятие, основания возникновения и виды общей собственности	291
6.5. Вещные права лиц, не являющихся собственниками (ограниченные вещные права)	293
6.6. Вещные права на земельные участки и предприятия как имущественные комплексы	295
6.7. Защита права собственности и других вещных прав	303
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	306
<i>Дополнительная литература</i>	306

Глава 7. Исключительное право (право интеллектуальной собственности), используемое в предпринимательской деятельности	308
7.1. Исключительное право (право интеллектуальной собственности) как нематериальный актив	308
7.2. Понятие интеллектуальной собственности и интеллектуальных прав	319
7.3. Исключительное (имущественное) интеллектуальное право как право интеллектуальной собственности и предмет гражданского оборота	321
7.4. Творчество как критерий охраноспособности результата интеллектуальной деятельности и авторства его создателя	325
7.5. Содержание исключительного интеллектуального права (права интеллектуальной собственности)	328
7.6. Государственная регистрация в сфере права интеллектуальной собственности	330
7.7. Проприетарная концепция исключительного интеллектуального права (права интеллектуальной собственности)	332
7.8. Право интеллектуальной собственности как совокупность авторских, смежных, патентных и других исключительных интеллектуальных прав	336
7.9. Защита интеллектуальных прав и ответственность за их нарушение	337
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	352
<i>Дополнительная литература</i>	353
Глава 8. Исключительные интеллектуальные авторские и смежные права, используемые в предпринимательской деятельности	354
8.1. Понятие, функции и источники авторского права	354
8.2. Субъекты и объекты авторских прав	356
8.3. Личные неимущественные интеллектуальные авторские права	365
8.4. Исключительное интеллектуальное авторское право: содержание, ограничения действия границы (пределы) существования по закону	367
8.5. Понятие, функции, источники и виды интеллектуальных прав, смежных с авторскими (смежных прав)	375
8.6. Смежные права на исполнение и на фонограмму. Смежные права организаций эфирного и кабельного вещания, изготовителя базы данных и публикатора на обнародованное им произведение	377
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	392
<i>Дополнительная литература</i>	393

Глава 9. Исключительные интеллектуальные патентные права, права на топологию интегральной микросхемы, секрет производства (ноу-хау) и единую технологию, используемые в предпринимательской деятельности	394
9.1. Понятие, источники, объекты и субъекты патентных прав	394
9.2. Функции патента и порядок его получения	403
9.3. Патентные права, границы (пределы) их существования, ограничения их действия по закону и защита	420
9.4. Право на селекционное достижение	429
9.5. Право на топологию интегральной микросхемы	440
9.6. Право на секрет производства (ноу-хау)	451
9.7. Право использования результатов интеллектуальной деятельности в составе единой технологии	454
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	459
<i>Дополнительная литература</i>	459
Глава 10. Исключительные права на средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, используемые в предпринимательской деятельности	461
10.1. Право на товарный знак и право на знак обслуживания	461
10.2. Право на наименование места происхождения товара	476
10.3. Право на коммерческое обозначение	484
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	486
<i>Дополнительная литература</i>	486
Глава 11. Обязательства в предпринимательской деятельности ...	487
11.1. Солидарность обязательств субъектов предпринимательской деятельности	487
11.2. Исполнение, обеспечение исполнения, основания ответственности за нарушение и прекращение обязательств при осуществлении предпринимательской деятельности	493
11.3. Общие положения о договоре в предпринимательской деятельности: понятие, условия, содержание, виды, заключение, изменение и расторжение	508
11.4. Обязательства в зарубежном торговом праве (общие положения)	519
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	528
<i>Дополнительная литература</i>	531
Глава 12. Обязательства в предпринимательской деятельности, возникающие из договоров класса «dare»	532
12.1. Обязательства по передаче имущества в собственность, иное вещное право или в пользование (договоры класса «dare»): общие положения	532
12.2. Договор поставки. Поставка товаров для государственных или муниципальных нужд. Договор контрактации. Договор продажи предприятия	534

12.3. Договор аренды (имущественного найма): общие положения, договор финансовой аренды (договор лизинга)	553
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	568
<i>Дополнительная литература</i>	572
Глава 13. Обязательства в предпринимательской деятельности, возникающие из договоров класса «facere», класса «praestare» и договора простого товарищества	573
13.1. Договоры строительного подряда, подряда на выполнение проектных и изыскательских работ и на подрядные работы для государственных или муниципальных нужд	576
13.2. Обязательства по возмездному оказанию услуг (договоры класса «praestare»). Перевозка. Договор складского хранения	579
13.3. Договоры поручения, комиссии, агентский договор и договор доверительного управления имуществом	590
13.4. Кредитно-финансовые договоры. Договор финансирования под уступку денежного требования (договор факторинга)	598
13.5. Договор простого товарищества (договор о совместной деятельности), заключаемый для осуществления предпринимательской деятельности	626
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	628
<i>Дополнительная литература</i>	632
Глава 14. Обязательственные и другие гражданско-правовые способы приобретения и коммерческого использования исключительного права (права интеллектуальной собственности)	635
14.1. Понятие и гражданско-правовые способы приобретения и коммерческого использования исключительного права (права интеллектуальной собственности)	635
14.2. Обязательственно-правовые способы приобретения и коммерческого использования исключительного права (права интеллектуальной собственности)	640
14.3. Бездоговорные производные способы приобретения и коммерческого использования исключительного права (права интеллектуальной собственности)	652
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	655
<i>Дополнительная литература</i>	656
Глава 15. Договоры коммерческого распоряжения исключительным правом на произведение и на объект смежных прав	657
15.1. Договоры об отчуждении исключительного права на произведение и на объект смежных прав	657
15.2. Лицензионные договоры о предоставлении права использования произведения и объекта смежных прав	659

15.3. Договор авторского заказа, право доступа и право следования	667
15.4. Управление исключительными авторскими и смежными правами на коллективной основе	674
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	684
<i>Дополнительная литература</i>	684
Глава 16. Договоры коммерческого распоряжения исключительным правом на объекты промышленной собственности, топологию интегральной микросхемы, ноу-хау и товарный знак. Переход права на коммерческое обозначение. Договоры на выполнение НИОКР. Отчуждение права на технологию	685
16.1. Договоры коммерческого распоряжения исключительным правом на изобретение, полезную модель, промышленный образец и селекционное достижение	685
16.2. Договоры о распоряжении исключительным правом на топологию ИМС, секрет производства (ноу-хау) и товарный знак. Переход права на коммерческое обозначение	697
16.3. Договоры на выполнение научно-исследовательских работ, опытно-конструкторских и технологических работ (НИОКР)	703
16.4. Отчуждение права на технологию, принадлежащего Российской Федерации или ее субъекту	707
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	718
<i>Дополнительная литература</i>	718
Глава 17. Договор коммерческой концессии (договор франчайзинга). Осуществление и защита исключительного права (права интеллектуальной собственности) во внешнеэкономической деятельности	719
17.1. Договор коммерческой концессии (договор франчайзинга)	719
17.2. Осуществление исключительных прав во внешнеэкономической деятельности	724
17.3. Защита права интеллектуальной собственности таможенными органами	728
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	735
<i>Дополнительная литература</i>	735
Заключение	736

Принятые сокращения

1. Нормативные правовые акты

Конституция — Конституция Российской Федерации, принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 г.

АПК — Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации от 24.07.2002 № 95-ФЗ

ВК — Воздушный кодекс Российской Федерации от 19.03.1997 № 60-ФЗ

ГК — Гражданский кодекс Российской Федерации: часть первая от 30.11.1994 № 51-ФЗ; часть вторая от 26.01.1996 № 14-ФЗ; часть третья от 26.11.2001 № 146-ФЗ; часть четвертая от 18.12.2006 № 230-ФЗ

ГК РСФСР — Гражданский кодекс РСФСР, утв. Верховным Советом РСФСР 11.06.1964

ГПК — Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 № 138-ФЗ

ЖК — Жилищный кодекс Российской Федерации от 29.12.2004 № 188-ФЗ

ЗК — Земельный кодекс Российской Федерации от 25.10.2001 № 136-ФЗ

КВВТ — Кодекс внутреннего водного транспорта Российской Федерации от 07.03.2001 № 24-ФЗ

КоАП — Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях от 30.12.2001 № 195-ФЗ

КТМ — Кодекс торгового мореплавания Российской Федерации от 30.04.1999 № 81-ФЗ

НК — Налоговый кодекс Российской Федерации: часть первая от 31.07.1998 № 146-ФЗ; часть вторая от 05.08.2000 № 117-ФЗ

СК — Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 № 223-ФЗ

ТК — Таможенный кодекс Российской Федерации от 28.05.2003 № 61-ФЗ

Трудовой кодекс — Трудовой кодекс Российской Федерации от 30.12.2001 № 197-ФЗ

УИК — Уголовно-исполнительный кодекс Российской Федерации от 08.01.1997 № 1-ФЗ

УК — Уголовный кодекс Российской Федерации от 13.06.1996 № 63-ФЗ

Закон о банках — Федеральный закон от 02.12.1990 № 395-1 «О банках и банковской деятельности»

Закон о банкротстве — Федеральный закон от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)»

Закон о банкротстве кредитных организаций — Федеральный закон от 25.02.1999 № 40-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве) кредитных организаций»

Закон о биржах — Закон РФ от 20.02.1992 № 2383-1 «О товарных биржах и биржевой торговле»

Закон о защите конкуренции — Федеральный закон от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

Закон о коммерческой тайне — Федеральный закон от 29.07.2004 № 98-ФЗ «О коммерческой тайне»

Закон о лицензировании — Федеральный закон от 08.08.2001 № 128-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности»

Закон о развитии предпринимательства — Федеральный закон от 24.07.2007 № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации»

Закон о регистрации — Федеральный закон от 08.08.2001 № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей»

Закон о регистрации прав на недвижимое имущество — Федеральный закон от 21.07.1997 № 122-ФЗ «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним»

Закон об АО — Федеральный закон от 26.12.1995 № 208-ФЗ «Об акционерных обществах»

Закон об инвестиционных фондах — Федеральный закон от 29.11.2001 № 156-ФЗ «Об инвестиционных фондах»

Закон об ООО — Федеральный закон от 08.02.1998 № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью»

Закон об унитарных предприятиях — Федеральный закон от 14.11.2002 № 161-ФЗ «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях»

2. Прочие сокращения

абз. — абзац (-ы)

АО — акционерное общество

ВАС РФ — Высший Арбитражный Суд Российской Федерации

ВС (СССР, РСФСР, РФ) — Верховный Суд (СССР, РСФСР, Российской Федерации)

гл. — глава (-ы)

ГОСТ — государственный стандарт

ЕТК США — Единообразный торговый кодекс Соединенных Штатов Америки

ЗАО — закрытое акционерное общество

ИМС — интегральные микросхемы

КПД — коэффициент полезного действия

МРОТ — минимальный размер оплаты труда

МТП — Международная торговая палата

НДС — налог на добавленную стоимость

НИОКР — научно-исследовательские, опытно-конструкторские и технологические работы

НИР — научно-исследовательские работы

ОАО — открытое акционерное общество

ОКР — опытно-конструкторские и технологические работы

ООН — Организация Объединенных Наций

ООО — общество с ограниченной ответственностью

органы ЗАГС — органы записи актов гражданского состояния

п. — пункт (-ы)

подп. — подпункт (-ы)

подразд. — подраздел (-ы)

ПФР — Пенсионный фонд Российской Федерации

разд. — раздел (-ы)

РСФСР — Российская Советская Федеративная Социалистическая Республика

РФ — Российская Федерация

СССР — Союз Советских Социалистических Республик

СМИ — средства массовой информации

СНГ — Содружество Независимых Государств

ст. — статья (-и)

ТУ — технические условия

ФОМС — фонд обязательного медицинского страхования

ФСС — Фонд социального страхования Российской Федерации

ФФОМС — Федеральный фонд обязательного медицинского страхования

ЦБ РФ — Центральный банк Российской Федерации

ч. — часть (-и)

ЭВМ — электронные вычислительные машины

Предисловие

Конституция гарантирует свободу экономической деятельности (ч. 1 ст. 8), а также право каждого гражданина на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности (ч. 1 ст. 34). На конец 2008 г. насчитывалось 1 млн 150 тыс. малых и средних предприятий, в которых было занято свыше 12 млн чел. (из выступления Председателя Правительства РФ В. В. Путина на телеканале «Россия» 3 декабря 2008 г.). Всестороннее правовое регулирование предпринимательской деятельности и широкое изучение предпринимательского права становятся важными факторами успеха проводимых в стране экономических реформ. Назначение предпринимательского права как учебной дисциплины состоит в обучении основам гражданско-правового регулирования предпринимательской деятельности, выработке навыков применения законодательства при решении правовых вопросов, возникающих в предпринимательской деятельности.

Материал курса сосредоточен в 17 главах, посвященных понятию, субъектам предпринимательской деятельности и предпринимательскому праву как учебной дисциплине по гражданскому праву; объектам, основаниям возникновения, осуществлению и защите прав, коммерческому представительству и посредничеству, вещным правам, праву интеллектуальной собственности; договорным обязательствам в предпринимательской деятельности. В учебнике излагаются также основные положения зарубежного торгового права, регулирующего предпринимательскую деятельность физических и юридических лиц (коммерсантов).

Глава 1

ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЕ ПРАВО КАК УЧЕБНАЯ ДИСЦИПЛИНА ПО ГРАЖДАНСКОМУ ПРАВУ

1.1. Понятие и признаки предпринимательской деятельности

В условиях формирующегося в России свободного рынка товаров, работ и услуг расширяется сфера предпринимательской деятельности. Под **предпринимательской деятельностью** понимается самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг гражданами и юридическими лицами, зарегистрированными в качестве предпринимателей в установленном порядке.

Это определение, сформулированное в п. 1 ст. 2 ГК, отражает шесть признаков предпринимательской деятельности:

- 1) ее самостоятельный характер;
- 2) осуществление на свой риск, т.е. под собственную ответственность предпринимателей;
- 3) цель деятельности — получение прибыли;
- 4) источники прибыли — пользование имуществом, продажа товаров, выполнение работ или оказание услуг;
- 5) систематический характер получения прибыли;
- 6) факт государственной регистрации участников предпринимательства.

Понятие и виды предпринимательских рисков. Первые пять признаков можно назвать сущностными признаками предпринимательской деятельности, а шестой — формальным признаком. Важны и необходимы все эти признаки вместе и каждый из них в отдельности.

Одним из центральных сущностных признаков предпринимательской деятельности является ведение ее на риск самого предпринимателя. В литературе подчеркивается, что предпринимателю следует уметь рассчитывать риск и следить за тем, чтобы его величина не выходила за прогнозные границы: «Снизить степень риска можно с помощью внутреннего планирования и прогнозирования, страхования, передачи части риска организациям, действующим в рамках совместного проекта, за счет хеджирования, фьючерса, опциона и др.»¹. Особенно важен учет степени риска при выборе объекта инвестирования.

Легального определения понятия предпринимательского риска не существует. Нормативные правовые акты устанавливают лишь классификацию отраслей (подотраслей) экономики по классам профессионального риска. Так, с 9 декабря 2005 г. вступили в действие Правила отнесения видов экономической деятельности к классу профессионального риска, утвержденные постановлением Правительства РФ от 01.12.2005 № 713. Согласно последним Правилам класс профессионального риска определяется, исходя из величины интегрального показателя профессионального риска, учитывающего уровень производственного травматизма, профессиональной заболеваемости и расходов на обеспечение по страхованию, сложившийся по видам экономической деятельности страхователей.

Однако в Правилах речь идет о профессиональном риске, связанном с травматизмом, профессиональными заболеваниями и т.д., подлежащем социальному страхованию, а не о риске предпринимательской деятельности в общем его понимании.

В научной литературе **предпринимательский риск** обычно трактуют как «деятельность предпринимателя на рынке в ситуации неопределенности относительно вероятного получения прибыли или убытков, когда принимающий решение, не будучи в состоянии однозначно предвидеть, добьется он прибыли или понесет убытки, оказывается перед выбором какого-либо из альтернативных вариантов решения»².

¹ См.: Боков, В. В., Забелин, П. В., Федцов, В. Г. Предпринимательские риски и хеджирование в отечественной и зарубежной экономике : учеб. пособие. — М., 2000. — С. 4.

² См.: Кабышев О.А. Предпринимательский риск: правовые вопросы : автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 1996. — С. 7.

В экономической литературе выделяют следующие **виды предпринимательских рисков**:

- производственный, который связан с производством товаров или услуг. Его причинами являются колебания предполагаемых объемов производства, рост материальных, денежных и других затрат, увеличение налоговых ставок и др.;
- коммерческий, который связан с изменениями в реализации товаров, в том числе с уменьшением объемов реализации, увеличением закупочных цен, ростом издержек обращения, колебаниями рыночного спроса и предложения, транспортными неполадками;
- финансовый, который возникает во взаимоотношениях с финансово-кредитными учреждениями, в том числе из-за неблагоприятного соотношения заемных и собственных средств¹. Юристы предлагают более обширную классификацию предпринимательских рисков, разделяя ее на основную и вспомогательную. В основной классификации **по видам деятельности** различают банковские, страховые, инвестиционные, биржевые, строительные, сельскохозяйственные и тому подобные риски. Более обширной является классификация **по источникам (или характеру) опасности**. Среди них выделяют риски:

природные:

- атмосферно-обусловленные (бури, градобой, наводнения и пр.);
- геологически обусловленные (землетрясения, цунами, извержения вулканов);
- космически обусловленные (удары метеоритов, падение остатков искусственных спутников Земли);
- биологически обусловленные (эпидемии, панзоотии, эпизоотии);

социальные:

- деликтные (кражи, ограбления, лжебанкротства, мошенничество и пр.);
- политические (войны, забастовки, смена политического режима, эмбарго и пр.);
- катастрофические (пожары, аварии, взрывы на производстве и т.п.);
- рыночные (экономические) (падение курсов валют и акций, инфляция, невыполнение договорных обязательств и др.);

¹ См.: Боков В. В., Забелин П. В., Федцов В. Г. Указ. соч. — С. 4.

- правовые (изменение законодательства, введение экспортно-импортных ограничений и пр.).

Различают риски, угрожающие определенным **объектам**:

- основным фондам;
- оборотным средствам;
- нематериальным активам (потеря репутации предпринимателя и т.п.).

В зависимости от **сферы возникновения** предпринимательских рисков их делят на риски:

- внешние (находящиеся вне контроля предпринимателя);
- внутренние (непосредственно связанные с деятельностью предпринимателя).

По **правовому основанию возникновения** риска различают риски:

- возникающие из договорных обязательств;
- внедоговорные.

По **степени предпринимательского риска** различают риски:

- допустимые (нормальные);
- недопустимые (чрезмерные). Вспомогательная классификация предпринимательских рисков, в частности, связана с **территорией** рисков:

- глобальный риск (угрожает предпринимательской активности в рамках всей страны — гиперинфляция и т.п.);
- региональный риск (угрожает предпринимательской активности в отдельном регионе — введение чрезвычайного положения в отдельном регионе и т.п.);
- локальный риск (риск, угрожающий отдельному субъекту предпринимательской деятельности).

Кроме того, по **длительности риска во времени** различают:

- кратковременные риски (риск неисполнения обязательств по конкретной сделке);
- постоянные риски (риски, непрерывно угрожающие предпринимательской активности в данном секторе экономики или в данном районе — политические риски в странах с нестабильной политической системой и т.п.).

По **численности лиц, принимающих рискованное решение**, риски делятся:

- на индивидуальные;
- групповые¹.

¹ См.: Кабышев, О. А. Указ. соч. — С. 15, 16.

Отсутствие любого из названных выше первых пяти существенных признаков предпринимательской деятельности означает, что деятельность не является предпринимательской. Для квалификации деятельности как предпринимательской необходим и шестой (формальный) признак. Однако в некоторых случаях деятельность может быть признана предпринимательской и при отсутствии формальной регистрации предпринимателя. Гражданин, осуществляющий предпринимательскую деятельность без регистрации в качестве индивидуального предпринимателя, не вправе ссылаться в отношении заключенных им при этом сделок на то, что он не является предпринимателем. Суд может применить к таким сделкам правила закона об обязательствах предпринимательского характера (п. 4 ст. 23 ГК). Это означает, в частности, что «фактический предприниматель» будет нести по своим обязательствам ответственность даже при отсутствии его вины в их нарушении (п. 3 ст. 401 ГК).

Знание всех легальных, т.е. основанных на формуле закона, признаков предпринимательской деятельности необходимо и при наличии государственной регистрации предпринимателя, поскольку она может быть осуществлена с грубым нарушением закона, носящим неустранимый характер. Например, в некоторых случаях в качестве предпринимателей регистрируются лица, не способные самостоятельно осуществлять подобную деятельность (недееспособные), нести самостоятельную имущественную ответственность или не имеющие цели систематического получения прибыли. В таких случаях юридическое лицо может быть ликвидировано по решению суда (п. 2 ст. 61 ГК).

1.2. Предпринимательское право как учебная дисциплина о гражданско-правовом регулировании предпринимательской деятельности

Чтобы верно определить, что собой представляет предпринимательское право, необходимо прежде всего четко разграничить предпринимательскую деятельность и деятельность предпринимателей.

Предприниматели не только заключают договоры, отвечают за их нарушение, но и привлекают наемных работников, платят налоги, таможенные пошлины, алименты, несут

административную и даже уголовную ответственность за совершение противоправных деяний, принимают Хартию деловой и корпоративной этики (Российская газета, 2002. 25 окт.). Деятельность предпринимателей не может быть ни привилегией, ни бременем какой-либо одной отрасли права, а также некоего комплексного «предпринимательского кодекса». Она регулируется и охраняется нормами всех отраслей права — как частного (гражданского, трудового и т.п.), так и публичного (административного, финансового, конституционного и т.п.).

Разноотраслевые нормы о деятельности предпринимателей предусматривают, например, НК, Трудовой кодекс, УК, КоАП, Закон о развитии предпринимательства, Федеральные законы от 26.12.2008 № 294 «О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля», от 27.10.2008 № 175-ФЗ «О дополнительных мерах для укрепления стабильности банковской системы», от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», от 29.04.2008 № 57-ФЗ «О порядке осуществления иностранных инвестиций в хозяйственные общества, имеющие стратегическое значение для обеспечения обороны страны и безопасности государства».

Важные нормы о деятельности предпринимателей и защите их имущественных прав установлены Федеральным законом от 25.12.2008 № 273-ФЗ «О противодействии коррупции», а также другими законами, принятыми в связи с Национальным планом противодействия коррупции, утвержденным Президентом РФ от 31.07.2008 № Пр-1568.

В Законе о развитии предпринимательства, в частности, предусматривается: финансовая, информационная, консультационная поддержка субъектов малого и среднего предпринимательства, их поддержка в области подготовки, переподготовки и повышения квалификации кадров, в сфере инноваций, промышленного производства, ремесленной, внешнеэкономической и хозяйственной деятельности.

Другие документы, в том числе правительственные и ведомственные нормативные правовые акты регламентируют особенности налогообложения, учета и отчетности в деятельности предпринимателей, пенсионного обеспечения индивидуальных предпринимателей, учета их доходов и расходов, проверки их деятельности, т.е. отношений, регулируемых административным, финансовым, трудовым и т.п. правом.

Однако это не означает, что все отрасли права в равной мере регулируют также саму предпринимательскую деятельность. Поскольку содержание предпринимательской деятельности прежде всего и главным образом составляют имущественные отношения юридически равных субъектов, которые регулируются гражданским правом, можно говорить о гражданско-правовом регулировании предпринимательской деятельности нормами ГК и иного гражданского законодательства. Это, естественно, требует усвоения основных положений гражданского права и учета на этой базе особенностей гражданско-правового регулирования предпринимательских отношений как разновидности гражданско-правовых отношений.

Данную задачу призвано выполнять предпринимательское право как учебная дисциплина по гражданскому праву. В ее рамках в первую очередь изучается гражданско-правовой механизм регулирования предпринимательской деятельности как комплекса имущественных отношений. Личные неимущественные правоотношения предпринимателей (как и других участников гражданского оборота) могут затрагиваться лишь в той мере, в какой они способствуют, во-первых, лучшему пониманию предпринимательства как органичного элемента свободного рынка и, во-вторых, более полной защите неимущественных интересов предпринимателей, к примеру их деловой репутации.

В курсе предпринимательского права как учебной дисциплины целесообразно дать характеристику регулируемой гражданским законодательством предпринимательской деятельности, ее субъектов и объектов, коммерческого представительства, особенностей вещных прав и права интеллектуальной собственности, договорных обязательств. Предпринимательское право как учебная дисциплина отражает основные аспекты гражданско-правового регулирования предпринимательской деятельности и лишь некоторые стороны деятельности предпринимателей, органически связанные с указанной деятельностью.

О концепции «предпринимательского (хозяйственного) права» как «комплексной отрасли права». Существует устойчивое заблуждение некоторых юристов, экономистов и самих предпринимателей будто любые правовые нормы, с которыми сталкиваются предприниматели, образуют самостоятельную отрасль права. Иногда ее называют также хозяйственным пра-

вом¹. Предпринимательское (хозяйственное) право изображают как комплексную отрасль права, регулирующую не только имущественные отношения юридически равных субъектов, но и управленческие отношения, т.е. отношения предпринимателей с органами управления². Предпринимательское право именуется совокупностью юридических норм, регулирующих предпринимательские отношения и тесно связанные с ними иные, в том числе некоммерческие отношения, а также отношения по государственному регулированию народного хозяйства в интересах государства и общества³.

Иными словами, *реально существующее функциональное взаимодействие норм различных отраслей права в регулировании отдельных сторон деятельности предпринимателей искусственно представляют как подтверждение наличия особой комплексной отрасли — предпринимательского права*. Между тем здесь можно говорить лишь о комплексном законодательстве и комплексных учебных курсах. В нормативных правовых актах могут содержаться нормы различных отраслей права. Некоторые нормы административного, финансового, трудового и даже уголовного права могут упоминаться в учебной дисциплине по предпринимательству наряду с нормами гражданского права. Например, финансово-правовую природу имеет одна из немногих подобных норм, содержащаяся в ст. 855 ГК «Очередность списания средств со счета».

Весьма характерно в этом плане, что в научной литературе практически не употребляются выражения типа «предпринимательско-правовые нормы» или «предпринимательско-правовое регулирование». Обычно пишут о «правовом регулировании» либо уточняют комплекс его «аспектов»⁴. Лишь в редких случаях используется собственно предпринимательско-правовой термин⁵.

В принципе нет препятствий к тому, чтобы издать комплексный учебник, в котором были бы освещены нормы

¹ См.: Лаптев, В. В. Хозяйственное право — право предпринимательской деятельности // Государство и право. 1993. № 1.

² См.: Предпринимательское право : курс лекций / под ред. Н. И. Клейн. М., 1993. С. 3, 4.

³ Предпринимательское право Российской Федерации : учебник / отв. ред. Е. П. Губин и П. Г. Лахно. М., 2003. С. 43, 44.

⁴ См.: Половникова, Н. В. Правовое регулирование предпринимательской деятельности (гражданско-правовой и финансово-правовой аспекты) : автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Екатеринбург, 2008.

⁵ См.: Копытин, Д. А. Правовое регулирование рекламного рынка (предпринимательско-правовой аспект) : автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 2008.

тех отраслей права, с которыми так или иначе сталкиваются предприниматели в своей деятельности. Но, во-первых, такой учебник надо было бы назвать не «Предпринимательским правом», а «Правом предпринимателей», во-вторых, его должны готовить многие узкие специалисты, хорошо владеющие соответствующими отраслями права, и, в-третьих, он все равно не смог бы заменить несколько полноценных учебников по ряду базовых отраслей права.

По этим причинам даже весьма объемные учебники и учебные пособия отдельных авторов являются в лучшем случае лишь «ориентировочными» изданиями, содержащими информацию в основном из гражданского, а также из административного, финансового, уголовного и некоторых других отраслей права, объединяемую дискуссионной общей «теорией»¹. Например, одной из «форм проявления отрасли права» называют «правовую концепцию». То есть если кто-то считает, что некая правовая общность есть отрасль права, значит, так тому и быть. Обоснованная критика концепции «предпринимательского (хозяйственного, коммерческого) права» как самостоятельной отрасли права дается многими отечественными юристами².

Итак, *предпринимательская деятельность регулируется гражданским законодательством*. В ГК дается развернутое определение предпринимательской деятельности. В нем же находят отражение особенности гражданско-правового регулирования субъектного, объектного и иных сторон данной деятельности в сравнении с другими имущественными и личными частноправовыми отношениями. Например, только предпринимательскую деятельность регулирует такой источник права, как обычай делового оборота (ст. 5 ГК). Желаящий (с согласия законных представителей) заниматься предпринимательской деятельностью подросток в 16 лет может быть эмансипирован, т.е. объявлен полностью дееспособным (ст. 27 ГК). Предпринимательской деятельности граждан целиком посвящены ст. 23 и 25 ГК. Статьи 48—115 ГК регламентируют гражданско-правовой статус таких предпринимательских структур, как коммерческие организации — юридические лица.

¹ См., в частности: Предпринимательское (хозяйственное) право : учебник / под ред. В. В. Лаптева, С. С. Занковского. М., 2006; Предпринимательское право : учебник / отв. ред. И. В. Ершова, Г. Д. Отнюкова. М., 2009; Коммерческое (предпринимательское) право : учебник. Т. I, II. / под. Ред. В. Ф. Попондопуло. 4-е изд. М., 2009.

² См., например: Суханов, Е. А. Проблема «предпринимательского права» / Гражданское право : учебник. Т. 1. 3-е изд. М., 2004. С. 16—19.

Только для осуществления предпринимательской деятельности может использоваться такой вид недвижимости, как предприятие (ст. 132 ГК), а также такое средство индивидуализации субъекта права, как фирменное наименование коммерческой организации (ст. 54 ГК). В целях обеспечения эффективного осуществления и защиты имущественных прав предпринимателей в ст. 184 ГК предусмотрено коммерческое представительство. Благоприятные условия для развития предпринимательства создают нормы ст. 209, 212, 214 и других статей ГК, не ограничивающих ни виды, ни количества, ни стоимость имущества, которое может находиться в частной собственности граждан и юридических лиц.

Пункт 2 ст. 322 ГК устанавливает солидарность обязательств нескольких должников, равно как и требований нескольких кредиторов по обязательству, связанному с предпринимательской деятельностью, а п. 3 ст. 401 — повышенную ответственность за нарушение обязательства при осуществлении предпринимательской деятельности. Только между предпринимателями заключаются договоры поставки, продажи и аренды предприятия как имущественного комплекса, строительного подряда, финансирования под уступку денежного требования (факторинга), франчайзинга и многие другие в соответствии со ст. 506—534, 559—566, 656—664, 740—757, 824—833, 1027—1040 и иными статьями ГК.

Вместе с тем особенности предпринимательских гражданско-правовых отношений не только не исключают, но прямо предполагают применение к этим отношениям общих норм гражданского права — о его предмете, методе, системе, источниках, субъектах, объектах и т.д. Их изучение является предметом базовой учебной дисциплины — гражданского права¹. В настоящем учебнике отдельные положения указанной базовой дисциплины излагаются лишь в качестве своеобразного «фона» для более контрастного высвечивания особенностей предпринимательских гражданских правоотношений.

Понятие, предмет, метод и система гражданского права как отрасли права, регулирующего предпринимательскую деятельность. Гражданское право — это совокупность правовых норм, регулирующих имущественные и личные неимущественные отношения, основанные на равенстве, автономии воли и имущественной самостоятельности их участников. Гражданскому праву как отрасли частного права присущи свои предмет и метод, система и источники.

¹ См.: *Зенин, И. А.* Гражданское право : учебник для вузов. М., 2009.

Предметом гражданского права служат имущественные и личные неимущественные отношения (п. 1 ст. 2 ГК). Имущественными являются отношения собственности и другие вещные отношения, отношения, связанные с исключительными интеллектуальными правами на результаты умственного труда и средства индивидуализации, а также отношения, возникающие в рамках договорных и иных обязательств. Личными неимущественными признаются такие отношения личного характера, как, например, отношения авторства на произведения науки, литературы, искусства, изобретения и другие идеальные результаты интеллектуальной деятельности.

Комплекс предпринимательских имущественных отношений служит важным элементом предмета гражданского права. ГК, другие законы и иные правовые акты, содержащие нормы гражданского права, не только дают легальное определение предпринимательской деятельности, но и регламентируют особенности источников ее гражданско-правового регулирования, ее субъектов и их участия в обязательствах.

Гражданское право не регулирует, но тем не менее защищает неотчуждаемые права и свободы человека и другие непосредственно не связанные с имущественными отношениями нематериальные блага, такие, как, например, жизнь и здоровье, достоинство личности, личная неприкосновенность, честь и доброе имя, деловая репутация, личная и семейная тайна. Не будучи сугубо предпринимательскими, данные права и свободы играют немаловажную роль в жизни и деятельности предпринимателей.

Гражданское право — не единственная отрасль права, регулирующая имущественные отношения. Некоторые из этих отношений регулируются другими отраслями частного или публичного права. Так, имущественные отношения по выплате заработной платы регулирует трудовое право, по уплате налогов и пошлин — финансовое право, а по уплате административных штрафов — административное право. Вследствие этого для отграничения гражданского права как регулятора предпринимательской деятельности от других отраслей права, также регулирующих отдельные имущественные отношения предпринимателей, необходимо учитывать набор особых приемов и средств, т.е. специфику метода воздействия гражданского права на регулируемые им отношения.

Гражданско-правовой метод характеризуют юридическое равенство участников регулируемых отношений, автономия, т.е. независимость воли каждого из них и их