Завтра экзамен

Н. М. Голованов

Коммерческое право

ПИТЕР

Николай Михайлович Голованов

Коммерческое право

Серия «Завтра экзамен!»

Текст предоставлен правообладателем
http://www.litres.ru/pages/biblio_book/?art=4234955
Коммерческое право. : Питер; Санкт-Петербург; 2010
ISBN 978-5-49807-405-4

Аннотация

Материал приведен в соответствие с учебной программой курса «Коммерческое право». Используя данную книгу при подготовке к сдаче экзамена, студенты смогут в предельно сжатые сроки систематизировать и конкретизировать знания, приобретенные в процессе изучения этой дисциплины; сосредоточить свое внимание на основных понятиях, их признаках и особенностях; сформулировать примерную структуру (план) ответов на возможные экзаменационные вопросы. Книга поможет вам успешно сдать экзамен. Пособие рассчитано на студентов юридических факультетов высших учебных заведений. Оно может быть полезно и при подготовке к зачетам по коммерческому праву.

Содержание

Раздел 1 Понятие, принципы и источники коммерческого права 5
1. Понятие коммерческого права 5
2. Отличие коммерческого права как специальной части предпринимательского права от науки «коммерческое право» и учебной дисциплины «коммерческое право» 9
3. Принципы коммерческого права 10
4. Принцип неприкосновенности собственности 11
5. Принцип беспрепятственного осуществления гражданских прав 14
6. Принцип недопустимости произвольного вмешательства в частные дела 16
7. Принцип равенства участников коммерческих отношений 17
8. Принцип свободы договора 18
9. Принцип восстановления нарушенных прав 20
10. Принцип судебной защиты нарушенных прав 22
11. Принцип дозволительной направленности правового регулирования 23
12. История становления и развития 24

коммерческого права
13. Основные нормативные правовые акты, регламентирующие отношения торгового оборота 27
14. Нормы саморегуляции, выработанные участниками международного торгового оборота 30
15. Действие торгового законодательства 32
Раздел 2 Субъекты коммерческого права 35
16. Понятие и виды субъектов коммерческого права 35
17. Индивидуальные предприниматели 38
18. Полное товарищество 41
19. Товарищество на вере 43
20. Общество с ограниченной ответственностью 45
21. Общество с дополнительной ответственностью 47
22. Акционерное общество 48
23. Производственные кооперативы 50
24. Государственные и муниципальные унитарные предприятия 52
Конец ознакомительного фрагмента. 55

Николай Михайлович Голованов
Коммерческое право

Раздел 1 Понятие, принципы и источники коммерческого права

1. Понятие коммерческого права

В юридической науке не сложилось единого мнения относительно предмета коммерческого права. Различия в точках зрения связаны с позицией законодателя, смешивающего понятия «предпринимательство» и «коммерция».

В ст. 2 Гражданского кодекса Российской Федерации (ГК) указано, что предпринимательство есть любая деятельность, направленная на систематическое получение прибыли, тогда как в ст. 50 ГК все предпринимательские организации называются коммерческими организациями.

Таким образом, существует две позиции, определяющие соотношение коммерческого и предпринимательского права.

Первая позиция основана на том, что коммерческое право – это и есть предпринимательское право[1]. Отсюда вытекает, что коммерческие отношения – это предпринимательские отношения, а предприниматели – это коммерсанты.

Вторая позиция исходит из того, что коммерческой является не всякая предпринимательская деятельность, а только торговав, а также деятельность по обслуживанию покупателей в процессе продажи товаров, их доставки, хранения и подготовки к продаже[2].

Как представляется, вторая позиция более правильна. Предпринимательское право регулирует главным образом отношения в сфере предпринимательства – деятельности, направленной на регулярное получение прибыли. Торговля – лишь часть такой деятельности. Предпринимательская же деятельность гораздо шире торговли, поскольку включает оборот ценных бумаг, банковскую, строительную, сельскохозяйственную, инновационную деятельность и др. Соответственно, коммерческое право имеет более узкий предмет регулирования, чем предпринимательское право, и в этом их главное отличие.

Предмет коммерческого права можно определить как общественные отношения, складывающиеся в процессе торго-

---

[1] См.: Коммерческое право: Учебник: В 2 т./ Под ред. В. Ф. Попондопуло, В. Ф. Яковлевой. – СПб.: Изд-во СПбГУ, 1998; *Анохин В. С.* Предпринимательское право. – М.: Владос, 1999; *Ершова И. ВИванова Т. М.* Предпринимательское право. – М.: Юриспруденция, 1999.

[2] См.: *Николаева Г. А., Шур Д. П.* Оптовая торговля. – М.: Приор, 1998. – С. 3.

вой деятельности или деятельности по продвижению товаров от производителя к потребителю.

В российской правовой системе коммерческое право формируется из норм различных отраслей права: конституционного (государственного), гражданского, финансового, административного, уголовного и др.

Так, действующая Конституция РФ содержит ряд статей, закрепляющих основополагающие принципы коммерческого права, и в частности свободу экономической деятельности, поддержку конкуренции, равенство всех форм собственности и равную их защиту, свободное перемещение товаров, услуг, капиталов (ст. 8, 9, 34, 35).

Гражданское право определяет правовое положение субъектов коммерческой деятельности, регулирует порядок заключения, изменения и прекращения договоров, предусматривает ответственность за их неисполнение, способы обеспечения договорных обязательств.

Нормы административного права регулируют отношения между хозяйствующими субъектами и органами государственной власти, в том числе вопросы регистрации субъектов коммерческой деятельности, стандартизации и сертификации товаров, ценообразования, регулирования продажи отдельных видов товаров, осуществления государственного контроля за торговой деятельностью.

Финансовое право регулирует расчетные и кредитные отношения, определяет процесс налогообложения коммерче-

ской деятельности и его порядок по федеральным, региональным и местным налогам и сборам.

Нормы административного и уголовного права устанавливают ответственность за нарушения в сфере коммерческой деятельности, причем как для самих субъектов хозяйствования, так и для представителей государственных органов, чинящих необоснованные препятствия в осуществлении указанной деятельности.

При регулировании торговых отношений применяются:

• метод обязательных предписаний (например, при уплате налогов, применении административных и уголовных санкций);

• метод автономных решений (свобода заключения гражданско-правовых договоров);

• метод разрешений (получение лицензии на торговлю определенными видами товаров);

• метод рекомендаций и метод согласования (например, при регулировании антимонопольной деятельности).

Таким образом, **коммерческое право** – специальная часть предпринимательского права, объединяющая правовые нормы, которые регулируют торговые и тесно связанные с ними отношения, возникающие между участниками экономического оборота.

2. Отличие коммерческого права как специальной части предпринимательского права от науки «коммерческое право» и учебной дисциплины «коммерческое право»

Коммерческое право как совокупность норм, регулирующих процесс продвижения товаров от производителя к потребителю, необходимо отличать от науки «коммерческое право» и одноименной учебной дисциплины.

Наука представляет собой вид деятельности по выработке теоретических знаний об объектах, процессах и явлениях действительности. Теоретическое знание добывается на основе использования научных методов и средств.

В системе юридического образования коммерческое право выступает в качестве учебной дисциплины. Учебная дисциплина предназначена для целей обучения, подготовки специалистов к практической работе. Она формируется путем отбора теоретических положений, выработанных науками, а также путем обобщения практического опыта. Она не создает нового знания, а лишь обобщает имеющееся знание в удобной для усвоения форме.

3. Принципы коммерческого права

Сущность коммерческого права раскрывают его принципы– основные положения, на которых оно базируется. Особых принципов коммерческого права не существует, есть лишь особенности проявления принципов тех отраслей права, которые его образуют. Важное значение для коммерческого права имеют принципы частного права, закрепленные в ст. 1 ГК:

• принцип дозволительной направленности частноправового регулирования;

• принцип равенства участников регулируемых гражданским законодательством отношений;

• принцип неприкосновенности собственности;

• принцип свободы договора;

• принцип беспрепятственного осуществления гражданских прав;

• принцип недопустимости произвольного вмешательства в частные дела;

• свободное перемещение товаров, услуг, капиталов;

• принцип восстановления нарушенных прав;

• принцип судебной защиты нарушенных прав.

4. Принцип неприкосновенности собственности

Принцип неприкосновенности собственности создает правовую основу функционирования торгового оборота, возможность осуществления полноценных торговых сделок, обеспечивает стабильность торгового оборота. Данный принцип базируется на ст. 35 Конституции РФ, согласно которой никто не может быть лишен своего имущества иначе как по решению суда и только в случаях, прямо предусмотренных законом. Указанные случаи перечислены в ст.235 ГК. Приведенный в этой статье перечень оснований прекращения права собственности в принудительном порядке является закрытым.

Случаи принудительного изъятия имущества у частного собственника на возмездных началах:

• отчуждение имущества, которое не может принадлежать данному лицу в силу запрета, имеющегося в законе (вещи, изъятые из оборота или ограниченные в обороте, например оружие, сильнодействующие яды, наркотики, валютные ценности и т. д.);

• отчуждение недвижимости (зданий, строений и т. п.) в связи с изъятием земельного участка;

• выкуп бесхозяйственно содержимых культурных ценностей, отнесенных законом к особо ценным и охраняемым го-

сударством;

• выкуп домашних животных в случаях ненадлежащего обращения с ними;

• реквизиция имущества;

• выплата компенсации участнику долевой собственности взамен причитающейся ему части общего имущества;

• выкуп земельного участка для государственных или муниципальных нужд в соответствии с решением суда;

• изъятие у собственника земельного участка, используемого им с грубым нарушением предписаний законодательства;

• продажа с публичных торгов по решению суда бесхозяйственно содержимого жилого помещения;

• национализация имущества собственников в силу принятия специального закона.

Случаи безвозмездного принудительного изъятия имущества у собственника:

• обращение взыскания на имущество собственника по его обязательствам (ст. 24, 56, 126 ГК):

• в судебном порядке;

• по договору (например, по нотариально удостоверенному соглашению залогодержателя с залогодателем об удовлетворении требований залогодержателя за счет заложенного имущества без обращения в суд (абз. 2 п. 1 ст. 349 ГК));

• в бесспорном порядке без обращения в суд в специальных случаях, установленных законом;

• конфискация имущества собственника в соответствии со ст. 243 ГК.

5. Принцип беспрепятственного осуществления гражданских прав

Принцип беспрепятственного осуществления гражданских прав закреплен в п. 1 ст. 34 Конституции РФ, а его содержание раскрыто в ст. 9 ГК. В соответствии с этим принципом субъекты коммерческого права могут совершать любые действия, не запрещенные законом, в том числе заниматься любым видом коммерческой деятельности, реализовывать свою правоспособность по своему усмотрению, выбирать конкретный способ приобретения субъективных прав, регулировать по своему усмотрению содержание правоотношений, участниками которых они являются, распоряжаться принадлежащими им субъективными правами, прибегать или не прибегать к мерам защиты нарушенного права и т. д.

Усмотрение субъектов коммерческих отношений опирается только на их имущественные и иные интересы. Вместе с тем свобода усмотрения участников коммерческих отношений не безгранична и существует в определенных юридических рамках.

В соответствии с п. 3 ст. 55 Конституции РФ и п. 2 ст. 1 ГК гражданские права могут быть ограничены на основании закона только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности,

здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства.

В законодательстве содержатся запреты и ограничения на отдельные виды деятельности (система лицензирования); определяются перечни товаров (работ, услуг), свободная реализация которых запрещена либо ограничена; перечисляются сделки, к участникам которых предъявляются особые требования, а также сделки, участие в которых коммерческих организаций прямо запрещено (дарение).

6. Принцип недопустимости произвольного вмешательства в частные дела

Принцип недопустимости произвольного вмешательства в частные дела сформулирован в ст.23 Конституции РФ. Он имеет существенное значение для коммерческого оборота, поскольку касается прежде всего вмешательства в коммерческую деятельность органов государственной власти и органов местного самоуправления. Согласно этому принципу органы государственной власти и местного самоуправления, а также любые иные лица не вправе вмешиваться в частные дела субъектов коммерческого права, если последние осуществляют свою деятельность в соответствии с требованиями законодательства. Так, они не вправе указывать, какие товары производить, на каких условиях и по каким ценам продавать.

7. Принцип равенства участников коммерческих отношений

Принцип равенства участников коммерческих отношений вытекает из смысла ст. 1 ГК и означает, что они взаимно не подчинены и обладают равными полномочиями в отношениях торгового оборота. Это касается всех без исключения субъектов, в том числе публично-правовых образований, а также их органов, если они выступают в качестве стороны в договорах по поводу купли-продажи товаров. Не является нарушением принципа равенства правового режима для всех субъектов коммерческого права установление специальной правоспособности для государственных унитарных предприятий, поскольку таким образом лишь учитываются особенности их правового статуса как участников коммерческих отношений (п. 1 ст. 49, п. 1 ст. 113 ГК).

8. Принцип свободы договора

Принцип свободы договора закреплен в ст. 1 и ст. 421 ГК. Он предусматривает свободу усмотрения субъектов коммерческого права как в выборе контрагентов по договору, так и в выборе вида договора и условий, на которых он будет заключен.

Однако в ряде случаев законом устанавливаются ограничения свободы договора. Например, не допускается отказ коммерческой организации от заключения публичного договора (п. 3 ст. 426 ГК).

Федеральный закон от 17 августа 1995 г. № 147-ФЗ «О естественных монополиях» запрещает субъектам естественных монополий отказываться от заключения договоров с потребителями на производство (реализацию) товаров при наличии у них возможности произвести (реализовать) товары (ст. 8).

Государственный заказчик в силу ст. 527 ГК обязан заключить государственный контракт на поставку товаров для государственных нужд, если он разместил соответствующий заказ и этот заказ принят поставщиком. В соответствии с Федеральным законом от 29 декабря 1994 г. № 79-ФЗ «О государственном материальном резерве» поставщик обязан заключить договор на поставку материальных ценностей в государственные резервы. Как правило, эти требования рас-

пространяются на предприятия, относящиеся к оборонным отраслям.

Если стороны заключили предварительный договор, в котором оговорили срок заключения основного договора, то ни одна из сторон не имеет права нарушить взятое обязательство, если другая сторона требует заключения договора (ст. 429 ГК). Обязано заключить договор лицо, выигравшее торги (п. 5 ст. 448 ГК).

9. Принцип восстановления нарушенных прав

Восстановление нарушенных прав участника коммерческих отношений обеспечивается применением способов их защиты, предусмотренных ст. 12 ГК[3]. Потерпевший решает сам, предъявлять ли ем у требование о восстановлении нарушенного права или нет. Реализация рассматриваемого принципа в коммерческих отношениях характеризуется следующими особенностями.

• Законодательством установлена более строгая ответственность для предпринимателей, выражающаяся, например, в возможности обратить взыскание на любое имущество.

• Меры имущественной ответственности предпринимателя применяются независимо от его вины.

---

[3] Речь идет о признании права; восстановлении положения, существовавшего до нарушения права; пресечении действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения; признании оспоримой сделки недействительной и применении последствий ее недействительности; применении последствий недействительности ничтожной сделки; признании недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления; самозащите права; присуждении к исполнению обязанности в натуре; возмещении убытков; взыскании неустойки; компенсации морального вреда; прекращении или изменении правоотношения; неприменении судом акта государственного органа или органа местного самоуправления, противоречащего закону; иных способах, предусмотренных законом.

• В коммерческих отношениях применяются меры ответственности, которые не могут быть применены к другим субъектам имущественного оборота, например ликвидация юридического лица за нарушение Закона РФ от 18 июня 1993 г. № 5215-1 «О применении контрольно-кассовых машин при осуществлении денежных расчетов с населением», штрафная неустойка и др.

10. Принцип судебной защиты нарушенных прав

Принцип судебной защиты нарушенных прав закреплен в ст. 46 Конституции РФ и ст. 11 ГК. Реализация этого принципа характеризуется следующими особенностями.

• Споры между юридическими лицами, индивидуальными предпринимателями, между юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями рассматриваются в арбитражно-процессуальном порядке.

• В случаях, когда спор подведомственен арбитражному суду, сторонам торговых договоров предоставлено право передать спор на разрешение соответствующего третейского суда.

Стороны могут избежать судебной процедуры, использовав переговорный процесс.

11. Принцип дозволительной направленности правового регулирования

Принцип дозволительной направленности правового регулирования сформулирован в п. 2 ст. 1 ГК. Он означает, что подавляющее большинство норм, относящихся к регулированию торгового оборота, носит диспозитивный характер, то есть применение указанных норм оставлено на собственное усмотрение участников коммерческих отношений. Таким образом, принцип дозволительной направленности правового регулирования способствует обеспечению свободы предпринимательства и развитию торгового оборота в целом.

12. История становления и развития коммерческого права

В становлении и развитии коммерческого права можно выделить четыре этапа.

Первый период – итальянский (XI–XV вв.). Принято считать, что в это время зародилось европейское торговое право. Италия была посредницей в торговых связях между Средиземноморскими странами, и именно в ней оформилась специальная торговая юрисдикция, сформировались морские обычаи. В 1494 г. была издана книга Луки Пачоли «Трактат о счетах и записях», положившая начало бухгалтерскому учету, основные принципы которого используются и по сей день: учет по методу баланса и отражение операций путем двойной записи (дебет-кредит).

Второй период – французский (XVI–XVIII 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. – наполеоновский Торговый кодекс. Наряду с Гражданским кодексом Франции он получил применение в Италии, Швейцарии. Бельгии, Голландии и других

государствах. После феномена римского права это второй случай рецепирования иностранного закона в истории.

Третий период – германский (XIX в.). Этот период ознаменовался принятием в 1861 г. Всеобщего немецкого торгового кодекса – общих правил товарного обращения на территории страны. Торговый кодекс способствовал формированию единого немецкого рынка, что, в свою очередь, способствовало консолидации страны и ее политическому объединению. Гражданский кодекс был принят уже в единой Германии в 1896 г. В 1897 г. Торговый кодекс был переиздан. Под влиянием этого процесса в конце века почти во всех европейских странах были приняты самостоятельные торговые кодексы (наряду с гражданскими).

В 1899 г. торговый кодекс был принят в Японии, которая также использовала немецкий опыт.

Четвертый период – современный период развития коммерческого права. До определенного времени развитие торгового права носило эволюционный характер. Однако в 80-е гг. XX в. в США, а затем и в Западной Европе произошла торговая революция. Суть ее состоит в резком и постоянном увеличении объемов продаж, а также в изменении методов производства и сбыта товаров. Производство стало основываться на предварительном изучении потребностей в товаре, прогнозировании возможностей его продажи. Обязательным условием производства стал маркетинг, анализ спроса. Соответственно, производство начало цели-

ком определяться запросами покупателей и активно влиять на эти запросы. Была обеспечена сбалансированность производства и продаж, что позволило устранить кризисы перепроизводства. Рыночная экономика стала более организованной и динамичной и вышла на новый уровень развития.

13. Основные нормативные правовые акты, регламентирующие отношения торгового оборота

По юридической силе нормативные правовые акты, содержащие нормы коммерческого права, подразделяются:

• на Конституцию РФ:

• ст. 8 и 9, регулирующие свободу предпринимательской (в том числе торговой) деятельности; закрепляющие право частной собственности наряду с другими формами собственности; гарантирующие единое экономическое пространство на территории РФ, свободное перемещение товаров, услуг и капиталов, поддержку конкуренции;

• ст. 34 и 35, закрепляющие право каждого на свободное использование своих способностей, а также на труд;

• ст. 71 и 72, разграничивающие компетенцию Российской Федерации и ее субъектов, в том числе в сфере торговой деятельности;

• международные договоры и документы, ратифицирование Российской Федерацией, такие как Венская конвенция ООН 1980 г. «О договорах международной купли-продажи», Гаагская конвенция 1964 г. «О единообразном законе о заключении договоров о международной купле-продаже товаров», Гаагская конвенция 1986 г. «О праве, приме-

нимом к договорам международной купли-продажи», Нью-Йоркская конвенция 1974 г. «Об исковой давности в международной купле-продаже товаров», Женевская конвенция 1983 г. «О представительстве в международной купле-продаже товаров» и др.;

• федеральные законы (до 1994 г. – Законы РФ): Гражданский кодекс, принимавшийся в четырех частях в 1994–2006 гг.; Закон РФ от 27 февраля 1992 г. № 2300-1 «О защите прав потребителей»; Закон РФ от 7 июля 1993 г. № 5340-1 «О торгово-промышленных палатах в Российской Федерации»; Федеральный закон от 13 декабря 1994 г. № 60-ФЗ «О поставках продукции для федеральных государственных нужд»; Федеральный закон от 21 июля 2005 г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» и др.;

• подзаконные акты федерального уровня:

• указы Президента РФ: от 29 января 1995 г. № 65 «О свободе торговли»; от 7 февраля 1996 г. № 161 «Об усилении государственного контроля за оборотом алкогольной и табачной продукции иностранного производства» и др.;

• постановления Правительства РФ: от 21 июля 1997 г. № 918 «Об утверждении Правил продажи товаров по образцам»; от 13 августа 1997 г. № 1013 «Об утверждении Перечня товаров, подлежащих обязательной сертификации, и перечня работ и услуг, подлежащих обязательной сертифика-

ции» и др.;

• акты министерств и ведомств РФ: постановление Госстандарта от 25 июля 1996 г. № 14 «Об утверждении Правил применения знака соответствия при обязательной сертификации продукции»; приказ Минфина от 29 августа 1998 г. № 34-Н «Об утверждении Положения по ведению бухгалтерского учета и отчетности в Российской Федерации» и др.;

• нормативные правовые акты СССР и РСФСР, соответствующие действующему законодательству и не отмененные на данный момент.

14. Нормы саморегуляции, выработанные участниками международного торгового оборота

Нормы саморегуляции, выработанные участниками международного торгового оборота, относятся к так называемому «мягкому праву». Основными источниками «мягкого торгового права» являются:

• международные торговые обычаи (в том числе морские обычаи);

• общепризнанные принципы международного торгового оборота;

• типовые (модельные) законы;

• типовые контракты и иные формы документов, рекомендуемых для использования международными организациями;

• практика международного коммерческого арбитража;

• доктринальные положения.

В международном торговом обороте признаны следующие документы «мягкого права»:

а) принципы международных коммерческих договоров, разработанные Международным институтом кодификации частного права (УНИДРУА);

б) международные правила по унифицированному тол-

кованию торговых терминов (Инкотермс), разработанные Международной торговой палатой;

в) типовые контракты и проформы для экспортных поставок и монтажа машинного оборудования за границей, экспортно-импортной купли-продажи потребительских товаров длительного пользования и других металлоизделий серийного производства, разработанные под эгидой Европейской экономической комиссии ООН;

г) типовые документы, разрабатываемые Комиссией ООН по праву международной торговли (ЮНСИТРАЛ).

По мере признания «мягкого права» большинством государств, по мере защиты его в международных третейских и иных судах и принудительного исполнения данное право постепенно превращается в общеобязательное.

15. Действие торгового законодательства

На территории Российской Федерации действуют только те законы и иные правовые акты, которые официально опубликованы. Международные договоры, ратифицированные Федеральным собранием, публикуются одновременно с федеральными законами об их ратификации.

Официальным опубликованием считается первая публикация полного текста закона в «Парламентской газете», «Российской газете» или «Собрании законодательства Российской Федерации».

Законы вступают в силу одновременно на всей территории Российской Федерации по истечении 10 дней после дня их официального опубликования, если самими законами не установлен иной порядок вступления их в силу.

Указы Президента РФ и постановления Правительства РФ публикуются в «Собрании законодательства Российской Федерации», а также в «Российской газете». Нормативные указы Президента РФ и постановления Правительства РФ, затрагивающие права, свободы и обязанности граждан и их объединений, вступают в силу на всей территории России одновременно по истечении 7 дней после дня их опубликования, если иное не предусмотрено в самих указах и постановлениях.

Нормативные правовые акты федеральных министерств и ведомств, затрагивающие права, свободы и обязанности граждан, устанавливающие правовой статус организаций или имеющие межведомственный характер, должны пройти государственную регистрацию в Министерстве юстиции РФ. Они подлежат официальному опубликованию в «Российской газете» в течение 10 дней после дня их регистрации, а также в Бюллетене нормативных актов федеральных органов исполнительной власти. Эти акты вступают в силу по истечении 10 дней после дня их официального опубликования, если самими актами не установлен другой порядок вступления их в силу.

Момент прекращения действия нормативного акта иногда устанавливается в самом нормативном акте. В большинстве же случаев нормативный правовой акт прекращает свое действие либо в результате прямой отмены, либо в связи с принятием нового нормативного правового акта, отменяющего или изменяющего его содержание.

Законы и иные нормативные правовые акты распространяют свое действие на всю территорию Российской Федерации. Однако орган, издавший акт, может ограничить территорию его действия.

Точно так же действует торговое законодательство и в отношении круга лиц. Согласно общему правилу оно распространяется на всех лиц, находящихся на территории Российской Федерации.

Если действие нормативного правового акта ограничивается определенной территорией, то он применяется только в отношении лиц, которые находятся на этой территории.

Имеют место случаи, когда в самом акте установлено или вытекает из его смысла, что он применяется лишь к определенной группе лиц.

Раздел 2 Субъекты коммерческого права

16. Понятие и виды субъектов коммерческого права

Субъектами коммерческого права являются главным образом предприниматели, занимающиеся продвижением товарной массы от производителей к потребителям. К предпринимателям относятся как индивидуальные предприниматели, так и коммерческие организации.

Индивидуальные предприниматели должны быть зарегистрированы в этом качестве. Акт регистрации приравнивает предпринимателя в правовом отношении к юридическому лицу, дает гражданину право заниматься торговой деятельностью, если такая деятельность зафиксирована в свидетельстве о регистрации.

К коммерческим организациям относятся:

- полные товарищества;
- коммандитные товарищества (товарищества на вере);
- общества с ограниченной ответственностью;
- общества с дополнительной ответственностью;
- акционерные общества;

• производственные кооперативы;

• государственные и муниципальные унитарные предприятия. Указанные организации можно классифицировать не только по организационно-правовой форме, но и по функциональному признаку. Так, по выполняемым функциям различают торговые дома, дилеров, трейдеров, дистрибьюторов, брокеров, стокистов, экспортно-импортные фирмы, торговые агентства. Перечисленных субъектов называют независимыми посредниками.

К специальным субъектам коммерческой деятельности относятся оптовые ярмарки, оптово-продовольственные рынки, товарные биржи. Основная цель этих участников торгового оборота заключается в создании условий для купли-продажи, в организации товарного рынка.

Помимо коммерческих организаций, в торговой деятельности участвуют некоммерческие организации, которые в соответствии со своими уставными документами могут заниматься предпринимательской деятельностью.

К некоммерческим организациям относятся:

• потребительские кооперативы;

• общественные и религиозные организации;

• некоммерческие партнерства;

• объединения юридических лиц (ассоциации и союзы);

• фонды;

• учреждения;

• автономные некоммерческие организации;

• государственные корпорации.

Как упоминалось выше, некоммерческие организации могут быть субъектами коммерческого права лишь постольку, поскольку вправе в соответствии со своими уставами заниматься торговой деятельностью. К таковым обычно относятся потребительские кооперативы, общественные организации, некоммерческие партнерства, фонды. Что касается учреждений, автономных некоммерческих организаций, государственных корпораций, объединений юридических лиц, то они в основном занимаются закупочной деятельностью.

Помимо названных субъектов, в торговом обороте могут также участвовать Российская Федерация, ее субъекты, муниципальные образования.

17. Индивидуальные предприниматели

Правовое положение индивидуального предпринимателя характеризуется следующими моментами.

• Предпринимательская деятельность граждан, осуществляемая без образования юридического лица, регулируется в основном теми же правовыми нормами, что и предпринимательская (хозяйственная) деятельность юридических лиц.

• Индивидуальные предприниматели, как и организации, вправе заниматься любыми видами предпринимательской деятельности, не запрещенными законом, и совершать от своего имени любые разрешенные законом сделки, а также использовать наемный труд.

• Индивидуальные предприниматели, как и юридические лица, несут ответственность по принятым обязательствам независимо от вины. Однако в отличие от организаций индивидуальные предприниматели по своим обязательствам отвечают всем своим имуществом. Они освобождаются от ответственности только в том случае, если неисполнение обязательства было обусловлено воздействием непреодолимой силы, к которой не относятся нарушения обязательств другими субъектами хозяйствования, недостаток финансовых или материальных ресурсов и т. п.

• Имущественные споры индивидуальных предпринима-

телей с другими субъектами хозяйствования разрешаются в арбитражном суде.

• В отличие от юридических лиц индивидуальные предприниматели не обязаны (но имеют право) открывать расчетный счет в банке и не состоят на учете в органах государственной статистики.

• Как и юридические лица, индивидуальные предприниматели обязаны, помимо уплаты налогов в бюджет, вносить платежи в обязательные внебюджетные фонды. Однако состав и размеры их налогов и платежей во внебюджетные фонды отличаются от таковых у коммерческих организаций.

• Если хозяйственные отношения индивидуальных предпринимателей основаны на гражданском законодательстве, участники этих отношений равноправны.

• Индивидуальный предприниматель может быть лишен своего имущества исключительно по решению суда; любое принудительное отчуждение его собственности в интересах государства возможно лишь при условии предварительного равноценного возмещения.

• При заключении договоров индивидуальный предприниматель руководствуется принципом добровольности. Он вправе выбирать любой вид договора, как предусмотренный, так и не предусмотренный гражданским законодательством, и вносить в договор по согласованию с другой стороной любые положения, не противоречащие закону.

• На индивидуального предпринимателя распространяют-

ся права неприкосновенности частной жизни, личных и семейных тайн, защиты его чести и достоинства.

• По сделкам, совершаемым гражданами без регистрации предпринимательской деятельности, суд может применить соответствующие правила ГК об обязательствах, связанных с осуществлением предпринимательской деятельности. Ссылки на то, что гражданин не зарегистрирован как предприниматель, судом не принимаются.

• Запрещено заниматься предпринимательской деятельностью лицам, лишенным этого права решением суда, а также государственным служащим, работникам правоохранительных органов и военнослужащим.

18. Полное товарищество

Полное товарищество – хозяйственное товарищество, участники которого солидарно несут субсидиарную (дополнительную) ответственность по его обязательствам всем своим имуществом. При этом личную имущественную ответственность по долгам товарищества несут и те его участники, которые вступили в товарищество после его создания (в том числе по обязательствам, возникшим до их вступления в товарищество).

Выбывшие из товарищества участники продолжают нести ответственность по всем его долгам, возникшим до момента их выбытия, в течение 2 лет со дня утверждения годового отчета товарищества за год, в котором состоялось выбытие.

Участниками полного товарищества могут быть только индивидуальные предприниматели и (или) коммерческие организации.

Участник полного товарищества обязан внести не менее половины своего вклада в складочный капитал товарищества к моменту его регистрации. Остальная часть должна быть внесена участником в сроки, установленные учредительным договором.

Управление делами товарищества, если в договоре не предусмотрено иное, происходит единогласно. Однако участники могут договориться и о том, что решение прини-

мается большинством голосов товарищей. Каждый участник обычно имеет один голос, если только учредительным договором не предусмотрена зависимость числа принадлежащих участнику голосов от размера его имущественного вклада.

Каждый участник полного товарищества вправе действовать от имени товарищества, если учредительным договором не установлено, что все участники ведут дела совместно либо что ведение дел поручено отдельным участникам.

Если ведение дел товарищества поручается его участниками одному или некоторым из них, остальные участники для совершения сделок от имени товарищества должны иметь доверенность от участника (участников), на которого возложено ведение дел товарищества.

19. Товарищество на вере

Товарищество на вере (коммандита) – хозяйственное товарищество, состоящее из двух категорий участников: полных товарищей (комплементариев), солидарно несущих субсидиарную ответственность по его обязательствам всем своим имуществом, и товарищей-вкладчиков (коммандитистов), не отвечающих по обязательствам товарищества и несущих риск убытков, связанных с его деятельностью, в пределах сумм внесенных ими вкладов.

Вкладчиками могут быть любые граждане (а не только предприниматели) и юридические лица, за исключением категорий, перечисленных в ГК (государственные органы, органы местного самоуправления и их должностные лица).

Коммандитисты отстранены от предпринимательской деятельности и управления делами товарищества. Они лишь сохраняют право на получение дохода на сделанный ими вклад.

При продаже вкладчиком своей доли (ее части) третьему лицу остальные вкладчики товарищества пользуются правом ее преимущественной покупки (пропорционально размерам их долей в складочном капитале).

В случае выхода из товарищества всех коммандитистов оно ликвидируется либо преобразуется в полное товарищество. Коммандитное товарищество сохраняется, если в нем

участвуют хотя бы один полный товарищ и один вкладчик.

В остальном правовое положение товарищества на вере такое же, как и полного товарищества.

20. Общество с ограниченной ответственностью

Общество с ограниченной ответственностью (ООО) – коммерческая организация, уставный капитал которой разделен на доли заранее определенных размеров, образованная одним или несколькими лицами, не отвечающими по ее обязательствам и несущими риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости внесенных ими вкладов.

Уставный капитал общества с ограниченной ответственностью должен быть на момент регистрации общества оплачен его участниками не менее чем наполовину. Оставшаяся неоплаченной часть уставного капитала общества подлежит оплате его участниками в течение первого года деятельности общества.

Если по окончании второго или каждого последующего финансового года стоимость чистых активов общества с ограниченной ответственностью окажется меньше уставного капитала, общество обязано объявить об уменьшении своего уставного капитала и зарегистрировать его уменьшение в установленном порядке. Если стоимость указанных активов общества становится меньше определенного минимального размера уставного капитала (100 МРОТ), общество подлежит ликвидации.

Участниками общества с ограниченной ответственностью могут быть любые субъекты гражданского права, за исключением государственных и муниципальных органов и их должностных лиц. Унитарные предприятия и учреждения – несобственники могут участвовать в ООО с согласия собственника-учредителя. Количество участников общества ограничено 50. В противном случае оно подлежит преобразованию в акционерное общество в течение года, а по истечении этого срока – ликвидации в судебном порядке, если число его участников не уменьшается до установленного законом предела.

Участники общества пользуются преимущественным правом покупки доли участника (ее части), выбывающего из общества, пропорционально размерам своих долей, если уставом общества или соглашением его участников не предусмотрен иной порядок осуществления этого права.

21. Общество с дополнительной ответственностью

Общество с дополнительной ответственностью (ОДО) – коммерческая организация, уставный капитал которой разделен на доли заранее определенных размеров, образованная одним или несколькими лицами, солидарно несущими ответственность по ее обязательствам своим имуществом в размере, кратном стоимости их вкладов в уставный капитал.

Указанная ответственность наступает лишь при недостаточности имущества самого общества для покрытия возникших у него долгов, то есть в субсидиарном порядке. Таким образом, ответственность участников ОДО остается ограниченной – взыскание по долгам общества не может быть обращено на все их имущество.

При банкротстве одного из участников его ответственность по долгам ОДО распределяется между остальными пропорционально их вкладам (учредительными документами могут быть установлены и иные правила).

В остальном статус этого хозяйственного общества аналогичен статусу общества с ограниченной ответственностью, что влечет применение к нему соответствующих правовых норм.

22. Акционерное общество

Акционерное общество (АО) – коммерческая организация, уставный капитал которой разделен на определенное число акций, образованная одним или несколькими лицами, не отвечающими по ее обязательствам и несущими риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости принадлежащих им акций.

Акционерные общества подразделяются на открытые (ОАО) и закрытые (ЗАО). Открытые АО вправе продавать акции всем желающим, закрытые могут распределять акции только между учредителями или иным заранее определенным кругом лиц.

В ОАО не допускается установление преимущественного права общества или его акционера на приобретение акций, отчуждаемых акционерами этого общества.

Акционеры ЗАО пользуются преимущественным правом приобретения акций, продаваемых другими акционерами этого общества, по цене предложения третьему лицу пропорционально количеству акций, принадлежащих каждому из них, если уставом общества не предусмотрен иной порядок осуществления данного права. Уставом ЗАО может быть предусмотрено преимущественное право приобретения обществом акций, продаваемых его акционерами, если акционеры не использовали свое преимущественное право приоб-

ретения акций.

Количественный состав ОАО не ограничивается. В ЗАО может состоять не более 50 участников.

Минимальный размер уставного капитала ОАО должен быть не менее 1000 МРОТ, ЗАО – 100 МРОТ.

Закон требует оплатить первые 50 % акций в течение 3 месяцев с момента государственной регистрации общества. Остальные 50 % акций должны быть оплачены в течение года.

В АО с числом участников более 50 обязательно создается наблюдательный совет (совет директоров) как постоянно действующий орган акционеров, контролирующий управляющих (директоров) общества.

Исключительная компетенция общего собрания акционеров определена законом. Оно не вправе рассматривать вопросы, прямо не отнесенные к его компетенции, и принимать по ним решения.

Наблюдательный совет (совет директоров) также имеет исключительную компетенцию, определяемую законом и уставом общества.

Исполнительный орган АО может быть единоличным (директор, генеральный директор) либо коллегиальным (правление, дирекция).

23. Производственные кооперативы

Производственный кооператив (артель) – это объединение лиц для совместного ведения предпринимательской деятельности на началах их личного трудового и иного участия, первоначальное имущество которого складывается из паев членов объединения, несущих субсидиарную ответственность по всем его обязательствам в порядке и размерах, установленных уставом и законом о производственных кооперативах.

К моменту государственной регистрации кооператива должно быть оплачено не менее 10 % паевого фонда. Остальная часть оплачивается в течение первого года функционирования кооператива.

Количество членов кооператива, не принимающих личного трудового участия в его деятельности, ограничивается 25 % числа членов, участвующих в работе кооператива личным трудом.

Участниками кооператива могут быть граждане и юридические лица (если последнее предусмотрено уставом). В кооперативе может состоять любое количество участников, но не менее пяти. Наемные работники могут составлять не более 30 % численности участников кооператива за отчетный период, не считая выполнения работ по гражданско-правовым договорам.

Высшим органом управления является общее собрание кооператива, которое вправе рассматривать любые вопросы деятельности кооператива, в том числе входящие в компетенцию его исполнительных органов, и принимать решения по этим вопросам.

В крупных кооперативах (с числом членов более 50) могут создаваться наблюдательные советы как постоянно действующие органы контроля их членов за деятельностью исполнительных органов. Исключительная компетенция наблюдательного совета также определяется уставом кооператива. Избранные в состав наблюдательного совета члены кооператива не могут одновременно быть членами его исполнительного органа.

Исполнительными органами кооператива являются его председатель и правление. Коллегиальный орган образуется в кооперативе с числом членов более 10, причем председатель кооператива одновременно возглавляет и его правление.

24. Государственные и муниципальные унитарные предприятия

Унитарным предприятием признается коммерческая организация, не наделенная правом собственности на имущество, закрепленное за ней собственником.

Имущество унитарного предприятия принадлежит на правах собственности Российской Федерации, субъекту Российской Федерации или муниципальному образованию, от имени которых права собственника осуществляют соответствующие органы государственной власти и местного самоуправления в рамках их компетенции. Указанное имущество передается унитарному предприятию или на праве хозяйственного ведения или на праве оперативного управления (в последнем случае предприятие называется казенным).

Унитарное предприятие несет ответственность по своим обязательствам всем принадлежащим ему имуществом. По обязательствам собственника имущества оно ответственности не несет.

Российская Федерация, субъект Российской Федерации, муниципальное образование не несут ответственности по обязательствам государственного или муниципального предприятия, за исключением случаев, когда несостоятель-

ность (банкротство) такого предприятия вызвана собственником его имущества. В указанных случаях на собственника при недостаточности имущества государственного или муниципального предприятия может быть возложена субсидиарная ответственность по его обязательствам.

Российская Федерация, субъекты Российской Федерации или муниципальные образования несут субсидиарную ответственность по обязательствам своих казенных предприятий при недостаточности их имущества.

Размер уставного фонда государственного предприятия должен составлять не менее 5 тыс. МРОТ. Размер уставного фонда муниципального предприятия должен составлять не менее 1 тыс. МРОТ. Уставный фонд должен быть полностью сформирован в течение 3 месяцев с момента государственной регистрации. В казенном предприятии уставный фонд не формируется.

Государственное или муниципальное предприятие вправе распоряжаться движимым имуществом, принадлежащим ему на праве хозяйственного ведения, за исключением случаев, установленных Гражданским кодексом и другими нормативными правовыми актами. Недвижимым имуществом оно вправе распоряжаться только с предварительного согласия собственника. С согласия собственника имущества совершаются также сделки, связанные с предоставлением займов, поручительств, получением банковских гарантий, с иными обременениями, уступкой требований, переводом

долга, а также с заключением договоров простого товарищества.

Конец ознакомительного фрагмента.

Текст предоставлен ООО «ЛитРес».

Прочитайте эту книгу целиком, купив полную легальную версию на ЛитРес.

Безопасно оплатить книгу можно банковской картой Visa, MasterCard, Maestro, со счета мобильного телефона, с платежного терминала, в салоне МТС или Связной, через PayPal, WebMoney, Яндекс.Деньги, QIWI Кошелек, бонусными картами или другим удобным Вам способом.