

ФЕДЕРАЛЬНОЕ АГЕНТСТВО ПО ОБРАЗОВАНИЮ  
ГОУ ВПО «Иркутский государственный университет»

ЮРИДИЧЕСКИЙ ИНСТИТУТ

ТРЕБОВАНИЯ ГОСУДАРСТВЕННОГО

ПРОГРАММА ДИСЦИПЛИНЫ **М. М. ЗУБОВИЧ**

СПИСОК ИСПОЛНИТЕЛЕЙ И СОСТАВ  
И СПЕЦИАЛЬНОЙ ЛИТЕРАТУРЫ

6.1. Основная литература  
6.2. Специальная литература  
6.3. Специальная литература

# РОССИЙСКОЕ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЕ ПРАВО

7.3. Письменные *Учебно-методический комплекс*

9. ТЕМАТИКА ПИСЬМЕННЫХ ВОПРОСОВ

2-е издание, исправленное и дополненное



ИРКУТСК  
ИЗДАТЕЛЬСТВО  
ИРКУТСК

Абонемент  
Библиотеки юридического  
факультета

**Примерный список Интернет-адресов  
электронной экономико-правовой информации**

уу\у.с!озлр.т!П)из!ги/ - Федеральный регистр нормативных правовых актов субъектов Российской Федерации

\улу\у.г5пет.га/- сервер органов государственной власти Российской Федерации

\УЛУ\У.Г§.Ш - сайт «Российской газеты» и ее приложений

\ул\^ .Ьо2ргауо.ги - сайт журнала «Хозяйство и право»

\у\т.§агап1:.ги - сайт справочно-правовой системы «Гарант»

лулу\^ .коакз.пет. - сайт справочно-правовой «Кодекс»

\гуш.зр15К1.пагод.ги - «черный» список фирм России

\у\у\у.ттю8.ги - сайт Мэрии Москвы

пэр.зюга. га - сайт АНО «Иркутское агентство развития бизнеса»

\УЛУУ. соттегзапг. га - сайт издательского дома «Коммерсантъ»

\у\ду.ко.га - сайт делового еженедельника «Компания»

лулу\у.ехрей.ги - сайт журнала «Эксперт»

\улу\у.проГ11.орг.га - сайт ИИГ «Профиль»

\г\у\^ .51а.га / е!elo - сайт региональной газеты «Дело».

ЛУЛУУ. Ътрауо.ш - сайт журнала «Бизнес, менеджмент и право».

\у\у\улс!юта.ги - книги, статьи, аналитика по экономике и праву.

лулу\у.сп\га - сайт Университетской информационной системы «РОССИЯ»

\улу\у.§к§.ги - сайт Федеральной службы государственной статистики (раздел «Россия в цифрах»)

\\тх>.га - Россия и Всемирная Торговая Организация

## **7.2. Учебно-методическое пособие по изучению дисциплины**

### **Тема 1. МЕХАНИЗМ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ**

В этой теме освещается ряд важных общих понятий, ознакомление с которыми необходимо для глубокого усвоения конкретных институтов российского предпринимательского права.

В связи с этим необходимо обратить внимание на следующее.

### **Развитие и сущность российского предпринимательского права**

Российское предпринимательское право - это новый учебный курс, при изучении которого возникает немало вопросов.

Первый вопрос связан с самим названием и с содержанием курса.

Действительно, название курса может дезориентировать студентов, подвести их к представлению о наличии в системе российского права самостоятельной отрасли права с аналогичным названием. Именно из этого исходят и такие авторы учебных пособий последних нескольких лет как В. С. Мартемьянов, О. М. Олейник, И. В. Ершова, Т.М. Иванова, В. В. Лаптев, В. С. Анохин, В. А. Семеусов, И. В. Дойников и др.

Противоположный подход свойствен ученым, пишущим о предпринимательском (торговом, коммерческом) праве с цивилистических позиций, как о «гражданском праве предпринимателя - лица, преследующего цель получения прибыли» (В. Ф. Попондопуло, Е. А. Суханов, С.Э. Жилинский, В. В. Ровный, Э. Г. Плиев и др.). С этих позиций предпринимательское (торговое, коммерческое) право не претендует на самостоятельность в качестве отрасли права, это составная (хотя и специальная) часть гражданского (частного) права, отдельное изучение которой вызвано практическим интересом. (См.: Коммерческое право : учебник / А. Ю. Бушев [и др.]; под ред. В. Ф. Попондопуло, В. Ф. Яковлевой. СПб., 1998. С. 19-22). Исходя из этих же позиций, иногда называют этот учебный курс принципиально иначе (см., напр.: Жилинский С. Э. Правовая основа предпринимательской деятельности (предпринимательское право): курс лекций. М., 2007).

К. К. Лебедев справедливо называет рассматриваемый подход односторонним и видит причину такой «научной однобокости» в законодательном смещении акцентов на частно-правовом регулировании (см.: Предпринимательское и коммерческое право : системные аспекты (предпринимательское и коммерческое право в системе права и законодательства, системе юридических наук и учебных дисциплин). СПб., 2002. С. 92).

С принятием Гражданского кодекса 1994 года «коммерциализация» гражданского права стала для России реальностью.

Е. А. Суханов, констатируя поворот государства к поддержке частного права, в 1995 году подчеркивал, что прежде чем вновь допустить достаточно активное вмешательство государства в область экономических отношений (данная тенденция наблюдается сейчас во многих высокоразвитых странах), необходимо, чтобы это вмешательство и у нас стало «восприниматься общественным сознанием в качестве аксиомы» (см.: Современная кодификация гражданского законодательства в России // Вестн. Моск. ун-та. Сер. 11, Право. 1995. № 3. С. 5).

На самом деле, думается, что сегодня неточно говорить как о самостоятельности отрасли предпринимательского права, так и о практически полном поглощении предпринимательских имущественных отношений предметом гражданского права.

Прав С. С. Алексеев, утверждающий, что «история правового развития последнего времени свидетельствует о том, что под влиянием фактических отношений в ряде случаев происходит своего рода «юридическая мутация» - известные качественные преобразования в праве, такие, которые уже состоялись (формирование трудового права, семейного права, права социального обеспечения) или происходят в современных условиях (становление таких комплексных и юридически своеобразных образований, как предпринимательское право, экологическое право, информационное право, некоторые другие комплексные подразделения юридической системы)...» (Алексеев С. С. Право: Азбука - теория - философия. Опыт комплексного исследования. М., 1999. С. 323).

В наши дни российское государство на принципиально новой экономико-правовой основе весьма активно влияет на дезорганизующие российскую экономику отрицательные проявления «предпринимательского феномена».

Поэтому на современном этапе развития российской правовой системы российское предпринимательское право нужно рассматривать как комплексную интегрированную отрасль права, совокупность правовых норм, связанных предметным единством, регулирующих на основе взаимодействия частно-правовых и публично-правовых начал отношения в сфере организации, осуществления предпринимательской деятельности и руководства ею. РПП имеет тенденцию перерастания в основную отрасль россий-

ского права (Предпринимательское право : учебник / под ред. Е. П. Губина, П. Г. Лахно. М., 2001. С. 29-40).

**Право на предпринимательскую деятельность и его реализация.** Следует внимательно изучить вопрос по следующему источнику: Zubovich M.M. Право на предпринимательскую деятельность и его реализация // Сиб. юрид. вестн. 2000. № 1.

До настоящего времени в учебной литературе допускается смешение права на предпринимательскую деятельность и самой предпринимательской деятельности. Например, это происходит, когда в качестве признака предпринимательской деятельности называют государственную регистрацию самого предпринимателя в качестве юридического лица или индивидуального предпринимателя. Однако речь-то идет о характеристике не самой деятельности, а субъекта деятельности, или еще точнее - об условии реализации этим субъектом права на предпринимательскую деятельность.

Важный момент юридической характеристики - право на предпринимательскую деятельность - это субъективное гражданское право. Отсюда следует очень важный практический вывод - условия реализации этого права могут быть установлены только в гражданском законодательстве (сегодня - это государственная регистрация и лицензирование).

Нелегитимным является установление условий реализации права на предпринимательскую деятельность в актах административного законодательства. Вместе с тем, такие попытки в практике административной деятельности встречаются. Например, постановлением мэра г. Ростова-на-Дону № 1170 от 28.04.2001 г. закреплялась необходимость оформления «Свидетельства участника розничной торговли» (см.: Ростов официальный. 2001.8 мая).

В Иркутске «в целях упорядочения деятельности предприятий общественного питания, обеспечения защиты интересов потребителей», городская Дума утвердила Порядок выдачи учетных удостоверений предприятиям общественного питания в г. Иркутске (см.: Решение городской Думы г. Иркутска от 17 февраля 2003 г. № 328-26гД(3). Следует признать, что данное решение Думы г. Иркутска заставляет предпринимателей, оказывающих услуги общественного питания, получать некое «учетное удостоверение». Фактически это еще один письменный разрешительный до-

кумент, который предприниматели должны, по мнению депутатов городской Думы, получать в администрации города на осуществление своей предпринимательской деятельности. Однако с правовой точки зрения данное решение не несет никакой нагрузки, поскольку не определяет ответственности, которая может наступить в случае неполучения такого «учетного удостоверения». Более того, установление подобной ответственности на местном уровне означало бы нарушение федерального законодательства. Несмотря на то, что получение «учетного удостоверения» является юридически **необязательным**, на практике удостоверения оформляются и вывешиваются предпринимателями в торговых залах.

В сфере налогового регулирования весьма показательным являлось объявление федеральным органом исполнительной власти Свидетельства об уплате единого налога на вмененный доход - «единственным документом, дающим право беспрепятственного осуществления предпринимательской деятельности» (см.: Письмо Государственной налоговой службы РФ от 26.08.98 г., № КУ-6-02/553 - в настоящее время утратило силу).

### **Общая характеристика правового режима предпринимательства**

Понятие «правовой режим» - одна из важнейших категорий юридической науки. Механизм правового регулирования реализуется «правовыми режимами», определяющими «порядок регулирования, который выражен в многообразном комплексе правовых средств, характеризующих особое сочетание взаимодействующих между собой дозволений, запретов, а также позитивных обязываний и создающих *особую направленность регулирования*» (Алексеев С. С. Право: Азбука - теория - философия: Опыт комплексного исследования. М., 1999. С. 364).

О правовом режиме говорят, когда имеют в виду выяснение особенностей юридического регулирования определенного вида деятельности и ее элементов: субъекта (например, правовой режим труда молодежи), объекта (правовой режим недвижимости), содержания (правовой режим выпуска и обращения ценных бумаг).

Правовой режим выражает неразрывную связь правовой формы и социального содержания регулируемых отношений, вы-

ражает степень детальности правового регулирования, наличие определенных ограничений или льгот, допустимый уровень активности субъектов, пределы их правовой самостоятельности (Попондопуло В. Ф. Правовой режим предпринимательства. СПб.: Изд-во С.-Петербург. ун-та, 1994. С. 24-28).

В этом отношении правовые режимы подразделяются на правовой режим общедозволительного профиля, построенный на диспозитивных началах, и правовой режим разрешительного профиля, построенный на императивных началах.

Правовой режим предпринимательства выражается в преимущественно дозволительном характере (типе) правового регулирования. В основе общедозволительного типа регулирования лежит общее дозволение, используется принцип «дозволено все, кроме...», а значит субъекты, в том числе предприниматели, вправе совершать любые действия, не попавшие в разряд запрещенных.

Общедозволительный правовой режим предпринимательства базируется на признании свободы предпринимателя как товаропроизводителя и проявляет себя во всех его элементах: *приобретении и прекращении правового статуса предпринимателя, в приобретении, осуществлении и прекращении им конкретных прав (личных, вещных, обязательственных), в осуществлении защиты нарушенных прав.*

Важнейшей гарантией реализации и защиты прав предпринимателей является принцип «дозволено все, что не запрещено законом», который призван полностью исключить неясности в вопросе законности либо незаконности действий предпринимателя в сфере экономики.

В то же время, в сфере правового регулирования государством рыночной экономики, предпринимательства наиболее широкое применение, отражающее глубинную сущность государственного регулирования, имеют такие средства правового регулирования, как позитивные *обязывания и запреты*. Указанный вывод не противоречит положению об общедозволительном типе правового регулирования экономики и предпринимательства. Именно дозволения, обеспечивающие свободу деятельности предпринимателей, *превалируют* в правовом регулировании предпринимательской деятельности.

Использование позитивных обязываний и запретов реализуется в установлении государством требований к субъектам предпринимательской деятельности в тех или иных сферах рыночной экономики. В зависимости от места и значимости, урегулированности того или иного сегмента рынка государство закрепляет в нормативных актах соответствующие правила, определяющие границы экономической свободы. Достаточно ярко особенности правового регулирования проявляются, например, в требованиях к участникам рынка ценных бумаг со стороны государства.

Свобода экономической деятельности *не принадлежит к абсолютным и неотчуждаемым правам*, не подлежащим ограничению (см., напр.: Дедов Д. И. Соразмерность ограничения свободы предпринимательства. М., 2002. С. 76).

Запреты достаточно широко используются в рыночных экономиках зарубежных стран. Так, в Италии отдельным лицам запрещено владеть более 5 % акций акционерных обществ, деятельность которых имеет общегосударственное значение (см.: Губин Е. П. Использование позитивных обязываний и запретов в предпринимательской деятельности // Актуальные проблемы науки и практики коммерческого права : сб. науч. статей / под ред. Попондопуло В. Ф., Скворцова О. Ю. Вып. 5. М., 2005).

Следует тщательно изучить **нормативно-правовую основу предпринимательства**. Важно уметь ориентироваться в многочисленных нормативных правовых актах, основные из которых приведены в Списке нормативной литературы.

Полезно помнить, что точное знание прав и обязанностей предпринимателей помогает эффективнее отстаивать права и охраняемые законом интересы в сфере предпринимательской деятельности. Это обстоятельство было подчеркнуто предпринимателем из Мордовии на «круглом столе» представителей малого и среднего бизнеса: «Когда к тебе в фирму приходит проверяющий, он, зачастую, начинает придирается к отдельным «недостаткам». Но если он видит, что ты твердо отстаиваешь свою позицию, ссылаясь на нормы закона, проверяющий, как правило, прекращает «придирки» (см.: Власть и бизнес: взаимная ответственность. Комментарий к законодательству / под ред. В. М. Жуйкова, Э. Н. Ренова. М. : Контракт, 2004).

**Механизм правового регулирования** предпринимательской деятельности весьма специфичен.

Наряду с актами гражданского законодательства (компетенция федерального законодателя), экономические отношения регулируются актами административного законодательства (компетенция федерального, регионального законодателя, органов местного самоуправления). Таким образом, правовое регулирование экономических отношений осуществляется практически **на всех уровнях нормотворчества**.

Уже в XIX веке было ясно, что правовое регулирование имущественных отношений «определяется самой жизнью и ее экономическими условиями: право (закон) стремится только сознать и обнять эти условия, обеспечить правилом свободное действие здравого экономического начала жизни...» (см.: Победоносцев К. Курс гражданского права. Кн. 1 : Вотчинные права. СПб., 1892. С. 1).

Нередко эти экономические начала жизни федеральный законодатель начинает ощущать в самую последнюю очередь. На практике получается, что регионы опережают федерацию в правовом регулировании многих насущных вопросов реальной экономической жизни. *Региональные законодательные инициативы* затем порой поддерживаются на федеральном уровне. Так случилось, например, с регулированием отношений в области обеспечения качества пищевых продуктов и их безопасности для здоровья человека. Закон Архангельской области «О качестве и безопасности пищевых продуктов и продовольственного сырья» (1997) во многом стал прототипом для Федерального закона «О качестве и безопасности пищевых продуктов» (2000). Многие регионы принимали нормативные правовые акты, устанавливающие правовые основы торговли на розничных рынках, положения этих актов легли в основу соответствующего федерального закона 2006 года.

Многие вопросы экономической жизни пытается урегулировать на своем уровне московский законодатель. Так, можно назвать: Закон г. Москвы «О проведении лотерей и регулировании лотерейной деятельности в Москве» от 28 апреля 1999 г.; Закон г. Москвы от 28 января 2004 г. № 5 «О государственном контроле за соблюдением порядка ценообразования и применения регулирую-

емых цен»; распоряжение мэра г. Москвы от 21.07.98 г. «Об упорядочении деятельности многоуровневого сетевого маркетинга на территории Москвы»; распоряжение мэра г. Москвы от 15.03.00 г. № 271-РМ «О мерах по совершенствованию взаимоотношений контролирующих органов и субъектов предпринимательской деятельности на территории г. Москвы».

Напомним, что нормативные правовые акты субъектов РФ можно найти в электронной форме в Федеральном регистре нормативных правовых актов субъектов Российской Федерации на сайте по адресу: \У^\У.а^05Шр.гшп)и51.ги

В ходе этой нормотворческой работы региональный законодатель нередко выходит за свою компетенцию, а иногда создает правовые нормы, прямо противоречащие федеральному законодательству.

Так, Закон г. Москвы «Об основах малого предпринимательства в Москве» от 28 июня 1995 г. устанавливал дополнительные (по сравнению с установленными Федеральным законом ) требования, определяющие статус малого предпринимателя, имеющего право на получение государственной поддержки.

Поэтому региональный законодатель чаще обвиняется федеральными властями в неконституционных действиях, нарушающих единое правовое пространство; против таких его действий принимаются соответствующие превентивные меры, например, в виде создания федерального регистра нормативных правовых актов субъектов РФ, ведение которого возложено на Минюст РФ и сопровождается юридической экспертизой нормативных правовых актов регионов (см.: О дополнительных мерах по обеспечению единства правового пространства Российской Федерации : указ Президента РФ от 10 авг. 2000 г. №1486 // Рос. газ. 2000.16 авг.).

Разграничение полномочий органов государственной власти по предметам совместного ведения - считает И. С. Вагин, - должно осуществляться исключительно в федеральных законах (см.: Вагин И. С. Разграничение компетенции между федеральными органами государственной власти и органами государственной власти субъектов РФ // Конституционное и муниципальное право. 2003. № 5).

По всей видимости, принятие региональных нормативных правовых актов в сфере предпринимательства не вызывает никаких сомнений в легитимности лишь тогда, когда оно «запрограммировано» на федеральном уровне.

Например, принятие постановления губернатора Иркутской области, установившее предельные тарифы на лекарственные средства, обусловлено действием Постановления Правительства РФ «О совершенствовании государственного регулирования цен на лекарственные средства» от 17 окт. 2005 г. № 619. Постановление администрации Иркутской области от 5 июля 2006 г. № 107—ПА «Об утверждении Перечня отдаленных и труднодоступных местностей, в которых организации и индивидуальные предприниматели могут осуществлять наличные денежные расчеты и (или) расчеты с использованием платежных карт без применения контрольно-кассовой техники» принято в соответствии с п. 3 ст. 2 Федер. закона от 22 мая 2003 г. № 54-ФЗ «О применении контрольно-кассовой техники при осуществлении наличных денежных расчетов и (или) расчетов с использованием платежных карт».

Региональная власть порой весьма активно способствует прогрессу в экономических отношениях. Так, в декабре 2006 г. был презентован на совещании губернатора с участием деловых кругов Приангарья проект лесной товарно-сырьевой биржи и биржевой торговли. После совещания вышло постановление губернатора Иркутской области об организации биржевой торговли лесом. С 20 марта 2007 года Байкальская лесная товарная биржа начала вести торги в полном объеме, один раз в неделю по вторникам.

За первый день работы биржи было заключено 12 сделок - десять по продаже леса и две по покупке. В работе биржи участвовали крупные иркутские экспортеры, представители двух районов, Куйтунского и Зиминского, и лесные предприятия Китая. Все сделки по продаже леса проходят при участии маклеров и брокеров, их главная задача - вывести лесной бизнес из тени и по возможности сделать его более цивилизованным, (см.: В Иркутске начала работать Байкальская лесная товарная биржа // По материалам сайтов ИА КЕОЫЦМ и Телекомпании Аист. Режим доступа: Нпр: ик.ги)

Подробнее о нормативно-правовой базе развития региональной экономики можно прочитать: Толстошеев В. В. Региональное экономическое право России : учеб.-практ. пособие. М., 1999.

*В качестве регуляторов предпринимательской деятельности выступают также акты муниципального законодательства.* Например, решением Думы г. Иркутска 30 окт. 2006 г. утвержден Порядок организации транспортного обслуживания населения на территории г. Иркутска, которым, в частности, предусмотрено создание «механизма допуска» перевозчиков к осуществлению регулярных пассажирских перевозок.

Постановлением мэра города утверждаются предельные максимальные тарифы, применяемые в предпринимательской деятельности, см. напр.: Об утверждении предельных максимальных тарифов на перевозки пассажиров и багажа в автомобильном и электрическом транспорте по городским маршрутам, включая такси : постановление мэра г. Иркутска от 25 января 2007 г. № 031-06-63/7 // Иркутск официальный. 2007. 29 янв.

Муниципальные акты нередко нарушают права субъектов предпринимательской деятельности. Важнейшим правовым средством для защиты этих прав сегодня становятся средства прокурорского реагирования.

Генеральный прокурор РФ предложил усилить надзор за законностью правовых актов органов власти и местного самоуправления, регламентирующих правоотношения в сфере осуществления предпринимательской деятельности, добиваться их отмены в случае противоречия закону путем принесения протестов или обращения с заявлением об их оспаривании в суд (см. п. 1.1. приказа Генерального прокурора РФ «Об организации прокурорского надзора за исполнением законов о защите прав субъектов предпринимательской деятельности» от 17 августа 2005 г. № 29).

*Локальные нормативные правовые акты* также выступают регулятором предпринимательских отношений (о «корпоративных» нормативных актах см.: Кашанина Т. В. Корпоративное право : учебник для вузов. М., 1999).

Например, положением о филиале и представительстве конкретизируются вещные права этих обособленных подразделений на закрепленное за ними имущество юридического лица, а приказом или иным письменным распоряжением руководителя органи-

зации определяется учетная политика организации (см.: Положение по бухгалтерскому учету «Учетная политика организации». ПБУ 1/98: утв. приказом Минфина РФ от 9 дек. 1998 г. № 60н).

Стандарт организации, как локальный нормативный акт, служит для обеспечения качества продукции, выпускаемой организацией, выполняемых работ и оказываемых услуг (ст. 17 Федер. закона «О техническом регулировании»).

Локальные нормативные акты - это акты, принимаемые органами управления юридического лица или индивидуальными предпринимателями. В них содержатся нормы, регулирующие «типичные ситуации или вид отношений, имеющих место в корпорации», «сфера действия корпоративных норм ограничивается принадлежностью субъекта к коллективу или членством, возникающим по различным основаниям» (см. : Кашанина Т. В. Указ. соч. С.218-221.).

Следует обратить внимание, что некоторые локальные акты, принимаемые органами управления юридического лица, на практике распространяют сферу своего действия на неопределенный круг лиц, так или иначе вовлеченных в сферу взаимодействия с этим юридическим лицом. Так, ОАО «Российские железные дороги» издает распоряжения, содержащие прямые предписания и запреты, которые адресуются, по сути, не только подразделениям этого единого хозяйствующего субъекта, но и всем контрагентам железной дороги (см., напр.: п. 4.3.3 распоряжения ОАО «РЖД» от 11 мая 2004 г. № 2020р «Об обеспечении сохранности перевозимых грузов в ОАО «РЖД» // Экономика железных дорог.2004. № 9; или Гарант [Электронный ресурс] : справочно-правовая система). Такое расширение сферы действия локальных актов встречает возражения со стороны других хозяйствующих субъектов.

Наконец, *обычаи делового оборота* (ст. 5 ГК РФ) также могут восполнять пробелы в правовом регулировании предпринимательства. Студенту необходимо вспомнить **местные** правовые обычаи делового оборота, действие которых обнаруживается в нашей жизни практически на каждом шагу. Так, правовой пробел в установлении **момента оплаты** за проезд в городских маршрутных такси успешно восполняется обычаями делового оборота. Сложившееся и широко применяемое в практике предпринимательской деятельности правило поведения (обычай делового обо-

рога) предписывает оплатить проезд - в Иркутске - при выходе из маршрутного такси, в Москве, Санкт-Петербурге, Ангарске - оплачивать проезд необходимо сразу же после посадки в такси.

Учеными в настоящее время ведется работа по обобщению обычаев, сложившихся в российском деловом обороте и выявленных в судебной практике и практике деятельности Торгово-промышленной палаты РФ (См.: Дмитриева М.В., Невзоров И.В. Обобщение обычаев делового оборота // Актуальные проблемы коммерческого права: сб. ст. Вып 3. / под ред. Б.И.Пугинского - М.,2007. С.183-186).

Следует учитывать, что среди обычаев делового оборота, действующих в российской предпринимательской практике, сегодня весьма распространены «антиправовые» обычаи (например, обычай расчетов «черным налом», обычай «обмывать» удачную торговую сделку в рабочее время и т. п.). Однако, обычаи делового оборота, противоречащие обязательным положениям законодательства, применяться не должны (п. 2 ст. 5 ГК РФ), подчиняясь таким обычаям, предприниматели совершают правонарушение, влекущее применение мер юридической ответственности.

Вопреки распространенному в цивилистике мнению, понятия «обычай делового оборота» и «обычай торгового оборота» - это не синонимы.

Действие обычаев делового оборота выходит за сферу торговли, они регулируют всю деловую сферу. Так, в налоговых отношениях предпринимателя действуют обычаи, определяющие экономическую целесообразность затрат, а также обычаи оформления деловой документации (п. 1 ст. 252 Налогового кодекса РФ), обычаи делового оборота определяют сегодня во многом деловые взаимоотношения в бизнес-группах (напр., материнских и дочерних обществах); обычаем делового оборота следует признать сложившийся в предпринимательской практике претензионный порядок урегулирования экономических (а не только торговых) споров; верно отмечается, что обычаи широко используются в морских перевозках (Ершова И. В. Предпринимательское право : учебник. М., 2006. С. 20; Своды обычаев морских портов [Электронный ресурс] - см. в Списке нормативной литературы).

*Можно констатировать, что сегодня правовая среда российской экономики в основном создана.* Вместе с тем, имеются

объективные трудности в правовом регулировании экономики, к числу основных из них можно отнести:

Конфликт нормативной правовой базы и поведения субъектов хозяйствования, ведущий к следованию неписаным нормам, отличающихся также неустойчивостью и локальностью.

Импорт нормативной базы порождает негативное последствие - абстрактный характер норм, несоотнесенность их с реальными интересами экономических операторов.

Неэффективность (декларативность) экономического права, обусловленная зачастую неэффективностью юридических санкций.

Относительная выгодность отклонений от требований правовых норм, которой способствует невключение в национальных условиях механизмов социального ostrакизма правонарушителя.

И, наконец, на региональном уровне - конфликт нормативной базы многих региональных законодателей и федерального экономического законодательства.

Экономическое законодательство России, как бы то ни было, работает, при этом постоянно обновляется и совершенствуется. Об этом свидетельствуют как количественные, так и качественные его характеристики. Количественно - за годы российских реформ принят третий закон о приватизации, третий закон о банкротстве, третий АПК РФ и т. д.

Качественно - совершенствование экономического законодательства *глобально* идет в целом по пути дальнейшей либерализации правового регулирования. Направление качественного совершенствования российского экономического законодательства в целом совпадает с направленностью, духом *«конституции экономической свободы»*, как порой называют Соглашения ГАТТ/ВТО.

Диалектика здесь очевидна. Инициатива законодателя приводит к жизни правовые нормы, создающие новые рыночные механизмы. Становление, развитие рыночных отношений в России, в свою очередь, позволяет сделать адекватным рыночным условиям российское экономическое законодательство.

Вот почему важен для сегодняшней России **новый импульс дальнейшего развития правовой системы** (иногда говорят: «экономика России нуждается в обновленной правовой среде»). Без этого импульса весьма вероятна «пробуксовка» действующей

экономико-правовой системы при переходе на новый качественный уровень либерализации.

Такой импульс возможен при присоединении России к Всемирной Торговой Организации (ВТО), ибо каждый участник ВТО должен «обеспечить соответствие своих законов, нормативных актов и административных решений своим обязательствам», вытекающим из Соглашений ГАТТ/ВТО (см. п. 4 ст. XVI Марракешского соглашения о создании Всемирной Торговой Организации).

Необходимо понять, что **развитие предпринимательского законодательства** (как комплексной отрасли законодательства) на современном этапе допускает, прежде всего, возможность его частичной кодификации. Сегодня обсуждаются варианты кодификации по отдельным направлениям предпринимательской деятельности - например, предлагаются разработка и создание Инвестиционного кодекса РФ, Банковского кодекса РФ, Туристского кодекса РФ, Торгового кодекса РФ (см. : Постовой Н.В. Некоторые вопросы концепции Торгового кодекса // Коммерческое право. - 2007. - №1)

Надо полагать, что время для глобальной кодификации пока еще не наступило, так как предпринимательское законодательство пока не достигло необходимой для этого степени зрелости.

Если же говорить о долгосрочной перспективе, по мере постепенной кодификации предпринимательского законодательства по отдельным отраслям экономики, может быть разработан и принят Предпринимательский кодекс РФ. Вот почему на экзамене проверяется знание студентами структуры Предпринимательского кодекса России, предложенной в 1995 году академиком В. В. Лаптевым в его статье «Проблемы совершенствования предпринимательского законодательства» в сборнике : Правовое регулирование предпринимательской деятельности / под ред. В. В. Лаптева. М., 1995. С. 10-14.

Со структурой Предпринимательского кодекса следует ознакомиться по Приложению 1 к настоящему УМК.

## **Тема 2. СУБЪЕКТЫ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ**

Необходимо уяснить понятие и общую классификацию субъектов предпринимательского права. Важно понять, что этими субъектами, в отличие от субъектов гражданского права, могут

быть не только лица (физические и юридические) или публично-правовые образования.

К субъектам предпринимательского права обоснованно относят субъектов, имеющих административную правоспособность, например, филиалы юридического лица ( см.: Худолеев В.В. Правовой статус филиалов и представительств / В.В. Худолеев // Консультант бухгалтера. 2002. - № 8).

. В качестве субъектов предпринимательского права могут рассматриваться как обособленные (филиалы, представительства), так и необособленные подразделения юридических лиц.

### **Отдельные виды субъектов предпринимательского права**

Эксклюзивным является материал к вопросам о Системах коммерческих и некоммерческих организаций в предпринимательской практике. Такая постановка вопроса предполагает сравнительное рассмотрение различных организационно-правовых форм в аспекте использования (неиспользования, слабого использования) этих форм в предпринимательской практике сегодняшнего дня.

Необходимо по этим вопросам иметь в виду следующие положения, основанные на российской предпринимательской практике.

Выбор той или иной организационно-правовой формы российскими предпринимателями определяется структурными особенностями существующих по законодательству видов юридических лиц и, прежде всего, уровнем ответственности учредителей, предусмотренной законодателем по обязательствам организации.

Наиболее часто используются такие формы организации бизнеса, где степень ответственности учредителей (участников) по обязательствам своей организации минимальна и нет риска потерять все свое имущество. В частности, такие режимы предусмотрены для **общества с ограниченной ответственностью и акционерного общества**. Участники других коммерческих организаций в том или ином случае могут нести субсидиарную ответственность по долгам предприятия. Закономерно, что именно эти организационно-правовые формы наименее распространены в настоящее время.

Количество зарегистрированных сегодня ООО и АО с существенным отрывом опережает остальные организационно-правовые формы, причем эта разница имеет стабильный характер. Если рассматривать процентное соотношение открытых и закрытых акционерных обществ, можно отметить, что предпочтение отдается созданию ЗАО, что определяется двумя факторами : во-первых, величина требуемого минимального уставного капитала закрытого АО в десять раз меньше, чем открытого акционерного общества. Во-вторых, в регулировании деятельности ЗАО значительно слабее проявляется публично-правовой режим, нежели в регулировании ОАО.

Деятельности АО присущ особый публично-правовой режим по определенным ее направлениям:

1) акционерные общества любого типа (как эмитенты ценных бумаг) дополнительно контролируются со стороны федерального органа исполнительной власти - Федеральной службы по финансовым рынкам (ФСФР);

2) сведения об учредителях акционерного общества должны быть опубликованы, что также не всегда приветствуется предпринимателями;

3) в законодательстве закрепляется требование о публичности бухгалтерской отчетности и акционерного общества открытого типа, а в некоторых случаях - для закрытого АО, публичности проводимых общих собраний акционеров и иных существенных юридических фактов ОАО.

Абсолютным лидером среди видов коммерческих организаций, предусмотренных ГК РФ, по популярности среди предпринимателей является **общество с ограниченной ответственностью**. Подавляющее большинство предпринимателей выбирают именно эту форму ведения бизнеса. Как видно из характеристики ООО, такая организация помимо минимальных рисков имущественных потерь для своих участников имеет довольно простое управление (может полностью управляться одним лицом) и менее контролируема со стороны государства, чем акционерное общество.

Значительную роль в экономике сегодня продолжают играть **унитарные предприятия**. Количество их очень велико, идет процесс преобразования унитарных предприятий в частные (негосударственные и немunicipальные) формы ведения бизнеса, в основном - с использованием приватизации. В правительственных

программах ранее намечалось сохранить за унитарными предприятиями только право оперативного управления, право же хозяйственного ведения предлагалось вовсе ликвидировать как правовую конструкцию. В то же время, некоторые авторы утверждают о нарастании в последнее время противоположной тенденции - росте до 44 % доли государства в экономике России, за счет, к примеру, приобретения ФГУП «Рособоронэкспорт» акций АвтоВАЗа, возможной скупки акций «Норильского никеля» и КамАЗа (см.: Всеобщая национализация // Аргументы и факты. 2006. № 4).

25 августа 2005 года утвержден новый Примерный устав федерального государственного унитарного предприятия, основанного на праве хозяйственного ведения, в который, впрочем, включены весьма развернутые положения о реорганизации и ликвидации унитарного предприятия (утв. приказом Минэкономразвития России от 25 авг. 2005 г. № 205).

В учебной литературе подчеркивается, что унитарные предприятия необходимо рассматривать в качестве равноправных субъектов рыночной экономики наряду с иными коммерческими организациями (см.: Предпринимательское право : учебник / под ред. Е. П. Губина, П. Г. Лахно. М., 2001. С. 135).

Невостребованные в широкой практике формы ведения бизнеса. Если обратиться к регистрационной практике по г. Иркутску и Иркутской области, то, по данным статистики, за последние три года было зарегистрировано только одно полное товарищество по сравнению с тысячами других организаций. Высокая имущественная ответственность участников, неопределенность в управлении делами хозяйственного товарищества, невозможность создания товарищества одним лицом делают эту форму ведения бизнеса наименее востребованной предпринимателями. Хозяйственные товарищества справедливо называют иногда «мертворожденной» формой ведения бизнеса.

Еще один аутсайдер современной экономической жизни - Общество с дополнительной ответственностью (ОДО).

ОДО - общество с дополнительной ответственностью как форма ведения бизнеса практически идентична ООО, за исключением отличия в ответственности участников. Так, участники ОДО могут потерять часть своего имущества, кратную размеру внесенного ими вклада, правда, при условии *солидарной* ответственно-

сти (ст. 95 ГК РФ). В принципе, это не так обременительно. Но предприниматели практически не используют возможность создания организации в форме общества с дополнительной ответственностью. За три года в Иркутской области было зарегистрировано только одно ОДО, столько же, сколько и полных товариществ, хотя в полном товариществе предусмотрена ответственность участников всем своим имуществом. С чем же может быть связан такой низкий уровень востребованности этой формы? Речь может идти о низкой осведомленности предпринимателей о возможностях этой формы, в частности, в составе неформальных бизнес-групп. Также играет роль психологическое отторжение всякого рода «дополнительной ответственности».

Кооперативная форма ведения предпринимательства в силу определенных преимуществ и особенностей, отличающих ее от других видов предпринимательства, получила широкое распространение в мире. В развитых капиталистических странах накоплен определенный практический опыт в развитии кооперативного движения. Большое распространение кооперативы на Западе получили в сельском хозяйстве и торговле. Они функционируют также в строительстве, рыболовстве, страховании, банковском деле, других секторах экономики. В последние годы растет их количество и в промышленности. Первое место по развитию кооперативного движения занимает Италия, где в кооперативах занято до 9 % трудоспособного населения.

Однако в России, в последние годы, данная форма утратила свою привлекательность в силу определенной негативной оценки потребителями деятельности (качества товаров и услуг) кооперативов в конце 80-х - начале 90-х годов. Сказалась и непоследовательность российского законодателя, исключившего эту форму из числа возможных Законом РСФСР «О предприятиях и предпринимательской деятельности» (действовал с середины 1991 г. по конец 1994 г). Отталкивают предпринимателей от этой формы такие правовые факторы, как установленное минимальное число участников, обязательное личное трудовое участие, а также имущественная ответственность, которую несут члены кооператива. В предпринимательской практике мы сталкиваемся в основном с сельскохозяйственными кооперативами (артелями).

Приближаются к производственным кооперативам, по ряду особенностей правового положения, обусловленных прежде всего установлением **тесной связи труда и капитала, народные предприятия** (см.: Об особенностях правового положения акционерных обществ работников народных предприятий : Федер. закон от 19 июля 1998 г. № 115-ФЗ). Сегодня в России насчитывается очень немного народных предприятий (подробнее см.: Зубович М. М., Семеусов В. А. Акционерное общество : правовые аспекты : учеб. пособие. Иркутск, 2000. Гл. 18).

**Некоммерческой организацией** является организация, не имеющая извлечение прибыли в качестве **основной цели** своей деятельности и не распределяющая полученную прибыль между участниками (п.1 ст. 50). В российской экономике эти организации играют важную роль, выступая зачастую в качестве рыночных производителей. В числе наиболее популярных форм ведения предпринимательской деятельности можно назвать **потребительские кооперативы, автономные некоммерческие организации, некоммерческие партнерства, фонды.**

Так, автономные некоммерческие организации (АНО), согласно ст. 10 Федерального закона « О некоммерческих организациях», - это не имеющая членства некоммерческая организация, учрежденная гражданами и (или) юридическими лицами на основе добровольных имущественных взносов в **целях предоставления имущественных услуг в области образования, здравоохранения, культуры, науки, права, физической культуры и спорта и иных услуг.** Считается, что именно форма АНО «наиболее приемлема для прикрытия предпринимательской деятельности в области образования» (см.: Абрамова Л. Выбор организационно-правовой формы ведения бизнеса // Правовые аспекты предпринимательской деятельности в современных условиях. М., 2002. С. 30). В последнее время форма АНО получила широкое распространение и в других сферах экономики, например, эта форма широко используется при создании органов сертификации, образовательных и медицинских организаций, организаций культуры и спорта.

В той или иной мере почти все некоммерческие организации могут осуществлять предпринимательскую деятельность, «поскольку это служит достижению целей, ради которых они созда-

ны. и соответствующие этим целям» (п. 3 ст. 50 ГК РФ). Поскольку некоммерческие организации наделены законодателем специальной правоспособностью, в то же время они могут правомерно осуществлять **только те виды деятельности,** которые указаны в их учредительных документах (п. 2 ст. 52 ГК РФ). Напомним, что возможность осуществлять любые виды деятельности, не запрещенные законом («общая» правоспособность) законодателем предусмотрена лишь для коммерческих организаций и индивидуальных предпринимателей (п. 1 ст. 49, п. 3 ст. 23 ГК РФ).

Только одна форма некоммерческой организации - союз (ассоциация), - в силу прямого предписания ст. 121 Гражданского кодекса РФ не вправе заниматься ведением предпринимательской деятельности, для осуществления предпринимательской деятельности союз (ассоциация) создает хозяйственное общество или преобразуется в хозяйственное общество или товарищество.

Однако в действительности такого рода ограничений в текущем законодательстве значительно больше. Так, политические партии могут осуществлять предпринимательскую деятельность только по трем направлениям:

«3. В целях создания финансовых и материальных условий для реализации целей и решения задач, предусмотренных уставом и программой политической партии, политическая партия, ее региональные отделения и иные структурные подразделения вправе осуществлять следующие виды предпринимательской деятельности:

а) информационная, рекламная, издательская и полиграфическая деятельность для пропаганды своих взглядов, целей, задач и обнародования результатов своей деятельности;

б) изготовление и продажа сувенирной продукции с символикой и (или) наименованием политической партии, а также изготовление и продажа издательской и полиграфической продукции;

в) продажа и сдача в аренду имеющегося в собственности политической партии движимого и недвижимого имущества.

4. Политическая партия, ее региональные отделения и иные структурные подразделения не вправе осуществлять виды предпринимательской деятельности, не указанные в п. 3 настоящей статьи.

5. Доходы от предпринимательской деятельности политической партии, ее региональных отделений и иных структурных подразделений не могут перераспределяться между членами политической партии и должны использоваться только в целях, предусмотренных ее уставом» (ст. 31 Федер. закона «О политических партиях» от 11 июля 2001 г. № 95-ФЗ)

В соответствии с новейшей редакцией ст. 120 Гражданского кодекса РФ **учреждением** признается некоммерческая организация, созданная собственником для осуществления управленческих, социально-культурных или иных функций **некоммерческого** характера.

«Учреждение может быть создано гражданином или юридическим лицом (частное учреждение) либо соответственно Российской Федерацией, субъектом Российской Федерации, муниципальным образованием (государственное или муниципальное учреждение).

Государственное или муниципальное учреждение может быть бюджетным или автономным учреждением.

Частные и бюджетные учреждения полностью или частично финансируются собственником их имущества. Порядок финансового обеспечения деятельности государственных и муниципальных учреждений определяется законом.

Частное или бюджетное учреждение отвечает по своим обязательствам находящимися в его распоряжении денежными средствами. При недостаточности указанных денежных средств субсидиарную ответственность по обязательствам такого учреждения несет собственник его имущества.

Автономное учреждение отвечает по своим обязательствам всем закрепленным за ним имуществом, за исключением недвижимого имущества и особо ценного движимого имущества, закрепленных за автономным учреждением собственником этого имущества или приобретенных автономным учреждением за счет выделенных таким собственником средств. Собственник имущества автономного учреждения не несет ответственность по обязательствам автономного учреждения» (п. 2 ст. 120 ГК РФ в редакции Федер. закона от 3 ноября 2006 г. № 175-ФЗ).

Нормативно-правовая база деятельности некоммерческих организаций не вполне удовлетворяет всему многообразию отно-

шений, возникающих в ходе их деятельности. Так, до сих пор не существует единой точки зрения на наличие и формирование уставного капитала (фонда) некоммерческих организаций, а также на порядок их ликвидации. В связи с этим участие некоммерческих организаций в деловом обороте зачастую носит рискованный характер и порождает немало проблем, связанных с организацией их деятельности (см.: Матвеев С. Ю. Некоммерческие организации. М.: Бератор, 2004).

В настоящее время федеральным законом могут быть установлены право некоммерческой организации формировать в составе имущества целевой капитал, а также особенности правового положения некоммерческих организаций, формирующих целевой капитал (см.: О порядке формирования и использования целевого капитала некоммерческих организаций : федер. закон от 30 дек. 2006 г. № 275-ФЗ).

#### **Индивидуальные предприниматели**

Широко распространено занятие предпринимательской деятельностью в форме индивидуального предпринимателя без образования юридического лица (сокращенно - ПБОЮЛ или ИП - на момент проведения переписи населения 2002 года являлись около 2 млн человек или 3 % населения страны), которое, с позиций российских коммерсантов, также имеет свои недостатки. К ним относится ответственность индивидуального предпринимателя по предпринимательским долгам своим имуществом. Поскольку имущество, используемое гражданином-предпринимателем для предпринимательской деятельности, не обособляется от его личного имущества, индивидуальный предприниматель отвечает по своим обязательствам, в том числе возникшим при осуществлении предпринимательской деятельности, всем принадлежащим ему имуществом, за исключением того, на которое взыскание не может быть обращено в соответствии с законом.

Кроме того, к индивидуальным предпринимателям зачастую предвзято относятся как к кустарям, не способным к ведению серьезного бизнеса. Нередко крупные организации отказываются иметь дело с индивидуальными предпринимателями.

Важно помнить, что к предпринимательской деятельности граждан, осуществляемой без образования юридического лица, соответственно применяются правила Гражданского кодекса РФ,

которые регулируют деятельность коммерческих юридических лиц, если иное не вытекает из закона, иных правовых актов или существа правоотношения. Так же как коммерческие организации, скажем, индивидуальные предприниматели наделены общей правоспособностью. Граждане вправе заниматься предпринимательской деятельностью, начиная с 16-летнего возраста при наличии на то согласия родителей, усыновителей или попечителя (п. 1. ст. 27 ГК РФ).

Существенные особенности имеются у индивидуального предпринимателя как у работодателя (см. главу 48 Трудового кодекса РФ).

#### Критерии выбора организационно-правовой формы

Могут быть выделены следующие критерии, влияющие на выбор предпринимателями той или иной формы организации для ведения бизнеса:

- 1) степень ограничения имущественной ответственности участников (высокая в ООО);
- 2) степень включенности юридического лица в управленческую систему государства (высокая - в ОАО);
- 3) степень связи труда и капитала (высокая - в производственном кооперативе, в ЗАО);
- 4) степень затрат на управление (высокая - в ОАО);
- 5) степень стабильности ОГТФ (высокая - в ЗАО. низкая - в ООО);
- 6) степень налогового и иного льготирования (высокая - в некоммерческих организациях);
- 7) психологический критерий (выражен для ОДО. для кооперативов) и др.

Вместе с тем, идеальной для всех случаев жизни организационно-правовой формы ведения бизнеса не существует; исходя из анализа указанных критериев, осуществляется выбор формы ведения бизнеса применительно к конкретным условиям хозяйствования. Юристы должны помнить, что любая организационно-правовая форма ведения бизнеса имеет свои достоинства и недостатки, необходимо обращать на них внимание предпринимателей, вы-

бирающих конкретную форму, например, на нестабильность ООО. участник которого вправе в любое время выйти из общества, потребовав выплаты стоимости части имущества, приходящегося на его долю в уставном капитале (ст. 94 ГК РФ).

В современной предпринимательской практике для ведения бизнеса нередко используется «бизнес-группа» («группа компаний»), включающая в себя коммерческие и некоммерческие организации, а также индивидуальных предпринимателей. Такого рода группы имеют обычно одних и тех же учредителей. В бизнес-группах, как правило, используются дополнительные возможности, которые дает использование форм малого бизнеса. На 1 октября 2007 года в России было зарегистрировано около одного миллиона 100 тысяч организаций малого бизнеса различных организационно-правовых форм (ООО, ЗАО и пр.) и около 3,5 миллионов индивидуальных предпринимателей.

О критериях выбора организационно-правовой формы см. также: Олейник А. Н. Институциональная экономика. М., 2004. Лекция 20. С. 317-327; Абрамова Л. Выбор организационно-правовой формы ведения бизнеса // Правовые аспекты предпринимательской деятельности в современных условиях. М., 2002. С. 9-31.

Важнейшим разделом темы является раздел «Несостоятельность (банкротство)».

Важно не только усвоить все вопросы программы, но и понять, что введение процедур банкротства (в динамическом аспекте) так или иначе влияет на объем правоспособности организации-должника, а само банкротство ведет к ликвидации юридического лица. В связи с этим, этот вопрос изучается обычно в рамках темы «Субъекты предпринимательской деятельности».

Студенты не всегда обращают внимание на то, что существуют правовые особенности банкротства отдельных категорий должников-юридических лиц, закрепленные как в Федеральном законе «О несостоятельности (банкротстве)» (глава IX ФЗ), так и в действующих по сей день Федеральном законе «О несостоятель-

ности (банкротстве) кредитных организаций» от 25 февраля 1999 г. № 40-ФЗ, и Федеральном законе «Об особенностях несостоятельности (банкротства) субъектов естественных монополий топливно-энергетического комплекса» от 24 июня 1999 г. № 122-ФЗ.

### Тема 3. ИМУЩЕСТВЕННАЯ ОСНОВА ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

Следует помнить, что формы принадлежности имущества субъектам предпринимательской деятельности различны. Важнейшая из них - частная собственность, определенную роль также играют такие вещные права, как право хозяйственного ведения и право оперативного управления.

Основное вещное право предпринимателя - это право собственности, предоставляющее собственнику наиболее полную власть над вещью и предопределяющее направление и содержание других вещных прав.

Праву собственности всегда было принято придавать исключительный, абсолютный характер. Однако в последнее время величественное понятие собственности начинает постепенно тускнеть, размываться и умаляться многочисленными условиями и оговорками. Все более распространяется взгляд на право собственности как на некоторый «пучок прав».

У истоков современной «универсальной мета-теории» прав собственности стоят известные экономисты-институционалисты - лауреат Нобелевской премии 1991 года Р. Коуз и профессор Лос-Анджелеского университета А. Алчиан. Полный «пучок прав», по определению их последователя англичанина А. Оноре, состоит из следующих 11 элементов:

- право владения, понимаемое как исключительный физический контроль над вещью или, как правило, исключительного ее использования;
- право использования или личного использования вещи, когда оно не включает в себя два последующих правомочия;
- право управления, т. е. право решать, как и кем может быть использована вещь;
- право на доход, т. е. на те блага, которые дает реализация двух предыдущих полномочий;

- право на отчуждение, потребление, трату по своему усмотрению, изменение или уничтожение вещи;
- гарантия от экспроприации или право на безопасность;
- право передавать вещь;
- бессрочность;
- запрещение использовать вещь во вред другим;
- возможность отобрания вещи в уплату долга;
- остаточный характер, т. е. существование правил, обеспечивающих восстановление нарушенного правомочия (см.: Организационно-правовые формы коммерческой деятельности в России : Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации / под ред. В. В. Куликова. М., 1995. С. 11).

В соответствии с конструкцией «расщепленной собственности» получается, что конкретное право собственности может охватывать лишь *некоторые* из перечисленных элементов, следовательно, на одно и то же имущество может существовать *несколько прав собственности*.

В странах системы общего права известен институт доверительной собственности - институт траста, который получил признание также в праве Японии и ряде стран Латинской Америки, а теперь дает о себе знать также в странах континентальной Европы (см.: Предпринимательство и право : опыт Запада // Кулагин М. И. Избранные труды. М., 1997. С. 64).

В силу траста одно лицо - доверительный собственник (Ish-lee) - осуществляет управление имуществом, переданным ему другим лицом - учредителем траста, выступая в отношениях с третьими лицами в качестве собственника этого имущества и неся в то же время ответственность перед лицом, являющимся выгодоприобретателем или бенефициантом, т. е. лицом, в интересах которого траст учрежден. В отличие от договора поручения траст создается на основе не соглашения, а одностороннего волеизъявления учредителя, иными словами - на основе учредительного акта. В отличие же от представительства - права по сделкам с третьими лицами приобретает не учредитель траста, а непосредственно доверительный собственник, который выступает в обороте от своего имени, а не от имени доверителя.

Траст - это вещное право, учредитель имеет по отношению к доверительному собственнику не обязательственное право, а вещное, и сам доверительный собственник имеет вещное право. Между ними вещные права распределены определенным образом. Траст имеет две основные разновидности: он создается в благотворительных целях, в частности, для охраны имущественных интересов особых категорий лиц, и в целях бизнеса. Право хозяйственного ведения, возможно, и есть, по существу, предпринимательский траст (коммерческая собственность): предприятие, созданное учредительным актом собственника, само как доверительный собственник совершает в отношении переданного ему имущества все действия, осуществляет все правомочия, как если бы оно было собственником.

Вообще, при помощи концепции доверительной собственности легче объяснить взаимоотношения между собственником и субъектом права хозяйственного ведения по поводу одного и того же имущества. И поскольку передача в хозяйственное ведение есть не утрата собственности, а лишь самоограничение собственника, то это никак не ущемляет принцип абсолютности права собственности.

В современных западных научных исследованиях сделан вывод о том, что «институт траста, принадлежащий к системе общего права, достаточно легко приспосабливается к континентальному вещному праву» (подробнее об этом см.: Казаков А. К вопросу о рецепции траста российским правом // Корпоративный юрист. 2006. № 7. С. 20-25). Думается, сегодня нецелесообразно в законодательстве отказываться от классической концепции права собственности, это может привести к ухудшению состояния дел с защитой права собственности в России.

Следует усвоить **понятие и правовые формы** принадлежности имущества субъектам предпринимательской деятельности. В содержание понятия «имущество» Гражданский кодекс РФ помимо **вещей** (в натуральной форме) включает также **имущественные права** (ст. 128 ГК РФ). Состав имущества субъектов предпринимательской деятельности представляет собой совокупность основных и оборотных средств, нематериальных активов, а также капиталов, фондов и резервов. Наука предпринимательского права в отличие от теории гражданского права употребляет специальные понятия, такие как «фонд», «средство», «резерв».

Считается некорректным говорить об имущественной основе коммерческой организации как о совокупности вещей. Слово «вещь» носит цивилистическую окраску и не вписывается в правовое регулирование отношений в сфере предпринимательства. Так же, как принято говорить о поставке комплектной продукции (ст. 478-479 ГК РФ), а не о поставке «сложной вещи» (см.: Белых В. С. Правовое регулирование предпринимательской деятельности в России. М., 2005. С. 232).

Далее следует тщательно разобраться с особенностями правового режима отдельных видов объектов имущественных прав субъектов предпринимательской деятельности - правовым режимом **основных фондов**, правовым режимом **оборотных средств**, правовым режимом **нематериальных активов**, правовым режимом **капиталов, специальных фондов и резервов**.

В этой же теме изучаются основные положения, касающиеся бухгалтерского и налогового учета, который ведут предприниматели.

Следует осознать, что юристов, работающих в экономике, часто упрекают в непрофессионализме, в том, что они «консультируют воздушно, однобоко - с юридической стороны, т. к. это должно быть в идеале... подумать, что из этого выйдет в бухгалтерии, в налогообложении, они не готовы» (см., напр.: Новые требования - новые возможности // На стол Главбуху! 2002. 13 авг.).

Профессор О. М. Олейник по этому поводу замечает: «Надо научить юриста понимать то, что говорит бухгалтер» (см.: Зубович М. М. Об изменении парадигмы российского предпринимательского права // Сиб. юрид. вестн. 2003. № 2).

Надо различать два вида учета в предпринимательской организации.

**Бухгалтерский учет** - это упорядоченная система сбора, регистрации и обобщения информации в денежном выражении об имуществе, обязательствах организации и их движении путем сплошного, непрерывного и документального учета всех хозяйственных операций (п. 1 ст. 1 Федер. закона «О бухгалтерском учете»).

**Набор приемов**, с помощью которых ведется бухгалтерский учет, называется методом. В составе метода бухгалтерского учета присутствуют следующие основные элементы:

- документация;

- счета;
- двойная запись;
- инвентаризация;
- оценка и калькуляция;
- баланс;
- отчетность.

**Документация** - это комплект документов, обеспечивающий сплошное и непрерывное отражение хозяйственной деятельности предприятия. Каждый отдельный документ является письменным свидетельством факта совершения хозяйственной операции. Юридическую силу ему придают следующие обязательные реквизиты, без которых он не является действительным:

- 1) наименование документа;
- 2) дата составления;
- 3) наименование организации, от имени которой составлен документ;
- 4) содержание хозяйственной операции;
- 5) измерители хозяйственной операции в натуральном и денежном выражении;
- 6) наименование должностей лиц, ответственных за совершение хозяйственной операции и правильность ее оформления;
- 7) личные подписи указанных лиц.

**Счета** - это специальный бухгалтерский инструмент кодирования, учета и группировки однородных хозяйственных средств и операций.

По форме каждый счет представляет двухстороннюю таблицу. Левая сторона счета называется дебетом («он должен»), правая - кредитом («он верит»). В зависимости от отношения к стороне баланса дебет или кредит означает либо «приход», либо «расход» соответственно.

**Двойная запись** - это запись хозяйственной операции по дебету одного и по кредиту другого счета. Она обеспечивает взаимосвязанное и контролируемое отражение операции. Кодирование хозяйственной операции с помощью двойной записи носит название **бухгалтерской проводки**.

*Например*, сдача наличной выручки предприятия из кассы на расчетный счет оформляется следующей проводкой:

Д 51 - К 50,  
где: счет 51 - «Расчетные счета», счет - 50 «Касса», Д - дебет счета, а К - кредит счета.

*Еще один пример.*

Основные средства, поступающие в качестве вкладов учредителей в уставный капитал организации, приходуются с использованием счета 08 «Вложения во внеоборотные активы». Их первоначальная стоимость определяется по оценке, согласованной между учредителями. Если основное средство было в употреблении, то сумма ранее накопленной амортизации отдельно не выделяется:

Д 75 - К 80 - отражена доля учредителя на сумму оценочной стоимости объекта;

Д 08 - К 75 - оприходован вклад учредителя;

Д 01 - К 08 - составлен акт приемки объекта в эксплуатацию; где счет 75 - «Расчеты с учредителями», счет 80 - «Уставный капитал».

Срок полезного использования для такого объекта устанавливается применительно к величине его оценочной стоимости.

**Инвентаризация** - это проверка и документальное подтверждение наличия товарно-материальных ценностей, денежных средств и финансовых обязательств.

**Оценка и калькуляция** - это способы определения стоимости хозяйственных средств, затрат на их приобретение и сооружение, издержек производства, затрат на реализацию продукции, работ и услуг и т. п.

Например, при постановке на учет объектов основных средств, эксплуатировавшихся ранее на других предприятиях, определяется их новый срок полезного использования, а суммы накопленной ранее амортизации не выделяются. Оценка их первоначальной учетной стоимости производится по остаточной стоимости объекта, под которой понимается разница между стоимостью нового объекта и суммой его амортизации.

**Баланс («двухчашечные весы»)** - это способ обобщения и группировки хозяйственных средств предприятия и их источников на определенную дату. Он представляет собой двухстороннюю таблицу, включающую в себя отдельные разделы и статьи. Левая сторона таблицы, называемая «активом», содержит сведе-

ния о составе и размещении хозяйственных средств. Правая сторона, называемая «пассивом», содержит сведения об источниках этих средств и их целевом назначении. Поскольку актив и пассив баланса описывают одни и те же хозяйственные средства (только с разных сторон), то сумма всех статей актива совпадает с суммой всех статей пассива. Эта сумма называется «валютой баланса».

В качестве учебного примера бухгалтерского баланса следует изучить Приложение 2 к настоящему УМК.

Следует уточнить различие между дебиторскими и кредиторскими задолженностями.

Дебиторы - это должники предприятия, которым оно перечислило аванс за поставку материальных ценностей или оказание услуг, отправило продукцию или предоставило услуги без предварительной оплаты с их стороны. Дебиторская задолженность - это общая сумма долгов предприятия. В ее состав включаются: задолженности поставщикам за полученные от них материальные ценности, долги по выданным векселям и по полученным от покупателей авансам, задолженности государственным органам по налогам и сборам, а также задолженности перед своими сотрудниками по оплате труда.

Кредиторы - это поставщики товаров и услуг предприятию или покупатели, выдавшие авансы. Этим субъектам предприятие должно заплатить за поставки и предоставленные услуги или направить готовую продукцию (оказать услуги) в счет полученного аванса. Дебиторская задолженность - это актив: неполученные в настоящий момент деньги или материальные ценности. Кредиторская задолженность - это пассив: источники полученных и неоплаченных в настоящий момент материальных ценностей, денежных средств и услуг.

Бухгалтерская отчетность - единая система данных об имущественном и финансовом положении организации и о результатах ее хозяйственной деятельности, составляемая на основе данных бухгалтерского учета по установленным формам.

Учетная политика. Под учетной политикой организации понимается принятая самой организацией совокупность способов ведения бухгалтерского учета - первичного наблюдения, стоимостного измерения, текущей группировки и итогового обобщения фактов хозяйственной деятельности. При этом к способам веде-

ния бухгалтерского учета относятся способы группировки и оценки фактов хозяйственной деятельности, погашения стоимости активов, организации документооборота, инвентаризации, способы применения счетов бухгалтерского учета, системы регистров бухгалтерского учета, обработки информации и иные соответствующие способы и приемы (п. 2 Положения по бухгалтерскому учету «Учетная политика организации» ПБУ 1/98 : утв. приказом Минфина РФ от 9 декабря 1998 г. № 60н // Рос. газ. 1999. 20 янв.).

Структуру учетной политики организации закрепляет статья 6 Федер. закона «О бухгалтерском учете» от 21 ноября 1996 г. № 129-ФЗ):

«...Принятая организацией учетная политика утверждается приказом или распоряжением лица, ответственного за организацию и состояние бухгалтерского учета.

При этом утверждаются:

- рабочий план счетов бухгалтерского учета, содержащий синтетические и аналитические счета, необходимые для ведения бухгалтерского учета в соответствии с требованиями своевременности и полноты учета и отчетности;
- формы первичных учетных документов, применяемых для оформления хозяйственных операций, по которым не предусмотрены типовые формы первичных учетных документов, а также формы документов для внутренней бухгалтерской отчетности;
- порядок проведения инвентаризации и методы оценки видов имущества и обязательств;
- правила документооборота и технология обработки учетной информации;
- порядок контроля за хозяйственными операциями, а также другие решения, необходимые для организации бухгалтерского учета.

Принятая организацией учетная политика применяется последовательно из года в год. Изменение учетной политики может производиться в случаях изменения законодательства Российской Федерации или нормативных актов органов, осуществляющих регулирование бухгалтерского учета, разработки организацией

новых способов ведения бухгалтерского учета или существенного изменения условий ее деятельности. В целях обеспечения сопоставимости данных бухгалтерского учета изменения учетной политики должны вводиться с начала финансового года».

С **образцом** приказа об утверждении учетной политики организации студентам следует ознакомиться по материалам учебной дискеты.

**Налоговый** учет - система обобщения информации для определения налоговой базы по налогу на основе данных первичных документов, сгруппированных в соответствии с порядком, предусмотренным Налоговым кодексом РФ.

Налоговый учет осуществляется в целях формирования полной и достоверной информации о порядке учета для целей налогообложения хозяйственных операций, осуществленных налогоплательщиком в течение отчетного (налогового) периода, а также обеспечения информацией внутренних и внешних пользователей для контроля за правильностью исчисления, полнотой и своевременностью исчисления и уплаты в бюджет налога.

Система налогового учета организуется налогоплательщиком самостоятельно, исходя из принципа последовательности применения норм и правил налогового учета, т. е. применяется последовательно от одного налогового периода к другому. Порядок ведения налогового учета устанавливается налогоплательщиком в учетной политике для целей налогообложения, утверждаемой соответствующим приказом (распоряжением) руководителя. Налоговые и иные органы не вправе устанавливать для налогоплательщиков обязательные формы документов налогового учета.

Данные налогового учета должны отражать порядок формирования суммы доходов и расходов, порядок определения доли расходов, учитываемых для целей налогообложения в текущем налоговом (отчетном) периоде, сумму остатка расходов (убытков), подлежащую отнесению на расходы в следующих налоговых периодах, порядок формирования сумм создаваемых резервов, а также сумму задолженности по расчетам с бюджетом по налогу.

Подтверждением данных налогового учета являются:

1) первичные учетные документы (включая справку бухгалтера);

2) аналитические регистры налогового учета;

3) расчет налоговой базы.

В случае, если в регистрах бухгалтерского учета содержится недостаточно информации для определения налоговой базы в соответствии с требованиями НК РФ, налогоплательщик вправе самостоятельно дополнять применяемые регистры бухгалтерского учета дополнительными реквизитами, формируя тем самым регистры налогового учета, либо вести самостоятельные регистры налогового учета.

Формы аналитических регистров налогового учета для определения налоговой базы, являющиеся документами для налогового учета, в обязательном порядке должны содержать следующие реквизиты:

- наименование регистра;
- период (дату) составления;
- измерители операции в натуральном (если это возможно) и в денежном выражении;
- наименование хозяйственных операций;
- подпись (расшифровку подписи) лица, ответственного за составление указанных регистров.

Данные налогового учета должны отражать порядок формирования суммы доходов и расходов, порядок определения доли расходов, учитываемых для целей налогообложения в текущем налоговом (отчетном) периоде, сумму остатка расходов (убытков), подлежащую отнесению на расходы в следующих налоговых периодах, порядок формирования сумм создаваемых резервов, а также сумму задолженности по расчетам с бюджетом по налогу.

**Общие отличия бухгалтерского учета от налогового учета состоят в следующем:**

- использование разных терминологических баз;
- существенные различия в учете основных средств, нематериальных и иных активов;
- кардинальное несходство принципов учета доходов и расходов, в том числе методов их признания и соотношения.

Важными отличиями бухгалтерского **учета прибыли** от ее налогового учета является экономическая (или близкая к ней) терминологическая база, применение первичных бухгалтерских документов, использование выверенного плана счетов, выполнение двойной записи и составление баланса.

Налоговый учет формируется в основном на юридической (или близкой к ней) терминологической базе, в нем применяются копии или суррогаты первичных документов, отсутствует адекватный план счетов, не используется двойная запись и не составляется налоговый баланс (да он и избыточен при отсутствии хозяйственной логики в налогообложении). В результате отношения предприятий с государством складываются в сфере административно-политической (с активным участием представителей правосудия).

Положение усугубляется еще одним важным обстоятельством, которое заключается в том, что развитие и совершенствование налоговой системы идет преимущественно в одном направлении - фискальном. В результате, наряду с бухгалтерским учетом, развивается налоговый учет, который, к сожалению, не только плохо стыкуется с первым, но и имеет ярко выраженный субъективистский характер, размывающий экономический смысл хозяйственной деятельности предприятия (см. подробнее: Кожин В. Я. Основы бухгалтерского учета. 2003 // Гарант [Электронный ресурс] : справочно-правовая система).

**При упрощенной системе налогообложения (УНС)** налогоплательщики обязаны вести налоговый учет показателей своей деятельности, необходимых для исчисления налоговой базы и суммы налога, на основании Книги учета доходов и расходов установленного образца.

Ведение Книги учета доходов и расходов заменяет для организаций ведение обычного бухгалтерского учета: «организации, перешедшие на упрощенную систему налогообложения, освобождаются от обязанности ведения бухгалтерского учета», но «ведут учет основных средств и нематериальных активов в порядке, предусмотренном законодательством» о бухгалтерском учете (п. 3 ст. 4 Федер. закона « О бухгалтерском учете»).

#### **Тема 4. ГОСУДАРСТВЕННОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ**

По вопросу «Основы государственного регулирования экономики» важно понять, что в России сегодня формируется **новый подход** к вмешательству государства в экономику.

Конституция Российской Федерации (статьи 34, 35, 55) гарантирует право каждого на свободное использование своих спо-

собностей и имущества, т. е. право на свободу экономической деятельности. Это право может быть ограничено федеральным законом только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства.

Гражданское законодательство основывается на «недопустимости произвольного вмешательства кого-либо в частные дела» (ст. 1 ГК РФ), таким образом, принципиально **допуская вмешательство «в частные дела» непроизвольное, ичи основанное на законе.**

Государственное вмешательство в предпринимательскую деятельность возможно в соответствии с федеральным законом **при наличии очевидных рисков.** Так, Федеральным законом от 8 августа 2001 г. № 128-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» установлен основной критерий определения лицензируемых видов деятельности: **возможность нанесения ущерба правам, законным интересам, здоровью граждан, обороне и безопасности государства, культурному наследию народов Российской Федерации** при осуществлении конкретного вида деятельности (ст. 4). Таким образом, лицензирование может применяться только для тех видов деятельности, осуществление которых несет очевидные риски нанесения ущерба правам, законным интересам, здоровью граждан, обороне и безопасности государства, культурному наследию народов РФ.

Аналогичный подход, при условии формализации критериев понятия «очевидный риск», должен применяться и в отношении других методов государственного регулирования.

В зависимости от вида и уровня возникающих рисков государственное регулирование должно носить обязательный либо рекомендательный характер, а также варьировать методы и формы контроля. Кроме того, для определенных видов предпринимательской деятельности, риск при осуществлении которых невысок, могут применяться рыночные (негосударственные) механизмы регулирования: **саморегулирование, страхование профессиональной ответственности** и др.

Последовательная схема выбора метода регулирования предпринимательской деятельности приведена на рис. 1.

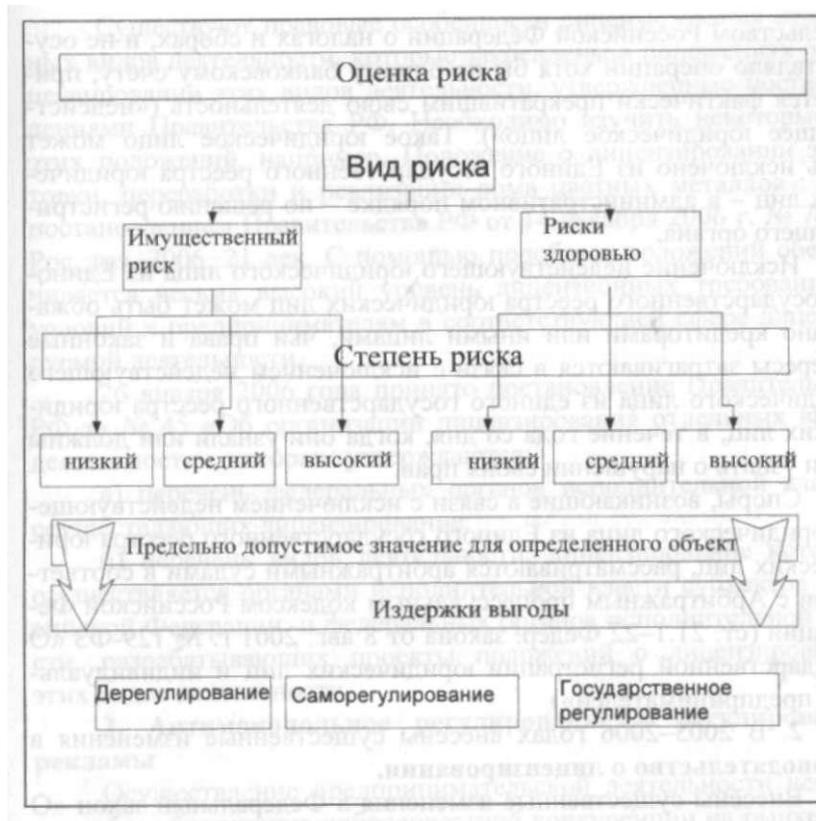
Подробнее о новых подходах к государственному регулированию предпринимательской деятельности см.: Разработка процедуры доказательства необходимости государственного или иного вмешательства в экономику и процедуры периодической оценки эффективности регулирующих мер / проект под рук. В. В. Буева, Е. Г. Литвака. М.: АНО «НИССИП», 2005. [Электронный ресурс]. Режим доступа: лулулу.шззе.ги (фрагмент проекта - см. на учебной дискете - файл «Новый подход к государственному регулированию»).

По учебной литературе надо изучить отдельные виды государственного регулирования экономики - **государственную регистрацию, лицензирование отдельных видов предпринимательской деятельности, антимонопольное регулирование и регулирование рекламы, техническое регулирование безопасности и качества продукции, работ, услуг, ценообразование и др.**

При изучении отдельных видов необходимо обратить внимание на типичные ошибки студентов. Студенты не всегда обращают внимание на следующее:

**1. Государственная регистрация** - это универсальная форма административного регулирования, применяемая не только при создании, реорганизации, ликвидации юридического лица, но и во многих иных ситуациях.

Например, применяются государственная регистрация **новых пищевых продуктов** (Федер. закон «О качестве и безопасности пищевых продуктов»), государственная регистрация **предельных отпускных цен производителя лекарственных средств** (постановление Правительства РФ «О совершенствовании государственного регулирования цен на лекарственные средства» от 17 окт. 2005 г. № 619), государственная регистрация **выпуска эмиссионных ценных бумаг** (Федер. закон «О рынке ценных бумаг»), государственная регистрация **финансово-промышленных групп** и изменений договора о создании финансово-промышленных групп (Федер. закон «О финансово-промышленных группах»), государственная регистрация **предпринимательских договоров**, например, таких как коммерческая концессия (ст. 1028 ГК РФ) и др.



*Рис. 1. Схема выбора метода регулирования предпринимательской деятельности*

В июле 2005 года внесены изменения в законодательство о государственной регистрации юридических лиц, в частности - предусмотрен новый правовой статус юридического лица - юридическое лицо, прекратившее свою деятельность («недействующее юридическое лицо») и административный (несудебный) порядок исключения такого субъекта из Единого государственного реестра юридических лиц. Юридическое лицо, которое в течение последних двенадцати месяцев, предшествующих моменту принятия регистрирующим органом соответствующего решения, не предоставляло документы отчетности, предусмотренные законо-

дательством Российской Федерации о налогах и сборах, и не осуществляло операций хотя бы по одному банковскому счету, признается фактически прекратившим свою деятельность («недействующее юридическое лицо»). Такое юридическое лицо может быть исключено из Единого государственного реестра юридических лиц - в административном порядке - по решению регистрирующего органа.

Исключение недействующего юридического лица из Единого государственного реестра юридических лиц может быть обжаловано кредиторами или иными лицами, чьи права и законные интересы затрагиваются в связи с исключением недействующего юридического лица из единого государственного реестра юридических лиц, в течение года со дня, когда они узнали или должны были узнать о нарушении своих прав.

Споры, возникающие в связи с исключением недействующего юридического лица из Единого государственного реестра юридических лиц, рассматриваются арбитражными судами в соответствии с Арбитражным процессуальным кодексом Российской Федерации (ст. 21.1-22 Федер. закона от 8 авг. 2001 г. № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей»)

## **2. В 2005-2006 годах внесены существенные изменения в законодательство о лицензировании.**

Внесены существенные изменения в Федеральный закон «О лицензировании отдельных видов деятельности». Оптимизируется порядок получения лицензий. Так, сокращается перечень документов, представляемых в лицензирующий орган, сокращается срок принятия решения о выдаче лицензии с 60 до 45 дней. По заявлению соискателя лицензии или лицензиата в отношении отдельных видов деятельности, лицензирование которых осуществляется в целях защиты имущественных прав и законных интересов граждан, может применяться **упрощенный порядок** лицензирования при условии заключения соискателем лицензии или лицензиатом договора страхования гражданской ответственности либо при наличии у лицензиата сертификата соответствия осуществляемого им лицензируемого вида деятельности международным стандартам.

Существуют правовые особенности лицензирования отдельных видов деятельности, которые закреплены в положениях о лицензировании этих видов деятельности, утвержденные постановлениями Правительства РФ. Необходимо изучить некоторые из этих положений, например, Положение о лицензировании заготовки, переработки и реализации лома цветных металлов : утв. постановлением Правительства РФ от 14 декабря 2006 г. № 766 // Рос. газ. 2006. 21 дек. С помощью подобных положений обеспечивается весьма высокий уровень лицензионных требований и условий к предпринимателям в соответствующей сфере лицензируемой деятельности.

26 января 2006 года принято постановление Правительства РФ за № 45 «Об организации лицензирования отдельных видов деятельности», которым утверждаются:

а) перечень федеральных органов исполнительной власти, осуществляющих лицензирование;

б) перечень видов деятельности, лицензирование которых осуществляется органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации, и федеральных органов исполнительной власти, разрабатывающих проекты положений о лицензировании этих видов деятельности.

## **3. Антимонопольное регулирование и регулирование рекламы**

Осуществление предпринимательской деятельности невозможно без обеспечения добросовестной конкуренции на рынке, без антимонопольного регулирования.

Российское антимонопольное законодательство существенно обновлено, вступил в силу Федеральный закон от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции». Основными отличительными особенностями закона «О защите конкуренции» является более четкое определение круга сделок и действий, которые совершаются с предварительного согласия антимонопольного органа, принципиально новое определение запретов на различные виды монополистической деятельности, существенное уточнение определения доминирующего положения хозяйствующих субъектов на рынке и понятия согласованных действий. Кроме того. Закон «О защите конкуренции» формирует исчерпывающий перечень полномочий антимонопольного органа и видов предписаний, которые

он вправе выдавать, а также содержит специальную «процессуальную» главу, которая регулирует рассмотрение антимонопольным органом заявлений граждан.

В последнее время также претерпело существенные изменения регулирование рекламы: Федеральный закон «О рекламе» регламентирует общие требования к рекламе, способы ее распространения, ограничивает рекламу отдельных видов товаров, а также определяет основы саморегулирования и госконтроля в этой сфере.

Уточнены некоторые понятия, в том числе «реклама», «товар», «социальная реклама». Введено понятие «спонсор» - физическое или юридическое лицо, а не производимая продукция: таким образом, исчезнет реклама, где товар является спонсором программы. По новому закону, не допускается демонстрация в любой рекламе процессов курения и употребления спиртных напитков. Запрещается реклама в дни национального траура. Запрещается использовать образы «людей в белых халатах» - медицинских и фармацевтических работников, врачей. Кроме того, вводится запрет на рекламу «зонтичных брендов», когда под видом одного товара рекламируется другой, ограниченный или запрещенный к рекламе товар.

Устанавливаются также лимиты рекламы на телевидении. Длина рекламного блока не должна быть более 4 минут. В 2006-2007 годах количество рекламы в час не должно быть более 20 % вещания, а в сутки - не более 15 % объема вещания. С 2008 г. реклама не должна превышать 15 % объема вещания в час. Под общие ограничения рекламы подпадают также такие виды рекламы, как телемагазины, бегущие строки, «наложение рекламного кадра». Предусматривается, что уровень звука рекламного блока не может превышать уровень звука общего вещания. Запрещается также совмещение рекламы с дорожными знаками.

**4. Техническое регулирование безопасности и качества продукции, работ, услуг регулируется в первую очередь Федеральным законом «О техническом регулировании».** Этот закон закладывает основы радикальной перестройки системы, которая потенциально может существенно снизить издержки, связанные с подтверждением соответствия обязательным требованиям.

Важно понять, что реформа сферы технического регулирования на пороге вступления России в ВТО была необходимой в силу следующих существенных недостатков старой системы:

- Громоздкость, противоречивость и непрозрачность. Обязательные требования к продукции, процессам производства установлены многочисленными нормативными актами, количество которых доходит до 60 тысяч.
- Избыточный охват. Основным способом подтверждения соответствия товаров (работ, услуг) обязательным требованиям является обязательная сертификация. Несмотря на постепенное сокращение номенклатуры товаров, подлежащих обязательной сертификации, этот список оставался чрезмерно велик и охватывал более 60 % товарной номенклатуры.
- Низкое качество стандартов. Стандарты в значительной степени устарели, не соответствуют современным требованиям науки и технологии и международным стандартам.
- Неэффективность системы контроля. Столь широкий охват системой обязательной сертификации приводил к тому, что система явно не справлялась с возложенными на нее задачами.

Федеральный закон «О техническом регулировании» заложил правовую базу для решения многих из этих проблем. Предполагается, что реформа технического регулирования в Российской Федерации (со сроком осуществления до 2010 года), будет иметь значительный эффект для экономического роста России в целом.

Правовое техническое регулирование включает в себя: а) установление технических регламентов; б) стандартизацию; в) оценку соответствия (сертификацию, декларирование соответствия).

Вместе с тем, нельзя забывать о таких важнейших законах, как федеральный закон «О качестве и безопасности пищевых продуктов», закон РФ «Об обеспечении единства измерений», которые также имеют прямое отношение к правовому обеспечению качества. Эти и другие законы дополнительно могут предусматривать использование в сфере технического регулирования и иных способов государственного воздействия, например, государственную регистрацию новых пищевых продуктов (ст. 10 Федер.

закона «О качестве и безопасности пищевых продуктов»), однако принимаются и применяются они в соответствии с ФЗ «О техническом регулировании» (п. 1. ст. 4).

В конце 2005 года в России появился первый Технический регламент, утвержденный постановлением Правительства РФ от 12 окт. 2005 г. № 609 «Об утверждении специального технического регламента «О требованиях к выбросам автомобильной техникой, выпускаемой в обращение на территории Российской Федерации, вредных (загрязняющих) веществ».

Программа разработки технических регламентов (утв. распоряжением Правительства РФ от 8 ноября 2004 г. № 1889-р) предусматривает принятие в ближайшее время нескольких десятков технических регламентов, содержащих безусловно обязательные требования. Вместе с тем, разработка и принятие технических регламентов сильно затянулись, что, как видно, впоследствии приведет к значительному удлинению семилетнего переходного периода.

Федеральным законом от 1 мая 2007 года № 65-ФЗ внесен ряд существенных изменений в федеральный закон «О техническом регулировании».

Так, среди первоочередных технических регламентов, которые должны быть приняты до 1 января 2010 года, названы регламенты: о безопасности машин и оборудования, о безопасности строительных материалов и изделий, о безопасности зданий и сооружений, о безопасности лекарственных средств, о безопасности изделий медицинского назначения, о безопасности средств индивидуальной защиты, о безопасности химической продукции, о безопасности пищевых продуктов.

Среди документов в области стандартизации появился новый применяемый на добровольной основе документ - свод правил. В нем содержатся технические правила и (или) описание процессов проектирования (включая изыскания), производства, строительства, монтажа, наладки, эксплуатации, хранения, перевозки, реализации и утилизации продукции. Своды правил будут разрабатываться в случае отсутствия национальных стандартов применительно к отдельным требованиям технических регламентов или объектам технического регулирования.

Орган государственного контроля (надзора) в случае получения информации о несоответствии продукции требованиям технических регламентов наделен полномочиями выдать предписание о приостановке реализации этой продукции или информировать приобретателей через средства массовой информации об угрозе причинения вреда жизни или здоровью граждан при использовании этой продукции.

**5. Ценообразование.** Необходимо помнить, что рыночная экономика предполагает *ценообразование*, в котором весьма активно участвуют государственные и муниципальные органы. Так, в США регулируется около 10 % цен, в Японии до - 20 % потребительских цен. В Европейском Союзе активно регулируются цены на сельскохозяйственную продукцию, лекарства, легковые автомобили, уголь и др. Во многих странах мира устанавливаются почтовые и железнодорожные тарифы. В Испании вводится государственное регулирование цен на мобильную связь: в связи с участвовавшими жалобами абонентов на то, что цены на мобильную связь в стране выше, чем в соседних странах, в феврале 2006 года введены фиксированные тарифы на звонки между операторами мобильной связи (см.: ЭО\У<sup>Т</sup>opez Ke\y\$ylre8 [Электронный ресурс]. Режим доступа: Ёйр://\^ут.ао^opez.сот).

В России активное влияние на сдерживание цен оказывается на федеральном, региональном и муниципальном уровнях.

Формируются новые гибкие механизмы влияния государства на ценообразование.

Примером такого механизма является **формирование цен на лекарственные средства**, включенные в Перечень жизненно необходимых и важнейших лекарственных средств.

Государственное регулирование цен на лекарственные средства осуществляется путем государственной регистрации предельных отпускных цен российских и иностранных организаций-производителей на лекарственные средства и установления предельных оптовых и предельных розничных надбавок к ценам на эти лекарственные средства.

Активную роль здесь играет Федеральная служба по надзору в сфере здравоохранения и социального развития (Минздрав РФ), которая осуществляет государственную регистрацию предельных отпускных цен, ведет их Государственный реестр, а также уста-

навликает (по согласованию с Федеральной службой по тарифам) предельные уровни торговых надбавок для каждого субъекта РФ.

Органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации устанавливаются в отношении организаций оптовой торговли лекарственными средствами и аптечных учреждений, осуществляющих реализацию лекарственных средств на территории этих субъектов Российской Федерации, предельные оптовые и предельные розничные надбавки к ценам на лекарственные средства.

В то же время правовая основа ценообразования в России сегодня явно недостаточна.

В связи с этим предлагаются проекты новых нормативных актов в этой сфере. Так, в Государственную Думу внесён законопроект федерального закона «Основы государственного регулирования цен», в котором предлагаются правовые новеллы, исчерпывающим образом закрепляющие объекты, по которым могут быть установлены фиксированные тарифы, а также увязывающие изменение тарифов органами исполнительной властью с действиями власти законодательной (см. Приложение к настоящему УМК).

6. Текущим законодательством вводятся и **другие виды** государственного регулирования экономики. Так, федеральным законом от 30 дек. 2006 г. № 271-ФЗ «О розничных рынках и внесении изменений в Трудовой кодекс РФ» предусмотрен *комплекс правовых мер*, призванных упорядочить регулирование отношений, связанных с организацией розничных рынков, организацией и осуществлением деятельности по продаже товаров (выполнению работ, оказанию услуг) на розничных рынках. В частности, предусмотрены такие **правовые инструменты**, как разрешение на право организации рынка, выдаваемое органом местного самоуправления, управляющая рынком компания, карточка продавца, реестр продавцов, реестр договоров о предоставлении торгового места и др.

Предпринимателю адресовано немало количество различных норм и нормативов, обязательных для исполнения. Так, расчеты между юридическими лицами, а также между юридическим лицом и индивидуальным предпринимателем, а также между индивидуальными предпринимателями, связанные с осуществлением ими предпринимательской деятельности, в рамках одного договора, заклю-

ченного между указанными лицами, могут производиться в размере, не превышающем 100 тысяч рублей (см.: О предельном размере расчетов наличными деньгами и расходовании наличных денег, поступивших в кассу юридического лица или кассу индивидуального предпринимателя: указание Центрального Банка РФ от 20 июня 2007г. № 1843 // Гарант [Электрон, ресурс] : справочно-правовая система). Студенту надо вспомнить также примеры других норм и нормативов, изученных по другим темам.

## **Тема 5. ПРАВОВЫЕ СРЕДСТВА ОСУЩЕСТВЛЕНИЯ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ**

Следует твердо усвоить, что предпринимательский договор представляет собой разновидность гражданско-правового договора - так называемую «торговую сделку».

К числу предпринимательских договоров относятся договоры поставки товаров для предпринимательских целей (в том числе дистрибьюторский договор), контрактации, коммерческой концессии (франчайзинга), финансовой аренды (лизинга), складского хранения, страхования предпринимательских рисков, совместной предпринимательской деятельности («коммерческого» простого товарищества) и др.

В то же время некорректно считать предпринимательским, например, договор об инвестиционном налоговом кредите (ст. 65-66 Налогового кодекса РФ).

Особенности предпринимательского договора как торговой сделки:

- 1) заключается в целях осуществления его сторонами (стороной) предпринимательской деятельности;
- 2) стороны (или хотя бы одна из сторон) должны быть субъектом предпринимательской деятельности;
- 3) возмездный характер договора;
- 4) в законодательстве установлены более «жесткие» правила по отношению к предпринимателям, включая повышенную ответственность за нарушение договорных обязательств и ограничение в ряде случаев воли субъектов, в результате чего стороны, заключившие договор, могут быть лишены основных гражданско-правовых признаков - юридического равенства, диспозитивности поведения;

- 5) письменная форма договора;
- 6) четкость предмета договора;
- 7) безналичные расчеты в договорных отношениях организаций
- 8) длительный срок договора;
- 9) бухгалтерские и налоговые последствия договора;
- 10) порядок актирования недостачи (порчи) товаров;
- 11) претензионный и арбитражный порядок рассмотрения споров из предпринимательского договора.

Приступая к изучению вопроса о правовых санкциях, студент должен представлять, что в сфере предпринимательской деятельности весьма распространенным явлением являются правонарушения как со стороны предпринимателей, так и со стороны чиновников (см. приложение 10 к УМК).

Учитывая распространенность правонарушений, необходимо знать основные правовые санкции в сфере предпринимательской деятельности.

Ошибочным является освещение только правовых санкций для предпринимателей, в предпринимательских отношениях есть и другая сторона, которая также может испытывать на себе действие правовых санкций. Речь идет, прежде всего, о юридической ответственности властных структур и их должностных лиц.

Так, уголовно-правовые санкции могут применяться в соответствии с Уголовным кодексом РФ как к недобросовестным предпринимателям (А), так и к чиновникам, которые чинят препятствия предпринимателям (Б):

#### (А) Статья 171. Незаконное предпринимательство

1. Осуществление предпринимательской деятельности без регистрации или с нарушением правил регистрации, а равно представление в орган, осуществляющий государственную регистрацию юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, документов, содержащих заведомо ложные сведения, либо осуществление предпринимательской деятельности без специального разрешения (лицензии) в случаях, когда такое разрешение (лицензия) обязательно, или с нарушением лицензионных требований и условий, если это деяние причинило крупный ущерб гражданам,

организациям или государству либо сопряжено с извлечением дохода в крупном размере, -

наказывается штрафом в размере до трехсот тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до двух лет, либо обязательными работами на срок от ста восьмидесяти до двухсот сорока часов, либо арестом на срок от четырех до шести месяцев.

2. То же деяние:

а) совершенное организованной группой;

б) сопряженное с извлечением дохода в особо крупном размере, -

наказывается штрафом в размере от ста тысяч до пятисот тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от одного года до трех лет либо лишением свободы на срок до пяти лет со штрафом в размере до восьмидесяти тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до шести месяцев либо без такового.

(Б) Статья 169. Воспрепятствование законной предпринимательской или иной деятельности

1. Неправомерный отказ в государственной регистрации индивидуального предпринимателя или юридического лица либо уклонение от их регистрации, неправомерный отказ в выдаче специального разрешения (лицензии) на осуществление определенной деятельности либо уклонение от его выдачи, ограничение прав и законных интересов индивидуального предпринимателя или юридического лица в зависимости от организационно-правовой формы, а равно незаконное ограничение самостоятельности либо иное незаконное вмешательство в деятельность индивидуального предпринимателя или юридического лица, если эти деяния совершены должностным лицом с использованием своего служебного положения, —

наказываются штрафом в размере до двухсот тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до восемнадцати месяцев, либо лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет со штрафом в размере до восьмидесяти тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохо-

да осужденного за период до шести месяцев, либо обязательными работами на срок от ста двадцати до ста восьмидесяти часов.

2. Те же деяния, совершенные в нарушение вступившего в законную силу судебного акта, а равно причинившие крупный ущерб, -

наказываются лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до пяти лет со штрафом в размере до восьмидесяти тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до шести месяцев, либо обязательными работами на срок от ста восьмидесяти до двухсот сорока часов, либо арестом на срок от четырех до шести месяцев, либо лишением свободы на срок до двух лет.

Примечание. В статьях настоящей главы, за исключением статей 174, 174.1, 178, 185, 185.1, 193, 194, 198, 199 и 199.1, крупным размером, крупным ущербом, доходом либо задолженностью в крупном размере признаются стоимость, ущерб, доход либо задолженность в сумме, превышающей двести пятьдесят тысяч рублей, особо крупным - один миллион рублей.

Необходимо обратить внимание на вопрос о формах и способах защиты прав и законных интересов субъектов предпринимательской деятельности.

Тема защиты прав предпринимателей обычно включается в учебные программы курса. При этом перечень рассматриваемых разными авторами вопросов весьма разнообразен. Следует исключить из этого перечня вопросы правового регулирования рассмотрения споров в суде и арбитраже (эти вопросы включают в учебное пособие отдельные авторы, см. напр.: Анохин В. С. Предпринимательское право. М., 1999; Предпринимательское право : учебник для вузов / под ред. Н. М. Коршунова, Н. Д. Эриашвили. М., 2000). Это вопросы процессуального обеспечения защиты прав, т. е. вопросы арбитражного и гражданского процессуального права, которые должны рассматриваться в рамках соответствующих процессуальных дисциплин.

Курс предпринимательского права - комплексный, включает различные потоки правовой информации материально-правового характера, отягощать его еще и блоком *процессуаль-*

*ной* информации вряд ли оправданно. Вместо этого студентам могут быть рекомендованы для *факультативного изучения* некоторые специальные работы, посвященные процессуальным аспектам защиты прав предпринимателей, например: Радченко М. Ю. Арбитражные споры : Справочник практикующего юриста. М., 2000; Особенности рассмотрения дел в арбитражном процессе : практ. пособие / отв. ред. А. А. Арифулин, И. В. Решетникова. М., 2005; Зубович М. М. Процессуальное взаимодействие субъектов доказывания в арбитражном суде : теория и практика : учеб. пособие. Иркутск, 2005.

Вместе с тем, в курс предпринимательского права целесообразно, на наш взгляд, включать изучение материально-правовых регулятивных процедур, охватывающих процедурные формы в сфере позитивного гражданско-правового и административно-правового регулирования предпринимательских отношений - порядка заключения, изменения и расторжения предпринимательских договоров, порядка добровольного (претензионного) урегулирования конфликтов контрагентов; порядка регистрации субъектов предпринимательства, порядка лицензирования предпринимательской деятельности и др. Важное значение в последнее время приобретают административные процедуры (см. напр.: Административный регламент Федеральной таможенной службы по предоставлению государственной услуги по информированию о правовых актах в области таможенного дела и консультированию по вопросам таможенного дела от 24 мая 2006 г. № 469).

Акцент в изучении этой темы должен быть перенесен на вопросы неюрисдикционных форм защиты прав предпринимателей, прежде всего - на претензионный порядок и самозащиту прав предпринимателей.

Вопросы претензионного порядка урегулирования споров весьма подробно изложены в пособии: Правовая служба на предприятии : Настольная книга юрисконсульта. М., 2005.

Большое значение имеет сверка взаиморасчетов, проводимая сторонами по собственной инициативе или на основании определения суда.

Например, Кодекс внутреннего водного транспорта РФ устанавливает, что претензии к перевозчикам или буксировщикам

могут быть предъявлены в течение срока исковой давности. В то же время, сроки исковой давности исчисляются в отношении возмещения ущерба за недостачу однородных грузов, перевозки которых осуществляются навалом, насыпью или наливом и отправки которых осуществляются в соответствии с договором об организации перевозок грузов, - со дня подписания акта сверки расчетов за количество принятых для перевозки и сданных грузополучателям грузов (п. 4. ст. 161).

Федеральная налоговая служба России утвердила регламент проведения сверки расчетов по налогам, сборам, пеням и штрафам. Он приведен в приказе ФНС России от 11.01.2007 № САЭ-3-25/2@.

Регламент устанавливает последовательность действий должностных лиц инспекций ФНС России при проведении с налогоплательщиками совместной сверки расчетов по налогам, сборам, пеням и штрафам. В нем определены общие положения и требования к проведению сверки расчетов, порядок ее проведения по заявлению налогоплательщика, порядок проведения сверки расчетов по предложению налогового органа. Кроме того, приказом утверждены две формы актов сверки расчетов по налогам, сборам, пеням и штрафам (краткая и полная).

С образцами претензионной переписки и акта сверки расчетов можно ознакомиться в Приложении к настоящему УМК.

### **7.3. Письменные работы студентов**

## **К теме 1. МЕХАНИЗМ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ**

- 1.1. Развитие и сущность предпринимательского права
- 1.2. Предмет и метод предпринимательского права
- 1.3. Нормативно-правовая основа предпринимательства

### **Задача 1**

Гражданин Иванов сдал отдыхающим на все лето принадлежащий ему пятикомнатный жилой дом в поселке Аршан. Сам Иванов в начале лета получил всю арендную плату одним платежом и вместе с семьей проживал до осени в сарае, расположенном на территории его усадьбы.

- Можно ли признать, что Иванов занимается незаконной предпринимательской деятельностью?

### **Задача 2**

Артель старателей на протяжении всего 2005 года обеспечивала своих работников горячим питанием. Налоговый орган потребовал от Артели старателей уплаты Единого налога на вмененный доход (ЕНВД), ссылаясь на то, что такой вид предпринимательской деятельности, как оказание услуг общественного питания, облагается этим налогом (на основании гл. 26.3 НК РФ и закона соответствующего субъекта РФ), а организация, обеспечивающая своих работников питанием, должна рассматриваться в качестве организации общественного питания.

В суде Артель старателей документально подтвердила, что обеспечивать работников питанием она вынуждена в соответствии с действующим законодательством: в соответствии с постановлением правительства и на основании коллективного договора; предоставление же питания работникам заведомо не влекло получение дохода, а, напротив, вынуждало Артель старателей нести расходы.

Однако суд поддержал налоговый орган, посчитав, что Артель старателей как раз и оказывала услуги общественного питания, следовательно, обеспечение работников питанием порождает объект обложения ЕНВД.

- Можно ли согласиться с таким выводом суда?

Для уяснения правового понятия «предпринимательская деятельность» используйте также Задачи из Вариантов 1, 2 и 3 Задания для контрольных работ (см. выше).

### Задача 3

Пассажир маршрутного такси Петров потребовал от водителя принять у него оплату за проезд при посадке на остановке «Железнодорожный вокзал». Водитель отказался сделать это, предложив оплатить проезд при выходе из такси. Петров заявил, что будет жаловаться на то, что водитель, не приняв сразу же оплату, заставил его «сидеть с протянутой рукой с деньгами»; водители маршруток Москвы, откуда прибыл Петров, не позволяют себе так «унижать пассажиров», всегда сразу же берут деньги и дают необходимую сдачу.

- Допустил ли водитель маршрутного такси какие-либо нарушения?
- Чем руководствовался водитель при решении вопросов порядка оплаты за проезд?
- Можно ли куда-то обжаловать действия водителя маршрутного такси, принадлежащего индивидуальному предпринимателю?

### Задача 4

На основании распоряжения филиала ОАО «РЖД» - «Трансконтейнер» - «О разработке дифференцированного сбора по хранению груженых и порожних контейнеров на ст. Омск-Восточный и Клещиха» была введена дифференцированная ставка сбора за хранение груженых и порожних контейнеров». Данное распоряжение (в качестве локального нормативного акта) вводит ставки за хранение контейнеров по прибытию, отличные от ставок действующего Тарифного руководства № 3 Прейскуранта № 10-01.

По итогам рассмотрения дела ФАС России предписала «Трансконтейнеру» осуществлять хранение грузов на местах об-

щего пользования до выдачи грузополучателю в соответствии с действующим законодательством.

ФАС России признала филиал ОАО «РЖД» - «Трансконтейнер» нарушившим п. 1. ст. 5 Закона «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках». Нарушение, по мнению антимонопольного органа, выразилось в злоупотреблении хозяйствующим субъектом, своим доминирующим положением на рынке перевозок грузов железнодорожным транспортом.

ОАО «РЖД», не согласившись с решением антимонопольного органа, обжаловало его в Арбитражный суд г. Москвы. В частности, оно утверждало, что вправе принимать локальные нормативные акты, регулирующие хозяйственную деятельность «Трансконтейнер» - это филиал юридического лица, поэтому обязывать его осуществлять хранение грузов неправильно.

- Оцените доводы ОАО «РЖД».

## К теме 2. СУБЪЕКТЫ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

—С

1. Понятие и общая классификация субъектов предпринимательского права
2. Отдельные виды субъектов предпринимательского права
3. Несостоятельность (банкротство)

### Задача 5

**Николаева устроилась работать продавцом в павильон, принадлежащий индивидуальному предпринимателю Сидорову. После получения письменного контракта Николаева сообщила Сидорову, что на руках у нее осталась ее Трудовая книжка с записью об увольнении с предыдущего места работы. Николаева потребовала от Сидорова принять Трудовую книжку и внести в нее запись о трудоустройстве, сославшись на положения главы 48 Трудового кодекса РФ. Сидоров отказался это сделать.**

- Кто прав в этой ситуации?

### Задача 6

Индивидуальный предприниматель Медведев открыл сеть пунктов общественного питания, разместив на каждом пункте вывеску «ТрактирЪ «У Медведя».

При оформлении учетных удостоверений на трактиры в Комитете по потребительскому рынку Администрации г. Иркутска предпринимателю было предложено указать в каждом случае свое официальное наименование («ЧП Медведев Иван Иванович»), дабы не вводить в заблуждение потребителей.

Медведев отказался выполнить указанное требование, сославшись на положения части четвертой Гражданского кодекса РФ.

- Кто прав в этой ситуации?
- Под каким именем ведет предпринимательскую деятельность гражданин?
- Вправе ли индивидуальный предприниматель (в целях индивидуализации принадлежащих ему торговых, промышленных и других предприятий) использовать коммерческие обозначения, не являющиеся фирменными наименованиями, и не подлежащие обязательному включению в официальные документы?

### Задача 7

ООО «Альфа» при получении на станции «Иркутск-сортировочный» груза, поступившего из Москвы по железной дороге, обнаружило недостачу груза и собирается предъявить претензию к перевозчику. Из коммерческого акта, представленного железной дорогой грузополучателю, видно, что пломбы грузоотправителя на железнодорожном контейнере были нарушены еще в период следования груза по Московской области.

- Кому должна быть заявлена претензия о недостаче груза?
- Какова структура железной дороги как организации?
- Что означает понятие «единый хозяйствующий субъект»?

### Задача 8

Управление материально-технического снабжения Акционерной компании «АЛРОСА» обратилось в арбитраж с иском о взыскании 24 тыс. руб. с Филиала Акционерной компании

«АЛРОСА». Истец просит взыскать ущерб, нанесенный ему в результате недостачи компьютерного системного блока в партии компьютеров, поступивших по авианакладной.

- Возможен ли такой правовой спор и кем он должен быть разрешен?

### Задача 9

Группа бизнесменов, объединенных родственными узами, использует для ведения торгового бизнеса несколько юридических лиц различных организационно-правовых форм - ООО «Фокус», ООО «Фокус плюс», ЗАО «Фокус», АНО «Фокус», а также индивидуальных предпринимателей.

Для обозначения всех субъектов предпринимательства, в частности, в рекламных целях, бизнесменами используется термин «группа компаний «Фокус» или «бизнес-группа «Фокус».

- Имеет ли правовое значение термины «группа компаний», «бизнес-группа» (или может быть - «концерн»)?
- Могут ли быть применены для обозначения названной группы правовые термины «финансовая промышленная группа», «взаимозависимые лица» «аффилированные лица», «группа лиц»?

### Задание к теме 2

#### Задание 1

Несколько друзей-юристов, работавших ранее в различных органах и организациях, решили совместно заняться частной юридической практикой. Им надо было определить форму и способы совместной практической работы. На обсуждение было предложено несколько возможных вариантов:

- учредить юридическую фирму,
- образовать новую региональную адвокатскую палату,
- стать членами уже существующей адвокатской палаты и внутри ее создать свое адвокатское образование,
- образовать простое товарищество и действовать в его рамках,
- примкнуть к какому-нибудь обществу инвалидов и действовать в качестве его структурного подразделения - юридического отдела или бюро.

Было также высказано предложение не создавать какой-либо формальной структуры, остаться индивидуально практикующими юристами, но работать вместе, т. е. совместно обслуживать клиентов, вести судебные дела, участвовать в правовой поддержке каких-либо программ и проектов и т. п.

- Какие еще варианты можно было бы предложить для обсуждения
- Какие аргументы могли быть выдвинуты в поддержку каждого варианта и, напротив, не в пользу предложенных вариантов?

Аналогичные проблемы могут возникнуть перед людьми других специальностей, желающих совместно заняться своим бизнесом.

- Какие рекомендации мы, юристы, могли бы им дать - учредить юридическое лицо определенной организационно-правовой формы и вести бизнес через него либо заниматься бизнесом без образования юридического лица, а может быть, использовать и ту и другую форму ведения бизнеса параллельно?

### **К теме 3. ИМУЩЕСТВЕННАЯ ОСНОВА ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ**

1. Понятие и правовые формы принадлежности имущества субъектам предпринимательской деятельности
2. Правовой режим отдельных видов объектов имущественных прав субъектов предпринимательской деятельности
3. Бухгалтерский и налоговый учет: понятие и отличия

#### **Задача 10**

Организация с иностранными инвестициями ввезла в Иркутск партию компьютеров. Через границу груз перемещался как вклад зарубежного соучредителя в уставный капитал Организации-грузополучателя, что подтверждалось сопроводительными документами и заявлялось в таможенной декларации. В связи с этим Организация была освобождена от уплаты таможенного тарифа. Получив груз, Организация не оприходовала компьютеры на свой баланс, а продала их на очень выгодных для себя условиях.

Аудитор, проверяющий Организацию, обратил внимание на этот факт и предложил внести в бюджет обязательные платежи со стоимости ввезенных компьютеров, поскольку они не были зачис-

лены на баланс и, следовательно, не могли быть зачтены в счет вклада зарубежного соучредителя в уставный капитал Организации.

- Прав ли аудитор?
- Что такое баланс и в чем его юридическое значение?
- Вправе ли организация отчуждать имущество, переданное ей учредителями в качестве вклада в уставный капитал (фонд)?

#### **Задача 11**

Организация понесла расходы на официальный прием и обслуживание делегации иностранной компании, в том числе ею были оплачены счета за проживание президента и других представителей иностранной компании в гостинице г. Иркутска.

- Вправе ли организация учесть в составе представительских расходов для целей исчисления налога на прибыль (в порядке п. 2 ст. 264 Налогового кодекса РФ) расходы на оплату проживания участников иностранной делегации?

### **Задание к теме 3**

#### **Задание 2**

Внимательно изучите учебный пример бухгалтерского баланса (приложение к настоящему УМК).

Назовите «валюту баланса» в данном случае.

Объясните, почему в балансе сумма всех статей актива всегда должна совпадать с суммой всех статей пассива.

### **ГтСУЛАРСТВЕННОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ^ Е Д ^ И Н и Ж**

1. Основы государственного регулирования экономики
2. Отдельные виды государственного регулирования экономики:
  - государственная регистрация;
  - лицензирование;
  - антимонопольное регулирование;
  - техническое регулирование качества продукции, работ и услуг;
  - нормирование и др.

### Задача 12

Иванов, бывший работник авиационного предприятия, пройдя государственную регистрацию в качестве индивидуального предпринимателя, решил заняться кустарным изготовлением запасных частей к авиационным двигателям. После изготовления им крупной партии запасных частей к авиадвигателям он стал предлагать их «на продажу за наличный расчет по цене 300 долларов за штуку» различным авиакомпаниям и ремонтным базам авиации.

- Правомерны ли действия индивидуального предпринимателя?

### Задача 13

Индивидуальный предприниматель Скворцов, осуществлявший грузовые перевозки, приобрел в декабре новый автомобиль-самосвал за 250 тыс. рублей. Поскольку его доходы от предпринимательской деятельности за весь год составили 250 тыс. рублей, он посчитал, что налог на доходы физического лица платить ему за этот год не придется, поскольку его расходы (на покупку транспортного средства) полностью перекрывают доходы. Однако налоговый инспектор не согласился с таким подсчетом, он предложил включить в налоговую декларацию в счет расходов не всю сумму, уплаченную за самосвал, а только ее часть.

- Чем мог руководствоваться налоговый инспектор, предлагая такой подход? О какой части суммы может идти речь? Как определяется «срок полезного использования» основного средства? Может ли быть использована с этой целью Классификация основных средств, включаемых в амортизационные группы (утв. постановлением Правительства РФ от 1 янв. 2002 г. № 1)?
- Изменится ли решение задачи, если Скворцов приобретет не новый автомобиль, а бывший в эксплуатации у продавца в течение 10 лет, что будет документально подтверждено техническим паспортом транспортного средства?

### Задача 14

ОАО «Кондитерская фабрика», являясь изготовителем сертифицированных пищевых продуктов, грубо нарушило установленные нормативными документами требования к качеству выпущенных конфет. После документального подтверждения этого

факта в ходе проверки орган, выдавший сертификат на крупную партию конфет, сначала приостановил действие сертификата на период устранения выявленных нарушений, а после того как в ходе дальнейших проверок выяснилось, что устранить нарушения не представляется возможным, отменил действие сертификата.

Фабрика, оказавшись под угрозой банкротства в связи с невозможностью реализации крупной партии конфет, обратилась в суд с жалобой на решения Органа по сертификации, как существенно нарушающие экономические права и интересы Фабрики. В жалобе утверждалось, что Орган сертификации не имел права приостановить, а затем отменить действие выданного им же сертификата, орган по сертификации, это - Автономная некоммерческая организация, оказывающая частные платные услуги, аннулировать действие сертификата можно было лишь в судебном порядке.

- Можно ли согласиться с доводами Фабрики? Может ли быть применен в данном случае Федер. закон от 2 янв. 2000 г. № 29-ФЗ «О качестве и безопасности пищевых продуктов»?

### Задача 15

Общее собрание участников ООО «Завод» 9 марта 2004 года приняло решение о добровольной ликвидации общества, назначив ликвидационную комиссию. Соответствующие записи в этом же месяце были внесены в Единый государственный реестр.

В январе 2004 года в районную налоговую инспекцию ликвидаторами представлен пакет документов, необходимых для завершения добровольной ликвидации (заявление, ликвидационный баланс, документ об уплате государственной пошлины).

20 января 2005 года районной налоговой инспекцией принято решение о государственной регистрации ООО «Завод» в связи с его ликвидацией, в Единый государственный реестр юридических лиц внесена запись о государственной регистрации юридического лица в связи с ликвидацией, выдано свидетельство об этом.

14 мая 2005 года Региональное Управление федеральной налоговой службы, полагая, что на момент обращения ООО «Завод» с заявлением о государственной регистрации его ликвидации у общества имелась задолженность в бюджет по налогам, пени и

налоговым санкциям, своим решением отменило решение районной налоговой инспекции с даты его принятия «как необоснованное». Обосновывая свои полномочия на отмену решения нижестоящей инспекции УФНС сослалось на Федеральный закон от 23.01.93 г. (в ред. от 18.07.05 г.) № 943-1 «О налоговых органах РФ».

Участник общества обратился в арбитражный суд с иском о признании незаконным решения Регионального УФНС от 14 мая 2005 г.

В иске, в частности, утверждается, что отношения, возникающие в связи с государственной регистрацией юридических лиц при их создании, реорганизации и ликвидации регулируются Федеральными законом от 08.08.01 г. № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей», закон же этот не предоставляет регистрирующему органу полномочий по отмене решений о государственной регистрации. Такого рода полномочия вышестоящего органа не предусмотрены и Положением о Федеральной налоговой службе (утв. постановлением Правительства РФ от 30 сент. 2004 г. № 506). По смыслу ст. 51 и 61 Гражданского кодекса РФ, недействительность акта регистрирующего органа может быть подтверждена только в судебном порядке.

- Кто прав в этой ситуации? Может ли быть отменено решение о государственной регистрации ликвидации юридического лица в административном порядке? Какое решение должен вынести суд по иску участника ООО «Завод»?
- Налоговые службы в современной России выполняют несколько функций, в частности: а) выступают в качестве «налогового органа», обеспечивают сбор налогов; б) выступают в качестве «регистрирующего органа», осуществляют государственную регистрацию юридических лиц (при их создании, реорганизации, ликвидации).
- Как вы думаете, могут ли возникнуть на практике отрицательные последствия такого совмещения функций?

#### Задача 16

В ходе налоговой проверки было установлено, что индивидуальным предпринимателем не был уплачен налог с сумм выручки от реализации услуг эротического характера, оказанных

танцовщицами (работниками предпринимателя) на территории ночного клуба за наличный расчет. Арбитражный суд, удовлетворяя иск налоговой инспекции о взыскании с предпринимателя налоговых санкций, указал на несоответствие деятельности предпринимателя понятию «нравственность» (постановление ФАС Северо-Западного округа от 03.10.02 г. по делу № А56-12388/02).

- Можно ли считать, что ситуация, выявленная налоговым органом, представляла собой пример ничтожной сделки - сделки, заключенной с целью, противной основам нравственности, при наличии двустороннего умысла (ст. 169 ГК РФ)?
- Если исходить из такой правовой квалификации, какой иск вправе был предъявить налоговый орган к индивидуальному предпринимателю?

#### Задача 17

Лицензирующий орган приостановил действие лицензии на заготовку лома цветных металлов ООО «ВторЦветМет», поскольку при проверке соблюдения лицензионных требований был установлен единичный факт приема лома цветных металлов без осуществления радиационного контроля в связи с временным выходом из строя дозиметрического оборудования.

ООО «ВторЦветМет» обжаловало решение о приостановлении лицензии, указав в жалобе следующее:

а) прием лома цветных металлов без осуществления радиационного контроля не является грубым нарушением лицензионных требований, а посему не может влечь приостановление действия лицензии;

б) лицензирующий орган не определил срок приостановления лицензии;

в) лицензирующий орган, приостановив действие лицензии собственным решением, превысил свою компетенцию; ему следовало обратиться за получением судебного решения.

- Внимательно изучите Положение о лицензировании заготовки, переработки и реализации лома цветных металлов, утвержденное постановлением Правительства РФ от 14 дек. 2006 г. № 766 (Рос. газ. 2006. 21 дек.).
- Оцените обоснованность доводов жалобы предпринимателя.

### Задача 18

Осенью 2006 года ООО «Кама» распространило рекламное объявление на радио «Авторadio-Дудинка», содержащее информацию о том, что «предприятие приобретает у населения и гостей г. Дудинка лом цветных и черных металлов, трубы, изделия из нержавеющей стали, прокат».

В Красноярское УФАС России с жалобой обратилось ОАО «ГМК «Норильский Никель». В частности, в жалобе утверждалось, что при прослушивании данного рекламного ролика у слушателей может сформироваться мнение, что они могут сдать в пункт приема цветного лома ООО «Кама» любые виды лома, в том числе и названные в объявлении. Но перечисленные в рекламном объявлении трубы, лист из нержавеющей стали, прокат не входят в перечень разрешенных для приема от граждан товаров, утвержденный постановлением Администрации Таймырского (Долгано-Ненецкого) автономного округа. Кроме того, данные товары согласно перечню не могут рассматриваться и как строительные материалы. В связи с тем, что лист из нержавеющей стали и прокат реализуются только для нужд, связанных с осуществлением предпринимательской деятельности, у граждан может возникнуть стремление приобрести такие товары иным способом. Кроме того, по словам представителя ОАО «ГМК «Норильский никель», с появлением этого рекламного ролика на предприятии участились случаи краж изделий из цветных металлов.

В октябре 2006 года Красноярское УФАС России признало ООО «Кама» нарушившим ФЗ «О рекламе». По результатам рассмотрения дела Красноярское УФАС России решило признать рекламу ООО «Кама» побуждающей к совершению противоправных действий и привлечь компанию к административной ответственности, предусматривающей штраф в размере до 500 тысяч рублей.

ООО «Кама» обжаловало решение антимонопольного управления в Арбитражный суд Красноярского края.

- Законно ли решение Красноярского УФАС России?
- Какое решение должен вынести суд?

## К теме 5. ПРАВОВЫЕ СРЕДСТВА ОСУЩЕСТВЛЕНИЯ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

### ЗАНЯТИЕ 1

1. Предпринимательские договоры
2. Правовые санкции в сфере предпринимательской деятельности
3. Формы и способы защиты прав и законных интересов субъектов предпринимательской деятельности

### Задача 19

Поставщик ООО «Нива» включил в проект договора на поставку хлебопродуктов условие, в соответствии с которым контрагенты должны уплачивать штраф в размере 5 % в день от суммы, задержанной с оплатой за поставленную продукцию. Один из покупателей хлебопродукции, при рассмотрении проекта договора, заявил о несогласии включать такой высокий размер штрафа в договор и предложил указать штраф в размере 0,5 % за каждый день задержки с оплатой.

ООО «Нива» настаивает на своей редакции проекта договора, ссылаясь на заключение обществом договора поставки на таких условиях со всеми другими контрагентами, т. е. - «сложившийся обычай делового оборота».

- Как следует разрешить разногласие сторон при заключении предпринимательской сделки?
- Какие правовые последствия возможны в случае, если штраф все-таки будет навязан покупателю в размере 5 %?

### Задача 20

Федеральная антимонопольная служба сообщила о возбуждении дела в отношении банка «Авангард» и страховой компании «Авангард-Гарант». Банк предлагает очень привлекательные условия автокредитования, которые, однако, омрачаются необходимостью приобретения страховки в его дочерней компании. В сообщении ФАС России отмечено, что признаки нарушения антимонопольного законодательства усматриваются службой в навязывании банком услуг страховщика. Вместе с тем, по Федеральному закону «О защите конкуренции», запрещаются согла-

шения между хозяйствующими субъектами, если такие соглашения приводят или могут привести к навязыванию контрагенту условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора.

Банк «Авангард» входит в число лидеров автокредитования. Укреплению этого лидерства способствовало существенное снижение в апреле прошлого года ставок по автокредитам. Так, ставка по кредиту «Без первоначального взноса» была снижена с 9 % до 5,5 % годовых в долларах, а в сентябре кредиты со ставкой в диапазоне от 0 до 5,5 % стали выдаваться в рублях и евро. Вместе с тем предусмотрено обязательное страхование автомобиля, причем предлагается только одна страховая компания, полисы других компаний не принимаются, условия же страхования составлены таким образом, что получить возмещение, как утверждают жалобщики, практически невозможно.

Сам банк и страховая компания считают претензии ФАС недоразумением. Как говорится в заявлении «Авангарда» для СМИ, банк заинтересован в том, чтобы его клиенты обслуживались именно в компании «Авангард-Гарант», поскольку она предоставляет все услуги на качественном и высоком уровне и банк уверен в гарантированных выплатах своим клиентам.

Банк «Авангард» также отвергает обвинения в навязывании условий договора, поскольку, по его мнению, предложение заключить договор на определенных условиях не является навязыванием. «Клиента никто и ничто не понуждает к заключению договора автокредитования, особенно с учетом высокого уровня конкуренции на рынке автокредитования, а также действий банка по доведению до клиента информации о специфике предлагаемых продуктов», отмечается в заявлении банка.

- Оцените приведенные доводы.

#### Задача 21

Фармацевтическая фабрика обратилась в арбитражный суд с иском к ООО «Аптечный склад» о взыскании 28 тыс. рублей долга за поставленные лекарства. В январе 2005 года стороны заключили договор на поставку лекарственных средств на сумму 250 тыс. рублей. Все лекарства были поставлены в срок, покупатель же перечислил фабрике всего 222 тыс. руб.

Представитель ответчика возражал против иска и уверял суд, что покупатель полностью расплатился с партнером, поданный иск является недоразумением, вызванным плохой работой бухгалтерии Фармацевтической фабрики.

- Что необходимо предпринять в этой ситуации судье, готовящему дело к судебному разбирательству?
- Для устранения предпосылок подобных недоразумений, какое условие целесообразно включать в предпринимательские договоры?

#### Задача 22

В парикмахерскую «Василиса» явился участковый инспектор милиции, который ознакомился с имеющейся регистрационной и разрешительной документацией, вывешенной на стенде в парикмахерской. Предъявив служебное удостоверение заведующей парикмахерской, он обратил внимание на то, что в санитарно-эпидемиологическом заключении о соответствии парикмахерской санитарным требованиям, выданным главным санитарным врачом, указано на то, что в парикмахерской действует 3 рабочих места, а фактически в парикмахерской действует 4 рабочих места. Увеличение же количества рабочих мест ухудшает санитарное состояние в парикмахерской, является административным правонарушением (ст. 6.3 КоАП РФ), поэтому заведующей, как должностному лицу, следует уплатить «без лишних формальностей» штраф в минимальном размере в сумме 500 рублей.

Заведующая парикмахерской отказалась платить какие-либо штрафы, предложила участковому инспектору внести запись о проверке в Журнал учета мероприятий по контролю, указав, в частности, правовые основания проводимой проверки, оформить Акт проверки деятельности индивидуального предпринимателя, которому принадлежит парикмахерская, и другие документы, являющиеся основанием для взыскания штрафа.

Участковый инспектор отказался оформлять какие-либо документы, уходя, пообещал, что вернется вновь и тогда придется платить штраф уже в максимальном размере - 1000 рублей должностному лицу, и - самой парикмахерской как юридическому лицу - 20 000 рублей.

- Оцените правовую состоятельность аргументов сторон в данном конфликте. Применим ли к данным отношениям Федеральный закон «О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при проведении государственного контроля (надзора)»?

#### Задача 23

АвтоВАЗ уведомил своих дилеров об отзыве с рынка 6,2 тыс. автомобилей новой модели Бaa'a КаПпа, содержащих критический дефект рулевого управления (с трещиной втулки рулевого колеса). Ущерб предприятия от отзыва автомобилей оценивается в 650 тыс. долларов.

АвтоВАЗ разослал предписание после того, как сам обнаружил дефект в рулевом управлении КаПпа. Владельцам КаПпа, решившим произвести гарантийный ремонт, предлагали срочно провести замену бракованной втулки.

До этого АвтоВАЗ отозвал 8,4 тыс. машин этой же модели из-за дефектов крепления опор двигателя (партия была произведена в феврале-мае 2005 года). Всего более 80 % автомобилей Бaa'a КаПпа, выпущенных АвтоВАЗом, содержат или содержали дефекты.

- Являются ли действия АвтоВАЗа по отзыву автомобилей правовыми? Могут ли изготовитель или владелец автомобиля уклоняться от приема /возврата (ремонта) добровольно отозванных автомобилей, какие правовые последствия могут ожидать их в такой ситуации?

#### Задача 24

Алтайское республиканское УФАС России проанализировало материалы проверки по соблюдению газетами республики Алтай достоверности сведений о тиражах в выходных данных газет.

Антимонопольное управление установило, что сведения о тиражах, указанные в выходных данных газеты «Постскриптум» за январь 2007 года, имеют расхождение с данными типографии ООО «ИД «Алтапресс» от 5 до 5,5 тыс. экз. Это самые завышенные выходные данные о тираже из всех проверенных печатных изданий.

Указание в выходных данных завышенных тиражей является распространением ложных сведений, т. е. актом недобросовест-

ной конкуренции, запрет на которую установлен Федер. законом «О защите конкуренции».

Алтайское республиканское УФАС России признало редакцию газеты «Постскриптум» (г. Горно-Алтайск) нарушившей ст. 14 Федер. закона «О защите конкуренции» и предписало прекратить нарушения антимонопольного законодательства, предоставив в установленные сроки доказательства устранения фактов недобросовестной конкуренции.

- Можно ли квалифицировать действия редакции газеты по завышению тиража печатного издания как недобросовестную конкуренцию? Какие варианты поведения имеются у редакции газеты после вынесения постановления антимонопольного органа?

#### Задания к теме 5

##### Задание 3

В соответствии с Договором поставки отправлено по железнодорожной накладной 100 коробок сигарет в железнодорожном контейнере на сумму 500 тыс. руб. Контейнер поступил на станцию назначения и выдан грузополучателю-покупателю за исправными пломбами грузоотправителя-поставщика. В Договоре поставки стороны предусмотрели применение к порядку приемки поступивших товаров по количеству «Инструкции П-6».

При приемке товара по количеству на складе покупателя оказалось 95 коробок с сигаретами на сумму 475 тыс. руб. Недостача, таким образом, составила 5 коробок с сигаретами на сумму 25 тыс. руб.

По фабуле этого задания:

1. Подготовьте все необходимые материалы для предъявления покупателем Претензии поставщику.
2. Подготовьте Претензию покупателя о взыскании стоимости недостающих товаров.
3. Подготовьте Ответ на эту претензию от имени поставщика.

##### Основные документы для выполнения задания 3

1. Гражданский кодекс РФ : части первая и вторая. - М.. 2006.
2. Инструкция о порядке приемки продукции производственно-технического назначения и товаров народного потребления по количеству : утв.

постановлением Госарбитража СССР от 15 июня 1965 г. № П-6. - см.: Приложение к настоящему УМК.

#### Задание 4

Компьютерная фирма ООО «Виста» после деловых переговоров принципиально договорилась с Учреждением А. о поставке крупной партии компьютеров на протяжении всего 2006 года. Учреждение предложило обществу проект Договора поставки для оформления этой сделки, сообщив, что этот проект утвержден органами управления в качестве примерного и Учреждение А. обязано руководствоваться его положениями при заключении предпринимательского договора.

1. Каково правовое значение «примерного договора» и «типового договора»?

2. Изучите проект договора в качестве представителя Компьютерной фирмы ООО «Виста», выявите условия, не отвечающие интересам Поставщика, предложите свои формулировки условий.

3. На основе предложенных формулировок составьте Протокол разногласий к Договору поставки.

4. На основе возможных компромиссных согласований сторонами спорных условий Договора поставки составьте Протокол урегулирования (согласования) разногласий сторонами.

#### Материалы для выполнения задания 4

Примерный договор поставки продукции (товаров), утвержденный органами управления Учреждения Л:

#### ДОГОВОР ПОСТАВКИ

г. Иркутск «\_\_\_\_\_» \_\_\_\_\_ 200\_\_\_\_\_ г.

Организация \_\_\_\_\_

\_\_\_\_\_, именуемая в дальнейшем «Поставщик», в лице \_\_\_\_\_

действующего на основании \_\_\_\_\_, с одной стороны

и Учреждение А., именуемое в дальнейшем «Покупатель», в лице \_\_\_\_\_,

действующего на основании \_\_\_\_\_,

с другой стороны, заключили настоящий договор (далее - Договор) о нижеследующем:

#### 1. Предмет договора.

1.1 Поставщик поставляет, а Покупатель принимает и оплачивает

(далее по тексту - продукция) в количестве \_\_\_\_\_ согласно спецификации (приложение 1), являющейся неотъемлемой частью настоящего договора.

#### 2. Цена договора и порядок расчетов.

2.1 Цена договора на дату: заключения договора, поставки продукции, оплаты за продукцию, поступления средств Поставщику (необходимо указать) \_\_\_\_\_ руб.

#### 2.2 В цену договора включаются:

- при поставке продукции транспортом Поставщика на склад Покупателя транспортные расходы, расходы на экспедирование грузов и др. \_\_\_\_\_

Тарифы на погрузку, разгрузку, транспортировку продукции должны быть экономически обоснованы и подтверждены расчетами (приложение № \_\_\_\_\_).

2.3 В случае изменения ценообразующих факторов возможен пересмотр цен на продукцию, транспортные услуги дополнительным соглашением сторон, являющимся неотъемлемой частью настоящего договора.

2.4 По поступлению продукции по месту назначения согласно пункту 4.1.1 Покупатель в течение \_\_\_\_\_, с момента поступления продукции соответствующей спецификации (при вывозе Покупателем - с момента составления акта приема-передачи продукции), перечисляет на расчетный счет Поставщика сумму, указанную в п. 2.1. настоящего договора.

#### 3. Качество продукции, тара и упаковка.

3.1 Качество поставляемой продукции, тары и упаковки должно соответствовать условиям договора и действующим стандартам: \_\_\_\_\_

(наименование ГОСТов, технических условий, образцов)

У/ в 3.2 Тара и упаковка подлежат возврату в течение месячного срока с момента составления акта приема продукции (не подлежит возврату) (необходимо указать)

3.3 Гарантийный срок эксплуатации продукции \_\_\_\_\_, с момента \_\_\_\_\_ (получения, изготовления продукции)

#### 4. Сроки и порядок поставки.

#### 4.1. Поставщик обязан:

4.1.1 В течение \_\_\_\_\_, с момента подписания настоящего договора отгрузить Покупателю продукцию по адресу: \_\_\_\_\_

^ „, Ппртпм \_\_\_\_\_ согласно графику, являющегося неотъемлемой частью настоящего договора (приложение 2); либо передать про-

дукцию Покупателю, в случае самовывоза, на своем складе по двустороннему акту приема-передачи.

В случае отгрузки продукции в адрес нескольких грузополучателей Покупатель направляет Поставщику отгрузочную разрядку с указанием точных адресов получателей, банковские и почтовые реквизиты, а также нормы отгрузки для каждого получателя.

Отгрузочная разрядка должна быть представлена Поставщику не позднее \_\_\_\_\_ до начала поставки.

В день отгрузки уведомить Покупателя об отгрузке продукции. Вид уведомления: телефонограмма (факс).

4.1.3 Выслать Покупателю отгрузочные документы в день отгрузки продукции заказным письмом (авиапочтой) за свой счет, либо отправить вместе с грузом, либо выдать Покупателю в месте передачи продукции, (необходимое указать).

4.1.4 В случае получения от Покупателя извещения о выявленных при приемке продукции недостатков, недочетах в соответствии с пунктами 4.3.1, 4.3.4 договора обеспечить явку своего представителя не позднее чем на следующий день, а по скоропортящейся не позднее 4 часов (однородный Поставщик), не позднее 2 дней (иногогородный Поставщик) после получения извещения. Либо незамедлительно, после получения извещения, сообщить телеграммой (факсом), что представитель не будет отправлен для участия в приемке.

4.2 Поставщик вправе, с письменного согласия Покупателя, досрочно поставить продукцию, письменно уведомив о сроке поставки.

4.3 Покупатель обязан:

4.3.1 В течение 24 часов известить Поставщика о поступлении продукции и ее состоянии телефонограммой (факсом).

4.3.2 По поступлению продукции по месту назначения согласно пункту 4.1.1 принять продукцию: при иногородней поставке в течение 20 дней (скоропортящейся - не позднее 24 ч.), при однородной - в течение 10 дней (скоропортящейся - 24 ч.) после выдачи продукции органом транспорта или поступления ее на склад получателя при доставке продукции Поставщиком или при вывозке продукции Покупателем, с составлением акта приемки продукции.

4.3.3 При приемке продукции от органа транспорта по месту назначения, согласно п. 4.1.1 договора, проверить сохранность груза при перевозке (наличие на контейнерах пломб отправителя, исправность пломб, состояние транспортных средств, исправность тары, соответствие наименования груза и транспортной маркировки данным, указанным в транспортном документе). В случае выявления недостатков незамедлительно уведомить об этом Поставщика и составить акт с участием представителя органа транспорта.

4.3.4 При обнаружении несоответствия качества, комплектности, тары, упаковки условиям договора, недочетах приостановить приемку, обеспечить сохранность продукции и вызвать, для участия в продолжении при-

емки продукции и составления двустороннего акта приемки-передачи представителя Поставщика, в соответствии с п. 4.3.1 договора. В случае неявки представителя Поставщика Покупатель вправе принять продукцию с участием представителя торгово-промышленной палаты.

4.4 При вывозе продукции Покупателем со склада Поставщика, Покупатель проверяет количество, качество, ассортимент продукции по сведениям, указанным в спецификации, после чего составляется двусторонний акт приема-передачи продукции.

В случае выявления недостатков, в акте приемки-передачи указывается срок устранения Поставщиком недостатков.

## 5. Обязанности сторон

5.1 Покупатель обязуется:

5.1.1 По поступлению продукции по месту назначения согласно п. 4.1.1 договора, в течение \_\_\_\_\_ с момента поступления продукции соответствующей спецификации (при вывозе Покупателем - с момента составления акта приема-передачи), перечислить на расчетный счет Поставщика сумму, указанную в п. 1 договора.

5.1.2 Принять продукцию в соответствии с пунктами 4.1.1, 4.3, 4.4 договора.

5.1.3 В срок \_\_\_\_\_ до начала поставки направить Поставщику отгрузочную разрядку с указанием точных адресов получателей, банковские и почтовые реквизиты, а также нормы отгрузки для каждого получателя (в случае отгрузки продукции в адрес нескольких грузополучателей).

5.1.4 Возвратить тару в течение месячного срока, с момента составления акта приема продукции, своими силами и за свой счет (в случае необходимости).

5.2 Поставщик обязуется:

5.2.1 Поставить продукцию надлежащего качества, количества и комплектности согласно спецификации (приложение 1 к настоящему договору), а также в надлежащей таре и упаковке в соответствии с п.ом 3.1 настоящего договора.

5.2.2 Произвести отгрузку продукции в срок, указанный в пункте 4.1.1 и в соответствии с п.п. 4.1, 4.2, 4.4 настоящего договора.

5.2.3 Обеспечить Покупателя инструкцией по эксплуатации изделия и паспортом на изделия.

5.2.4 В случае обнаружения недостатков продукции в течение гарантийного срока ее эксплуатации, установленного в соответствии с п. 3.3 настоящего договора, безвозмездно устранять их за счет собственных средств.

## 6. Ответственность сторон за нарушение обязательств

6.1 За неисполнение или ненадлежащее исполнение своих обязательств по договору виновная сторона несет ответственность в соответствии с действующим законодательством РФ и настоящим договором.

6.2. Стороны не несут ответственности, предусмотренной в договоре, если надлежащее исполнение условий договора оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, т. е. чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств.

6.3 За просрочку поставки продукции Поставщик уплачивает Покупателю пеню в размере \_\_\_\_\_ от не поставленной в срок продукции, за каждый день просрочки до момента полного исполнения обязательства, указанного в п. 5.2.2 настоящего договора.

6.4 За недопоставку продукции Поставщик уплачивает Покупателю штраф в размере \_\_\_\_\_ от стоимости недопоставленной продукции в течение 10 банковских дней с момента получения извещения Покупателя в соответствии с п. 4.3.1 настоящего договора. Уплата штрафа не освобождает Поставщика от восполнения недопоставленной продукции, в ассортименте, предусмотренном настоящим договором, в течение 1 месяца с момента получения от Покупателя извещения.

6.5 В случае поставки продукции ненадлежащего качества Поставщик устраняет недостатки безвозмездно, либо заменяет продукцией надлежащего качества в течение 1 месяца после получения письменного уведомления Покупателя (в течение срока, указанного в акте приема-передачи продукции).

6.6 В случае некомплектности продукции Поставщик обязан доукомплектовать ее в течение 1 месяца после получения письменного уведомления Покупателя (в течение срока, указанного в акте приема-передачи продукции). В случае если Поставщик не доукомплектовал продукцию в указанный срок, то заменяет некомплектную продукцию на комплектную в течение срока поставки.

6.7. Покупатель вправе отказаться от оплаты товаров ненадлежащего качества и некомплектных товаров, а также от поступивших в ненадлежащей таре и упаковке, а если товары оплачены, потребовать возврата уплаченных сумм впредь до устранения недостатков и доукомплектования товаров, либо их замены, либо расторгнуть договор в одностороннем порядке. Поставщик при этом возвращает полученные по настоящему договору денежные средства в указанный Покупателем срок, а также уплачивает Покупателю штраф в размере \_\_\_\_\_ от цены договора.

6.8 В случае неисполнения Поставщиком обязательства, предусмотренного п. 5.2.4 договора. Покупатель вправе потребовать от Поставщика возврата стоимости продукции, в которой выявлены недостатки, либо замены ее на аналогичную в указанный Покупателем срок.

6.9 В случае нарушения Покупателем обязательств, предусмотренных п.п. 5.1.1, 5.1.3 договора, Поставщик вправе соразмерно увеличить срок поставки на соответствующее количество дней, при этом он не несет ответственности за просрочку поставки продукции на указанный срок.

## 7. Рассмотрение споров

Все споры и разногласия, которые могут возникнуть по настоящему договору, решаются путем переговоров между Поставщиком и Покупателем.

В случае, если споры и разногласия не будут урегулированы путем переговоров, они подлежат разрешению в арбитражном суде.

## 8. Срок действия договора

Начало действия настоящего договора - с момента подписания сторонами договора; окончание срока действия договора - полное исполнение сторонами своих обязательств по договору.

## 9. Прочие условия

9.1 Вопросы, не урегулированные настоящим договором, регламентируются действующим законодательством РФ.

9.2 При получении письменного предложения одной из сторон об изменении условий договора другая сторона обязана рассмотреть его в течение 10 дней и дать письменный ответ.

9.3 Вносимые дополнения и изменения рассматриваются сторонами в десятидневный срок с момента письменного предложения одной из сторон и оформляются дополнительным письменным соглашением к договору, являющимся неотъемлемой частью настоящего договора.

9.4 Договор может быть расторгнут Покупателем в одностороннем порядке в случаях:

- поставки продукции некомплектной, ненадлежащего качества с недостатками, которые не могут быть устранены в приемлемый для Покупателя срок;

— неоднократного нарушения сроков поставки продукции.

Договор считается расторгнутым с момента получения Поставщиком уведомления от Покупателя об одностороннем отказе от исполнения договора.

9.5 Приложения к договору являются его неотъемлемой частью.

9.6 Договор составлен в 2 экземплярах, по одному для каждой из сторон.

9.7 Условия настоящего договора не распространяются на поставки продукции от международных поставщиков (с пересечением границы РФ).

Приложение:

1. Спецификация к договору № \_\_\_\_\_ от \_\_\_\_\_ на \_\_\_\_\_ л.

2. График поставки продукции на \_\_\_\_\_ л.

3. \_\_\_\_\_

4. \_\_\_\_\_

## 10. Юридические адреса и реквизиты сторон

Поставщик: \_\_\_\_\_

Покупатель - г. Иркутск, 664000, ул. Ленина, \_\_\_\_\_

р/с \_\_\_\_\_

ИНН \_\_\_\_\_

Подписи сторон:

Поставщик:

Покупатель:

## Задание 5

### ТАРИФНЫЕ ВОЙНЫ В ИРКУТСКЕ

*«Иркутск, уже подзабывший о дефиците пассажирского транспорта, снова откинут на несколько лет назад. Давка на остановках и в маршрутках в последние месяцы уходящего 2006 года стала нормой».*

Тарифная война на транспорте идёт в Иркутске уже около пяти лет. До 2003 года в маршрутном такси можно было проехать за 6 рублей, затем тарифы повысили до 8 рублей. В 2004 году поднялась цена билета в муниципальном транспорте - с 5 до 6 рублей. Частники отреагировали немедленно, повысив свой тариф до 10 рублей. Обладминистрация заявила, что такое повышение незаконно. Затем последовал откат - цены в муниципальном транспорте снова упали до 5 рублей, а в частном - до 8 рублей. В конце 2005 года маршрутки снова заявили о необходимости повысить цены. На этот раз уже до 10-15 рублей. Однако частные перевозчики не сумели представить в обладминистрацию обоснование повышения цен, и в требовании было отказано. Вопрос повышения цен на проезд находится в компетенции областной администрации, а именно - комитета цен. Там утверждают, что увеличение тарифов на перевозки возможно только на основании представления аргументированного обоснования повышения расходов, но от частных перевозчиков такого обоснования не поступало.

В феврале 2006 г. маршрутки устроили забастовку у стен мэрии, однако эта акция была признана незаконной, и цены за проезд были восстановлены опять на уровне 8 рублей.

После неудачного опыта прошлых лет частники решили действовать иными способами. А именно - за счёт дефицита транспорта.

К концу 2006 г. частные перевозчики развернули новый этап борьбы за повышение тарифов. Если ранее они прибегали к открытым акциям протеста, сегодня применяется «тихое сопротив-

ление» - с сентября 2006 г. в городе резко сократилось количество маршрутных такси. Маршрутки также самостоятельно уходят с рынка из-за нерентабельности - цены на проезд маршрутными такси не повышались уже 4 года, а стоимость запчастей и дизельного топлива постоянно растёт.

По мнению экспертов, частники пытаются «выдавить» из региональных властей санкцию на повышение цен на проезд. Администрация же города убеждена: в спорных вопросах жители города не должны служить разменной монетой.

Пока комитет цен ждёт от частных перевозчиков города цивилизованных шагов урегулирования проблемы, мэрия разработала специальный муниципальный акт, призванный упорядочить работу транспорта в Иркутске. Решением высшего административного комитета на рассмотрение депутатов городской Думы Иркутска будет вынесен проект постановления «О порядке организации транспортного обслуживания населения на территории города Иркутска».

Власти города планируют разработать оптимальную комплексную схему маршрутов транспорта и расписания движения автобусов.

Но главное новшество - введение единого заказчика на муниципальные перевозки, который будет заключать договоры с перевозчиками. Необходимые объёмы перевозок будут выведены из расчёта пассажиропотока, который разрабатывается Иркутским государственным техническим университетом. Отбор перевозчиков на регулярные маршруты будет осуществляться на основе конкурса. Мэрия в этом случае оставляет за собой право контроля за тем, сколько маршруток работает на линии (нагрузка должна соответствовать нормам пассажиропотока), как регулярно работают машины.

Пока альтернативные пассажирские перевозки федеральным законодателем не регулируются. Действующие российские правовые акты в отношении рынка транспортных услуг базируются на законодательстве, принятом в дореволюционный период. Сейчас в базовых законодательных актах РФ нет чётко прописанной обязанности перевозчика на заключение договора на перевозки с мэрией города. Лицензию же выдает управление государственного автомобильно-дорожного надзора Федеральной службы по надзору в

сфере транспорта. В результате возникает правовая «дыра». Перевозчики получают право на деятельность в городе, но при этом не несут никаких обязательств - могут выставлять на линию любое количество машин, самостоятельно определять маршруты и график движения. По данным управления Федеральной антимонопольной службы, закон по урегулированию альтернативных пассажирских перевозок до конца нынешнего года внесён в Госдуму не будет.

*(По материалам СМИ г. Иркутска: Восточно-Сибирская правда. 2006. 12 окт).*

- Дайте правовую оценку организации перевозок пассажиров в г. Иркутске.
- Закреплена ли в законодательстве обязанность предпринимателей «удовлетворять общественные потребности»?
- Дайте правовую квалификацию договоров между мэрией города и частными перевозчиками.
- Найдите в законодательстве субъектов Российской Федерации примеры правового решения сложившейся в Иркутске проблемы.

#### Задание 6

##### ИМУЩЕСТВЕННАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ЗА УБЫТКИ, ВОЗНИКШИЕ В СВЯЗИ С АВИАКАТАСТРОФЕЙ

6 декабря 1997 г. в Иркутске произошла авиакатастрофа: сверхмощный грузовой дальномагистральный самолет Ан-124 «Руслан», на котором перевозились проданные Вьетнаму два самолета-истребителя Су-27, через 20 секунд после взлета упал в жилом квартале Иркутска-П, врезавшись в жилой дом. Погибли люди - экипаж, специалисты, несколько жителей Иркутска-П. всего 28 человек, 101 человек получили ранения. Разбился самолет и весь перевозимый груз; были разрушены два многоквартирных жилых дома, выгорел детский дом, на который упали обломки самолета.

По заключению комиссии одна из причин аварии - использование некачественного топлива, вследствие чего двигатели самолета прекратили работу сразу после взлета. Другая возможная причина - неправильное крепление груза, вследствие чего самолет на взлете потерял равновесие и рухнул.

Как выяснилось в ходе журналистского расследования, перевозка самолетов-истребителей Су-27 для Вьетнама осуществлялась по следующей схеме. Всего было продано шесть самолетов-истребителей. Продавец истребителей, Государственная компания «Росвооружение», поручил доставить истребители во вьетнамский аэропорт Фанранг своей дочерней фирме - ЗАО «Грузовая транспортная компания (Карготранс)», выделив ей на расходы 1 млн 600 тыс. долл. ЗАО «Карготранс» заключило договор на перевозку груза с компанией с Кипра «Си-Эл-Си Карго Лифт Компани» (Никосия). По договору Кипрской компании причиталось, большей частью в порядке предоплаты, 1 446 000 долл. Компания Си-Эл-Си Карго Лифт Компани в свою очередь заключила договор на перевозку того же груза с российской фирмой ЗАО «Грузовая лизинговая компания».

Поскольку обе компании - и кипрская, и российская, принявшие на себя обязательства по перевозке истребителей во Вьетнам, не обладали транспортными средствами, постольку был заключен еще один договор на перевозку истребителей - с военной транспортной авиа частью (ВТА), в распоряжении которой находились крупнофюзеляжные самолеты Ан-124. По договору между ЗАО «Грузовая лизинговая компания» и ВТА, последняя обязалась доставить шесть СУ-27 на вьетнамский аэродром Фанранг за 326 930 долл. Предполагается, что купленное по дешевке некачественное горючее и явилось главной причиной , аварии.

Согласно контракту, «Росвооружение» как продавец истребителей застраховал их от несчастного случая в страховой компании «Ингосстрах», которая большую часть риска перестраховала у крупных западных страховщиков. 15 офицеров - членов экипажа Ан-124 были застрахованы Военно-страховой компанией. Самолет Ан-124 «Руслан» застрахован не был. Не была застрахована и ответственность авиаперевозчика перед третьими лицами. Постановлением Правительства РФ от 7 декабря 1997 г. № 1528 «О неотложных мерах по ликвидации последствий катастрофы самолета Ан-124 в г. Иркутске» на ликвидацию последствий авиакатастрофы, на одновременную материальную помощь жителям Иркутска было выделено неденоминированных 50 млн рублей.

*(По материалам российских СМИ: Рос. газ. 1997.24 дек; Коммерсантъ Дейли. 1998. 5 авг., 15 авг).*

Какой комплекс правовых вопросов возникает в связи с гибелью самолета Ан-124 «Руслан в г. Иркутске?»

Определите круг лиц - участников правоотношений, сложившихся по поводу перевозки истребителей во Вьетнам.

Установите состав этих правоотношений, сделайте их анализ, дайте правовую оценку организации перевозки истребителей во Вьетнам.

Дайте правовую квалификацию заключенных участниками перевозки договоров.

Установите круг лиц, пострадавших от аварии. Как должна строиться имущественная ответственность за убытки, возникшие в связи с аварией?

(Источник: Лебедев К. К. Практикум по коммерческому праву / К. К. Лебедев. СПб., 1999. С. 238-240).

## **ЗАНЯТИЕ 2**

**(для студентов факультета международного права)**

1. Правовое регулирование внешнеэкономических сделок
2. Понятие и особенности внешнеторговой сделки
3. Порядок заключения внешнеторговых сделок и контрактов
4. Содержание контракта международной купли-продажи и его структура

### **Задача 25**

**Российская компания потребовала в суде взыскать с ответчика (венгерской фирмы) сумму, уплаченную ей в качестве предоплаты за товар.**

Согласно заключенному между сторонами договору международной купли-продажи, товар должен был быть доставлен в соответствии с базисом СІР в г. Ноябрьск, однако к моменту рассмотрения спора находился на складе временного хранения Шереметьевской таможни (в связи с невыполнением импортной таможенной очистки товара).

**Истец обвинил ответчика в том, что тот не выполнил своих обязанностей по доставке товара в пункт назначения, однако от-**

**ветчик утверждал, что полностью исполнил свои обязательства перед истцом.**

- Кто прав в этом споре?

### **Задача 26**

**Российское предприятие предъявило иск о взыскании с немецкого предприятия суммы, указанной в акте приемки услуг, и процентов на эту сумму.**

Суть спора сводилась к толкованию договора, в котором стороны сослались в качестве применимого права на lex тегсаюпа. Соглашением предусматривалось оказание российским предприятием немецкому предприятию услуг по поиску покупателей его продукции в России. Такой покупатель был найден, и стороны составили и подписали Акт приемки указанных услуг. Однако в дальнейшем покупатель отказался от покупки продукции, произведенной немецким предприятием, а оно, в свою очередь, - от оплаты услуг, оказанных российским предприятием.

Ответчик возражал против иска, указывая, что, поскольку его продукция осталась нереализованной, основания для оплаты отсутствуют. Встал вопрос о толковании договора - предусматривает ли он оплату по акту приемки услуг или по факту реализации товара.

**Истец считал, что должны быть применены нормы статьи 4.3 Принципов УНИДРУА, в соответствии с которой при толковании договора во внимание принимаются его цель и характер, а также нормы статьи 4.1, предписывающей толковать договоры в соответствии с намерениями сторон. В разделе «Предмет договора» реализация товара покупателю не была предусмотрена, а были перечислены лишь те услуги, которые истец оказал ответчику; в намерения сторон входило именно получение немецким предприятием помощи в поиске потенциальных клиентов и информации о ценах на соответствующую продукцию, действующих в России, а не окончательная реализация этой продукции. Из названных положений Принципов УНИДРУА вытекает, что истец полностью выполнил свои обязательства перед ответчиком и не может нести ответственность в связи с тем, что договор с покупателем был впоследствии расторгнут.**

Приложение 5

**Форма удостоверения  
представителя незаинтересованной организации**

Штамп организации  
Дата выдачи удостоверения

**Удостоверение**

Выдано \_\_\_\_\_  
(фамилия, имя, отчество)  
работающему (ей) \_\_\_\_\_  
в должности \_\_\_\_\_ на право  
участия в качестве представителя незаинтересованной организации в  
приемке \_\_\_\_\_, поступившего в адрес \_\_\_\_\_

от \_\_\_\_\_  
по железнодорожной накладной № \_\_\_\_\_ в контейнере  
№ \_\_\_\_\_

С Инструкцией о порядке приемки продукции производственно-технического назначения и товаров народного потребления по количеству, утвержденной постановлением Госарбитража при Совете Министров СССР от 15.06.65 г., № П-6, с дополнениями и изменениями, внесенными постановлением Госарбитража СССР от 14.11.74 г., № 98

ознакомлен \_\_\_\_\_  
(подпись)

подпись руководителя организации                      печать организации

Приложение 6

**Акт приемки по количеству**

Наименование получателя \_\_\_\_\_  
Адрес получателя \_\_\_\_\_

УТВЕРЖДАЮ: \_\_\_\_\_  
«\_\_\_\_\_» \_\_\_\_\_ 200\_г.  
Руководитель организации / М.п.

Акт  
приемки продукции (товара) по количеству

«\_\_» \_\_\_\_\_ 200\_\_г. Место составления акта: \_\_\_\_\_  
Начало приемки: \_\_ч\_\_мин; окончание приемки: \_\_ч\_\_мин  
Комиссия в составе: \_\_\_\_\_ (1)

1. Произвела вскрытие вагона (контейнера, автофургона) № \_\_\_\_\_, поступившего по \_\_\_\_\_ накладной № \_\_\_\_\_ от «\_\_» \_\_\_\_\_ 200\_г.

Члены комиссии ознакомлены с правилами приемки по количеству, предусмотренными Инструкцией о порядке приемки продукции производственно-технического назначения и товаров народного потребления по количеству, утвержденной пост. Госарбитража СССР от 15 июня 1965 г. № П-6.

Грузоотправитель: \_\_\_\_\_  
Адрес: \_\_\_\_\_

Представитель отправителя (изготовителя) вызван телеграммой № \_\_\_\_\_ от «\_\_» \_\_\_\_\_ 200\_г.

Станция отправления \_\_\_\_\_  
Станция назначения \_\_\_\_\_

Дата подачи вагона (контейнера, автофургона) под разгрузку и время выдачи груза \_\_\_\_\_

Коммерческий акт (акт), выданный органом автомобильного транспорта № \_\_\_\_\_ от «\_\_» \_\_\_\_\_ 200\_г.

Продукция (товар) выгружена из \_\_\_\_\_ (2) в \_\_\_\_\_ (3), полностью обеспечивающий ее сохранность.

Состояние вагона (контейнера, автофургона)

Состояние тары и упаковки маркировка

Порядок отбора продукции (товара) для выборочной проверки \_\_\_\_\_ (4)

4. Исправность пломб и описание оттисков \_\_\_\_\_

Общий вес продукции (товара):

фактически \_\_\_\_\_

по документам \_\_\_\_\_

Вес каждого места, в котором обнаружена недостача:

фактически \_\_\_\_\_

по трафарету на таре \_\_\_\_\_

Транспортная и отправительская маркировка мест:

фактически \_\_\_\_\_

по документам \_\_\_\_\_

Наличие упаковочных ярлыков и пломб на отдельных местах

Количество недостающей продукции (товара) определено:

\_\_\_\_\_!

(5)

5. Недостающая продукция (товар) \_\_\_\_\_(6)

вместится в место \_\_\_\_\_ вагон (контейнер, автофургон).

6. Всего установлена недостача продукции (товара) в количестве

Стоимость недостающей продукции (товара) составляет \_\_\_\_\_

\_\_\_\_\_ руб. \_\_\_\_\_ коп.

Другие данные : \_\_\_\_\_

Место возникновения недостачи \_\_\_\_\_

Причины возникновения недостачи: \_\_\_\_\_

Лица, участвующие в приемке, предупреждены об ответственности за подписание акта, содержащего данные, не соответствующие действительности.

Подписи лиц, участвовавших в составлении акта:

\_\_\_\_\_/\_\_\_\_\_

\_\_\_\_\_/\_\_\_\_\_

\_\_\_\_\_/\_\_\_\_\_

Примечания.

(1) Фамилия, имя, отчество, место работы, должность, дата и номер документа о полномочиях представителя.

(2) Указывается: вагон, контейнер или автофургон.

(3) Указывается, куда была выгружена продукция: склад, хранилище и т. п.

(4) Основание выборочной проверки: Технические регламент, ГОСТ, Технические Условия, особые условия поставки, договор и т. п.

(5) Каким образом: взвешиванием, счетом, обмером и т. п.

(6) Указывается: могла или не могла.

## Претензионная переписка

### (А) ФОРМА ПРЕТЕНЗИИ

#### ШТАМП ОРГАНИЗАЦИИ

(Фирменный бланк с реквизитами заявителя)

Заказное (с уведомлением о вручении)

Дата

Кому: полное наименование  
организации, полные  
почтовые реквизиты

Исх № \_\_\_\_\_

От кого: полное наименование  
организации, полные  
почтовые реквизиты

Сумма (цена) претензии -  
\_\_\_\_\_ руб-

#### Претензия

(указать о чем: об уплате штрафа (за что), о возмещении ущерба, о возврате денежных сумм, товара в натуре и пр.)

Поскольку единой формы претензии на все случаи жизни не существует, излагается она в произвольной форме, но из содержания претензии должно быть четко понятно, кто, почему и чего хочет.

В тексте претензии должны присутствовать такие данные:

- на чем основаны отношения адресатов претензии: договор, гарантийное письмо, иные обязательства;
- что конкретно нарушено потенциальным ответчиком и в какой мере;
- ссылки на конкретные условия обязательств, нарушение которых вызвало претензионное требование;
- сумма требований с расчетом (если расчет претензионных требований достаточно громоздкий по объему, его можно вынести в приложение к претензии);
- в претензии могут быть даны ссылки на нормы законодательства, в соответствии с которыми заявитель претензии обосновыва-

ет свои требования: ГК РФ - прямые и косвенные убытки, упущенная выгода и т. п., транспортные Уставы и Кодексы и др., а также ссылки на условия договора сторон;

- в обоснованной претензии существо требований должно быть изложено в жесткой (но вежливой) форме, с четкой позицией (без или-или) с предупреждением о последующем обращении за защитой своих имущественных прав и интересов в арбитражный суд в случае неудовлетворения претензии или нерассмотрения ее в установленном порядке;
- к претензии должны быть приложены документы (должным образом заверенные копии их), обосновывающие претензионные требования, или должна быть ссылка на то, что те или иные документы (можно перечислить их) для рассмотрения претензии у адресата имеются;
- претензия должна быть подписана руководителем организации или его представителем (прикладывается доверенность).

У заявителя должны остаться доказательства о направлении претензии: квитанция об отсылке заказного (или с уведомлением о вручении) почтового отправления или отметка (со входящим номером и датой, печатью (штампом), подписью должностного лица) организации - адресата о получении материалов претензии (на другом экземпляре претензии).

По получении неудовлетворительного ответа или истечения (с учетом пробега почты) срока установленного договором или законом (в том числе «разумного») на рассмотрение претензии необходимо не затягивать разрешение вопроса, а в установленном порядке заявить иск в арбитражный суд.

Текст самой претензии рекомендуется ограничить объемом 1,5-2 стр. четкого машинописного (компьютерного) текста.

4

## (Б) ОБРАЗЕЦ ПРЕТЕНЗИОННОГО ЗАЯВЛЕНИЯ

### ШТАМП ОРГАНИЗАЦИИ

(Фирменный бланк с реквизитами заявителя)

№ \_\_\_\_\_ Кому:

« \_\_\_\_\_ » 200 г. Адрес:

Заявитель претензии:

Адрес:

### Претензия о недостатке груза

На сумму \_\_\_\_\_ рублей

По накладной № \_\_\_\_\_ от « \_\_\_\_\_ » 200 г. в наш адрес поступила отгруженная Вами продукция (товар): \_\_\_\_\_ > которая была оплачена нами по счету № \_\_\_\_\_ от « \_\_\_\_\_ » 200 г. на сумму \_\_\_\_\_ рублей.

Груз прибыл \_\_\_\_\_ и был выдан железной дорогой без проверки, что подтверждается отметкой станции назначения на обороте железнодорожной накладной.

При приемке груза с участием представителя \_\_\_\_\_ была установлена недостача \_\_\_\_\_ на сумму \_\_\_\_\_ рублей.

Предлагаем перечислить на наш расчетный счет :

- стоимость недостающей продукции (товара) в сумме \_\_\_\_\_ руб;

- неустойку в размере \_\_\_\_\_ % стоимости недопоставленной продукции на сумму \_\_\_\_\_ руб. \_\_\_\_\_ коп. ( пункт \_\_\_\_\_ договора поставки между нами);

Всего: \_\_\_\_\_ руб. \_\_\_\_\_ коп.

Приложения:

1. Железнодорожная накладная № \_\_\_\_\_
2. Акт приемки продукции (товара) № \_\_\_\_\_ от « \_\_\_\_\_ » 200 г.
3. Расчет.

Генеральный директор

**(В) ОТВЕТ ОБ ОТКАЗЕ В УДОВЛЕТВОРЕНИИ ПРЕТЕНЗИИ****ШТАМП ОРГАНИЗАЦИИ**

(Фирменный бланк с реквизитами заявителя)

Исх. №

От «\_»\_\_\_\_\_200\_г.

Кому: \_

Адрес:

Ваша претензия №\_\_от «\_»\_\_\_\_\_200 г.

о \_\_\_\_\_(1)  
 нами рассмотрена и отклоняется \_\_\_\_\_(2)  
 по следующим основаниям \_\_\_\_\_(3)

Признанная нами сумма претензии \_\_\_\_\_руб. \_\_\_\_коп.  
 перечислена на Ваш расчетный счет платежным поручением № \_\_\_\_\_от  
 « » \_\_\_\_\_ 200 г.

Генеральный директор

- (1). Указывается суть требования.  
 (2). Указать: полностью или частично.  
 (3). Указываются фактические и правовые основания, по которым отклоняется претензия.

**(Г) АКТ СВЕРКИ РАСЧЕТОВ**

Акт сверки расчетов

ЗАО «Кафе Х» перед ООО «Торговый центр» на 1 октября 2004 г.

от 1 октября 2004 г. № 100

г. Москва

Настоящим подтверждаем, что:

Задолженность ЗАО «Кафе Х» перед ООО «Торговый центр»			Задолженность ООО «Торговый центр» перед ЗАО «Кафе Х»		
дата	сумма, руб.	основание	дата	сумма, руб.	основание
06 сентября 2004 г.	2 500 000	накладная ТОРГ-12 от 06 сентября 2004 г. № 1063	13 сентября 2004 г.	500 000	платежное поручение от 13 сентября 2004 г. № 130
			20 сентября 2004 г.	500 000	платежное поручение от 20 сентября 2004 г. № 148
	-				
Итого	2 500 000		-	1 000 000	

По состоянию на 1 октября 2004 г. задолженность ЗАО «Кафе Х» перед ООО «Торговый центр» составляет 1 500 000 (Один миллион пятьсот тысяч) руб.

Директор «Кафе Х»  
 Главный бухгалтер «Кафе Х»

Директор ООО «Торговый центр»  
 Главный бухгалтер  
 ООО «Торговый центр»

**Д) АКТ О ВЗАИМОЗАЧЕТАХ**

**Приложение 8**

**Акт  
о взаимозачетах между**

(наименование организации)

(наименование организации)

Настоящий акт составлен в том, что для ускорения взаиморасчетов стороны договорились зачесть сумму в размере:

(сумма прописью)

которую по результатам сверки, произведенной «\_\_\_» \_\_\_\_\_ 200\_\_ г., организация \_\_\_\_\_ должна \_\_\_\_\_

(наименование организации) (наименование организации)

по договору № \_\_\_\_\_ от \_\_\_\_\_ г. в счет погашения задолженности \_\_\_\_\_ перед \_\_\_\_\_

(наименование организации) (наименование организации)

по договорам № \_\_\_\_\_ от \_\_\_\_\_ г. (общая сумма договора \_\_\_\_\_ рублей) и № \_\_\_\_\_ от \_\_\_\_\_ г. (общая сумма договора \_\_\_\_\_ рублей).

От

От

М.П.

М.П.

**Преддоговорные разногласия сторон**

**(А) ПРОТОКОЛ РАЗНОГЛАСИЙ  
к договору поставки**

**ПРОТОКОЛ**

разногласий к договору № \_\_\_\_\_ от «\_\_\_» \_\_\_\_\_ 200\_\_ г.  
между \_\_\_\_\_

Пункт проекта договора	Редакция Поставщика	Редакция Покупателя	Примечание
	По тексту договора		

Поставщик

Покупатель:

М.П.

М.П.

**Примечание:**

1. В графе «1» указываются пункты договора, в отношении которых Покупатель возражает.
2. В графе «3» - новая редакция соответствующего пункта договора, предлагаемая Покупателем.
3. В Примечании может быть указано лаконичное обоснование в пользу Редакции Покупателя.
4. Протокол подписывается руководителем организации, подпись которого скрепляется печатью.

**(Б) ПРОТОКОЛ СОГЛАСОВАНИЯ  
разногласий к Договору подряда на строительство**

**Приложение 9**

(наименование объекта) от «\_\_\_»\_\_\_\_\_200\_\_ г. №  
между \_\_\_\_\_(наименование Заказчика)  
и \_\_\_\_\_(наименование Подрядчика).

Подрядчик: \_\_\_\_\_ строи-  
тельная организация в лице \_\_\_\_\_, действующего на  
основании \_\_\_\_\_, с одной стороны, и Заказ-  
чик: \_\_\_\_\_(наименование организации), в лице  
\_\_\_\_\_ действующего на основании  
с другой стороны, рассмотрев возникшие при заключении Договора  
подряда от «\_\_\_»\_\_\_\_\_200\_\_г. разногласия, изложенные в протоколе  
разногласий от «\_\_\_»\_\_\_\_\_200\_\_г., пришли к взаимному согласию по  
содержанию п.ов 2 и 4 договора подряда и принимают их в следующей  
редакции:

**пункт 2 Договора подряда:**

В случае обнаружения дефектов в законченном строительстве  
объекте и неустранении их в установленные сроки, Подрядчик уплачи-  
вает штраф за каждый день просрочки в размере 1000 рублей.

**пункт 4 Договора подряда:**

За несвоевременное открытие финансирования спустя 15 дней по-  
сле заключения договора, Заказчик уплачивает пеню в размере 1000  
рублей за каждый день задержки до дня открытия финансирования.

Подрядчик:

Заказчик:

«\_\_\_»\_\_\_\_\_2006 г.

«\_\_\_»\_\_\_\_\_2006\_г.

М.П.

М.П.

**Состояние и динамика развития малого бизнеса  
в Иркутской области**

(Из Отчета о работе за 2005 год Департамента предпринимательства, сред-  
него и малого бизнеса администрации губернатора Иркутской области)

По итогам 9 месяцев 2005 года развитие малого предприниматель-  
ства в Иркутской области характеризуется следующими данными. В об-  
ласти действуют 9 175 малых предприятий, на которых работают на по-  
стоянной основе 77,9 тыс. человек, и 4,3 тыс. человек выполняли работы  
на условиях совмещения и по договорам гражданско-правового характера.

Численность предпринимателей без образования юридического лица  
составляет 104,2 тыс. человек, численность работающих у них - 101,7  
тыс. человек, таким образом, общее количество занятых в малом пред-  
принимательстве достигает 283,8 тыс. человек или 37,5 % от общего ко-  
личества занятых в экономике Иркутской области.

Наибольшее количество малых предприятий сосредоточено в та-  
ких видах деятельности, как «оптовая и розничная торговля» - 45,2 %, «строительство» -12,7 %, «обрабатывающие производства» - 10,9 %.

*Результаты работы территориальных агентств развития бизнеса в  
Иркутской области (в 2005 году по сравнению с 2004 годом)*

Показатели	2004 г.	2005 г.	2005 г. к 2004 г. в %
Количество предпринимателей, полу- чивших инвестиции с участием агент- ства, чел.	115	235	в 2 раза
Сумма инвестиций, полученных при помощи агентств, тыс. руб.	170000,0	926562,1	в 5,5 раза
Количество услуг по разработке биз- нес-планов, ТЭО, шт.	72	122	169,4
Общее количество малых предпри- ятий и индивидуальных предпринима- телей, обратившихся и получивших содействие в консалтинговых услугах, чел.	4979	9195	184,7
Количество услуг по экспертизе биз- нес-планов, шт.	50	64	128
Количество семинаров, организован- ных с участием агентства, шт.	111	132	119
Количество человек, посетивших се- минары, чел.	3844	3147	82

## Приложение 10

### Результаты опроса о нарушениях со стороны предпринимателей (Л) и со стороны проверяющих лиц (Б)

(Из Аналитического доклада «Оценка эффективности реформы технического регулирования для российской экономики». - М.: АНО «НИСИПП», 2005).

(А) По результатам опроса на 600 предприятиях в ряде регионов РФ выявлялись следующие виды нарушений со стороны предпринимателей (см. таблицу):

**Таблица 1. Нарушения законодательства, выявляемые в ходе проверок (ИГ ПИ, 2002)**

Виды нарушений законодательства в деятельности проверяемых, выявленные в ходе проверок представителями ГТИ	Доля респондентов, указавших, что нарушения данного вида были выявлены на их предприятиях в ходе проверок ГТИ (в %)
Отсутствие (просроченность) сертификата или его неправильное оформление	20.1
Отсутствие ценников на товары или прейскурантов на работы и услуги	8.6
Реализация товаров без документов, содержащих сведения об изготовителе, поставщике, количестве товара, цене	6.7
Нарушение правил пожарной безопасности	5.7
Отсутствие или неправильное хранение Книги отзывов и предложений, нарушение порядка её ведения	4.3
Реализация товаров, не соответствующих требованиям стандартов	3.8
Отсутствие на расфасованных товарах необходимых реквизитов: наименование, сорт, масса, цена за кг., стоимость отвеса	3.8
Завышение регулируемых цен или иное нарушение государственной дисциплины цен	3.3
Неудовлетворительное санитарное содержание торгового зала, подсобных помещений, оборудования, инвентаря,	3.3

Виды нарушений законодательства в деятельности проверяемых, выявленные в ходе проверок представителями ГТИ	Доля респондентов, указавших, что нарушения данного вида были выявлены на их предприятиях в ходе проверок ГТИ (в %)
транспорта	
Торговля без регистрации или специального разрешения	2.9

(Б) По результатам опроса 1007 руководителей малых предприятий (проведенного уже после вступления в действие Федерального закона «О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при проведении государственного контроля (надзора)») допускались следующие нарушения со стороны проверяющих:

(1) Первая группа нарушений со стороны проверяющих. Абсолютным лидером нарушений стало требование проверяющих о предоставлении документов, информации, образцов продукции, не относящихся к предмету проверки - 46,5 % ответов.

Вторая группа включила три нарушения, которые, по мнению предпринимателей, тоже встречаются достаточно часто. К ним относятся следующие ситуации:

- проверяется выполнение требований, не относящихся к компетенции органа госконтроля, осуществляющего проверку - 30,0 %;
- плановые мероприятия по контролю проводятся чаще, чем один раз в два года - 29,0 %;
- не предоставляется необходимая информация, относящаяся к предмету проверки - 28,2 %.

В третью группу вошли шесть нарушений, которые были замечены реже:

- отсутствует распоряжение о проведении мероприятия по контролю - 21,6 %;
- при проверке изымаются оригиналы документов, относящиеся к предмету проверки - 19,6 %;
- проверки проводятся при отсутствии должностных лиц или работников проверяемого предприятия - 19,3 %;
- проверяющие требуют образцы (пробы) продукции для проведения их исследований без оформления акта об отборе в установленной форме - 18,2 %;
- нарушается порядок оформления результатов контроля - 15,8 %.

И последнюю, четвертую, группу составили те неправомерные действия контролеров, которые встречаются относительно редко:

- проверяющие требуют образцы (пробы) продукции для проведения их исследований в количестве, превышающем нормы, установленные государственными стандартами или иными нормативными документами - 11,6 %;
- мероприятие по контролю проводится не тем должностным лицом, которое указано в распоряжении (приказе) - 11,4 %;
- проверяющие разглашают информацию, составляющую охраняемую законом тайну и полученную в результате проведения мероприятий по контролю, - 8,7 %;
- взимается плата за проведение мероприятий по контролю - 7,0 %;
- Продолжительность планового мероприятия по контролю превышает один месяц - 7,0 %;
- срок проведения планового мероприятия в случае необходимости продлевается более чем на один месяц - 4,7 %.

(2) Самыми распространенными при оформлении результатов контроля стали шесть следующих нарушений, которые составили первую по значимости группу:

- к акту о результатах проверки не прилагаются объяснения должностных лиц органов государственного контроля (надзора) - 32,6 % всех респондентов;
- не выдаются предписания об устранении выявленных нарушений - 31,3 %;
- к акту о результатах проверки не прилагаются объяснения работников, на которых возлагается ответственность за нарушения обязательных требований - 29,4 %;
- проверяющим не производится запись о проверке в журнале учета мероприятий по контролю - 27,6 %;
- к акту о результатах проверки не прилагаются акты об отборе образцов продукции, обследовании объектов окружающей среды, протоколы (заключения) проведенных исследований (испытаний) и экспертиз - 24,3 %;
- не указываются сведения об ознакомлении или об отказе в ознакомлении с актом представителя юридического лица, а также лиц, присутствовавших при проведении мероприятия по контролю, их подписи или отказ от подписи - 24,1 %.

Вторую группу образовало одно нарушение, которое тоже часто фиксируют опрошенные, а именно: в акте отсутствует ссылка на распоряжение, на основании которого проведено мероприятие по контролю - 19,5 % всех респондентов.

В третью группу вошли всего два нарушения, с которыми, судя по ответам предпринимателей, они не очень часто встречаются:

Отсутствуют сведения о результатах мероприятия по контролю, в том числе о выявленных нарушениях, об их характере, о лицах, на которых возлагается ответственность за совершение этих нарушений - 14,6 %;

В акте не указываются фамилия, имя, отчество и должность лица, проводившего мероприятие по контролю - 13,8 %.

И в последней, четвертой, группе оказались все те нарушения, с которыми отвечавшие сталкиваются редко:

- не вручается руководителю юридического лица или его заместителю один экземпляр акта о результатах проверки с копиями приложений - 9,0 %;
- не указана дата начала и окончания мероприятия по контролю - 8,4 %;
- не оформляются надлежащим образом результаты мероприятия по контролю, содержащие сведения, составляющие государственную тайну - 7,8 %;
- не составляется протокол в случае выявления в результате мероприятия по контролю административного правонарушения - 7,0 %;
- в акте не указаны фамилия, имя, отчество, должность представителя юридического лица присутствовавшего при проведении мероприятия по контролю - 6,5 %;
- по результатам мероприятия не составляется акт - 5,3 %;
- не указано наименование юридического лица, в отношении которого проводится мероприятие по контролю - 4,9 %.