04.09.2020г. 51А 2пара. ПОПД. Раздел 1. Правовое регулирование экономических отношений.

**Тема. Правовое регулирование предпринимательской деятельности.**

**План.** Вопросы к изучению.

1.Предпринимательская деятельность и её признаки.

2.Предпринимательские отношения как предмет правового регулирования.

3.Частно–правовое и публично–правовое регулирование предпринимательской деятельности.

**Задание студентам, составить краткий план конспект и ответить на вопросы в тексте, подготовится к зачету по разделу 1**.

Не будет ответов за все темы, за каждую выставлю по оценке 2 и не допущу к зачету.

1.Предпринимательская деятельность и её признаки.

Право призвано регулировать отношения между людьми. Но эти отношения – они называются общественными, или социальными, - настолько многообразны, что их невозможно перечислить даже приблизительно. Среди них есть и такие, которые не поддаются правовому регулированию или не допускают юридической регламентации по морально-этическим соображениям (например, дружеские, интимные отношения), а также такие, в регулировании которых государство просто не заинтересовано. Поэтому не все социальные отношения составляют предмет правового регулирования. К числу общественных отношений, представляющие несомненный интерес для государства и традиционно регулируемых правом, относятся производственные (экономические) отношения, т.е. отношения между людьми, складывающиеся в процессе производства тех или иных благ, в том числе и материальных, и движения производственного продукта от производителя к потребителю. Из данного определения следует, что производственными являются отношения, не только непосредственно связанные с производством товаров или иных благ (изготовлением вещей, выполнением работ, оказанием услуг), но и возникающие в сфере распределения этих благ и их обмена( транспорт, торговля и т.д.). Совокупность производственных (экономических) отношений, складывающихся в обществе ( в стране, в регионе, в отдельной организации), называется экономикой. Экономические отношения весьма разнообразны. Прежде всего, они различаются в зависимости от предмета производственной деятельности, т.е. от той отрасли экономики, в которой данная деятельность осуществляется. Так, можно выделить производственные отношения в сфере промышленности, сельского хозяйства, строительства, транспорта, торговли, бытового обслуживания и т.д. Но в рамках каждой отрасли сама производственная деятельность далеко неоднородна с точки зрения ее характера, оснований, принципов осуществления. В связи с этим в системе экономических отношений следует различать отношения в сфере предпринимательской деятельности и отношения наемного труда. Необходимо заметить, что данное деление производственных отношений характерно лишь для рыночной экономики, т.е. экономические системы, основанной на признании и всемерной охране права частной собственности и свободы предпринимательства. Вне свободного рынка, обеспеченного частной собственностью на средства производства, предпринимательская деятельность невозможна.

Что же представляют собой предпринимательская деятельность и наемный труд? Закон дает следующее их определение.

**Предпринимательская деятельность - это самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке (ст. 23ГК РФ).**

Наемный труд - это выполнение работником по заданию работодателя за плату трудовой функции (т. е. работы по определенной специальности, квалификации или должности) с подчинением правилам внутреннего трудового распорядка, действующим у работодателя, при обеспечении последним надлежащих условий труда в соответствии с нормами трудового права (ст. 15 ТКРФ).

**Признаки предпринимательской деятельности.**

Чтобы составить более полное представление о предпринимательской деятельности, необходимо отдельно рассмотреть все ее признаки, нашедшие закрепление в приведенном выше легальном определении. Для лучшего же их понимания, учитывая, что предпринимательская деятельность, как правило, основана на труде предпринимателя, целесообразно сравнить эти признаки с признаками другого вида производственных отношений - отношений наемного труда.

Необходимыми признаками предпринимательской деятельности, как следует из приведенного выше определения, являются:

**1) самостоятельность;**

**2) направленность на систематическое получение прибыли;**

**3) рисковый характер.**

Рассмотрим каждый из этих признаков в отдельности.

Самостоятельность.

Самостоятельность предпринимательской деятельности проявляется в ее:

• организационной независимости. В отличие от наемного работника,

который обязан подчиняться установленному работодателем внутреннему трудовому распорядку, т.е. следовать распоряжениям работодателя, соблюдать режим рабочего времени и времени отдыха, выполнять нормы труда и т.д., предприниматель в сфере своего хозяйства не имеет над собой никакой другой власти, кроме своей собственной. Он сам себе «хозяин», сам решает, что и когда ему делать, какую продукцию производить и каким образом ее реализовать. В этом отношении предприниматель не зависит ни от государственных органов, ни от каких-либо иных лиц. Никто не вправе диктовать и навязывать ему свою волю. Но в то же время никто и не обязан содействовать предпринимателю в его деятельности: предоставлять ему работу, создавать нормальные условия труда и т. п. Забота обо всем этом лежит на самом предпринимателе. Иное дело - наемный работник: работодатель обязан обеспечить его работой, а также всем необходимым для ее выполнения (инструментами, материалами, рабочим местом), создав при этом надлежащие условия труда, отвечающие нормам трудового законодательства;

• инициативности. Инициативность - обратная сторона независимости. Оба эти признака предполагают друг друга и не могут существовать порознь. В русском языке слово «предпринимать», от которого и произошло название рассматриваемой деятельности, означает затевать, решаться исполнить какое-либо новое дела .Будучи независимым в своей хозяйственной деятельности от кого бы то ни было предприниматель сам, по собственной инициативе, определяет, ее направления и средства осуществления;

• самообеспеченности (экономической независимости). Организационная независимость и инициативность возможны только при условии независимости экономической, которую дает предпринимателю обладание средствами производства - землей, производственными помещениями, машинами, оборудованием, транспортом, сырьем и т. д. Указанные средства производства могут принадлежать предпринимателю на праве собственности или ином праве, предполагающем их самостоятельное использование (например, на праве аренды). Наемный же работник средствами производства не обладает - либо потому, что не имеет достаточных средств для их приобретения, либо просто из-за нежелания. Поэтому, чтобы получать необходимый для удовлетворения своих потребностей доход, он нанимается на работу к предпринимателю - обладателю средств производства, который предоставляет ему указанные средства, но не для самостоятельного использования, а для осуществления с их помощью подчиненного, т. е. зависимого от воли работодателя, труда.

Таким образом, наемный труд, в отличие от предпринимательской деятельности, является трудом несамостоятельным, подчиненным воле собственника или иного обладателя средств производства. В этом смысле наемный работник, хотя и получает за свой труд заработную плату, работает не на себя, а на работодателя. Так, гражданин, имеющий право управлять транспортным средством, может заниматься в качестве предпринимательской деятельности частным извозом, если у него есть собственный автобус или необходимые для его приобретения средства. В противном случае он нанимается к собственнику или арендатору автобуса в качестве водителя и осуществляет ту же самую деятельность (перевозку пассажиров) не самостоятельно, а от имени работодателя и под его контролем, за заранее установленную заработную плату.

Направленность на систематическое получение прибыли.

Главной целью предпринимательской деятельности является получение такого дохода, который бы превышал произведенные в связи с осуществлением этой деятельности расходы (издержки производства, или себестоимость). В самом общем виде сумма разницы между полученным доходом и издержками производства и составляет прибыль. Например, чтобы изготовить и продать стол, предприниматель затрачивает: 1,5 тыс. руб. на приобретение материалов, 300 руб. на оплату труда столяра и 200 руб. на электроэнергию, доставку товара к месту продажи, оплату труда наемного продавца и др. (в общей сумме 2 тыс. руб.). Следовательно, чтобы получить прибыль от продажи этого стола, предприниматель должен продать его по цене, превышающей 2 тыс. руб. В противном случае у него возникнет убыток. Если, к примеру, предприниматель продаст стол за 3 тыс. руб., его прибыль составит 1 тыс. руб., а если вследствие отсутствия спроса на такие изделия ему удастся продать стоп только за 1 тыс. руб., то, соответственно, 1 тыс. руб. составит уже убыток.

Казалось бы, признак направленности на получение прибыли существенно не отличает предпринимательскую деятельность от наемного труда. Работник так же, как и предприниматель, трудится с целью получения дохода, оплаты своего труда, которая в зависимости от специальности и квалификации работника может быть очень высокой, а иногда даже превышать доход среднего предпринимателя. Тем не менее, заработок наемного работника, каким бы высоким он ни был, не может рассматриваться в качестве прибыли. Прибыль - это разница между доходом и издержками на его получение, или, иными словами, прибавочная стоимость. Работник же никаких издержек не несет, не производит никаких собственных материальных затрат. Он просто «продает» свой труд по сложившейся на рынке цене или по цене, установленной государством (для работников бюджетной сферы). В первом случае стоимость труда, который в условиях рыночной экономики является товаром, всецело определяется спросом на него. Поэтому работники с низкой квалификацией, которых достаточно много, не могут рассчитывать на высокую зарплату. Перепроизводство специалистов в какой-то одной области приводит к такому же результату. Напротив, высококвалифицированные работники или работники редких специальностей пользуются спросом и, следовательно, могут претендовать на повышенную оплату своего труда. Но каков бы ни был размер заработной платы, он, как правило, отражает реальную, рыночную стоимость затрачиваемых работником трудовых усилий (конечно, если при установлении размера оплаты труда не было дискриминации по признакам, не связанным с деловыми качествами работника, такими как пол, раса, национальность, место жительства и др.). Таким образом, отдавая свой труд работодателю, наемный работник получает за это определенный договором денежный эквивалент - заработную плату. Поскольку при этом работник не производит никаких материальных затрат, у него просто не может быть ни прибыли, ни убытка.

Но вернемся к предпринимательской деятельности. Согласно приведенному выше легальному определению она должна быть направлена на получение прибыли. Это значит, что для квалификации деятельности в качестве предпринимательской не обязательно, чтобы в результате ее осуществления на самом деле была получена прибыль. Важна лишь цель, направленность воли лица на ее получение. Будет ли в действительности прибыль или нет - имеет значение для решения иных вопросов, в частности вопросов налоге обложения.

Далее, чтобы считаться предпринимательской, деятельность должна быть направлена не просто на получение, а на систематическое получение прибыли, т. е. осуществляться в виде промысла, в качестве более или менее постоянного источника дохода предпринимателя. Поэтому не будет предпринимательской деятельность, направленная на разовое получение прибыли, хотя бы и в очень крупном размере (например, выгодная продажа гражданином принадлежащих ему акций или квартиры).

Обратим внимание, что в соответствии со ст. 2 ГК РФ предпринимательской является деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг. В этом определении ничего не сказано о производстве товаров. Означает ли это, что такая деятельность не может считаться предпринимательской? Разумеется, нет. Дело в том, что от одного только производства товара прибыль получить нельзя. Товар нужно также продать. Именно поэтому в легальном определении предпринимательской деятельности говорится о получении прибыли от продажи товаров, а не от их производства. Но если товар производится на продажу, т. е. с цепью получения прибыли, такая деятельность, конечно же, является предпринимательской.

Рисковый характер.

Третий признак, содержащийся в легальном определении предпринимательской деятельности, состоит в том, что последняя осуществляется предпринимателем на свой риск. В сипу различных обстоятельств, не зависящих от воли предпринимателя (изменение рыночной конъюнктуры, падение курса национальной валюты, банкротство партнеров, исчезновение с рынка необходимых для ведения предпринимательской деятельности товаров, военные действия, правительственные меры, ограничивающие экономический оборот, и т. д. и т. п.), его коммерческие расчеты могут не оправдаться, и он в лучшем случае не получит запланированной прибыли, а в худшем - разорится вследствие понесенных убытков. Бремя таких неблагоприятных последствий лежит на самом предпринимателе, а возможность их наступления составляет его риск. На иных принципах построена деятельность наемного работника. При условии добросовестного выполнения своих трудовых обязанностей он вправе претендовать на оплату труда, хотя бы произведенная им продукция оказалась невостребованной и не была реализована. Даже в случае невыполнения работником своих трудовых обязанностей, простоя, изготовления брака, если это произошло не по его вине, за ним сохраняется заработная плата - полностью или в размере не менее 2/3 тарифной ставки (оклада) (ст. 155-157 ТК РФ). Несмотря на все отмеченные различия между предпринимательством и наемным трудом, оба эти вида производственной деятельности тесно между собой связаны. И дело здесь не только в их общей направленности на изготовление товаров, выполнение работ или оказание услуг. Производство редко осуществляется непосредственно силами самого предпринимателя. Так называемая «индивидуальная трудовая деятельность» характерна в основном для малого бизнеса. Чаще всего предприниматель привлекает в сферу своего производства наемный труд. В этом случае несамостоятельный (подчиненный) труд наемных работников в совокупности рассматривается как самостоятельная деятельность самого предпринимателя, т. е. как предпринимательская деятельность.

Перечислите признаки предпринимательской деятельности, покажите связь между нею и наемным трудом.

2.Предпринимательские отношения как предмет правового регулирования.

Любое государство заинтересовано в надлежащем экономическом развитии своей страны. При этом независимо от государственной экономической политики и применяемых методов управления экономикой универсальным регулятором производственных отношений всегда остается право. Характер правового регулирования зависит и от конкретного вида регулируемых экономических отношений. Так, трудовые отношения с начала XX в. традиционно регулируются в России трудовым правом, основным источником которого является Трудовой кодекс (ранее - Кодекс законов о труде). В условиях рыночной экономики в трудовом праве появляется все больше диспозитивных начал, все большей становится свобода сторон трудового договора - работодателя и работника - в определении их взаимных прав и обязанностей. Иными словами, на первый план выдвигается договорное регулирование трудовых отношений. Несмотря на это, главная цель правового воздействия на трудовые отношения остается прежней - защитить интересы работника от возможных злоупотреблений со стороны его экономически более сильного контрагента - работодателя. Этой целью предопределяется и характер правового регулирования трудовых отношений.

Сложнее обстоит дело с предпринимательской деятельностью, осуществление которой возможно лишь в условиях рынка. Надо сказать, что право призвано регулировать только те общественные отношения, которые в конкретный период в конкретном обществе считаются социально-полезными и признаются государством. Отношения общественно-вредные право не регулирует и не защищает. Оно только наказывает их участников, предусматривая составы соответствующих правонарушений и устанавливая санкции за совершение последних. В нашей стране предпринимательская деятельность поощрялась не всегда. Долгое время она была запрещена государством, а занятие ею считалось уголовным преступлением и строго наказывалось. В настоящее время государство не только признаёт право граждан и частных организаций заниматься предпринимательской деятельностью, в том числе с привлечением наемного труда, но и всячески стимулирует и поощряет ее.

Почему государство регулирует сферу предпринимательских отношений?

3.Частно–правовое и публично–правовое регулирование предпринимательской деятельности.

В системе российского права отсутствует отрасль, специально рассчитанная на регулирование предпринимательской деятельности и складывающихся в связи с ее осуществлением общественных отношений. Функцию такого регулирования выполняют нормы самых различных отраслей права: конституционного, международного, гражданского, административного, трудового, финансового, экологического, земельного и др. Совокупность таких норм, имеющих отношение к регулированию предпринимательства, часто объединяют под общим названием «предпринимательское право». Это не означает, разумеется, что перед нами самостоятельная правовая отрасль, существующая наряду с правом гражданским, административным и т. п. Данная совокупность состоит из неоднородных норм, относящихся к разным отраслям права, причем как частного, так и публичного. Но поскольку эти нормы регулируют относительно обособленную группу общественных отношений - отношений в сфере предпринимательской деятельности, их иногда целесообразно рассматривать в едином комплексе, который и носит название предпринимательского права.

Таким образом, **предпринимательское право - это совокупность норм различных отраслей российского права, регулирующих общественные отношения в сфере предпринимательской деятельности.**

Особо важное значение в таком регулировании имеют конституционные гарантии предпринимательства. Согласно Конституции РФ (ст. 34) каждый имеет право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности. Тем самым на конституционном уровне установлена необходимая предпосылка свободного предпринимательства - всеобщая предпринимательская правоспособность граждан'. Кроме того, признавая право частной собственности, в том числе на землю и другие природные ресурсы, Конституция РФ закрепляет важнейшую экономическую гарантию предпринимательской деятельности (ст. 35, 36).

И все же основная роль в регулировании предпринимательства принадлежит нормам гражданского и административного права. Гражданским правом определяется правовое положение индивидуальных предпринимателей и юридических лиц в имущественном обороте, регулируются отношения собственности и договорные отношения. Нормы административного права устанавливают порядок государственной регистрации субъектов предпри-нимательства, порядок лицензирования отдельных видов предпринимательской деятельности и т. д. При этом гражданское право является основой частно-правового регулирования предпринимательской деятельности, а административное - публично-правового.

Частно-правовое регулирование предпринимательской деятельности.

Ведущая роль в механизме правового регулирования предпринимательства принадлежит нормам частного права, и в первую очередь гражданского. Это и не удивительно, если вспомнить характеризующие предпринимательскую деятельность признаки - организационную и экономическую независимость, инициативность, осуществление на свой риск, направленность на получение прибыли. Совершенно очевидно, что эта деятельность по самой своей природе не терпит императивных, Частно-правовое регулирование предпринимательской деятельности. Ведущая роль в механизме правового регулирования предпринимательства принадлежит нормам частного права, и в первую очередь гражданского. Это и не удивительно, если вспомнить характеризующие предпринимательскую деятельность признаки - организационную и экономическую независимость, инициативность, осуществление на свой риск, направленность на получение прибыли. Совершенно очевидно, что эта деятельность административно-командных методов воздействия: они абсолютно несовместимы с ее самостоятельностью, другими внутренне присущими ей качествами. Управляемая подобными методами, производственная деятельность перестает быть свободной, инициативной, а экономика, утрачивая механизм саморегуляции, превращается в плановую. Практика такого подхода к регулированию производственных отношений, когда государство предписывало предприятиям, что им нужно производить, кому и по каким ценам продавать, уже была известна нашей экономике и ничего хорошего не принесла. Напротив, диепозитивный метод, используемый гражданским правом, как нельзя более соответствует самому характеру предпринимательской деятельности.

Основными направлениями гражданско-правового регулирования в данной сфере являются:

• определение организационно-правовых форм предпринимательской деятельности. Существуют две такие формы:

а) предпринимательство без образования юридического лица (индивидуальное предпринимательство) и

б) предпринимательство с образованием юридического таща;

• регулирование порядка создания и прекращения юридических лиц, установление процедуры банкротства предпринимателей;

• регулирование «внутренних» отношений в коммерческих организациях, т. е. отношений между участниками организации, а также между участниками и самой организацией

(корпоративное право);

• охрана средств, индивидуализирующих участников предпринимательской деятельности, их товаров, работ и услуг, фирменных наименований, товарных знаков, знаков обслуживания и др.;

• регулирование и охрана отношений собственности и производных от них отношений (вещное право);

• регулирование и охрана договорных отношений, в которые вступают предприниматели при осуществлении предпринимательской деятельности (договорное право);

• установление оснований, форм и размера имущественной ответственности предпринимателей за гражданские правонарушения, совершенные ими в процессе осуществления предпринимательской деятельности.

Большинство перечисленных направлений гражданско-правового регулирования будет рассмотрено в последующих главах учебника.

Наиболее важные гражданско-правовые нормы, регулирующие предпринимательскую деятельность, сосредоточены в Гражданском кодексе РФ - основном гражданском законе, имеющем приоритет перед всеми другими нормативными актами, содержащими нормы гражданского права. К таким актам относятся: федеральные законы, указы Президента РФ, постановления Пра-вительства РФ и нормативно-правовые акты органов исполнительной власти федерального уровня (министерств и ведомств). Согласно принципу верховенства Гражданского кодекса, закрепленному в ст. 3 ГК РФ, нормы гражданского права, содержащиеся в других законах, должны соответствовать Кодексу. В случае же противоречия применяться должен ГК РФ, а не противоречащий ему закон. Такое же правило действует и в отношении иных нормативных актов: никакой акт не может противоречить акту, имеющему большую юридическую силу, в противном случае применяться будет последний (принцип иерархии).В соответствии с Конституцией РФ гражданское законодательство находится в исключительном ведении Российской Федерации. Это означает, что субъекты РФ и муниципальные образования не могут принимать акты, содержащие нормы гражданского права. Наряду с нормативными правовыми актами источниками гражданского права являются обычая делового оборота, т. е. сложившиеся и широко применяемые в какой-либо области предпринимательской деятельности правила поведения, не предусмотренные законодательством, независимо от того, зафиксированы ли они в каком-либо документе (ст. 5 ГК РФ). В основном обычаи делового оборота применяются в таких сферах предпринимательства, как банковское и страховое дело, а также морские перевозки.

Публично-правовое регулирование предпринимательской деятельности.

Правовое регулирование предпринимательской деятельности не может ограничиваться только диспозитивным методом, присущим гражданскому праву. С одной стороны, как показал опыт многих экономически развитых стран, свобода рынка предполагает периодические кризисы (падение производства, расстройство финансовой системы, рост безработицы), которые при отсутствии механизмов государственного контроля и защиты способны приводить к тяжелым социальным последствиям. С другой стороны, абсолютная экономическая свобода всегда связана со злоупотреблениями - появлением на рынке некачественных товаров, работ и услуг, иногда представляющих опасность для жизни и здоровья потребителей, возникновением мошеннических предпринимательских структур, «безвозвратно» привлекающих сбережения граждан, заключением договоров на невыгодных, кабальных для экономически слабой стороны условиях, намеренным ограничением и устранением свободной конкуренции - необходимой предпосылки нормального функционирования рынка и многими другими. Предупреждение этих вредных явлений и устранение их негативных последствий составляет задачу публичного права, прежде всего административного.

Основными направлениями публично-правового регулирования в сфере предпринимательства являются:

• установление порядка государственной регистрации субъектов предпринимательской деятельности - индивидуальных предпринимателей и юридических лиц, т. е. процедуры приобретения ими статуса предпринимателя;

• регулирование отношений, связанных с лицензированием отдельных видов деятельности,

• антимонопольное регулирование;

• регулирование отношений по стандартизации, обеспечению единства измерений и сертификации;

• охрана предпринимательства путем установления публично-правовых санкций за правонарушения в сфере предпринимательской деятельности.

О порядке государственной регистрации субъектов предпринимательства речь пойдет в следующей главе. Здесь же необходимо дать общую характеристику других направлений публично-правового регулирования.

В чём разница между частным и публичным методом регулирования предпринимательской деятельности?

**Конспекты отправлять на электронную почту deputy\_kac@mail.ru**