

ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ КОММЕРЧЕСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ



Преподаватель: Мартынкевич Марина Ивановна

Эл. адрес: femi-da@yandex.ru

Моб. тел.: + 7 964 392 73 20

Понятие коммерции, коммерческой деятельности и коммерческого права.

Слово "**коммерция**" происходит от латинского термина "**Commercium**" - торговля.

Правовое регулирование коммерческой (торговой) деятельности изучает дисциплина "**Коммерческое право**".

Торго́вля — отрасль хозяйства и вид экономической деятельности, направленный на осуществление товарообмена, купли-продажи товаров и связанные с этим процессы.

В современном деловом языке понятие **коммерческой деятельности** используется в нескольких значениях.

В широком смысле коммерческая деятельность — это любая деятельность, направленная на получение прибыли. Такая трактовка приближает понятие коммерческой деятельности к понятию предпринимательства (бизнеса).

В узком значении коммерческая деятельность связывается с деятельностью торговых организаций.



Традиционная классификация видов торговли выглядит следующим образом

- **1. По месту проведения торговых операций.**
- 1.1. Внутренняя (в пределах одного государства между местными производителями и потребителями).
- 1.2. Внешняя (между производителями и потребителями, принадлежащими к разным странам).
- 1.2.1. Экспортная (между отечественными производителями и иностранными потребителями).
- 1.2.2. Импортная (между иностранными производителями и отечественными потребителями).
- 1.2.3. Транзитная (между иностранными производителями и потребителями при содействии отечественных посредников).
- **2. По степени приближения товара к потребителям.**
- 2.1. Оптовая (от торговца к торговцу).
- 2.2. Розничная (непосредственная продажа товара конечному потребителю).
- **3. По средствам передвижения товаров.**
- 3.1. Сухопутная.
- 3.2. Морская. Торговое мореплавание во многих странах издавна имеет особое законодательное регулирование. Например, в России существует Кодекс торгового мореплавания 1999 г., в Италии - Навигационный кодекс 1942 г. и т.д. Это объясняется тем, что морская торговля отличается значительными рисками, отсутствием связи с кораблем, большими полномочиями капитана по распоряжению перевозимыми товарами.

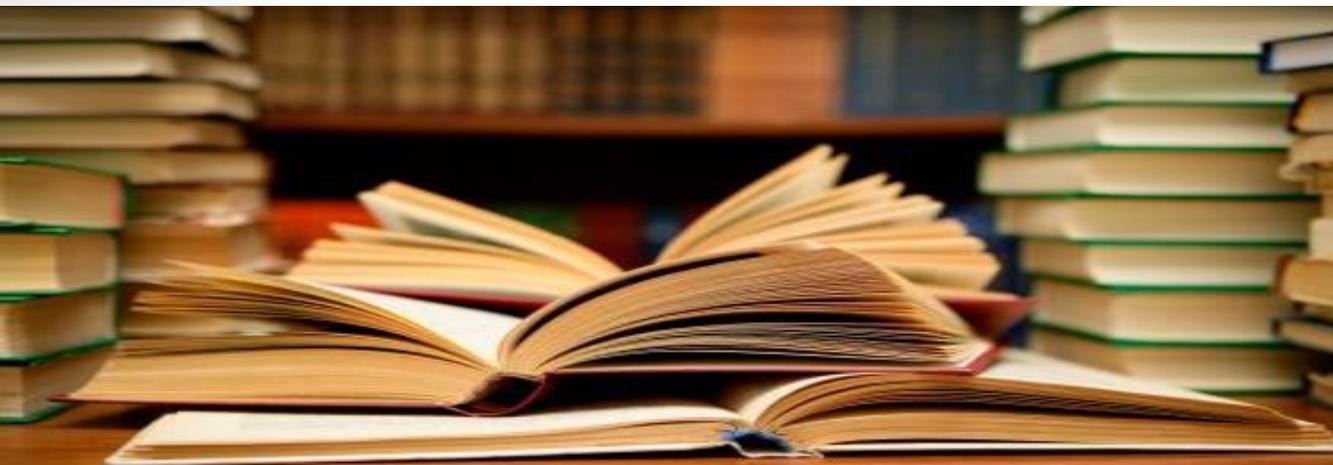
Не следует отождествлять "коммерцию" и "предпринимательство", поскольку последнее - значительно более широкое понятие. Предпринимательская деятельность может быть не связана с торговлей товарами, а предпринимательством можно считать практически любую деятельность, направленную на извлечение прибыли

Предпринимательская деятельность - 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 законом порядке (п.1 ст. 2 ГК РФ).



Коммерческое право как наука и учебная дисциплина

- **Наука «Коммерческое право»** — это наиболее глубокое теоретическое знание о «Коммерческом праве», полученное научными методами. Наука коммерческого права изучает саму подотрасль права, ее закономерности, принципы, становление, развитие. Коммерческое право как наука представляет собой вид деятельности по выработке теоретических знаний об объектах, процессах, явлениях действительности.
- **Учебная дисциплина «Коммерческое право»** — это краткий свод основных положений науки «Коммерческое право». Учебная дисциплина «Коммерческое право» служит для ознакомления с данной отраслью права студентов, специалистов, которые получают первоначальное знание о науке и самой подотрасли. Коммерческое право выделено в отдельную учебную дисциплину для удобства его изучения, т.к. законодательство о торговле достаточно обширно и требует отдельного исследования.



Коммерческое право - подотрасль гражданского права

Коммерческое право регулирует коммерческую или торговую деятельность. Коммерческое право принято считать **подотраслью** гражданского права. Гражданское и коммерческое право регулируют сходные между собой отношения. Коммерческое право регулирует товарный оборот, который является частью имущественного оборота.

Коммерческое право – совокупность правовых норм, разработанных для обслуживания товарного оборота и регулирующих взаимоотношения между профессиональными предпринимателями. Коммерческое право представляет собой комплекс норм частного права. Оно регулирует отношения между предпринимателями или с их участием в процессе осуществления последними предпринимательской деятельности.



Предмет коммерческого права

Предмет коммерческого права – регулирование профессиональной торговой деятельности, коммерческие отношения, отношения между субъектами по купле-продаже объектов торгового оборота.

Предметом коммерческого права выступает коммерческая (торговая) деятельность как один из видов предпринимательской деятельности, т. е. такой деятельности, которая направлена на получение прибыли в результате торговых сделок.

Под **коммерческой, торговой деятельностью** также следует понимать последовательность взаимосвязанных между собой действий по продвижению товара от производителя к потребителю.



Метод правового регулирования

Метод правового регулирования - это способы и приемы регулирования отношений между субъектами с учетом отличительных черт предмета правового регулирования.

Для коммерческого права характерен в большей степени диспозитивный метод регулирования торговых отношений.

Диспозитивный метод регулирования подразумевает:

- 1) равенство по отношению друг к другу участников торговых отношений;
- 2) возможность выбора участниками торговых отношений вариантов своих действий в процессе организации торговой деятельности;
- 3) возможность включения в договоры обязательств по взаимному усмотрению сторон.

Для некоторых отношений, которые регулируются коммерческим правом, характерен **императивный метод**. Он предполагает наличие между субъектами отношений власти и подчинения, а также наличие правовых норм, которые обязательны для исполнения. Императивным методом, к примеру, регулируется торговая деятельность в государственной сфере.

Таким образом, в коммерческом праве в качестве метода правового регулирования используются как **диспозитивный**, так и **императивный метод**, однако с преобладанием диспозитивного.



Соотношение коммерческого права с предпринимательским, гражданским и торговым правом

Сравнивая коммерческое и **предпринимательское право**, нужно отметить, что они схожи по своему предмету. Предпринимательское право регулирует отношения, складывающиеся в сфере предпринимательской деятельности, т. е. такой деятельности, которая направлена на получение прибыли. Торговая деятельность является частью предпринимательской деятельности. Понятие предпринимательской деятельности намного шире торговой деятельности. К предпринимательской деятельности относятся, кроме торговли, оборот ценных бумаг, банковская деятельность, организация юридических лиц и др. Так как понятие торговли более узкое, чем понятие предпринимательства, то коммерческое право имеет и более узкий предмет правового регулирования, чем предпринимательское право.

Коммерческое право является подотраслью **гражданского права**, так как регулирует сходные отношения — товарный оборот, являющийся составной частью имущественного оборота. Для коммерческого права, так же как и для гражданского права, характерно наличие диспозитивного

Между коммерческим и **торговым правом** существует значительное различие. Торговое право — это элемент подготовки специалистов в советское время. В постсоветское время активно развивается коммерческое право. В настоящее время в современной литературе термины «коммерческое право» и «торговое право» довольно часто употребляются как синонимы. Термин «торговое право», как правило, часто употребляется в США и некоторых странах Западной Европы (во Франции, Германии и др.). В этих странах торговое право понимается как право, регулирующее профессиональную торговую деятельность. В России принято употреблять понятие «**коммерческое право**».

Частное и публичное право. Проблема дуализма частного права.

Современные мировые системы гражданского и торгового (коммерческого) права.

Публичное право определяет организацию государства, регулирует его отношения с частными лицами. Оно включает в себя конституционное, административное, финансовое, уголовное, таможенное право и др.

Частное право регулирует и защищает интересы отдельных (частных) лиц. Оно включает в себя гражданское, семейное, торговое право.

"Дуализмом" частного права называют "раздвоения" частного права на гражданское и торговое, что влечет за собой наличие двух кодексов: гражданского и торгового.



Современные мировые системы гражданского и торгового (коммерческого) права

На современном этапе выделяются три главные системы построения гражданского и торгового (коммерческого) права:

- 1) франко-германская система (или дуалистическая);
- 2) гражданско-монистическая;

История развития коммерческого (торгового) права за рубежом

Торговое право развивалось в Европе в XI—XIX вв. н. э.

Можно выделить три основных этапа его развития:

- итальянский;
- французский;
- немецкий

Итальянский период развития торгового права (XI—XV вв.)

Принято считать, что в это время зародилось европейское торговое право. Италия была одним из наиболее экономически развитых регионов, посредницей в торговых связях между Средиземноморскими странами, это был наиболее мощный узел мировой торговли. Именно в Италии оформилась специальная торговая юрисдикция, сформировались морские обычаи. В 1494 г. была издана книга Луки Пачолли «Трактат о счетах и записях», положившая начало бухгалтерскому учету, основные принципы которого используются и по сей день: напр., учет по методу баланса и отражение операций путем двойной записи (дебет-кредит).



Французский период (XVI—XIX вв.)

Во Франции резко повысилось влияние торгового сословия и увеличилась его численность, чему способствовало, в частности, покровительство государственной власти, преследовавшей достижение двух стратегических целей: обогащение казны и сплочение государства, преодоление сепаратистских действий феодальной знати. В 1673 г. был принят Торговый ордонанс, а в 1807 г. – Торговый кодекс Наполеона.

Наряду с Гражданским кодексом Франции он получил применение в Италии, Швейцарии, Бельгии, Голландии и других государствах.



Германский период (XIX в.)

Германия не была государством с сильной централизованной властью, она представляла собой множество королевств и княжеств с независимой законодательной властью, поэтому попытка принять единый гражданский кодекс не удалась.

Однако в 1847 г. был издан Общенемецкий вексельный устав, после чего

в 1861 г. появился Общенемецкий Торговый кодекс, который установил общие правила товарного обращения на территории страны. Этот торговый кодекс сыграл поистине выдающуюся роль в развитии торгово-хозяйственных связей в стране, в формировании единого немецкого рынка. Он стал мощным инструментом консолидации страны.

В 1896 г. в Германии появилось Германское гражданское уложение и

в 1897 г. было выпущено Германское торговое уложение, представляющее собой некий придаток гражданского права.



Современный этап развития мирового коммерческого (торгового) права. Унификация торгового законодательства.

В XX в. произошли события, которые называют "торговой революцией" в США и Западной Европе. Суть ее в следующем. Объемы продаж товаров постоянно увеличивались, изменились методы организации производства и сбыта товаров. Производство стало базироваться на предварительном изучении потребностей рынка в товаре данного вида. Появился маркетинг, т.е. изучение рынка, анализ спроса, что позволило избежать кризисов перепроизводства. Рыночная экономика стала более организованной и динамичной.

На современном этапе наблюдается процесс унификации торгового законодательства, выражающийся в принятии таких актов, как: Общеввропейский кодекс частного права 1994 г. (его первая часть- «Принципы европейского договорного права»- фактически является торговым кодексом ЕС); Конвенция ООН о договорах международной купли-продажи товаров 1980 г.; Принципы международных договоров УНИДРУА 1994 г.; Международные правила толкования торговых терминов (ИНКОТЕРМС) 2000 г. и др.

Большое число соглашений подготовлено комиссиями и организациями под эгидой ООН. Таковы, прежде всего: ЮНКТАД — Конференция ООН по торговле и развитию; ЮНСИТРАЛ — Комиссия ООН по праву международной торговли.

Немаловажную роль сыграло также: заключение Римского договора 1957 года об учреждении Европейского экономического сообщества; Подписание в 1991 году Маастрихтского договора о создании Европейского союза.

Международные соглашения унифицируют порядок применения цен и тарифов, стандартизации и сертификации товаров, закрепляют общие правила перевозок грузов. В результате товарное обращение в разных странах осуществляется по все более взаимосогласованным правилам.



Развитие коммерческого права в России

Становление и развитие коммерческого права в России проходило по основным этапам, связанным с историческим развитием Российского государства:

- 1) Дореволюционный этап;
- 2) Советский этап;
- 3) Постсоветский (современный) этап.

В России не было исторических оснований к обособлению торгового права. В Древней Руси не было разделения общества на сословия. Те юридические особенности, которых требовал торговый оборот, были закреплены в общих, а не в специальных законодательных актах (Русской Правде, Псковской Судной Грамоте). Население было однообразной массой, служившей Государю. Общественные классы выделялись не по привилегиям, а по обязанностям. Торговое уложение царя Алексея Михайловича и Новоторговый устав 1667 г. вообще не содержали норм частного права, а включали в себя лишь финансовые нормы и постановления.

При Петре I разделение общества на гильдии имело лишь фискальный характер. В XIX в., когда под руководством М. Сперанского был сформирован Свод Законов Российской империи, Свод Законов гражданских охватил те вопросы, которые на Западе регулировались торговыми кодексами. Торговый Устав, действовавший в России до революции 1917 г., содержал практически только административные нормы.

В Советской России в период НЭПа велась работа по подготовке Торгового Свода, но после начала коллективизации она была прекращена.

В современной России с 1991 г. торговое (коммерческое) право стало заново развиваться. Становление коммерческого права в России происходит по мере становления и развития товарного рынка.



Перспективы кодификации коммерческого (торгового) права в России

По данному вопросу существуют разные точки зрения:

С одной стороны, сегодня существует идея принятия Торгового кодекса РФ, активным сторонником которой является проф. Б.И. Пугинский. Его аргументы таковы:

1. Торговля является самостоятельной сферой гражданских правоотношений.
2. В торговле задействованы специальные субъекты, чей статус в ГК РФ не определен (оптовые ярмарки, рынки, товарные биржи, торговые дома).
3. В ГК РФ не урегулированы ряд договоров (оптовая купля-продажа, консигнация и др.), а также послеторговые отношения по приемке товаров.
4. Было бы удобнее использовать в правоприменительной практике один кодифицированный акт, а не множество разрозненных нормативных актов.

Согласно другой позиции, представляется, что принятие Торгового кодекса в нашей стране нецелесообразно. В частности, более детальное регулирование деятельности специальных субъектов торговли сужает их возможности в условиях острой конкурентной борьбы. Возможно, нет необходимости устанавливать дополнительные правовые основания для предъявления новых требований к торговым фирмам и индивидуальным предпринимателям.

Для сравнения можно отметить, что зарубежные торговые кодексы традиционно регламентируют следующие вопросы:

1. Правовой статус коммерсантов.
2. Специальные торговые договоры (контракты).
3. Торговое мореплавание (морская торговля).
4. Неплатежеспособность (банкротство).
5. Вексельное обращение.

(Нетрадиционное содержание имеет Единообразный Торговый кодекс США, регулирующий продажу, торговые бумаги, банковские депозиты, инкассовые операции, аккредитивы, обеспечение сделок, коносаменты.)



Источники правового регулирования коммерческой деятельности (коммерческого права)

Источником права в специально-юридическом смысле является внешняя форма выражения права, совокупность нормативных актов, в которых содержатся нормы права.

Источниками коммерческого права следует признать любые внешние формы выражения права, содержащие нормы как частного, так и публичного права, предназначенные для регулирования коммерческой (предпринимательской) деятельности.

Источниками коммерческого права являются: нормативные правовые акты; общепризнанные принципы и нормы международного права, международные договоры РФ; обычаи делового оборота; судебная практика и доктрина. (классификация В.Ф. Попондопуло)

В целом, **иерархия источников коммерческого права** может быть представлена следующим образом:

1. Общепризнанные принципы и нормы международного права, международные договоры Российской Федерации, которые согласно ч. 4 ст. 15 Конституции РФ и ст. 7 ГК РФ являются составной частью российской правовой системы.
2. Конституция РФ, провозглашающая основные принципы торгового оборота. В частности, единство экономического пространства, поддержку конкуренции, защиту собственности и др.
3. Федеральные законы, включая кодифицированные акты - Гражданский кодекс РФ, Кодекс торгового мореплавания РФ и множество других законов, среди которых сложно выделить специальные торговые, так как они имеют и общегражданский характер.
4. Указы Президента РФ, постановления Правительства РФ.
5. Обычаи делового оборота (в последней редакции ГК РФ - просто обычаи). Это первые источники торгового права. В настоящее время применение обычаев санкционировано ст. 5 ГК РФ в тех случаях, когда необходимая норма в законодательстве отсутствует. Обычай как источник права - это сложившееся, определенное по своему содержанию правило поведения, широко применяющееся в какой-либо области предпринимательства, не предусмотренное законодательством.
6. Документы судебно-арбитражной практики. Признание судебной практики источником права является весьма дискуссионным вопросом.



Принципы коммерческого права

Под принципами коммерческого права понимаются руководящие начала, составляющие основу механизма правового регулирования коммерческой деятельности.

Особых принципов коммерческого права не существует, имеются лишь особенности проявления принципов частного права в сфере предпринимательства. (В. Ф. Попондопуло)

В юридической литературе количество и наименование принципов частного права определяются по-разному. Легальное закрепление они нашли в ст. 1 и ряде других статей ГК РФ, к ним относятся:

- принцип дозволительной направленности частноправового регулирования;
- принцип равенства участников регулируемых гражданским законодательством отношений;
- принцип неприкосновенности собственности;
- принцип свободы договора;
- принцип недопустимости произвольного вмешательства в частные дела;
- принцип беспрепятственного осуществления частных прав;
- принцип восстановления нарушенных прав;
- принцип судебной защиты нарушенных прав;
- + *new!* - принцип добросовестности



Принцип дозвоительной направленности частноправового регулирования

Означает возможность для субъектов частного права действовать по своему усмотрению, т. е. возможность свободно распоряжаться принадлежащими им правами, в частности осуществлять любые виды предпринимательской деятельности, не запрещенные законом (ст. 18, 49 ГК). Этот принцип можно выразить формулой «дозволено все то, что не запрещено законом», в которой воплощена суть частного права и в том числе коммерческого права.



Принцип равенства участников частноправовых отношений

Субъекты частноправовых отношений, будь то физические или юридические лица, в том числе предприниматели, взаимно не подчинены и в этом смысле обладают принципиально равными правовыми возможностями для защиты прав и законных интересов (ст. 2 ГК РФ)



Принцип неприкосновенность собственности

Нормы частного права обеспечивают собственникам возможность стабильного осуществления своих правомочий по владению, пользованию и распоряжению имуществом. В соответствии с п. 3 ст. 35 Конституции РФ, никто не может быть лишен своего имущества иначе как по решению суда и только в случаях, прямо предусмотренных законом (так, норма ст. 235 ГК РФ устанавливает исчерпывающий перечень оснований прекращения права собственности помимо воли собственника).



Принцип свободы договора



Принцип свободы договора нашел закрепление в ст. 1 и в ст. 421 ГК РФ. Он предоставляет предпринимателям возможность самостоятельно решать вопросы заключения договора, выбора партнеров по договору, определения вида договора и его условий, поскольку это не противоречит закону.

Принцип недопустимости произвольного вмешательства кого-либо в частные дела



В соответствии со ст. 23 Конституции РФ, каждый имеет право на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну. Произвольное вмешательство кого-либо в частные дела незаконно и недопустимо.

Принцип беспрепятственного осуществления частных прав

Закреплен в ст. 34 Конституции РФ и ст. 9 ГК РФ.

В соответствии с ним, каждый имеет право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности. Субъекты частного права не только приобретают гражданские права своей волей и в своем интересе, но и осуществляют их по своему усмотрению.

Принцип восстановления нарушенных прав субъектов частного права

*Вытекает из присущей частному
праву восстановительной функции.*

*Если действия
предпринимателей причиняют
убытки другим лицам или иным
образом умаляют их
имущественную сферу, нарушают
частные права и охраняемые
законом интересы, то эти убытки
должны быть полностью
возмещены правонарушителем, а
имущественная сфера
потерпевшего, его частные права и
охраняемые законом интересы
должны быть восстановлены
(ст. 12 ГК РФ).*



Принцип судебной защиты нарушенных частных прав



Нашел прямое закрепление в ст. 46 Конституции РФ, в соответствии с которой «каждому гарантируется судебная защита его прав и свобод», и в ст. 11 ГК РФ. Защита нарушенных или оспариваемых частных прав осуществляется в соответствии с подведомственностью дел, определяемой процессуальным законодательством – судом общей юрисдикции, арбитражным судом или третейским судом, кроме случаев защиты частных прав в административном порядке, прямо предусмотренных законом. Однако решение, принятое в административном порядке, может быть также обжаловано в суд.

КУЛЬТУРНО ТОРГОВАТЬ -

Принцип добросовестности

Нашел закрепление в ст. 1 ГК РФ, согласно которой при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно, а также получил развитие в ст. 6 и ст. 10 ГК РФ, где сказано, что добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются.

Источники правового регулирования коммерческой деятельности

Источник права – нормативный акт, содержащий правовые нормы, которые регулируют общественные отношения. В Российской Федерации принято большое количество нормативных актов, регулирующих отношения участников торгового оборота. Коммерческое законодательство представляет собой нормативные акты, которые содержат нормы различных отраслей права, регулирующих предпринимательскую деятельность.

По юридической силе источники коммерческого права подразделяются следующим образом:

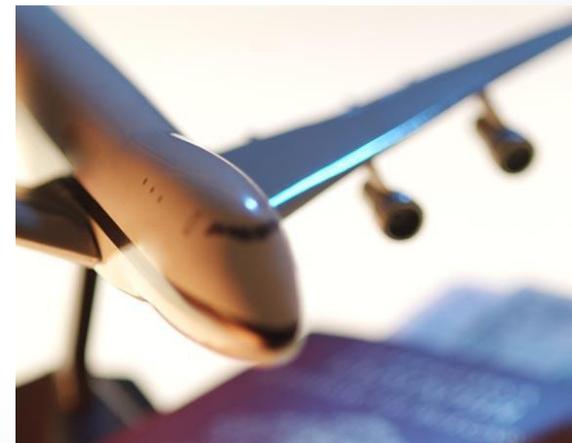
- 1) Конституция РФ;
- 2) Федеральные законы;
- 3) подзаконные нормативно-правовые акты;
- 4) законы и иные акты субъектов РФ;
- 5) нормативные правовые акты СССР, которые продолжают действовать в той части, в которой они не противоречат современному законодательству;
- 6) международные договоры, действующие в РФ.

Конституция РФ является базой для любой отрасли права, определяет фундаментальные положения и основополагающие принципы коммерческого права. Это:

- 1) единство экономического пространства на территории России;
- 2) свобода предпринимательской и иной экономической деятельности;
- 3) свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств;
- 4) поддержка конкуренции;
- 5) закрепление права частной собственности наравне с другими формами собственности;
- 6) свободное использование способностей на труд;
- 7) право граждан на судебную защиту нарушенных прав и т. д.

Гражданский кодекс РФ содержит ряд норм, универсальных как для гражданского, так и для коммерческого права. Гражданский кодекс РФ закрепляет базовые принципы коммерческих отношений. Наряду с ГК РФ большую роль имеют акты, регулирующие деятельность транспорта в регулировании торгового оборота:

- 1) Воздушный кодекс РФ от 19 марта 1997 г. № 60-ФЗ (ВК РФ);
- 2) Кодекс торгового мореплавания РФ от 30 апреля 1999 г. № 81-ФЗ(КТМРФ);
- 3) Кодекс внутреннего водного транспорта РФ от 7 марта 2001 г. № 24-ФЗ (КВВТ РФ);
- 4) Федеральный закон от 10 января 2003 г. № 18-ФЗ «Устав железнодорожного транспорта Российской Федерации».



В области коммерческого права можно привести примеры следующих федеральных законов:

1) Закон РФ «О защите прав потребителей». Он гарантирует основные права потребителей товаров и способы защиты этих прав; регулирует отношения, возникающие между потребителями и изготовителями, продавцами при продаже товаров; устанавливает права потребителей на приобретение товаров надлежащего качества и безопасных для жизни и здоровья потребителей; регламентирует получение информации о товарах и об их изготовителях; определяет механизм реализации этих прав;

2) Федеральный закон «О защите конкуренции». Им определяются организационные и правовые основы защиты конкуренции, в том числе предупреждения и пресечения:

а) монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции;

б) недопущения, ограничения, устранения конкуренции. Целями этого закона являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в РФ, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков;

