

Е. А. Чекурда, Ю. Б. Лавров

**Издательство Университет «Кластер»**

**ISBN 978-5-6055389-0-5**

## **ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЕ ПРАВО РОССИИ**

Учебное пособие (электронное издание)

2-е издание, пересмотренное и дополненное

Омск 2025

**УДК 347.7**

**ББК 67.404.91**

**Авторы:**

канд. юрид. наук Е. А. Чекурда, канд. юрид. наук, доцент Ю. Б. Лавров

**Чекурда, Е. А.; Лавров, Ю. Б. Предпринимательское право России:** учебное пособие (электронное издание). – 2-е изд., пересмотр. и доп. / Е. А. Чекурда, Ю. Б. Лавров. – Омск : Университет «Кластер», 2025. – 123 с.

ISBN 978-5-6055389-0-5

**Рецензенты:**

**В. В. Кожевников** – профессор кафедры теории и истории государства и права Омского государственного университета им. Ф. М. Достоевского, доктор юридических наук, профессор;

**А. А. Маручек** – заведующий кафедрой гражданского права Сибирского юридического университета, кандидат юридических наук, доцент.

Учебное пособие одобрено на заседании кафедры частного права Университета «Кластер» 31 октября 2025 г., протокол № 3.

Учебное пособие рекомендовано к публикации на заседании педагогического совета Университета «Кластер» 7 ноября 2025 г., протокол № 5.

Учебное пособие подготовлено в соответствии с требованиями федерального государственного образовательного стандарта высшего образования по направлениям подготовки 40.03.01 и 40.04.01 «Юриспруденция» (уровень бакалавр, магистр). В работе представлена общая характеристика предпринимательского права, охарактеризованы субъекты предпринимательских отношений и предпринимательские объединения, исследована правовая природа и порядок государственной регистрации хозяйствующих субъектов, проанализировано правовое регулирование отношений в области рекламы.

Рекомендуется для студентов, слушателей, аспирантов и преподавателей юридических вузов, факультетов и образовательных организаций дополнительного профессионального образования, практических работников органов государственной власти и местного самоуправления, юридических лиц любой организационно-правовой формы, а также всех тех, кто интересуется вопросами предпринимательского права.

© Е. А. Чекурда, Ю. Б. Лавров, 2025

---

## ВВЕДЕНИЕ

---

Изучение предпринимательского права имеет важное значение, а для юристов, работающих в экономической сфере, является объективной необходимостью. Предпринимательское право в условиях современной России является достаточно новой, сложной и постоянно развивающейся отраслью права.

Сложность данной учебной дисциплины определяется широкой областью охвата общественных отношений, складывающихся в производственной, коммерческой, финансовой и других сферах экономики. Правовое регулирование в этих сферах обладает как общими чертами, так и значительными особенностями.

Общность заключается в том, что предпринимательство представляет собой один из видов экономической деятельности.

Особенности связаны с созданием условий осуществления и развития предпринимательской деятельности, защите интересов всех ее субъектов, что и закрепляется правовыми нормами.

Относительная по историческим меркам молодость предпринимательского права обуславливает наличие в теории права дискуссионных вопросов, а на практике проблем правового регулирования предпринимательских отношений.

Все темы, включенные в данный курс «Предпринимательское право», предполагают ознакомление с действующим законодательством, регулирующим правовой статус, функционирование и ликвидацию предпринимательских структур, изучение судебной практикой.

Необходимо отметить, что предметом дискуссий в настоящее время являются логика учебного курса, его содержание. Предпринимательские отношения в основном регулируются нормами гражданского права, поэтому основным нормативным правовым актом, регулирующим данные отношения, Гражданский кодекс РФ.

Отметим, что особенности предмета изучения определяют и специфику методов предпринимательского права.

Цель настоящего учебного пособия состоит в том, чтобы помочь будущим специалистам разобраться в сложных вопросах правового регулирования предпринимательских отношений в РФ, и на этой основе сформировать профессиональные компетенции.

Последовательной реализации данной цели соответствует структура пособия, логика изложения материала.

В учебном пособии отражены современные представления об изучаемом предмете, значительная часть материала учитывает особенности действующей нормативно-правовой базы предпринимательской деятельности, накопленный практический опыт регулирования предпринимательских отношений.

Пособие соответствует требованиям государственного образовательного стандарта высшего образования по направлению подготовки «Юриспруденция», программе курса «Предпринимательское право», утвержденной Учебно-методическим объединением по юридическому образованию вузов РФ. Оно может быть использовано студентами бакалавриата и магистратуры, образовательных организаций дополнительного профессионального образования, обучающимися по программам, основанным на курсе предпринимательского права.

Предложенный в настоящем учебном пособии материал поможет расширить юридический кругозор обучаемых, а также повысить уровень их конкурентоспособности на рынке труда.

При подготовке учебного пособия использована справочно-правовая система «КонсультантПлюс».

---

# ГЛАВА I.

## ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОГО ПРАВА

---

*§ 1. Понятие, предмет и методы предпринимательского права. Соотношение предпринимательского права с гражданским, коммерческим, конкурсным правом.*

*§ 2. Принципы, система и источники предпринимательского права. Понятие и признаки предпринимательской деятельности.*

*§ 3. Хозяйствующие субъекты. Субъекты предпринимательских отношений.*

### **§ 1. Понятие, предмет и методы предпринимательского права**

Для понимания особенностей становления и развития теории отечественного предпринимательского права необходимо иметь представление о его исторических истоках и традициях хозяйственного права в нашей стране. Предпринимательское право как самостоятельный элемент в системе права РФ прошло определенный путь становления, как в научном, так и практическом планах.

Отметим, что в советский период сама предпринимательская деятельность имеющая целью личное обогащение строго ограничивалась или даже запрещалась. Она считалась общественно вредной, а распределение благ, приобретаемых в качестве прибыли, несправедливым, спекулятивным, связанным с классовой эксплуатацией. Право закрепляло сложившиеся при социализме общественные отношения и, по сути, было мобилизовано на искоренение рыночных отношений, в основе которых и лежит свободное частное предпринимательство<sup>1</sup>.

Так, Уголовный кодекс РСФСР 1926 г. (ст. 129-а) признавал учреждение и руководство деятельностью лжекооперативов преступной. Данные кооперативы на практике являлись предприятиями частнопредпринимательскими, преследующими

---

<sup>1</sup> *Право и экономическое развитие: проблемы государственного регулирования экономики: монография / Колл. авт., отв. ред. В. А. Вайпан, М. А. Егорова. М.: «Юстицинформ», 2017. С. 13-14.*

капиталистические цели личной выгоды. Тем самым избирательно подавлялись предпринимательские, конкурентные формы индивидуальной активности граждан.

Уголовным кодексом РСФСР 1960 г. был введен запрет на предпринимательскую инициативу, спекуляцию, то есть скупку и перепродажу товаров или иных предметов с целью наживы.

Тем не менее, регулирование отношений, складывающихся в связи с производством, организацией, руководством и непосредственным осуществлением экономической деятельности, осуществлялось нормами хозяйственного права.

Развитие экономических отношений на практике находило отражение в научных представлениях.

В настоящее время выделяют несколько подходов к определению места, структуры и содержания российского предпринимательского права.

1. *Концепция хозяйственного права* (монистическая, от греч. *monos* – один), сформировалась в 60-е годы 20 века.

Представители – В. В. Лаптев, В. К. Мамутов, В. С. Мартемьянов, С. А. Зинченко и др.

*Основные положения:*

а) хозяйственное право – самостоятельная отрасль права;

б) его предмет:

– горизонтальные отношения, складывающиеся между хозяйствующими субъектами;

– вертикальные отношения, возникающие между субъектами и органами государственной власти и местного самоуправления;

– внутривозрастные отношения (между подразделениями предприятия).

Эти отношения (по горизонтали и вертикали) требуют единого правового регулирования<sup>1</sup>.

В современных условиях хозяйственное право трансформировалось в право предпринимательской деятельности.

2. *Цивилистическая или дуалистическая концепция предпринимательского права* (от лат. *dualis* – двойственный).

Представители – специалисты в области гражданского права, в частности Е. А. Суханов, Б. И. Пугинский и др.

*Основные положения:*

---

<sup>1</sup> *Предпринимательское (хозяйственное) право. Учебник / Под ред. В. В. Лаптева и С. С. Занковского. М.: «Волтерс Клувер», 2006. С. 16.*

а) право делится на частное и публичное, они и регулируют отношения, складывающиеся в процессе предпринимательской деятельности;

б) предпринимательское право не является самостоятельной правовой отраслью.

Дуализм правового регулирования заключается в том, что отношения частного порядка, непосредственно регулирующие осуществление предпринимательской деятельности (например, положения о лицах, сделках, договорах), регулируются гражданским правом, а публичные отношения по организации и установлению обязательных правил предпринимательской деятельности (например, реорганизация хозяйствующих субъектов, лицензирование, налогообложение) упорядочены административным и связанными с ним отраслями: финансовым, налоговым, гражданско-процессуальным и др.

Смещение норм, призванных удовлетворять частные и общественные интересы в единой отрасли, признается сторонниками рассматриваемого подхода противоречащим общим теоретико-правовым положениям.

Ограниченность вышеперечисленных подходов – невозможность с помощью норм различных отраслей дать результат, адекватный потребностям общества, обусловило появление следующего подхода<sup>1</sup>.

*3. Концепция комплексной отрасли предпринимательского права.*

Представители – Е. П. Губин, П. Г. Лахно, О. М. Олейник, В. С. Белых и др.

*Основное положение:*

Предпринимательское право – это самостоятельная комплексная интегрированная отрасль российского права.

Предмет предпринимательского права – предпринимательские отношения. Их регулирование осуществляется совокупностью правовых норм, как частноправовых, так и публичноправовых, а также специфическими методами.

Итак, предпринимательское право – комплексная интегрированная отрасль права, совокупность правовых норм,

---

<sup>1</sup> *Предпринимательское право: Правовое сопровождение бизнеса: Учебник для магистров / Р. Н. Аганина, В. К. Андреев, Л. В. Андреева и др.; отв. ред. И. В. Ершова. М.: «Проспект», 2017. С. 43.*

связанных предметным единством, регулирующим на основе использования диалектического взаимодействия частноправовых и публичноправовых начал отношения в сфере организации, осуществления предпринимательской деятельности и руководства ею<sup>1</sup>.

Предпринимательские отношения в зависимости от их структуры и содержания, классифицируют на:

1) *Предпринимательские горизонтальные отношения* – возникают непосредственно в процессе предпринимательской деятельности, направленной на получение прибыли, включают отношения пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ и оказания услуг.

Участники – юридически равные субъекты (например, заключение и исполнение договора аренды имущества, поставки товаров, строительного и бытового подряда, возмездного оказания аудиторских услуг). Отношения основаны на гражданско-правовых принципах.

2) *Организационно-имущественные отношения* – создают условия и предпосылки для получения прибыли.

Организационные – предусматривают выбор формы предпринимательской деятельности (с образованием юридического лица или путем регистрации гражданина в качестве индивидуального предпринимателя).

Имущественные предполагают экономическое обособление предпринимателя и его деятельности (например, аренда помещений, оборудования, закупка материалов).

3) *Вертикальные отношения по государственному регулированию предпринимательской деятельности.*

Их особенностью является субъектный состав и применяемые методы правового регулирования.

Методами регулирования являются надзор и контроль за исполнением законодательства, государственная регистрация субъектов, лицензирование отдельных видов деятельности, налогообложение, защита конкуренции, обязательное членство в саморегулируемых организациях (СРО).

---

<sup>1</sup> *Предпринимательское право Российской Федерации: Учебник / Е. Г. Афанасьева, А. В. Белицкая, В. А. Вайпан и др.; отв. ред. Е. П. Губин, П. Г. Лахно. 3-е изд., перераб. и доп. М.: «НОРМА», «ИНФРА-М», 2017. С. 8-9.*

Цель – уравновесить частные интересы предпринимателей и публичные интересы общества<sup>1</sup>. Так, например, Постановлением Правительства РФ от 19.01.1998 г. № 55 продавцы, прежде чем предложить технически сложный товар покупателю, обязаны осуществить его предпродажную подготовку, в том числе: распаковку и осмотр, удаление заводской смазки, пыли, стружек; проверку комплектности, качества, наличия необходимой информации о товаре и его изготовителе; при необходимости сборку и наладку.

Конкретизируя обязанность государства по гарантированию единства экономического пространства, Конституционный Суд РФ в Постановлении от 04.03.1997 г. № 4-П разъяснял, что установление правовых основ единого рынка Конституция РФ относит к федеральному ведению, так как без обеспечения приоритетного, прямого действия законов, закрепляющих эти правовые основы (ГК РФ, законы о антимонопольной политике, защите конкуренции, ценообразования, финансового, валютного, кредитного, таможенного регулирования и т. п.) на территории всего государства, свобода экономической деятельности не может быть реализована<sup>2</sup>.

#### 4) *Корпоративные (внутрифирменные) отношения.*

Отношения внутри корпорации, возникают между собственниками, управляющими, наемными работниками. Включают отношения, складывающиеся по поводу: правового статуса предприятия (организации), его структурных подразделений (цехов, отделов и др.); принадлежности имущества структурным подразделениям предприятия, в том числе представительствам и филиалам; внутрифирменные управленческие отношения<sup>3</sup>.

Их интересы часто бывают взаимоисключающими

---

<sup>1</sup> *Предпринимательское право: Правовое сопровождение бизнеса: учебник для магистров / Р. Н. Аганина, В. К. Андреев, Л. В. Андреева и др.; отв. ред. И. В. Ершова. М.: «Проспект», 2017. С. 30-31.*

<sup>2</sup> *Постановление Конституционного Суда РФ от 4 марта 1997 г. № 4-П «По делу о проверке конституционности статьи 3 Федерального закона от 18 июля 1995 года «О рекламе». Доступ из СПС «Гарант».*

<sup>3</sup> *Предпринимательское право России: учебник для бакалавров / В. С. Белых, Г. Э. Барсункаев, С. И. Виниченко и др.; отв. ред. В. С. Белых. М.: «Проспект», 2015. С. 41-46.*

(собственники заинтересованы во вложении полученной прибыли в развитие производства, а наемные работники – в ее распределении и потреблении).

*Методы предпринимательского права* – совокупность приемов и способов воздействия на единые предпринимательские отношения, они включают:

1) *Метод автономных решений* (метод согласования, саморегулирования), который применяется для регулирования предпринимательских отношений между юридически равноправными, неподчиненными субъектами. Диспозитивность правового регулирования предполагает возможность выбора участниками отношений модели своего поведения, в том числе путем согласования своих действий с иными субъектами. Так, коммерческая организация, обладая универсальной правоспособностью вправе осуществлять любые виды предпринимательской деятельности, свободно совершать гражданско-правовые сделки.

2) *Метод обязательных предписаний* (субординации) – включает императивные нормы, применяется для установления обязательных требований к процессу осуществления предпринимательской деятельности и упорядочения прав и обязанностей ее участников. Например, государство:

– во-первых, напрямую устанавливает обязательные требования (государственная регистрация субъектов предпринимательства, антимонопольное регулирование, требования к товарам, организация и проведение проверок);

– во-вторых, закрепляет порядок управления в корпоративных организациях<sup>1</sup>.

3) *Метод рекомендаций* – одна сторона правоотношения предлагает другой стороне определенный вариант поведения в определенных хозяйственных ситуациях. Регулирование предпринимательских отношений в таком случае происходит с помощью рекомендательных норм, которые содержатся в нормативных актах, именуемых примерными (примерные

---

<sup>1</sup> *Предпринимательское право: правовое сопровождение бизнеса: учебник для магистров / Ершова И. В., Аганина Р. Н., Андреев В. К. [и др.]; отв. ред. И. В. Ершова. М.: «Проспект», 2020. С. 32.*

договоры, примерные положения)<sup>1</sup>. Рекомендательный характер носят многие разъяснения Министерства финансов РФ, Федеральной налоговой службы РФ, Федеральной антимонопольной службы. Например, Банк России в 2014 г. утвердил Кодекс корпоративного управления, который рекомендуется к применению акционерными обществами, государственными корпорациями и компаниями, ценные бумаги которых допущены к организованным торгам<sup>2</sup>.

Это основная классификация методов, однако отдельно взятые аспекты предпринимательства могут регулироваться нормами частного и публичного права. Например, при создании юридического лица гражданин на основании метода автономных решений самостоятельно выбирает его организационно-правовую форму, при этом легитимизация созданной организации в силу метода обязательных предписаний возможна только в порядке ее государственной регистрации.

Адекватное регулирование комплексного интегрированного предмета предпринимательского права осуществляется с использованием норм различных отраслей и, прежде всего:

– гражданского права, регулирующего отношения, возникающие в предпринимательской деятельности, в том числе отношения собственности, ее использования с целью извлечения прибыли<sup>3</sup>;

– подотраслями и институтами гражданского права:

1) субъекты и объекты гражданского оборота (устанавливает круг лиц, осуществляющих предпринимательскую, а также иную приносящую доход деятельность, объекты хозяйственного оборота);

2) вещное право (оформляет принадлежность имущества субъектам предпринимательства на праве собственности или других вещных правах);

---

<sup>1</sup> *Шишкин С. Н.* Предпринимательно-правовые (хозяйственно-правовые) основы государственного регулирования экономики: монография. М.: «Инфотропик-Медиа», 2011. С. 56.

<sup>2</sup> *Письмо* Банка России от 10 апреля 2014 г. № 06-52/2463 «О Кодексе корпоративного управления». Доступ из СПС «Гарант».

<sup>3</sup> *Гражданское право: Учебник.* В 2 т. / Под ред. Б. М. Гонгало. Т. 1. 2-е изд., перераб. и доп. М.: «Статут», 2016. С. 264.

3) обязательственное право, в т. ч. договорное право (оформляет имущественный (товарно-денежный оборот));

4) корпоративное право (регулирует отношения участия в корпоративных организациях или управления ими, в том числе их имуществом);

5) право интеллектуальной собственности (закрепляет блага неимущественного характера, в том числе право на средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий).

Наконец, гражданское право в его главном кодифицированном источнике. Оно не только дает определение предпринимательской деятельности, но и в целом устанавливает, что гражданское законодательство регулирует отношения между лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность, или с их участием.

Разновидностью деятельности предпринимательской является деятельность коммерческая (от лат. *commercium* – торговля). Она также осуществляется самостоятельно, на свой риск, предпринимателями, зарегистрированными в законном порядке, и направлена на систематическое получение прибыли путем продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг потребителям<sup>1</sup>.

Правовое регулирование коммерческой деятельности (торговли) осуществляется совокупностью специальных правовых норм.

*Коммерческое право* (является обособленной частью предпринимательского права) – совокупность общих и специальных правовых норм, регулирующих отношения по организации и осуществлению коммерческой деятельности на оптовом товарном рынке<sup>2</sup>.

Отметим, что в розничной торговле одной из сторон отношений является гражданин – субъект гражданского права, его права как потребителя в отношениях с профессиональными торговцами требуют особых правовых средств защиты, поэтому

---

<sup>1</sup> *Коммерческое право: Учебник для вузов / под ред. М. А. Егоровой.* М.: «Статут», 2013. С. 8.

<sup>2</sup> Там же. С. 12.

отношения в сфере розничной торговли не являются предметом коммерческого права<sup>1</sup>.

Широко поддерживаемой в научной доктрине выступает позиция о соотношении предпринимательского и коммерческого права, согласно которой наличие в коммерческих отношениях как частноправовых, так и публичноправовых элементов, связанных с организацией и осуществлением торговли, предопределяет отнесение коммерческого права к предпринимательскому праву в качестве его самостоятельной части<sup>2</sup>.

Предпринимательская деятельность связана с различными рисками, в том числе утраты имущества, получения убытков и т. д. Поэтому неотъемлемой частью рыночного механизма предпринимательской деятельности выступает институт несостоятельности (банкротства).

*Конкурсное право* – совокупность норм частного права, регулирующих отношения неплатежеспособного должника и его кредиторов по поводу соразмерного удовлетворения требований последних за счет имущества должника в законодательно предусмотренной очередности.

С момента приобретения должником статуса должника в деле о банкротстве эти отношения приобретают характер конкурсного правоотношения, к которым применяются специальные нормы гражданского права, содержащиеся в Федеральном законе от 26.10.2002 г. № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» (ст. 25 и 65 Гражданского кодекса РФ)<sup>3</sup>.

Конкурсное право как часть правового регулирования предпринимательской деятельности имеет функции: восстановления финансового положения должника; ликвидации юридических лиц, восстановление которых нецелесообразно либо невозможно; прекращения физическим лицом деятельности в

---

<sup>1</sup> *Коммерческое* (торговое) право: Учебник, 3-е изд., перераб. и доп. / под ред. Л. В. Андреевой. М.: «Кнорус», 2012. С. 5

<sup>2</sup> *Предпринимательское право*: Правовое сопровождение бизнеса: учебник для магистров / отв. ред. И. В. Ершова, Р. Н. Аганина, В. К. Андреев [и др.]; отв. ред. И. В. Ершова. М.: «Проспект», 2020. С. 28-29.

<sup>3</sup> *Попандопуло В. Ф.* Банкротство. Правовое регулирование: науч.-практ. пособие. 2-е изд., перераб. и доп. М.: «Проспект», 2016. С. 33.

качестве индивидуального предпринимателя в связи с принятием судом решения о признании его несостоятельным (банкротом)<sup>1</sup>.

## **§ 2. Принципы, система и источники предпринимательского права. Понятие и признаки предпринимательской деятельности**

*Принципы права* – основополагающие, исходные положения, определяющие содержание воздействия права на общественные отношения. Современное российское предпринимательское право базируется на принципах рыночной экономики.

*Рыночная экономика* – система экономических отношений, основанных на принципах свободного предпринимательства, многообразии форм собственности на средства производства, рыночного ценообразования, договорных отношений между хозяйствующими субъектами, ограниченного вмешательства государства в хозяйственную деятельность субъектов<sup>2</sup>.

Принципы предпринимательского права сформулированы главным образом в Конституции РФ. Несмотря на то, что в ней прямо не декларируется рыночная экономика, закрепляется большинство фундаментальных начал этой отрасли права.

Отметим, что функционирование экономики России на основе рыночных принципов вытекает из положений ст.ст. 2 и 3 Договора о евразийском экономическом союзе (Подписан в г. Астане, 29 мая 2014 г.).

Конституция РФ к основным принципам предпринимательского права относит:

1) *Принцип свободы предпринимательской деятельности* (ч. 1 ст. 8, ч. 1 ст. 34 Конституции РФ). Он гарантирует в РФ свободу экономической деятельности, свободное использование своих способностей и имущества для предпринимателей как незапрещенной законом разновидностью экономической деятельности.

---

<sup>1</sup> См.: Телюкина М. В. Предмет, метод, цели, принципы и иные характеристики конкурсного права // Труды Института государства и права РАН. Т. 12. № 6. С. 63-73.

<sup>2</sup> Райзберг Б. А., Лозовский Л. Ш., Стародубцева Е. Б. Современный экономический словарь. 6-е изд., перераб. и доп. М.: «ИНФРА-М», 2011. С. 331.

В научной литературе подчеркивается, что принцип свободы предпринимательской деятельности является сложной по содержанию категорией<sup>1</sup>. Поэтому в рамках указанного принципа выделяют также:

– свободу выбирать род деятельности, т. е. право стороны трудового отношения.

Одна сторона (работодатели) – субъекты предпринимательской деятельности, имеющие форму: юридического лица; индивидуального предпринимателя (ИП); или физического лица, не зарегистрированного в качестве ИП, но имеющего возможность использовать труд работников в «непредпринимательских» целях для личного обслуживания и помощи по ведению домашнего хозяйства.

Другая сторона – работники, реализующие свои способности к труду за вознаграждение – заработную плату (ч. 1 ст. 37 Конституции РФ, ч. 4 ст. 20 Трудового кодекса РФ);

– свободу передвигаться, т. е. право осуществлять предпринимательскую деятельность независимо от места государственной регистрации (ч. 1 ст. 27 Конституции РФ);

– свободу объединения граждан и их имущества для совместной предпринимательской деятельности, например, при создании кооперативов и выходе из них, либо при объединении в простые товарищества на основании договора (ч. 1 ст. 30, ч. 2 ст. 35 Конституции РФ).

Примечательна правовая позиция Конституционного Суда РФ, выраженная в Определении от 7 февраля 2012 г. № 276-О-О/2012, согласно которой свобода экономической деятельности, по смыслу Конституции РФ, предполагает свободу предпринимательства, которая представляет собой универсальный (интегрированный) конституционно-правовой принцип, объединяющий несколько относительно самостоятельных принципов правового регулирования отношений в сфере предпринимательской деятельности (принцип свободы договора, общедозволительный принцип, принцип свободы конкуренции и др.)<sup>2</sup>.

---

<sup>1</sup> *Комментарий к Конституции Российской Федерации* / Под ред. В. Д. Зорькина, Л. В. Лазарева. М.: «Эксмо», 2010. С. 99.

<sup>2</sup> *Постановление Конституционного Суда РФ от 22 июня 2017 г. № 16-П «По делу о проверке конституционности положения пункта 1 статьи 302*

2) *Принцип признания многообразия форм собственности, юридического равенства форм собственности и равной их защиты* (ч. 2 ст. 8 Конституции РФ). В РФ «признаются и защищаются частная, государственная, муниципальная и иные формы собственности» – равным образом, т. е. законодатель не вправе устанавливать какие-либо преимущества или ограничения.

Определением Конституционного Суда РФ от 08.02.2001 г. № 33-О подчеркивается обязанность государства обеспечивать защиту равным образом всех форм собственности, и что государственная собственность не может обладать никакими преимуществами в отношении правовой защиты по сравнению с частной собственностью<sup>1</sup>.

3) *Принцип единого экономического пространства* (ч. 1 ст. 8 Конституции РФ). Регулирует условия, обеспечивающие стабильный хозяйственный оборот, путем установления общего для всех участников порядка создания, функционирования различных организационно-правовых форм предпринимательства, поддержания особого конституционно-правового режима стабильности экономического оборота товаров, услуг и финансовых средств.

Правовое регулирование рыночных отношений не должно нарушать основные принципы рыночной экономики: равенство участников оборота, свободу принятия экономических решений и самостоятельную ответственность за их результаты, ответственность за причиненный вред.

4) *Принцип поддержания добросовестной конкуренции* (ч. 1 ст. 8 и ч. 2 ст. 34 Конституции РФ). Он гарантирует поддержку конкуренции путем установления запрета на монополизацию, недобросовестную конкуренцию и создание благоприятной экономической среды. Принцип направлен на достижение баланса частных и публичных интересов. Как следует из Постановления Конституционного Суда РФ от 13.02.2018 г. № 8-П, хозяйственная деятельность предпринимателей, затрагивающая права и свободы

---

Гражданского кодекса Российской Федерации в связи с жалобой гражданина А. Н. Дубовца». Доступ из СПС «Гарант».

<sup>1</sup> *Определение Конституционного Суда РФ от 08.02.2001 г. № 33-О «По жалобам ОАО «Дятьковский хрусталь», ОАО «Курский холодильник» и ОАО «Черепетская ГРЭС» на нарушение конституционных прав и свобод пунктом 8 ч. 1 ст. 33 КЗоТ РФ».* Доступ из СПС «Гарант».

корреспондирующих им в гражданском обороте лиц, должна осуществляться с учетом того, что участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно, никто не вправе извлекать преимущество из своего незаконного или недобросовестного поведения, не допускаются любое заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом), использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке<sup>1</sup>. В первую очередь, предпринимательские горизонтальные отношения, урегулированные нормами гражданского права, должны быть подчинены указанным началам гражданского законодательства.

5) *Принцип обязательности уплаты налогов* (ст. 57 Конституции РФ). Данный принцип встроен в систему государственных гарантий единства экономического пространства, это означает, что каждый обязан платить законно установленные налоги и сборы (НК РФ устанавливает федеральные налоги, уплачиваемые хозяйствующими субъектами, в т. ч. НДС, акцизы, и др.).

6) *Принцип единства таможенного пространства РФ* (ст. 74 Конституции РФ). На территории РФ не допускается установление таможенных границ, пошлин, сборов и каких-либо иных препятствий для свободного перемещения товаров, услуг и финансовых средств<sup>2</sup>.

7) *Принцип государственного регулирования предпринимательской деятельности*<sup>3</sup>, согласно которого государство в лице его органов использует различные формы, способы, методы воздействия на экономические отношения в целом, и на предпринимательские отношения, в частности (закреплен ст. 71 Конституции РФ).

---

<sup>1</sup> *Постановление Конституционного Суда РФ от 13.02.2018 г. № 8-П «По делу о проверке конституционности положений п. 4 ст. 1252, ст. 1487 и пп. 1, 2 и 4 ст. 1515 ГК РФ в связи с жалобой ООО «ПАГ». Доступ из СПС «Гарант».*

<sup>2</sup> *Предпринимательское право Российской Федерации: Учебник / отв. ред. Е. П. Губин, П. Г. Лахно. 3-е изд., перераб. и доп. М.: «Норма-М», 2017. С. 53.*

<sup>3</sup> *Предпринимательское право: правовое сопровождение бизнеса: учебник для магистров / Ершова И. В., Аганина Р. Н., Андреев В. К. [и др.]; отв. ред. И. В. Ершова. М.: «Проспект», 2020. С. 40-41.*

8) *Общеправовой принцип законности.* Означает одновременно требование неукоснительного соблюдения всеми субъектами права законов и требование защиты их прав и интересов<sup>1</sup> (ст. 15 Конституции РФ).

Комплексность (публично-, частноправовая природа) предпринимательского права требует учитывать принципы, свойственные отраслям публичного и частного права (в частности, административного, гражданского права и т. д.). Например, провозглашенный в ст. 1 ГК РФ принцип свободы договора нельзя игнорировать и ограничивать сферу его применения исключительно рамками гражданского права.

Система российского предпринимательского права, как показано в таблице 1, состоит из двух частей.

*Таблица 1. Российское предпринимательское право*

<b>Общая часть</b>	<b>Особенная часть</b>
– источники российского предпринимательского права;	– правовые основы аудиторской и оценочной деятельности;
– понятие предпринимательской деятельности;	– правовые основы деятельности профессиональных участников рынка ценных бумаг;
– понятие и виды субъектов предпринимательского права;	– правовые основы инвестиционной деятельности;
– система требований, предъявляемых к осуществлению предпринимательской деятельности;	– правовое регулирование иностранных инвестиций в России;
– правовые основы создания, прекращения, банкротства хозяйствующих субъектов;	– правовые основы кредитования предпринимателей;
– правовые основы управления предприятием;	– правовое регулирование информационного обеспечения предпринимательской деятельности;

<sup>1</sup> *Предпринимательское право России: учебник для бакалавров / В. С. Белых, Г. Э. Берсункаев, С. И. Виниченко и др.; отв. ред. В. С. Белых. М.: «Проспект», 2015. С. 36.*

<b>Общая часть</b>	<b>Особенная часть</b>
– правовой режим имущества предпринимателей и т. д.	– правовое обеспечение инновационной деятельности;
	– правовое регулирование ценообразования;
	– правовое регулирование внешнеэкономической деятельности и т. д.

Нормативно-правовые акты, являясь основными источниками права в РФ и регулирующие предпринимательскую деятельность, включают.

1. *Конституцию РФ*, которая:

а) закрепляет общие принципы правового регулирования предпринимательской деятельности;

б) устанавливает минимум гарантий прав и интересов участников предпринимательских правоотношений, который не может быть ограничен;

в) закрепляет предметы ведения РФ и субъектов РФ (ст. ст. 71-73 Конституции РФ).

2. *Общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры РФ* (ч. 4 ст. 15 Конституции РФ и ст. 7 ГК РФ).

К ним относят: Международные правила толкования торговых терминов «Инкотермс» 2010 г., Конвенцию ООН о договоре международной дорожной перевозки грузов 1956 г.; Конвенцию ООН о договорах международной купли-продажи 1980 г.; Конвенцию ООН о международных переводных векселях и международных простых векселях 1988 г.; Принципы международных коммерческих договоров (УНИДРУА); Евразийскую патентную конвенцию 1994 г., Договор о Евразийском экономическом союзе 2014 г.; и др.

3. *Кодифицированное федеральное законодательство*.

Включает Гражданский кодекс РФ, Налоговый кодекс РФ, Бюджетный кодекс РФ, Кодекс РФ об административных правонарушениях и др.

4. *Федеральные законы*:

а) *устанавливающие государственные требования к организации и осуществлению предпринимательской*

*деятельности:*

– Федеральный закон от 08.08.2001 г. № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей»;

– Федеральный закон от 08.08.2001 г. № 128-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности»;

– Федеральный закон от 27.12.2002 г. № 184-ФЗ «О техническом регулировании»;

– Федеральный закон от 26.12.2008 г. № 294-ФЗ «О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля»;

*б) определяющие основные правила устройства и функционирования рынка:*

– Федеральный закон от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»;

– Федеральный закон от 22.04.1996 г. № 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг»;

*в) устанавливающие правовое положение хозяйствующих субъектов:*

– Федеральный закон от 26.12.1995 г. № 208-ФЗ «Об акционерных обществах»;

– Федеральный закон от 08.02.1998 г. № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью»;

– Федеральный закон от 08.05.1996 г. № 41-ФЗ «О производственных кооперативах»;

– Федеральный закон от 14.11.2002 г. № 161-ФЗ «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях»; и др.;

*г) регулирующие отдельные виды предпринимательской деятельности:*

– Федеральный закон от 29.11.1998 г. № 164-ФЗ «О финансовой аренде (лизинге)»;

– Федеральный закон от 30.12.2008 г. № 307-ФЗ «Об аудиторской деятельности»;

– Федеральный закон от 29.11.2001 № 156-ФЗ «Об инвестиционных фондах»;

– Федеральный закон от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе»; и т. д.

## 5. Подзаконные акты:

а) указы Президента РФ (например, Указ Президента РФ от 05.06.2015 г. № 287 «О мерах по дальнейшему развитию малого и среднего предпринимательства»);

б) постановления Правительства РФ (например, Постановление Правительства РФ от 16.07.2009 г. № 584 «Об уведомительном порядке начала осуществления отдельных видов предпринимательской деятельности»);

в) нормативные акты федеральных органов исполнительной власти (их принимают министерства, ФАС России и др.).

## 6. Нормативно-правовые акты субъектов РФ.

Издаются законодательными и исполнительными органами субъектов РФ в пределах установленной ст. 71-73 Конституции РФ компетенции. Не могут противоречить федеральному законодательству.

## 7. Муниципальные правовые акты.

Принимаются по вопросам, касающимся реализации права собственности на принадлежащее муниципальным образованиям имущество.

8. Особыми источниками предпринимательского права являются *обычаи делового оборота*.

Статья 5 ГК РФ определяет понятие *обычая делового оборота* как сложившееся и широко применяемое в какой-либо области предпринимательской деятельности правило поведения, не предусмотренное законодательством, независимо от того, зафиксировано ли оно в каком-либо документе.

Обычаи делового оборота применяются в случаях, прямо указанных в законодательстве. Отсылки к обычаям делового оборота содержатся в ряде статей ГК РФ (ст.ст. 309, 311, 314, 315, 474 ГК РФ и др.).

Легальное определение предпринимательской деятельности содержится в абз. 3 п. 1 ст. 2 ГК РФ – «предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от использования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг»<sup>1</sup>.

---

<sup>1</sup> *Предпринимательское право Российской Федерации: Учебник / Е. Г. Афанасьева, А. В. Белицкая, В. А. Вайпан и др.; отв. ред. Е. П. Губин,*<sub>21</sub>

Предпринимательская деятельность характеризуется следующими основными признаками.

1) *Самостоятельность:*

– *имущественная* – наличие у предпринимателя обособленного имущества на праве собственности, хозяйственного ведения или оперативного управления;

– *организационная* – возможность принятия самостоятельных решений в процессе осуществления предпринимательской деятельности, возможность выбора (например, выбор организационно-правовой формы осуществления предпринимательства).

2) *Рисковый характер.*

Деятельность осуществляется на свой риск, т. е. предприниматель принимает на себя, несет все невыгодные последствия от возможного результата своих правомерных, или объективно случайных, или объективно недопустимых действий, или событий.

3) *Направленность на систематическое извлечение прибыли.*

Деятельность должна быть не разовой, а постоянной, устойчивой. Причем предпринимательство имеет место и тогда, когда прибыль фактически не получена, но зафиксирована целенаправленная деятельность на ее получение.

Прибыль, в соответствии со ст. 247 НК РФ – полученные доходы, уменьшенные на величину, произведенных расходов.

Критерии, раскрывающие термин «систематичность», законодательством и наукой не выработаны. Однако в судебных актах содержится четкая правовая позиция, согласно которой лицо, осуществляя предпринимательскую деятельность, должно ставить перед собой цель не разового извлечения прибыли, а ее получения в качестве промысла, на постоянной основе, да и сама деятельность должна носить систематический характер.

Верховным Судом РФ выработана правовая позиция относительно набора доказательств, подтверждающих факт занятия лицами деятельностью, направленной на систематическое получение прибыли. Такими доказательствами, в частности, могут быть: показания лиц, оплативших товары; расписки в получении денежных средств; выписки из банковских счетов лица,

привлекаемого к административной ответственности; акты передачи товаров, если из указанных документов следует, что денежные средства поступили за реализацию этими лицами товаров; размещение рекламных объявлений; выставление образцов товаров в местах продажи; закупка товаров и материалов; заключение договоров аренды помещений (п. 13 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24.10.2006 г. № 18).

#### 4) *Государственная регистрация.*

В качестве субъекта предпринимательства является элементом легитимизации предпринимательской деятельности. Отсутствие регистрации, если деятельность соответствует трем вышеперечисленным признакам, не означает, что лицо не является предпринимателем, но его деятельность признается противоправной (ст. 14.1 КоАП РФ; ст. 171 УК РФ).

В постановлении Пленума ВС РФ от 28.06.2012 г. № 17 «О рассмотрении судами гражданских дел по спорам о защите прав потребителей» (п. 12) указывается, что гражданин, осуществляющий предпринимательскую деятельность без образования юридического лица в нарушение требований, установленных п. 1 документа, не вправе ссылаться в отношении заключенных им при этом сделок на то, что он не является индивидуальным предпринимателем. Если, например, при этом были нарушены права потребителей услуг (товаров) указанного гражданина, то по таким сделкам суд применяет законодательство о защите прав потребителей.

Наличие рассмотренных признаков, позволяет относить соответствующую деятельность к предпринимательской.

### **§ 3. Хозяйствующие субъекты. Субъекты предпринимательских отношений**

*Предпринимательские правоотношения* – урегулированные нормами предпринимательского права отношения, возникающие в процессе осуществления предпринимательской деятельности, а также вследствие государственного воздействия на участников рынка, которые связаны взаимными правами и обязанностями.

В юридической литературе различают понятия:

- «субъекты предпринимательских отношений»;
- «субъекты предпринимательской деятельности» (или хозяйствующие субъекты).

*Субъекты предпринимательских правоотношений* – носители прав и обязанностей, к ним относят: ИП; коммерческие организации; некоммерческие организации, осуществляющие предпринимательскую деятельность; публичные образования (государство, субъекты РФ, муниципальные образования). Государственные органы, осуществляющие руководство и регулирование предпринимательской деятельности, опосредующие, в частности в силу ст. 124-125 ГК РФ, правоспособность публичных образований.

Авторитетные исследователи в рассматриваемой области общественных отношений В. С. Белых, М. Л. Скуратовский, И. С. Шиткина выступают за то, чтобы признать субъектами предпринимательского правоотношения образования, не обладающие признаками юридического лица, обобщенно именуя их "*неправосубъектными образованиями*".

Следует отметить, что среди субъектов предпринимательского права особое место занимают подразделения предприятий:

- внутренние подразделения (цех, отдел и др.);
- внешние (обособленные) – представительства и филиалы.

Такой вывод базируется на утверждении о том, что внутрифирменные (корпоративные) связи входят, наряду с горизонтальными и вертикальными отношениями, в состав предмета предпринимательского права<sup>1</sup>.

Согласно позиции Е. П. Губина и П. Г. Лахно, к субъектам следует относить только территориально обособленные подразделения (филиалы, представительства).

К *«неправосубъектным образованиям»*, не обладающим статусом юридического лица, относят: простые товарищества, финансово-промышленные группы (ФПГ), холдинги, страховые пулы и другие интегрированные структуры.

Отнесение обособленных подразделений организации к субъектам правоотношения является дискуссионным. Так, в силу п. 5 ст. 36 АПК РФ «иск к юридическому лицу, вытекающий из деятельности его обособленного подразделения, предъявляется по месту нахождения обособленного подразделения». Однако в этих случаях стороной по делу является юридическое лицо, взыскание производится судом с него или в пользу него. Представительство и

---

<sup>1</sup> *Белых В. С.* Правовое регулирование предпринимательской деятельности в России. М., 2010. С. 116.

филиал, не обладавая признаками юридического лица (ст. 48 ГК РФ), не являются процессуальной стороной в суде.

Хозяйствующий субъект, согласно п. 5 ч. 1 ст. 4 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» – это коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, ИП, иное физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую доход на основании государственной регистрации или лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации.

Предпринимаются попытки расширительного толкования перечня физических лиц, не являющихся ИП. Однако судами поддерживалась позиция УФАС, исходящая из того, что внесение сведений в реестр адвокатов субъекта РФ и выдача адвокатского удостоверения отвечают содержанию государственной регистрации физического лица, осуществляющего профессиональную деятельность, приносящую доход, как хозяйствующего субъекта в целях применения комментируемого закона (определение ВАС РФ от 26.09.2013 г. № ВАС-9122/13 «О передаче дела в Президиум Высшего Арбитражного Суда РФ»). Однако ВАС РФ с такими выводами не согласился, указав на то, что внесение сведений в реестр адвокатов субъекта РФ и выдача адвокатского удостоверения не являются государственной регистрацией в значении, придаваемом ГК РФ (постановление Президиума ВАС РФ от 03.12.2013 г. № 9122/13)<sup>1</sup>.

Следовательно, положения антимонопольного законодательства на адвокатов не распространяются.

Кроме того, Минюст России также считает недопустимым распространение действия антимонопольного законодательства на нотариусов, указывая, что из норм Конституции РФ следует возможность ограничения монополии только в сфере экономической деятельности, в то время как нотариат осуществляет публично-правовые функции, призван обеспечивать защиту прав и законных интересов граждан, а также юридических лиц путем совершения нотариусами предусмотренных законодательными актами нотариальных действий от имени РФ.

---

<sup>1</sup> Батрова Т. А. Комментарий к ФЗ «О защите конкуренции». М., 2015. С. 15.

Нотариат осуществляет свою деятельность не в экономической сфере, а в сфере защиты прав и законных интересов. Оказание услуг правового и технического характера является деятельностью, сопутствующей основной деятельности нотариусов, и не может осуществляться отдельно от совершения нотариальных действий. Нотариусы в силу закона не вправе оказывать посреднические услуги при заключении договоров, а также заниматься никакой иной деятельностью, кроме как нотариальной, научной и преподавательской.

С учетом изложенного к числу физических лиц, имеющих статус хозяйствующего субъекта, относятся: арбитражные управляющие, аудиторы, оценщики, патентные поверенные и кадастровые инженеры.

---

## ГЛАВА II. СУБЪЕКТЫ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКИХ ОТНОШЕНИЙ

---

*§ 1. Критерии классификации и виды субъектов предпринимательского права.*

*§ 2. Корпоративное право. Предпринимательская деятельность хозяйственных обществ, их сравнительная характеристика.*

*§ 3. Предпринимательская деятельность государственных и муниципальных предприятий. Казенные предприятия.*

*§ 4. Особенности правового положения и предпринимательской деятельности производственных кооперативов. Сельскохозяйственные кооперативы.*

*§ 5. Виды и предпринимательская деятельность некоммерческих организаций.*

### **§ 1. Критерии классификации и виды субъектов предпринимательского права**

Субъекты предпринимательского права имеют признаки.

1. *Наличие комплексной правосубъектности*, охватывающей как частноправовые, так и публичноправовые аспекты предпринимательской деятельности<sup>1</sup>. Публичные образования участвуют в гражданских правоотношениях через свои органы – в сфере регулирования и контроля за предпринимательской деятельностью действуют в пределах предоставленной им компетенции.

*Правосубъектность* – возможность от своего имени приобретать и осуществлять права, нести обязанности<sup>2</sup>.

Правосубъектность отличают от *хозяйственной компетенции*, которой обладают органы государственной и муниципальной власти и органы юридического лица. Права и обязанности,

---

<sup>1</sup> *Предпринимательское право: Правовое сопровождение бизнеса: Учебник для магистров / И. В. Ершова, Р. Н. Аганина, В. К. Андреев [и др.]; отв. ред. И. В. Ершова. М.: «Проспект», 2020. С. 114.*

<sup>2</sup> *Предпринимательское право РФ: Учебник / отв. ред. Е. П. Губин, П. Г. Лахно. 3-е изд., перераб. и доп. М.: «ИНФРА-М», 2017. С. 170.*

составляющие правосубъектность, нельзя кому-либо передать. Полномочия, составляющие хозяйственную компетенцию, в случаях, предусмотренных законом и учредительными документами, могут передаваться другим органам.

2. *Наличие обособленного имущества* (Общероссийский классификатор форм собственности в увязке с кодами КФС (ОКФС) (постановление Госстандарта РФ от 30.03.1999 г. № 97).

3. *Самостоятельная имущественная ответственность*. Обособленное имущество является основой самостоятельной имущественной ответственности субъекта предпринимательского права (ст. 24, 48, 126 ГК РФ).

4. *Сочетание осуществления предпринимательской деятельности и руководства ею, сочетание регулирования и контроля за предпринимательской деятельностью с функцией собственника имущества*.

5. *Легитимация*. Хозяйствующие субъекты должны быть зарегистрированы в установленном порядке и приобрести статус юридического лица, индивидуального предпринимателя. Статус РФ, республик, входящих в ее состав, определен Конституцией РФ, конституциями. Статус краев, областей в соответствии со ст. 66 Конституции РФ определяется уставами регионов, утверждаемыми законодательными органами регионов. Легитимация муниципальных образований осуществляется путем принятия населением его устава<sup>1</sup>.

Классификация субъектов предпринимательского права осуществляется по следующим критериям.

1. *Характер выполняемых функций*.

Согласно него, выделяют субъекты:

- непосредственно ведущие предпринимательскую деятельность (ИП, коммерческие и некоммерческие организации)<sup>2</sup>;
- субъекты, одновременно руководящие деятельностью других организаций (организации, которые являются основными по отношению к дочерним и указания которых обязательны для

---

<sup>1</sup> *Российское предпринимательское право* / под ред. И. В. Ершовой, Г. Д. Отюковой. М., 2010. С. 115.

<sup>2</sup> *Предпринимательское право: Правовое сопровождение бизнеса: Учебник для магистров* / И. В. Ершова, Р. Н. Аганина, В. К. Андреев [и др.]; отв. ред. И. В. Ершова. М.: «Проспект», 2020. С. 94.

дочерних (ст. 67.3 ГК РФ), главным для публично-правовых образований (РФ, субъектов РФ, муниципальных образований);

– регулирующие и контролирующие предпринимательскую деятельность (могут быть и участниками гражданских правоотношений).

2. *Форма собственности*, на базе которой действуют субъекты предпринимательского права.

В РФ признаются и защищаются равным образом частная, государственная, муниципальная и иные формы собственности (ч. 2 ст. 8 Конституции РФ).

3. *Форма организации предпринимательской деятельности*. Согласно данному критерию существуют субъекты:

- индивидуальные предприниматели (физические лица);
- организации (юридические лица).

4. *Количество субъектов, участвующих в предпринимательской деятельности и непосредственно присваивающих полученную прибыль*:

- отдельные предприниматели (ИП, организации – юридические лица);
- группы предпринимателей (например, договорные объединения, не являющиеся юридическими лицами – простое товарищество, КФХ).

*Юридическое лицо* (ст. 48 ГК РФ) – организация, которая имеет обособленное имущество, отвечает по своим обязательствам, от своего имени приобретает и осуществляет гражданские права, несет гражданские обязанности, может быть истцом и ответчиком в суде.

Традиционно правовая доктрина выделяет четыре признака юридического лица, необходимых для признания организации в качестве субъекта права.

1. *Имущественная обособленность* создает материальную базу деятельности.

К ней относят здания, сооружения, технику, финансы. Данные средства объединяются в один имущественный комплекс, который принадлежит организации и, соответственно, отграничивается от имущества, принадлежащего другим лицам, в том числе и учредителям данного юридического лица. Имущественный комплекс учитывается на балансе организации или в смете (некоммерческие организации п. 1 ст. 3 ФЗ «О некоммерческих

организациях»).

2. *Самостоятельная имущественная ответственность.* Согласно ст. 56 ГК РФ учредитель юридического лица или собственник его имущества не отвечает по его обязательствам, соответственно, юридическое лицо не отвечает по обязательствам учредителей или собственников. Есть исключения.

3. *Выступление в гражданском обороте от своего имени.* Означает возможность юридического лица от своего имени приобретать и осуществлять гражданские права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде.

В ст. 1473 ГК РФ установлено, что юридическое лицо использует в гражданском обороте свое фирменное наименование. Оно определяется в учредительных документах, включается в ЕГРЮЛ, должно содержать указание на его организационно-правовую форму.

Право на фирменное наименование носит личный неимущественный характер. Ст. 1474 ГК РФ содержит императивный запрет на распоряжение исключительным правом на фирменное наименование (в том числе путем его отчуждения или предоставления другому лицу права использования фирменного наименования).

Для юридических лиц и ИП дополнительным средством индивидуализации может выступать *товарный знак* (знак обслуживания), т. е. обозначение, способное отличать однородные товары и услуги разных юридических лиц.

4. *Организационное единство.* Оно проявляется в том, что юридическое лицо обладает определенной устойчивой иерархической структурой органов управления и имеет четкую регламентацию отношений между его участниками. Это дает возможность выступать юридическому лицу в гражданском обороте как единому субъекту гражданского права, через органы управления, а в исключительных случаях через своих участников (ст. 53 ГК РФ).

5. *Процессуально-правовым признаком* юридического лица является *его способность выступать истцом и ответчиком в суде.*

В юридической литературе существуют различные группировки юридических лиц, но исходя из норм действующего ГК РФ, можно выделить *классификацию* по следующим признакам.

1. *Цель деятельности,* возможность распределять полученную

прибыль между участниками и объем правоспособности:

– *коммерческие организации* – юридические лица, преследующие извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности (п. 1 ст. 50 ГК РФ);

– *некоммерческие организации* – не имеющие основной целью деятельности извлечение прибыли и не распределяющие ее между участниками. Исключение составляют потребительские кооперативы, которые хотя и отнесены ГК РФ к категории некоммерческих организаций, но вправе распределять полученные доходы между своими членами (ст. 5 Закона РФ «О потребительской кооперации в РФ»).

2. *Субъект собственности на имущество* – выделяют юридические лица:

– *государственные*, в том числе государственные и муниципальные унитарные предприятия на праве хозяйственного ведения; казенные предприятия на праве оперативного управления; государственные, муниципальные учреждения;

– *частные* – все прочие организационно-правовые формы (даже если государство владеет 100% акций, то и тогда АО должно рассматриваться как частная организация).

3. *Соотношение прав на имущество участников и самого юридического лица.*

Имущество может находиться у юридического лица в собственности, хозяйственном ведении, оперативном управлении. По этому критерию юридические лица подразделяют на три вида:

1) учредители *не сохраняют никаких прав* на имущество (все виды некоммерческих организаций, за исключением некоммерческих партнерств, потребительских кооперативов и учреждений);

2) учредители *сохраняют обязательственные права* на имущество (хозяйственные товарищества и общества, производственные кооперативы, некоммерческие партнерства);

3) учредители *сохраняют право собственности* на имущество (государственные и муниципальные унитарные предприятия, казенные предприятия, учреждения).

4. *Права учредителей в отношении созданных юридических лиц.*

Новый классификационный критерий, предложенный ГК РФ – членство, т. е. участие в управлении деятельностью, выделяют

юридические лица:

– *кооперативного типа*, основанные на началах членства (корпорации), п. 1 ст. 65.1 ГК РФ;

– *некорпоративного типа* (унитарные).

5. *Публичность*, данный критерий введен с 01.09.2014 г., в соответствии с ним хозяйственные общества делят на:

– *публичные*;

– *непубличные*, в том числе *общество с ограниченной ответственностью* (ООО) (п. 2 ст. 66.3 ГК РФ);

Общества с дополнительной ответственностью с 01.09.2014 г. упразднены и де-факто являются ООО, т. к. применяются нормы главы 4 ГК РФ об ООО.

В настоящее время непубличное АО в целом ряде элементов своего правового статуса ближе к ООО, чем публичное АО и непубличное АО. Например, личными элементами в правовом регулировании непубличных обществ являются право требовать исключения акционера непубличного АО, преимущественное право приобретения акций акционерами и обществом, необходимость получать согласие на отчуждение акций третьим лицам, если это предусмотрено уставом общества<sup>1</sup>.

Следует отметить, что вид юридического лица влияет на его правоспособность, которая может быть общей (универсальной) и специальной.

Юридическое лицо, согласно п. 2 ст. 48 ГК РФ, должно быть зарегистрировано в ЕГРЮЛ в одной из предусмотренных ГК РФ организационно-правовых форм.

*Организационно-правовая форма* – совокупность конкретных признаков юридического лица, в том числе способ формирования имущества, организационная структура, взаимоотношения участников, ответственность участников перед юридическим лицом и юридического лица перед его участниками и другими субъектами предпринимательского оборота.

Коммерческие организации могут быть созданы только в организационно-правовых формах, определенных законодательством (п. 2 ст. 50 ГК РФ).

*Акционерное общество (АО)* – основной законодательный акт Федеральный закон от 26.12.1995 г. № 208-ФЗ «Об акционерных

---

<sup>1</sup> *Предпринимательское право РФ: Учебник / отв ред. Е. П. Губин, П. Г. Лахно. 3-е изд., перераб. и доп. М.: «ИНФРА-М», 2017. С. 217.*

обществах». Уставный капитал состоит из номинальной стоимости *акций*, приобретенных акционерами (п. 1 ст. 25 Закона об АО), акционеры не отвечают по обязательствам АО и несут риск убытков, связанных с деятельностью АО в пределах стоимости принадлежащих им акций (п. 1 ст. 96, ст.ст. 96-104 ГК РФ).

*Общество с ограниченной ответственностью (ООО)* – основной законодательный акт – Федеральный закон от 08.02.1998 г. № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью». Уставный капитал ООО состоит из номинальной стоимости *долей* его участников (п. 1 ст. 14 Закона об ООО), участники не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с деятельностью в пределах стоимости принадлежащих им долей (ст.ст. 87-94 ГК РФ).

*Полное товарищество* регулируется ст.ст. 69-81 ГК РФ. Складочный капитал состоит из долей товарищей, полные товарищи занимаются предпринимательской деятельностью и несут ответственность по обязательствам принадлежащим им имуществом (п. 1 ст. 69 ГК РФ).

*Товарищество на вере (командитное товарищество)* регулируется ст.ст. 69-86 ГК РФ. Складочный капитал состоит из долей полных товарищей и вкладов товарищей на вере. Полные товарищи отвечают по обязательствам товарищества своим имуществом. Вкладчики (командитисты) несут риск убытков в пределах сумм внесенных ими вкладов (п. 1 ст. 82 ГК РФ).

*Производственный кооператив (артель)* – регулируется ст.ст. 106.1-106.6 ГК РФ, Федеральным законом от 08.05.1996 г. № 41-ФЗ «О производственных кооперативах». Имущество формируется из паевых взносов его членов. Помимо взносов характерна совместная хозяйственная деятельность (п. 1 ст. 106.1 ГК РФ). Члены производственного кооператива несут по обязательствам кооператива субсидиарную ответственность в размерах и в порядке, предусмотренных законом и уставом кооператива (п. 2 ст. 106.1 ГК РФ).

*Хозяйственное партнерство.* Федеральный закон от 03.12.2011 г. № 380-ФЗ «О хозяйственных партнерствах» составляет правовую основу его деятельности. Складочный капитал состоит из вкладов партнеров (п. 1 ст. 10 Закона о хозяйственных партнерствах). Участники не отвечают по обязательствам партнерства и несут риск убытков, связанных с

деятельностью партнерства, в пределах сумм внесенных ими вкладов (п. 2 ст. 2 Закона о хозяйственных партнерствах).

*Крестьянские (фермерские) хозяйства (КФХ)* – ст. 86.1 ГК РФ. Имущество формируется из объединения вкладов его членов. Характерна деятельность в сельском хозяйстве, основанная на личном участии (п. 1 ст. 86.1 ГК РФ). Члены КФХ – юридического лица, несут по обязательствам хозяйства субсидиарную ответственность (п. 4 ст. 86.1 ГК РФ).

*Государственное или муниципальное унитарное предприятие (ГУП или МУП)* – ст.ст. 113-114 ГК РФ, Федеральный закон от 14.11.2002 г. № 161-ФЗ «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях». Имущество УП неделимо, не может быть распределено по вкладам (долям, паям), в том числе между работниками предприятия (п. 1 ст. 113 ГК РФ). Собственник имущества УП (кроме казенного) не отвечает по обязательствам своего предприятия. Собственник имущества казенного предприятия несет субсидиарную ответственность по обязательствам (п. 6 ст. 113 ГК РФ).

## **§ 2. Корпоративное право. Предпринимательская деятельность хозяйственных обществ, их сравнительная характеристика**

*Корпоративное право* – совокупность правовых норм, регулирующих внутренние отношения, связанные с созданием, деятельностью и прекращением деятельности корпораций, обусловленные особенностями их организационно-правовой формы.

*Корпорация* – юридическое лицо, учредители которого обладают правом участия, формируют его высший орган или иной представительный орган, определяемый уставом корпорации в соответствии с законом (ст.ст. 65.1, 65.3 ГК РФ)<sup>1</sup>.

К корпорациям относят хозяйственные товарищества и общества, крестьянские фермерские хозяйства (КФХ), хозяйственные партнерства, производственные кооперативы.

---

<sup>1</sup> Шиткина И. С. Корпоративное право в таблицах и схемах. М., 2016. С. 6.

*Хозяйственные товарищества и общества* – корпоративные коммерческие организации с разделенным на доли учредителей уставным капиталом (п. 1 ст. 66 ГК РФ)<sup>1</sup>.

В соответствии с законодательством хозяйственные товарищества и общества создаются в формах:

- полного товарищества;
- товарищества на вере;
- общества с ограниченной ответственностью (ООО);
- акционерного общества (АО).

Рассмотрим особенности хозяйственных товариществ, АО и ООО.

*Полное товарищество* – коммерческая организация, участники которой в соответствии с заключенным между ними договором занимаются предпринимательской деятельностью от имени товарищества и несут ответственность по его обязательствам принадлежащим им личным имуществом (ст. 69 ГК РФ).

*Товарищество на вере (коммандитное товарищество)* – коммерческая организация, в которой наряду с участниками, осуществляющими от имени товарищества предпринимательскую деятельность и отвечающими по обязательствам товарищества своим имуществом (полными товарищами), имеется один или несколько участников-вкладчиков (коммандитистов), которые несут риск убытков, связанных с деятельностью товарищества, в пределах сумм внесенных ими вкладов и не принимают участия в осуществлении товариществом предпринимательской деятельности (ст. 82 ГК РФ).

*Полное товарищество* – участники: полные товарищи, ИП и коммерческие организации.

*Коммандисты* – граждане и юридические лица, публично-правовые образования (п. 5 ст. 66 ГК РФ); количество участников не менее 2 полных товарищей, в товариществе на вере – не менее 1 и не более 20 коммандитистов (п. 1 ст. 69, ст. 81, п. 1 и абз. 4 п. 3 ст. 82 ГК РФ); полные товарищи солидарно несут субсидиарную ответственность всем принадлежащим им имуществом. Коммандитисты не несут ответственности по обязательствам товарищества (ст. 75, п. 1 ст. 82 ГК РФ).

---

<sup>1</sup> *Предпринимательское право Российской Федерации: Учебник. 3-е изд., перераб. и доп. / отв. ред. Е. П. Губин, П. Г. Лахно. М.: «НОРМА», «ИНФРА-М», 2017. С. 273-274.*

Учредительным документом является Учредительный договор, подписываемый всеми полными товарищами (ст. 70 и ст. 83 ГК РФ). Изменяется по согласию всех сторон такого договора (ст. 450 ГК РФ).

Минимальный размер уставного или складочного капитала не установлен.

Управление осуществляет общее собрание полных товарищей, решения принимаются по общему согласию всех товарищей. Каждый полный товарищ вправе действовать от имени товарищества, если учредительным договором не установлено, что все его полные товарищи ведут дела совместно, либо ведение дел поручено отдельным товарищам, которые действуют на основании доверенности, выданной другими товарищами. Коммандитисты в управлении и ведении делами не участвуют (п. 1 ст. 65.1, ст.ст. 71, 72, 84 ГК РФ).

В ЕГРЮЛ вносятся сведения об учредителях, о доле участия не вносятся (пп. «д» п. 1 ст. 5 Федерального закона от 08.08.2001 г. № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей»).

Прибыль в полном товариществе распределяется пропорционально долям в складочном капитале (п. 1 ст. 74 ГК РФ). Коммандитист получает часть прибыли товарищества, соответствующую его доле в складочном капитале в порядке, предусмотренном учредительным договором (пп. 1 п. 2 ст. 85 ГК РФ).

С согласия товарищей можно передать долю в складочном капитале или ее часть другому участнику товарищества или третьему лицу (ст. 79 ГК РФ). Вкладчики пользуются преимущественным правом покупки доли (п.п. 4 п. 2 ст. 85 ГК РФ). Наследник товарищества может вступить в товарищество только с согласия других участников. Наследнику, не вступившему в товарищество, выплачивается стоимость части имущества товарищества, соответствующей доле этого участника в складочном капитале. Она может быть заменена выдачей имущества в натуре (п. 1 и п. 2 ст. 78 ГК РФ). Доля коммандитиста в складочном капитале наследуется и передается в универсальном порядке правопреемства при реорганизации (ст.ст. 128, 129, п. 2 ст. 1176 ГК РФ).

Если товарищество создано бессрочно, то выход полного

товарища допускается путем заявления об отказе от участия в товариществе, которое должно быть совершено не менее чем за 6 месяцев до фактического выхода из товарищества. Досрочный отказ полного товарища от участия в товариществе, учрежденном на определенный срок, допускается только по уважительной причине. Вышедшему товарищу выплачивается стоимость части имущества товарищества, соответствующей доле в складочном капитале, может быть заменена выдачей имущества в натуре (п. 1 ст. 77, п. 1 ст. 78 ГК РФ). Вкладчик вправе выйти из товарищества по окончании финансового года и получить свой вклад в порядке, предусмотренном учредительным договором (п.п. 3 п. 2 ст. 85 ГК РФ).

Исключение участника осуществляется в судебном порядке с выплатой действительной стоимости доли участия по единогласному решению остающихся участников и при наличии к тому серьезных оснований, в частности вследствие грубого нарушения этим участником своих обязанностей или обнаружившейся неспособности его к разумному ведению дел (абз. 4 п. 1 ст. 67, п. 2 ст. 76 ГК РФ).

Товарищество на вере (коммандитное товарищество) регулируется ст.ст. 69-86 ГК РФ. Складочный капитал состоит из долей полных товарищей и вкладов товарищей на вере. Полные товарищи отвечают по обязательствам товарищества своим имуществом. Вкладчики (коммандитисты), несут риск убытков в пределах сумм внесенных ими вкладов (п. 1 ст. 82 ГК РФ).

*Общество с ограниченной ответственностью* – хозяйственное общество, уставный капитал которого разделен на доли; участники ООО не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости принадлежащих им долей (ст. 87 ГК РФ)<sup>1</sup>.

ООО является наиболее распространенной ОПФ коммерческих организаций, в силу следующих особенностей:

- стабильность состава участников, обусловленная возможностью ограничения в уставе на вхождение в состав участников третьих лиц;
- диспозитивность правового регулирования,

---

<sup>1</sup> *Предпринимательское право Российской Федерации: Учебник. 3-е изд., перераб. и доп. / отв. ред. Е. П. Губин, П. Г. Лахно. М.: «НОРМА», «ИНФРА-М», 2017. С. 223.*

предоставляющая значительную степень свободы усмотрения в организации корпоративного устройства;

- отсутствие необходимости соблюдать процедуры выпуска и размещения акций;

- значительная степень конфиденциальности осуществления бизнеса, в том числе отсутствие необходимости публично раскрывать информацию о своей деятельности.

Участниками ООО являются граждане, юридические лица, публично-правовые образования; общество не может иметь в качестве единственного участника другое хозяйственное общество, состоящее из одного лица (п. 1 и п. 2 ст. 7 Закона об ООО, абз. 2 п. 5 ст. 66 ГК РФ); количество участников от 1 до 50 (абз. 2 п. 2 и п. 3 ст. 7 Закона об ООО, п. 2 ст. 66, ст. 88 ГК РФ). Ответственность не несут (п. 1 ст. 2 Закона об ООО, п. 4 ст. 66.2, п. 1 ст. 87 ГК РФ). Исключение: в случае банкротства по вине его участников, на них при недостаточности имущества общества может быть возложена субсидиарная ответственность (п. 3 ст. 3 Закона об ООО).

Учредительным документом является Устав, изменения вносятся решением общего собрания участников, принимаемым большинством (не менее 2/3 от общего числа) голосов участников ООО, если необходимость большего числа голосов для принятия такого решения не предусмотрена законом или уставом ООО (п. 1 ст. 12, п. 8 ст. 37 Закона об ООО, п. 1 ст. 52, п. 3 ст. 89 ГК РФ).

Для управления создаются: единоличный исполнительный орган; общее собрание участников – высший орган управления. Могут создаваться правление и совет директоров (ст.ст. 32, 40, 41 Закона об ООО). Сведения об учредителях, о размерах и номинальной стоимости долей участников в УК, вносятся в ЕГРЮЛ (п/п. «д» п. 1 ст. 5 Закона о госрегистрации).

Минимальный размер уставного капитала – 10 000 рублей, для хозяйственных обществ, осуществляющих банковскую, страховую или иную подлежащую лицензированию деятельность, устанавливаются специальными законами (абз. 2 п. 1 ст. 14 Закона об ООО, п. 1 ст. 66.2 ГК РФ).

Прибыль распределяется решением общего собрания участников пропорционально их долям (п. 1 и п. 2 ст. 28 Закона об ООО).

Участник вправе продать или осуществить отчуждение иным образом своей доли участникам данного ООО без согласия иных

участников (п. 2 ст. 21 Закона об ООО), участники имеют преимущественное право приобретения отчуждаемой доли, может быть предусмотрено преимущественное право самого общества (п.п. 4-7 ст. 21 Закона об ООО, п. 2 ст. 93 ГК РФ).

Доли переходят к наследникам граждан и к правопреемникам юридических лиц, может быть предусмотрена необходимость получения на это согласия остальных участников (п. 8 ст. 21 Закона об ООО). Если согласие не получено, то наследнику, правопреемнику выплачивается действительная стоимость доли (п. 5 ст. 23 Закона об ООО, п. 6 ст. 93, п. 1 ст. 1176 ГК РФ). Участник может: выйти из общества путем отчуждения доли ООО независимо от согласия других его участников или общества; предъявить к обществу требование о приобретении обществом доли в случаях, установленных законом. Вышедшему участнику выплачивается действительная стоимость его доли (п. 2 и п. 6.1 ст. 23, п. 1 ст. 26 Закона об ООО, ст. 94 ГК РФ).

Исключение участника в судебном порядке возможно, если участник грубо нарушает свои обязанности либо своими действиями (бездействием) делает невозможной деятельность общества или существенно ее затрудняет (ст. 10, п. 4 ст. 23 Закона об ООО, абз. 4 п. 1 ст. 67 ГК РФ). При этом выплачивается стоимость доли участия по требованию других участников.

Возможно преобразование ООО в хозяйственное товарищество или производственный кооператив (п. 1 ст. 56 Закона об ООО, п. 1 ст. 68, п. 2 ст. 92 ГК РФ).

*Акционерное общество (АО)* – коммерческая организация (хозяйственное общество), уставный капитал которой разделен на определенное число акций, удостоверяющих корпоративные права акционеров (п. 1 ст. 96, абз. 2 п. 3 ст. 48, ст. 65.1 ГК РФ, п. 1 ст. 2 ФЗ «Об акционерных обществах»).

Акционерное общество может быть *публичным* (ПАО) или *непубличным* (НПАО), что отражается в его уставе и фирменном наименовании (п. 1 ст. 7, п/п. 1 п. 3.1 ст. 2 ФЗ «Об акционерных обществах»).

С 01.09.2014 г. упразднено деление акционерных обществ на открытые и закрытые АО. Новые типы акционерных обществ не являются тождественными старым. Нормы регулирования деятельности новых типов АО не применяются к старым автоматически.

*Непубличное АО* (п. 2 ст. 7 Закона об АО):

1) устав и фирменное наименование которого не содержит указание на то, что общество является публичным;

2) акции и ценные бумаги, конвертируемые в его акции, публично (путем открытой подписки) не размещаются, публично не обращаются на условиях, установленных законами о ценных бумагах, и иным образом не предлагаются для приобретения неограниченному кругу лиц.

Участниками АО являются граждане и юридические лица, публично-правовые образования. АО не может иметь в качестве единственного участника другое хозяйственное общество, состоящее из одного лица (п. 1 и абз. 2 п. 2 ст. 10 Закона об АО, абз. 2 п. 5 ст. 66 ГК РФ); количество участников от 1, максимум не ограничен (п. 3 ст. 47 Закона об АО, п. 2 ст. 66, п. 6 ст. 98 ГК РФ); ответственность по обязательствам АО участники не несут (п. 1 ст. 2 Закона об АО, п. 4 ст. 66.2, п. 1 ст. 96 ГК РФ). Исключение: если банкротство АО вызвано действиями или бездействием акционеров, то при недостаточности имущества на них может быть возложена субсидиарная ответственность (п. 3 ст. 3 Закона об АО); учредительные документы – Устав, изменяется решением общего собрания акционеров, принимаемым большинством в  $\frac{3}{4}$  голосов акционеров-владельцев голосующих акций, принимающих участие в общем собрании акционеров, если иное не предусмотрено законом (п. 1 ст. 11, ст. 12, п. 4 ст. 49 Закона об АО, п. 1 ст. 52, п. 3 ст. 98 ГК РФ); минимальный размер уставного капитала (УК) – 100 000 рублей для ПАО, 10 000 рублей – для непубличного АО.

Минимальные размеры УК хозяйственных обществ, осуществляющих банковскую, страховую или иную деятельность, подлежащую лицензированию, устанавливаются законами, определяющими особенности правового положения указанных хозяйственных обществ (ст. 26 Закона об АО, п. 1 ст. 66.2 ГК РФ).

Для управления АО обязательно создаются: единоличный исполнительный орган; общее собрание акционеров – высший орган управления; в ПАО – совет директоров, в НПАО совет директоров создается обязательно, если количество акционеров - владельцев голосующих акций 50 и больше. Может создаваться правление и в НПАО, если количество акционеров-владельцев голосующих акций менее 50, – совет директоров (ст.ст. 47, 64, 69 Закона об АО, п. 3 ст. 97 ГК РФ).

В ЕГРЮЛ вносятся сведения об учредителях, акционерах, о размере их участия не вносятся, они указываются в реестре акционеров (пп. «д» п. 1 ст. 5 Закона о госрегистрации, ст. 44 Закона об АО, п. 2 ст. 149 ГК РФ, ч. 2 ст. 28 закона от 22.04.1996 г. № 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг» (далее – Закон о рынке ценных бумаг)).

Прибыль распределяется по решению общего собрания акционеров, размер дивидендов зависит от типа акций (п.п. 1, 3, 4 ст. 42, п. 2 ст. 32 Закона об АО). Акционеры ПАО отчуждают акции свободно, преимущественного права приобретения отчуждаемых акций другие акционеры и само общество не имеют. Уставом НПАО может быть предусмотрена необходимость получения согласия других акционеров и наличие у них преимущественного права на приобретение отчуждаемых акций (п.п. 3-5 ст. 7 Закона об АО).

Правопреемство не ограничено (ст.ст. 128, 129, п. 3 ст. 1176 ГК РФ, ч. 2 ст. 2 Закона о рынке ценных бумаг). По желанию акционера выход из АО невозможен, акционер вправе требовать у общества выкупить принадлежащие ему акции только в случаях, установленных законом. Выкуп акций обществом осуществляется по цене, определенной советом директоров общества, но не ниже рыночной стоимости, которая должна быть определена оценщиком (ст. 75 Закона об АО). Не допускается в ПАО. В НПАО в судебном порядке с выплатой действительной стоимости доли участия по требованию других акционеров, если акционер грубо нарушает свои обязанности (абз. 4 п. 1 ст. 67 ГК РФ).

Разновидностью закрытых акционерных обществ являются так называемые *народные предприятия*, или *акционерные общества работников* (ФЗ «Об особенностях правового положения акционерных обществ работников (народных предприятий)»).

Правовое положение народного предприятия в российском законодательстве имеет *особенности*:

– народное предприятие может быть создано только путем преобразования уже существующей коммерческой организации и только с согласия большинства работников;

– число работников народного предприятия не может быть менее 51 и более 5000;

– учредительным документом народного предприятия является учредительный договор, подписываемый каждым

работником;

- более 75% акций народного предприятия должно принадлежать его работникам, при этом доля одного работника-акционера не может превышать 5%;

- число работников, не являющихся акционерами, не должно превышать 10% от общей численности работников;

- голосование на общем собрании акционеров по наиболее важным вопросам, в том числе по вопросу избрания генерального директора, осуществляется по принципу «один акционер – один голос»;

- при увольнении работник должен продать принадлежащие ему акции обществу, т. е. акционерные правоотношения прекращаются одновременно с трудовыми;

- количество акций, которые может иметь в собственности работник народного предприятия, зависит от размера его заработной платы.

### **§ 3. Предпринимательская деятельность государственных и муниципальных предприятий. Казенные предприятия**

Одной из организационно-правовых форм юридических лиц в сфере предпринимательства являются унитарные предприятия. В этой форме могут быть созданы только государственные и муниципальные предприятия, правовое регулирование которых осуществляется на основе п. 4 гл. 4 ГК РФ и специального закона от 14.11.2002 № 161-ФЗ «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях».

Унитарное предприятие, как трактует ст. 2 данного закона, – это коммерческая организация, не имеющая права собственности на имущество, закрепленное за ней собственником.

Имущество унитарного предприятия принадлежит РФ, субъекту РФ или муниципальному образованию на праве собственности.

Унитарному предприятию, соответственно, имущество принадлежит или на праве хозяйственного ведения или оперативного управления, поэтому неделимо, не может быть распределено по вкладам (долям, паям), в том числе между работниками унитарного предприятия.

Унитарное предприятие не вправе создавать другое унитарное предприятие (дочернее) в качестве юридического лица путем

передачи ему части своего имущества.

Унитарное предприятие может от своего имени приобретать, осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде.

Унитарное предприятие должно иметь самостоятельный баланс.

В соответствии с законодательством (ст. 2 Федерального закона 161-ФЗ), в РФ создаются и действуют *следующие виды унитарных предприятий (УП)*:

1) унитарные предприятия, основанные на праве хозяйственного ведения – *федеральное государственное предприятие и государственное предприятие субъекта РФ, муниципальное предприятие*;

2) унитарные предприятия, основанные на праве оперативного управления – *федеральное казенное предприятие, казенное предприятие субъекта РФ, муниципальное казенное предприятие*.

Специальная правоспособность унитарного предприятия изложена в ст. 3 Федерального закона 161-ФЗ – «унитарное предприятие может иметь гражданские права, соответствующие предмету и целям его деятельности, предусмотренным в уставе этого унитарного предприятия, и нести связанные с этой деятельностью обязанности».

Уставный фонд ГиМУП, согласно ст. 12, – это минимальный размер имущества, гарантирующий интересы кредиторов ГиМУП, формирование уставного фонда может осуществляться за счет денег, ценных бумаг, других вещей, имущественных прав и иных прав, имеющих денежную оценку в рублях.

Руководитель унитарного предприятия (директор, генеральный директор), согласно ст. 21, является единоличным исполнительным органом, назначается собственником имущества, подотчетен ему и организует выполнение решений собственника имущества.

*Руководитель унитарного предприятия не может:*

– быть учредителем юридического лица, занимать должности и заниматься другой оплачиваемой деятельностью в государственных органах, органах местного самоуправления, коммерческих и некоммерческих организациях;

– заниматься предпринимательской деятельностью;

– быть единоличным исполнительным органом или членом

коллегиального исполнительного органа коммерческой организации;

– принимать участие в забастовках.

Руководитель унитарного предприятия может заниматься преподавательской, научной и иной творческой деятельностью.

#### **§ 4. Особенности правового положения и предпринимательской деятельности производственных кооперативов.**

##### **Сельскохозяйственные кооперативы**

*Производственный кооператив (артель)* – корпоративная коммерческая организация, представляющая собой добровольное объединение граждан на основе членства.

Он создается для совместной деятельности (производство, переработка, сбыт промышленной, сельскохозяйственной и иной продукции, выполнение работ, торговля, бытовое обслуживание, оказание других услуг).

Цель – удовлетворение личных потребностей членов кооператива. Кооператив основывается на личном труде его членов, участников имущественных паевых взносов (ст. 106.1 ГК РФ)<sup>1</sup>.

Члены кооператива – физические лица, достигшие 16 лет (не менее 5-ти). Законом и уставом может быть предусмотрено участие юридических лиц (ст. 7 Закона о производственных кооперативах). Участие в кооперативе лиц, не принимающих личного трудового участия, не может превышать 25% его членов (п. 2 ст. 7 Закона о производственных кооперативах).

Учредительный документ – устав, утверждаемый общим собранием членов кооператива (п. 1 и п. 2 ст. 106.2 ГК РФ, ст. 5 Закона о производственных кооперативах).

Члены кооператива несут субсидиарную ответственность по его обязательствам в порядке, предусмотренном законом и уставом (п. 2 ст. 106.1 ГК РФ, абз. 5 п. 2 ст. 8, абз. 2 п. 1 ст. 13 Закона о производственных кооперативах).

Управление:

- общее собрание участников;
- председатель – исполнительный орган;
- правление – в кооперативе с числом участников более 10

---

<sup>1</sup> *Корпоративное право. Учебник / отв. ред. И. С. Шиткина. М.: «Статут», 2019. С. 91.*

(ст. 17 Закона о производственных кооперативах).

Паевой фонд кооператива – это совокупность паевых взносов членов кооператива. Размер паевого взноса устанавливается уставом кооператива. Порядок формирования паевого фонда определен законом (ст. 10 Закона о производственных кооперативах).

Прибыль распределяется между членами в соответствии с их личным трудовым участием, размером паевого взноса, а между членами, не принимающими личного трудового участия в деятельности кооператива, соответственно размеру их паевого взноса.

Особенности создания и деятельности производственных кооперативов в сельском хозяйстве определяются Федеральным законом от 08.12.1995 № 193-ФЗ «О сельскохозяйственной кооперации».

## **§ 5. Виды и предпринимательская деятельность некоммерческих организаций**

Некоммерческая организация, с 01.09.2014 г. п. 4 ст. 50 ГК РФ, может осуществлять приносящую доход деятельность *при условии*:

1) это предусмотрено ее уставом (т. е. некоммерческая организация имеет специальную правоспособность);

2) это служит достижению целей, ради которых она создана (т. е. укреплять материально-техническую базу, быть источником формирования имущества, привлекать к труду членов организации, имеющих физические недостатки и лишенных возможности трудиться в обычных условиях, способствовать реализации прочих общественно полезных целей некоммерческой организации);

3) это соответствует целям, предусмотренным в уставе НКО (т. е. некоммерческая организация должна не выходить за рамки ее специальной правоспособности).

Организационно-правовые формы некоммерческих организаций закреплены в п. 3 ст. 50 ГК РФ<sup>1</sup>, представлены в таблице 2.

*Таблица 2. Организационно-правовые формы некоммерческих организаций*

---

<sup>1</sup> *Предпринимательское право РФ: Учебник / отв. ред. Е. П. Губин, П. Г. Лахно. 3-е изд., перераб. и доп. М.: «ИНФРА-М», 2017. С. 178.*

Основная цель деятельности	Форма внутреннего устройства	
	Корпорации	Унитарные организации
Некоммерческие	Потребительские кооперативы, общественные организации, ассоциации (союзы), товарищества собственников недвижимости, казачьи общества, общины коренных малочисленных народов РФ, адвокатские палаты; адвокатские образования (являющиеся юридическими лицами)	Фонды, учреждения, религиозные организации, автономные некоммерческие организации, публично-правовые компании

Несмотря на изменения, внесенные в ГК РФ и Федеральный закон «О НКО», право на осуществление предпринимательской деятельности предоставлено общественным и религиозным организациям, общинам малочисленных народов, казачьим обществам, фондам, государственным корпорациям, некоммерческим партнерствам, автономным некоммерческим организациям.

Для определения предпринимательской деятельности используется категория «прибыль» – обобщающий показатель финансовой деятельности, который определяется как разница между доходами и расходами (ст. 247 НК РФ). Соответственно, «доход» – экономическая выгода в денежной или натуральной форме (ст. 41 НК РФ).

Верховный Суд РФ в п. 21 Постановления Пленума от 23 июня 2015 г. № 25 отметил, что на НКО, осуществляющую приносящую доход деятельность, распространяются положения законодательства, применимые к лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность (п. 1 ст. 2, п. 1 ст. 6 ГК РФ). Следовательно, при осуществлении деятельности, приносящей доход, некоммерческие организации несут ответственность, как и предприниматели, независимо от вины (п. 3 ст. 401 ГК РФ).

Кроме того, п. 5 ст. 50 ГК РФ предусмотрено, что НКО,

уставом которой предусмотрено осуществление приносящей доход деятельности, за исключением казенного и частного учреждений, должна иметь достаточное имущество рыночной стоимостью не менее минимального размера УК, предусмотренного для обществ с ограниченной ответственностью.

---

## ГЛАВА III. СПЕЦИАЛИЗИРОВАННЫЕ СУБЪЕКТЫ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

---

*§ 1. Понятие специализированных субъектов предпринимательской деятельности.*

*§ 2. Правовое положение финансово-промышленных групп и холдингов.*

*§ 3. Правовое положение товарных и фондовых бирж.*

*§ 4. Правовое положение финансовых организаций.*

*§ 5. Виды и условия деятельности организаций с иностранными инвестициями.*

*§ 6. Правовое положение субъектов малого предпринимательства.*

*§ 7. Публичные образования как субъекты предпринимательского права. Формы их участия в хозяйственном обороте.*

*§ 8. Предпринимательство без образования юридического лица. Крестьянские (фермерские) хозяйства как хозяйствующие субъекты.*

### **§ 1. Понятие специализированных субъектов предпринимательской деятельности**

Правовое положение корпораций, действующих в *банковской (кредитной), инвестиционной и страховой сферах предпринимательской деятельности*, обладает определенной спецификой<sup>1</sup>.

Эта специфика определяется существованием не одного, а нескольких федеральных законов, устанавливающих особые правила создания, реорганизации, ликвидации и правового положения данных хозяйственных обществ.

*Специальные корпорации* – хозяйственные общества, к которым законом предъявляются повышенные требования к их созданию, прекращению и правовому положению, в связи с

---

<sup>1</sup> *Корпоративное право: Учебник / отв. ред. И. С. Шиткина. 2-е изд., перераб. и доп. М.: «КНОРУС», 2015. С . 455.*

существенной спецификой их деятельности.

Особенности деятельности специальных корпораций, определяются следующими признаками:

1) аккумулярование значительных ликвидных ресурсов, привлекаемых не только от профессиональных предпринимателей, но и от обычных граждан-потребителей;

2) функционирование на финансовом рынке, предоставление соответствующих финансовых услуг, связанных с движением денежных средств;

3) высокие риски деятельности, которые обуславливают высокую степень подверженности опасности потери устойчивости.

Правовое регулирование корпораций в банковской, страховой и инвестиционной сферах имеет следующие черты:

– особая процедура регистрации и ликвидации корпораций и лицензирование их деятельности;

– запрет на совмещение с определенными или всеми иными видами предпринимательской деятельности;

– требования к фирменному наименованию корпораций, к содержанию учредительных документов;

– необходимость разработки и утверждения особых документов (например, бизнес-плана, правил страхования, инвестиционной декларации);

– повышенные требования к минимальному размеру уставного капитала, его составу и порядку его оплаты;

– особые требования, предъявляемые к положению учредителей, как правовому, так и финансовому;

– квалификационные и иные требования к должностным лицам корпораций;

– особенности эмиссии и приобретения акций (долей) корпораций.

## **§ 2. Правовое положение финансово-промышленных групп и холдингов**

С учетом российского законодательства экономические объединения – холдинги, финансово-промышленные группы следует относить к способам слияний и поглощений<sup>1</sup>.

---

<sup>1</sup> *Предпринимательское право Российской Федерации: Учебник. 3-е изд., перераб. и доп. / отв. ред. Е. П. Губин, П. Г. Лахно. М.: «НОРМА», «ИНФРА-М», 2017. С. 333-334.*

Холдинг (от англ. «to hold» – держать) – форма предпринимательского объединения, представляющая собой группу организаций с сохранением формальной юридической самостоятельности, с подчинением одному из участников группы – холдинговой компании (головной организации)<sup>1</sup>.

Следует отметить, что в рыночных условиях холдинги являются наиболее распространенной формой объединений вертикального типа, основывающейся на отношениях экономического контроля.

*Организационное единство* – важнейший признак холдинга, который означает, что совокупность юридических лиц, образующих холдинг, представляет собой единый бизнес. Участники холдинга осуществляют деятельность согласованную, выступают как один субъект рынка, проводят единую инвестиционную, финансовую, кадровую, научно-техническую, технологическую, производственно-хозяйственную политику<sup>2</sup>.

В зависимости от возможности участия в холдинговых объединениях юридических лиц различных организационно-правовых форм, различают *структуру холдинга*:

1) совокупность основного общества (товарищества) – холдинговой компании и дочерних хозяйственных обществ;

2) отношения унитарного предприятия с хозяйственными обществами, в которых оно имеет преобладающее участие;

3) государственный холдинг – объединение государственной корпорации (государственной компании), созданное в соответствии со ст. ст. 7.1, 7.2 Закона о НКО и специальными федеральными законами, с подконтрольными им хозяйственными обществами. Дочерней структурой может быть хозяйственное партнерство (например, государственная корпорация по атомной энергии «Росатом», государственная корпорация по космической деятельности «Роскосмос»).

Перечень законодательных оснований установления дочерности открыт, так как закон использует формулировку «иным образом определять решения» (ст. 67.3 ГК РФ).

В соответствии с законом, *основаниями возникновения холдинговых отношений в хозяйственных обществах* являются:

---

<sup>1</sup> *Корпоративное право: Учебник / отв. ред. И. С. Шиткина. М.: «Статут», 2019. С. 111.*

<sup>2</sup> *Там же. С. 114.*

- 1) преобладающее участие в уставном капитале (имущественный тип зависимости);
- 2) договор (договорный тип зависимости);
- 3) иные обстоятельства (фактический контроль).

*Защита интересов* кредиторов дочернего общества установлена в ст. 67.3 ГК РФ путем отклонения от фундаментального принципа ограничения ответственности участников по обязательствам юридического лица (п. 2 ст. 56 ГК РФ):

1) *солидарная* ответственность наступает по сделкам, заключенным дочерним обществом во исполнение указаний или с согласия основного товарищества или общества (п. 3 ст. 401 ГК РФ);

2) *субсидиарная* ответственность наступает, если по вине основного общества или иного контролирующего лица наступило банкротство дочернего общества.

«Снятие корпоративной вуали» возможно только в судебном порядке по иску кредиторов дочернего общества, а не самого этого дочернего общества и его акционеров (участников)<sup>1</sup>.

Для защиты интересов дочернего общества законодатель также установил дополнительную меру защиты: участники (акционеры) дочернего общества вправе требовать возмещения основным обществом убытков, причиненных дочернему обществу действиями или бездействием основного общества (п. 3 ст. 67.3 ГК РФ).

Ранее основное и дочерние общества могли образовывать *финансово-промышленную группу (ы)* (ФПГ), правовые основы создания которой (ых), деятельности и ликвидации в России устанавливались Федеральным законом от 30 ноября 1995 г. № 190-ФЗ «О финансово-промышленных группах».

Однако, названный закон в связи с принятием Федерального закона от 22.06.2007 г. № 115-ФЗ утратил силу, в т. ч. и по причине того, что участники ФПГ регистрируются как отдельные юридические лица в соответствии с Законом о государственной регистрации юридических лиц, а функция по ведению государственного реестра ФПГ в 2004 г. признана избыточной и

---

<sup>1</sup> *Предпринимательское право* Российской Федерации. Учебник. 3-е изд., перераб. и доп. / отв. ред. Е. П. Губин, П. Г. Лахно. М.: «НОРМА», «ИНФРА-М, 2017. С. 341.

отменена в соответствии с решениями Правительственной комиссии по проведению административной реформы<sup>1</sup>.

Таким образом, под деятельностью финансово-промышленной группы понимается деятельность ее участников.

*ФПГ* – это группа предприятий, учреждений, кредитно-финансовых учреждений и инвестиционных институтов, объединивших свои капиталы на определенных условиях. Совокупность юридических лиц, образующих финансово-промышленную группу, приобретает статус финансово-промышленной группы с момента ее государственной регистрации и внесения в государственный реестр финансово-промышленных групп. Несмотря на то, что *ФПГ* подлежит государственной регистрации, она не становится отдельным юридическим лицом. *ФПГ* состоит из участников – самостоятельных юридических лиц, являющихся самостоятельными субъектами права.

### **§ 3. Правовое положение товарных и фондовых бирж**

Регулирование правового положения организаторов торгов осуществляется специальным законом от 21.11.2011 г. № 325-ФЗ «Об организованных торгах».

*Организатор торговли* – это лицо, оказывающее услуги по проведению организованных торгов на товарном и (или) финансовом рынках на основании лицензии биржи или лицензии торговой системы (п. 6 ч. 1 ст. 1 Закона 325-ФЗ).

Соответственно законом предусмотрены две разновидности организаторов торговли:

- биржа;
- торговая система<sup>2</sup>.

Лицензии выдаются Банком России без ограничения срока действия.

Отметим, что до 2014 г. законодательство для каждого направления биржевой деятельности использовало отдельные понятия:

---

<sup>1</sup> *Предпринимательское право России: учебник для бакалавров* / В. С. Белых, Г. Э. Берсункаев, С. И. Виниченко [и др.]; отв. ред. С. Белых. М.: «Проспект», 2015. С. 179.

<sup>2</sup> *Предпринимательское право. Правовое сопровождение бизнеса: учебник для магистров* / И. В. Ершова, Р. Н. Аганина, В. К. Андреев [и др.]; отв. ред. И. В. Ершова. М.: «Проспект», 2020. С. 175.

- «фондовая биржа» – для торговли на рынке ценных бумаг (п. 1 ст. 11 Федерального закона «О рынке ценных бумаг»);
- «товарная биржа» – для торговли товарами, производными финансовыми инструментами (п. 1 ст. 2 Закона РФ «О товарных биржах и биржевой торговле»);
- «валютная биржа» – для торговли иностранной валютой (п. 11 ч. 1 ст. 1 Федерального закона «О валютном регулировании и валютном контроле»).

В настоящее время указание на отраслевую принадлежность биржи устранено. Понятие «биржа» одинаково используется на всех сегментах финансового и товарного рынков.

Биржа, как юридическое лицо – коммерческая организация, которая в своем фирменном наименовании должна содержать указание на организационно-правовую форму и собственно наименование юридического лица (п. 4 ст. 54, п. 2 ст. 1473 ГК РФ).

В соответствии с ч. 2, 3 ст. 9 Федерального закона «Об организованных торгах», биржей может являться только акционерное общество, а фирменное наименование биржи должно содержать слово «биржа». Использование слова «биржа», производных от него слов и сочетаний в фирменном наименовании или рекламе иными лицами не допускается, за исключением случаев, установленных федеральными законами.

Отличительной чертой биржи, как организатора торговли, является наличие в ее структуре биржевого совета (ст. 10 Федерального закона «Об организованных торгах»). При проведении организованных торгов биржа вправе иметь совет секции по каждой торговой секции.

Применительно к рынку ценных бумаг деятельность фондовой биржи регулируется Законом от 22.04.1996 г. № 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг», а также Законом об организованных торгах. Следует также учитывать положения Федерального закона от 07.12.2011 г. № 414-ФЗ «О центральном депозитарии» и Федерального закона от 07.12.2011 г. № 7-ФЗ «О клиринге и клиринговой деятельности».

#### **§ 4. Правовое положение финансовых организаций**

При определении статуса финансовой организации использовано два критерия:

- 1) оказание финансовых услуг, под которыми понимаются

банковские услуги, страховые услуги, услуги на рынке ценных бумаг, услуги по договору лизинга, а также услуги, оказываемые финансовой организацией и связанные с привлечением и размещением денежных средств юридических и физических лиц (п. 2 ст. 4 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»);

2) установлен перечень организаций, осуществляющих соответствующие виды финансовой деятельности, правовое положение каждой из которых определяется соответствующими специальными законами. Они подразделяются на *финансовые организации, поднадзорные Центральному банку РФ, и финансовые организации, не поднадзорные Центральному банку РФ.*

*Таблица 3. Поднадзорность финансовых организаций в РФ*

<b>Поднадзорные Банку России</b>	<b>Не поднадзорные Банку России</b>
Кредитная организация, профессиональный участник рынка ценных бумаг, организатор торговли, клиринговая организация, микрофинансовая организация, кредитный потребительский кооператив, страховая организация, страховой брокер, общество взаимного страхования, негосударственный пенсионный фонд, управляющая компания инвестиционных фондов, паевых инвестиционных фондов, негосударственных пенсионных фондов, специализированный депозитарий инвестиционных фондов, паевых инвестиционных фондов, негосударственных пенсионных фондов, ломбард.	Лизинговые организации.

В отсутствие легального определения «финансовая организация», перечень указанных субъектов определяется:

1) ст. 172.1 «Фальсификация финансовых документов учета и отчетности финансовой организации» УК РФ (кредитная организация, страховая организация, профессиональный участник рынка ценных бумаг, негосударственный пенсионный фонд, управляющая компания инвестиционного фонда, паевого инвестиционного фонда и негосударственного пенсионного фонда, клиринговая организация, организатор торговли, кредитный

потребительский кооператив, микрофинансовая организация, общество взаимного страхования, акционерный инвестиционный фонд);

2) п. 1 ст. 3 «Приобретение статуса саморегулируемой организации» Федерального закона от 13.07.2015 г. № 223-ФЗ «О саморегулируемых организациях в сфере финансового рынка» (*юридические лица и ИП, осуществляющие следующие виды деятельности*):

- 1) брокеров;
- 2) дилеров;
- 3) управляющих;
- 4) депозитариев;
- 5) регистраторов;
- 6) акционерных инвестиционных фондов и управляющих компаний инвестиционных фондов, паевых инвестиционных фондов и негосударственных пенсионных фондов;
- 7) специализированных депозитариев;
- 8) негосударственных пенсионных фондов;
- 9) страховых организаций;
- 10) страховых брокеров;
- 11) обществ взаимного страхования;
- 12) микрофинансовых организаций;
- 13) кредитных потребительских кооперативов;
- 14) жилищных накопительных кооперативов;
- 15) сельскохозяйственных кредитных потребительских кооперативов;
- 16) форекс-дилеров.

Более широким понятием по отношению к финансовой организации выступает *кредитная организация* – коммерческая организация, имеющая право на основании специального разрешения (лицензии) Банка России осуществлять банковскую деятельность.

Кредитная организация образуется на основе любой формы собственности как *хозяйственное общество*.

*Банковская деятельность* – предпринимательская деятельность кредитных организаций и Банка России, состоящая в

осуществлении ими банковских операций как исключительного вида деятельности<sup>1</sup>.

Предоставление банковских услуг, связанных с банковскими операциями, также относят к банковской деятельности.

Осуществлять банковскую деятельность и предоставлять банковские услуги имеют право только кредитные организации, имеющие согласно Федерального закона от 02.12.1990 г. № 395-1 «О банках и банковской деятельности» специальное разрешение (лицензию) Банка России. Банки могут иметь несколько видов лицензий, их характер зависит от размера уставного капитала (УК), срока деятельности банка и др.

Согласно ст. 11 Федерального закона «О банках и банковской деятельности» минимальный размер УК на день подачи ходатайства о государственной регистрации и выдаче лицензии устанавливается в сумме:

1) 1 миллиард рублей – для вновь регистрируемого банка с универсальной лицензией;

2) 300 миллионов рублей – для вновь регистрируемого банка с базовой лицензией;

Перечень банковских операций для кредитных организаций и для Банка России закреплен ст. 5 Закона о банках и ст. 46 Закона от 10.07.2002 г. № 86-ФЗ «О Центральном банке РФ (Банке России)», соответственно.

*Классификация субъектов, осуществляющих банковскую деятельность, осуществляется по критериям:*

1) деятельность является основной – кредитные организации;

2) деятельность носит универсальный характер – банки;

3) вправе осуществлять отдельные операции – платежные агенты, микрофинансовые организации, ломбарды, кредитные кооперативы и др.

Кредитной организации запрещается заниматься производственной, торговой и страховой деятельностью.

## **§ 5. Виды и условия деятельности организаций с иностранными инвестициями**

Специальным законом, регулирующим деятельность организаций с иностранными инвестициями, является Федеральный

---

<sup>1</sup> *Предпринимательское право РФ: Учебник / под. ред. Е. П. Губина, П. Г. Лахно. 3-е изд., перераб. и доп. М.: «ИНФРА-М», 2017. С. 648.*

закон от 09.07.1999 г. № 160-ФЗ «Об иностранных инвестициях в РФ», в ст. 2 которого приведена трактовка понятий «иностранная инвестиция» и «иностранный инвестор».

*Иностранные инвестиции* – вложения иностранного капитала в объект предпринимательской деятельности на территории РФ в виде объектов гражданских прав, денег, ценных бумаг, иного имущества, имущественных прав, интеллектуальной собственности, а также услуг и информации (абз. 2 ст. 2 Закона об иностранных инвестициях).

*Виды иностранных инвестиций:* прямые инвестиции, инвестиционный проект, приоритетный инвестиционный проект.

*Иностранный инвестор* – иностранное юридическое лицо, гражданская правоспособность которого определяется в соответствии с законодательством государства, в котором оно учреждено, и которое вправе в соответствии с законодательством указанного государства осуществлять инвестиции на территории РФ.

В качестве иностранного инвестора могут выступать (абз. 1 ст. 2 Закона об иностранных инвестициях):

- иностранное юридическое лицо;
- иностранная организация, не являющаяся юридическим лицом;
- иностранный гражданин;
- лицо без гражданства, которое постоянно проживает за пределами РФ;
- международная организация;
- иностранное государство.

Правовая защита, гарантии и льготы, установленные для иностранных инвесторов (с изъятиями, установленными абз. 2 п. 1 ст. 9 Закона об иностранных инвестициях), также предоставляются:

– российской коммерческой организации с иностранными инвестициями. Такой статус российская организация приобретает со дня вхождения в состав ее участников иностранного инвестора и утрачивает его со дня выхода всех иностранных инвесторов из состава ее участников (п. 6 ст. 4 Закона об иностранных инвестициях);

– иностранному инвестору, российской коммерческой организации, в которой иностранный инвестор владеет не менее чем 10% доли в уставном капитале, при осуществлении ими

реинвестирования (п. 5 ст. 4 Закона об иностранных инвестициях).

Создание, государственная регистрация, ликвидация коммерческой организации с иностранными инвестициями осуществляются в общеустановленном порядке (ст. 20 Закона об иностранных инвестициях).

Иностранная организация имеет право осуществлять деятельность на территории РФ через свои филиалы, представительства только со дня их аккредитации (п. 3 ст. 4 Закона об иностранных инвестициях).

Аккредитация осуществляется ФНС России (п. 1 ст. 21 Закона об иностранных инвестициях, абз. 2 п. 1 Положения о ФНС России, утв. постановлением Правительства РФ от 30.09.2004 г. № 506).

Порядок аккредитации установлен приказом ФНС России от 26.12.2014 г. № ММВ-7-14/680@ и распространяется на все филиалы и представительства иностранных юридических лиц, за исключением кредитных организаций и организаций, осуществляющих деятельность в области гражданской авиации (п. 2 Порядка).

*Ограничения для иностранных инвесторов* могут быть установлены федеральными законами только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства (п. 2 ст. 4 Закона об иностранных инвестициях).

Так, например, установлены запреты:

– для определенных категорий иностранных инвесторов совершать сделки, действия, влекущие за собой установление контроля над хозяйственными обществами, имеющими стратегическое значение для обеспечения обороны страны и безопасности государства (ч. 2 ст. 2 Федерального закона от 29.04.2008 г. № 57-ФЗ «О порядке осуществления иностранных инвестиций в хозяйственные общества, имеющие стратегическое значение для обеспечения обороны страны и безопасности государства»);

– для иностранных инвесторов выступать учредителем СМИ, являться редакцией СМИ, организацией (юридическим лицом), осуществляющей вещание. Также установлены иные ограничения по установлению контроля иностранных инвесторов над указанными субъектами (ст. 19.1 Закона РФ от 27.12.1991 г.

№ 2124-1 «О средствах массовой информации»);

– для иностранных граждан, иностранных юридических лиц, а также организаций, в составе учредителей которых имеются указанные граждане и лица, выступать в качестве участника частной охранной организации (ст. 15.1 Закона РФ от 11.03.1992 г. № 2487-1 «О частной детективной и охранной деятельности в РФ»).

Ограничения для иностранных инвесторов могут быть связаны с необходимостью получения предварительного согласия уполномоченного органа на совершение определенных сделок, действий. Такое согласие, в частности, требуется:

– в случаях, установленных ст. 7 Федерального закона «О порядке осуществления иностранных инвестиций в хозяйственные общества, имеющие стратегическое значение для обеспечения обороны страны и безопасности государства»;

– в отношении сделок, совершаемых иностранными государствами, международными организациями или находящимися под их контролем организациями, и в результате которых приобретает право прямо или косвенно распоряжаться более чем 25% общего количества голосов российского хозяйственного общества, или иная возможность блокировать решения органов управления такого хозяйственного общества (абз. 4 ст. 6 Закона об иностранных инвестициях);

– по решению председателя Правительственной комиссии по контролю за осуществлением иностранных инвестиций в РФ, принимаемому в целях обеспечения обороны страны и безопасности государства (абз. 5-7 ст. 6 Закона об иностранных инвестициях).

На участие иностранного капитала в банковской системе РФ Банком России устанавливается квота (ст. 18 Федерального закона № 395-1 «О банках и банковской деятельности»).

Ограничения могут быть связаны и с осуществлением определенных видов деятельности. Так, например, страховые организации, являющиеся дочерними обществами по отношению к иностранным инвесторам либо имеющие долю иностранных инвесторов в своем уставном капитале более 49%, не могут осуществлять в РФ некоторые виды страхования, например, страхование жизни, обязательное страхование, страхование имущественных интересов государственных и муниципальных организаций (п. 3 ст. 6 Закона РФ № 4015-1 «Об организации

страхового дела в РФ»).

## § 6. Правовое положение субъектов малого предпринимательства

Понятие субъектов малого и среднего предпринимательства установлено Федеральным законом от 24.07.2007 г. № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» (Закон № 209-ФЗ). Согласно п. 1 ст. 3 данного закона к субъектам малого и среднего предпринимательства относят хозяйствующих субъектов, отвечающих условиям, установленным законом.

Таблица 4. Критерии для получения статуса субъекта МСП

Вид малого предприятия (определяется по наибольшему показателю)	Среднесписочная численность работников за предшествующий календарный год	Доход, полученный от осуществления предпринимательской деятельности за предшествующий календарный год	Доля в УК (для ООО, АО, хозяйственных товариществ)
Средние предприятия.	от 101 до 250 чел. включительно (по общему правилу).	2 млрд. руб.	не более 25% для отечественных предприятий;
Малые предприятия.	до 100 чел. включительно.	800 млн. руб.	не более 49% для иностранных.
Микропредприятия.	до 15 чел.	120 млн. руб.	

Из данных таблицы 4 можно сделать вывод о том, что отечественным законодательством установлены две категории субъектов малого и среднего предпринимательства (МСП): *средние предприятия* и *малые предприятия*, из их числа выделяют *микропредприятия*<sup>1</sup>.

<sup>1</sup> *Предпринимательское право: Правовое сопровождение бизнеса: учебник для магистров / И. В. Ершова, Р. Н. Аганина, В. К. Андреев [и др.]; отв. ред. И. В. Ершова. М.: «Проспект», 2020. С. 192.*

Сведения о юридических лицах и ИП, отвечающих вышеперечисленным критериям, вносят в единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства, ведение которого осуществляет ФНС России (ст. 4.1 Закона № 209-ФЗ, письма ФНС России от 18.08.2016 г. № 14-2-04/0870@, Минэкономразвития России от 16.06.2017 г. № Д05и-582).

Сведения, содержащиеся в едином реестре субъектов МСП, 10-го числа каждого месяца публикуются на официальном сайте ФНС.

*Все субъекты малого и среднего предпринимательства имеют право на:*

1. Упрощенный порядок статистического контроля. Он проводится в форме выборочных статистических наблюдений – 1 раз в месяц или квартал (для микропредприятий - 1 раз в год), а также в виде сплошных статистических наблюдений, проводимых раз в 5 лет (ст. 5 Закона № 209-ФЗ). По итогам 2015 года сплошное наблюдение проводилось в 2016 году (приказ Росстата от 05.06.2015 г. № 259), следующее наблюдение должно проводиться в 2021 году по итогам 2020 года.

В годы, когда не проводятся сплошные наблюдения, допустимы лишь выборочные. Лиц, подлежащих последним, ежегодно определяет Росстат, о чем извещает указанных субъектов с использованием средств факсимильной связи, электронной почты или иных средств связи (п. 2 постановления Правительства РФ от 16.02.2008 г. № 79).

2. Упрощенные правила ведения налогового учета, формы налоговых деклараций по отдельным налогам, а также применение специальных налоговых режимов, в том числе: упрощенная система налогообложения (УСНО), единый налог на вмененный доход (ЕНВД), патентная система налогообложения, единый сельскохозяйственный налог (ЕСХН), налог на профессиональный доход (эксперимент).

3. Особый порядок приватизации арендуемого государственного и муниципального недвижимого имущества: для субъектов МСП на приобретение имущества при наличии определенных этим законом условий. Оплата имущества может быть произведена в рассрочку. (Закон от 22.07.2008 г. № 159-ФЗ)

4. Финансовую поддержку со стороны бюджетов различных уровней (ст. 17 Закона № 209-ФЗ). Федеральным законом от

01.04.2020 г. № 83-ФЗ, ст. 17 дополнена п. 3, в котором гарантируется финансовая поддержка субъектов МСП, путем предоставления поручительств или независимых гарантий.

5. Преимущества при участии в закупках товаров, осуществляемых отдельными видами юридических лиц (госкомпаниями, субъектами естественных монополий, госкорпорациями, организациями электро-, газо-, тепло-, водоснабжения, водоотведения, утилизации твердых коммунальных отходов и др.) на основании Федерального закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ (постановление Правительства РФ от 11.12.2014 г. № 1352).

6. Замену административного штрафа предупреждением, если правонарушение выявлено в ходе проверки, когда оно: совершено впервые и отсутствует вред (угроза его причинения) жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия, безопасности государства, угроза чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также имущественный ущерб.

Однако при некоторых нарушениях такая замена невозможна (ч. 3 ст. 1.4, ч. 3 ст. 3.4, ст. 4.1.1 КоАП РФ).

*Дополнительно* для субъектов малого предпринимательства предусмотрено:

1. Согласно п. 1 ч. 2 ст. 6 Федерального закона от 06.12.2011 г. № 402-ФЗ бухгалтерский учет могут не вести ИП, а также лица, занимающиеся частной практикой, если они ведут учет доходов или доходов и расходов и иных объектов налогообложения, характеризующих определенный вид предпринимательской деятельности.

Все субъекты МП, за исключением указанных в ч. 5 ст. 6 Закона № 402-ФЗ, вправе применять упрощенные способы ведения бухгалтерского учета, включая упрощенную бухгалтерскую отчетность (ч. 4 ст. 6 Закона № 402-ФЗ, п. 6 приказа Минфина России от 02.07.2010 г. № 66н «О формах бухгалтерской отчетности», информация Минфина России от 29.06.2016 г. № ПЗ-3/2016).

2. Согласно ч. 4 ст. 27 Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» при осуществлении закупок СМП предоставляются преимущества:

заказчики обязаны осуществлять закупки у СМП и социально ориентированных некоммерческих организаций в объеме не менее, чем 25% совокупного годового объема закупок, а начальная (максимальная) цена контракта при такой закупке не должна превышать 20 млн. руб. (ст. 30 Закона № 44-ФЗ). Отметим, что проблематике правового регулирования и правоприменения в сфере государственных, муниципальных и корпоративных закупок посвящено немалое количество научных юридических работ<sup>1</sup>.

---

<sup>1</sup> См., напр.: *Лавров Ю. Б.* Особенности правового регулирования ответственности сторон государственного (муниципального) контракта / Актуальные проблемы гражданского права и процесса. Мат. всерос. науч.-практ. конф. Отв. ред. Н. А. Резина, Е. Ф. Рашидов. 2019. С. 112-116; *Чекурда Е. А.* Самозанятость как форма осуществления предпринимательской деятельности / В сборнике: Актуальные проблемы гражданского права и процесса. Материалы всероссийской научно-практической конференции. Омск. 2019. С. 227-231; *Чекурда Е. А.* Автономное учреждение как субъект предпринимательского права // Сибирское юридическое обозрение. 2019. Т. 16. № 3. С. 276-282; *Чекурда Е. А.* Проблемы доказывания незаконного использования товарного знака при продаже товаров в розницу // Вестник Омской юридической академии. 2018. Т. 15. № 2. С. 158-162; *Лавров Ю. Б.* Проблемы применения национального режима при осуществлении закупок лекарственных препаратов для обеспечения публичных нужд // Медицинское право. 2018. № 3. С. 22-25; *Лавров Ю. Б.* Открытый конкурс на право заключения договора о проведении обязательного аудита бухгалтерской отчетности // Вестник Омской юридической академии. 2018. Т. 15. № 2. С. 168-172; *Кожевников В. В., Денисенко Е. М., Лавров Ю. Б.* О понятии злоупотребления правом в сфере публично-правовых отношений // Современное право. 2018. № 12. С. 5-9; *Киселева А. М., Лавров Ю. Б.* Организация и управление государственными закупками в системе здравоохранения Омской области // Вестник Омского университета. Серия: Экономика. 2017. № 1 (57). С. 188-196; *Соломонов Е. В., Юрицин А. А.* К вопросу о юридической природе плановых актов государственных и муниципальных заказчиков // Вестник Омской юридической академии. 2017. Т. 14. № 1. С. 26-29; *Соломонов Е. В., Юрицин А. А.* К вопросу о юридической природе плановых актов государственных и муниципальных заказчиков // Вестник Омской юридической академии. 2017. Т. 14. № 1. С. 26-29; *Юрицин А. Е., Лавров Ю. Б.* Проблемы определения наименования места происхождения товара в сфере закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд // Вестник Омской юридической академии. 2015. № 1 (26). С. 20-24; *Алгазин И. И., Лавров Ю. Б., Чекурда Е. А.* Правовое регулирование использования электронных магазинов в сфере государственных и муниципальных закупок // Аграрное и земельное право. 63

3. Исключительно для СМП установлен сокращенный срок проведения различных плановых выездных проверок, который не может превышать 50 часов для МП и 15 часов для микропредприятия в год. В исключительных случаях эти сроки могут быть продлены (п.п. 2, 3 ст. 13 Федерального закона от 26.12.2008 г. № 294-ФЗ «О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля»). В 2016-2018 г.г., а также в 2019 и 2020 гг. в отношении большинства субъектов малого бизнеса установлен временный запрет на проведение плановых проверок (ст. 26.1 и ст. 26.2 Федерального закона от 26.12.2008 г. № 294-ФЗ).

4. В соответствии с абз. 10 п. 2 Указания Банка России от 11.03.2014 г. № 3210-У субъекты малого предпринимательства могут не устанавливать лимит остатка наличных денег в кассе (п. 2 ст. 7 Закона № 209-ФЗ).

Дополнительно для микропредприятий установлено, что они могут отказаться от принятия некоторых «трудовых» локальных нормативных актов (гл. 48.1 ТК РФ), но обязаны включать условия, которые в соответствии с ТК РФ регулируются локальными нормативными актами, в трудовые договоры. Заключаются такие договоры на основе типовой формы, которая утверждена постановлением Правительства РФ от 27.08.2016 г. № 858.

---

2020. № 9 (189). С. 74-77; *Лавров Ю. Б., Миняева А. О.* Реформа законодательства о закупках, осуществляемых отдельными видами юридических лиц, в контексте проблемы систематизации нормативных правовых актов в сфере публичных закупок // Сибирское юридическое обозрение. 2020. Т. 17. № 3. С. 320-327; *Лавров Ю. Б., Чекурда Е. А.* Частноправовые начала законодательства о публичных закупках в Российской Федерации // Право и государство: теория и практика. 2023. № 9(225). С. 234-236; *Лавров Ю.Б., Чекурда Е. А.* Проблемы определения правовой природы реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в законодательстве о контрактной системе закупок // Право и государство: теория и практика. 2023. № 9(225). С. 272-274; *Лавров Ю.Б., Чекурда Е. А.* Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) и нарушение гражданско-правовых обязательств участником закупки: проблемы соразмерности юридической санкции // Право и государство: теория и практика. 2023. № 9(225). С. 302-304 и др.

## **§ 7. Публичные образования как субъекты предпринимательского права. Формы их участия в хозяйственном обороте**

Публичные образования, равно органы государственной и местной власти, не могут заниматься предпринимательской деятельностью.

Данное утверждение иногда оспаривается в юридической литературе. Так, С. Э. Жилинский рассматривает публичные образования в качестве субъектов гражданского права и как субъекты предпринимательской деятельности. По его мнению, существуют следующие направления предпринимательской деятельности с участием публичных образований:

1) участие в предпринимательстве через создаваемые коммерческие и некоммерческие организации (например, унитарные предприятия);

2) участие в делах приватизированного государственного и муниципального имущества (так, под *приватизацией* понимается возмездное отчуждение имущества, находящегося в собственности РФ, субъектов РФ, муниципальных образований в собственность физических и юридических лиц (ст. 1 Закона о приватизации 2001 г.)<sup>1</sup>).

Здесь наблюдается смешение двух разных, но пересекающихся понятий – «субъекты гражданского права» и «субъекты предпринимательской деятельности». Публичные образования действительно являются субъектами гражданского права (гл. 5 ГК РФ). В соответствии с п. 2 ст. 124 ГК РФ на публичные образования распространяются нормы, определяющие участие юридических лиц в отношениях, регулируемых гражданским законодательством, если иное не вытекает из закона или особенностей данных субъектов. При этом, от имени публичных образований выступают соответствующие органы государственной власти и органы местного самоуправления (ст. 125 ГК РФ).

Быть субъектом предпринимательской деятельности означает, что государство, субъекты РФ и муниципальные образования должны заниматься предпринимательской деятельностью на

---

<sup>1</sup> См.: Жилинский С. Э. Предпринимательское право (правовая основа предпринимательской деятельности): учеб. вузов / С. Э. Жилинский. 8-е изд., пересмотр. и доп. М.: «Норма», 2007. С. 474-475.

профессиональной и постоянной основе, в целях систематического получения прибыли от реализации продукции (выполнения работ, оказания услуг). Участие публичных образований в экономической деятельности посредством создания коммерческих и некоммерческих организаций (равным образом участие в делах приватизированного государственного и муниципального имущества) нельзя, на наш взгляд, оценивать как участие в предпринимательстве. Акционеры (в нашем случае – публичные образования), участвуя в общем собрании общества и получая дивиденды по акциям, непосредственно не осуществляют предпринимательскую деятельность. Статус акционера, его права и обязанности определены в Законе об акционерных обществах.

Вывод о невозможности публичных образований заниматься предпринимательской деятельностью вытекает из положений Конституции РФ. Так, в п. 4 Определения Конституционного Суда РФ от 1 октября 1998 г. № 168-О «По запросу Законодательного собрания Нижегородской области о проверке конституционности ч. 1 ст. 6 Кодекса РСФСР об административных правонарушениях» сформулирована следующая правовая позиция: «По смыслу Конституции РФ (ст. 34, ч. 1), одно и то же лицо не может совмещать властную деятельность в сфере государственного и муниципального управления и предпринимательскую деятельность, направленную на систематическое получение прибыли».

Кроме того, согласно ч. 3 ст. 15 Федерального закона от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» запрещается совмещение функций федеральных органов исполнительной власти, органов исполнительной власти субъектов РФ, иных органов власти, органов местного самоуправления и функций хозяйствующих субъектов, за исключением случаев, установленных федеральными законами, указами Президента РФ, постановлениями Правительства РФ.

Таким образом, ввиду отсутствия возможности публичных образований заниматься предпринимательской деятельностью, *формы* их участия в хозяйственном обороте могут быть классифицированы на:

- 1) непосредственное участие – через систему государственных органов, органов власти субъектов РФ и МСУ в формах: регулирования, поддержки, надзора, контроля, разрешения споров;
- 2) опосредованное участие – через организации, имущество

которых остается в собственности публично-правовых образований (коммерческие – ГУП, МУП, некоммерческие – государственные и муниципальные учреждения), а также организации, которые утрачивают вещное право на переданное им имущество (коммерческие корпоративные организации, например АО в силу п. 3 ст. 94-ФЗ «Об акционерных обществах», некоммерческие организации – государственные корпорации в силу п. 1 ст. 7.1 ФЗ «О некоммерческих организациях», публично-правовые компании в силу п. 3 ст. 6 ФЗ «О публично-правовых компаниях в РФ и о внесении изменений в отдельные законодательные акты РФ»).

## **§ 8. Предпринимательство без образования юридического лица. Крестьянские (фермерские) хозяйства как хозяйствующие субъекты**

Ключевыми субъектами предпринимательского права являются лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность, в том числе: *индивидуальные предприниматели (ИП)* и *коммерческие организации*, основная цель которых – извлечение прибыли<sup>1</sup>.

По форме организации и осуществления, предпринимательскую деятельность граждан делят на:

- 1) индивидуальное предпринимательство – предприниматель без образования юридического лица;
- 2) крестьянское фермерское хозяйство без образования юридического лица.

*Индивидуальный предприниматель (ИП)* – дееспособный гражданин, самостоятельно, на свой риск и под свою личную имущественную ответственность осуществляющий предпринимательскую деятельность и зарегистрированный для этих целей в установленном порядке (ст. 23 ГК РФ).

Исходя из определения предпринимательской деятельности, содержащегося в ГК РФ, необходимыми *условиями* занятия гражданином предпринимательской деятельностью являются его дееспособность и государственная регистрация в качестве индивидуального предпринимателя.

Однако, принимая во внимание предусмотренное ГК РФ ограничение на занятие гражданином предпринимательской

---

<sup>1</sup> *Предпринимательское право РФ: Учебник / под ред. Е. П. Губина, П. Г. Лахно. 3-е изд., перераб. и доп. М.: «ИНФРА-М», 2017. С. 163.*

деятельностью в отсутствие государственной регистрации в качестве ИП, в зависимости от достигнутого возраста право гражданина на регистрацию может быть реализовано:

1) по достижении совершеннолетия, т. е. 18 лет, в связи с полной дееспособностью (ст. 21 ГК РФ);

2) по достижении возраста 16 лет, в связи с эмансипацией (ст. 27 ГК РФ);

*Эмансипация* – объявление полностью дееспособным несовершеннолетнего гражданина, достигшего 16 лет, если он работает по трудовому договору или с согласия родителей (усыновителей или попечителя) занимается предпринимательской деятельностью. Эмансипация осуществляется при наличии согласия обоих родителей (усыновителей, попечителя) решением органа опеки и попечительства, а при отсутствии такого согласия – по решению суда<sup>1</sup>

3) по достижении возраста 16 (в некоторых субъектах РФ – 14) лет, в связи со вступлением в брак (п. 2 ст. 21 ГК РФ).

Согласно абз. 2 п. 2 ст. 13 СК РФ порядок и условия, при наличии которых вступление в брак в виде исключения, с учетом особых обстоятельств, может быть разрешено до достижения возраста 16 лет, могут быть установлены законами субъектов РФ. Около 30 субъектов РФ приняли НПА о снижении брачного возраста, но не ниже 14 лет, хотя прямого указания на такое ограничение в СК РФ не предусмотрено

4) в возрасте от 14 до 18 лет, в связи с неполной дееспособностью (ст. 26 ГК РФ).

Право на занятие предпринимательской деятельностью при неполной (до достижения 18 лет – при отсутствии фактов признания гражданина эмансипированным или вступления в брак) или ограниченной дееспособности ограничено. На каждую сделку в этих случаях требуется согласие законных представителей таких предпринимателей.

Несовершеннолетние лица в возрасте от 14 до 18 лет, обладающие частичной дееспособностью, в силу положений ст. 26 ГК РФ вправе совершать ряд сделок самостоятельно, а все остальные сделки с письменного согласия законных представителей. По таким сделкам несовершеннолетние несут

---

<sup>1</sup> Там же. С. 202.

ответственность всем своим имуществом. За причиненный ими вред эти лица отвечают в соответствии со ст. 1074 ГК РФ. Таким образом, несовершеннолетние от в возрасте 14 до 18 лет вправе осуществлять сделки в качестве индивидуального предпринимателя с согласия законных представителей и нести ответственность по своим обязательствам, несмотря на то, что они не облают полной дееспособностью<sup>1</sup>.

Таким образом, несовершеннолетние граждане, приобретшие дееспособность в силу иного основания, чем достижение совершеннолетнего возраста, при *государственной регистрации* в качестве ИП обязаны в силу пп. «з» п. 1 ст. 22.1 Федерального закона «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» предоставить органы ФНС России один из документов:

1) копию решения органа опеки и попечительства или копию решения суда об объявлении физического лица, регистрируемого в качестве ИП, полностью дееспособным;

2) копию свидетельства о заключении брака физическим лицом, регистрируемым в качестве ИП;

3) нотариально удостоверенное согласие родителей, усыновителей или попечителя на осуществление предпринимательской деятельности физическим лицом, регистрируемым в качестве ИП.

Авторы Е. П. Губин, П. Г. Лахно поддерживают мнение о том, что минимальным для регистрации физических лиц в качестве ИП должен быть определен 16-летний возраст, поскольку именно с его наступлением законодательство РФ связывает возможность привлечения к налоговой, административной, уголовной ответственности в рассматриваемой сфере общественных отношений<sup>2</sup>.

*Государственная регистрация* физического лица в качестве ИП осуществляется на основании поданного заявления по Форме № Р21001 по месту его жительства (ст. 20 ГК РФ) в срок не более,

---

<sup>1</sup> *Предпринимательское право: Учебное пособие* / Скворцова Т. А., Смоленский М. Б. / под ред. Т. А. Скворцовой. М.: «Юстицинформ», 2014. С. 20.

<sup>2</sup> *Предпринимательское право РФ: Учебник* / под ред. Е. П. Губина, П. Г. Лахно. 3-е изд., перераб. и доп. М.: «ИНФРА-М», 2017. С. 202.

чем 3 рабочих дня. Сведения об индивидуальном предпринимателе вносятся ФНС в ЕГРИП.

Государственная регистрация *легитимирует* предпринимательскую деятельность гражданина. *Отсутствие государственной регистрации влечет:*

1) гражданско-правовые последствия, предусмотренные п. 4 ст. 23 ГК РФ (гражданин не вправе ссылаться в отношении заключенных им при этом сделок на то, что он не является предпринимателем. Суд может применить к таким сделкам правила ГК РФ об обязательствах, связанных с осуществлением предпринимательской деятельности);

2) административную ответственность (осуществление предпринимательской деятельности в качестве ИП без государственной регистрации влечет административную ответственность – штраф от 500 до 2000 руб. согласно ст. 14.1 КоАП РФ);

3) уголовную ответственность за незаконное предпринимательство, предусмотренную ст. 171 УК РФ.

Таким образом, гражданин, не зарегистрированный в качестве ИП, но осуществляющий предпринимательскую деятельность, отвечает по своим предпринимательским обязательствам, что подтверждают следующие правовые позиции:

1) В Постановлении от 27 декабря 2012 г. № 34-П Конституционный Суд РФ, в частности, указал, что отсутствие государственной регистрации само по себе не означает, что деятельность гражданина не может быть квалифицирована в качестве предпринимательской, если по своей сути она фактически является таковой.

2) В постановлении Пленума ВС РФ от 28.06.2012 г. № 17 «О рассмотрении судами гражданских дел по спорам о защите прав потребителей» (п. 12) указывается, что гражданин, осуществляющий предпринимательскую деятельность без образования юридического лица в нарушение требований, установленных п. 1 комментируемой статьи, не вправе ссылаться в отношении заключенных им при этом сделок на то, что он не является ИП. Если, например, при этом были нарушены права потребителей товаров и услуг, то по таким сделкам суд применяет законодательство о защите прав потребителей.

*Крестьянское фермерское хозяйство (КФХ) без образования*

юридического лица создается согласно п. 5 ст. 23 ГК РФ на основе соглашения о создании крестьянского (фермерского) хозяйства, заключенного в соответствии с Федеральным законом от 11.06.2003 г. № 74-ФЗ «О крестьянском (фермерском) хозяйстве», содержание которого регламентирует ст. 4 названного ФЗ.

С внесением изменений в ГК РФ с 2012 г. КФХ также может осуществлять деятельность как корпоративная коммерческая организация (ст. 86.1 ГК РФ).

Главой КФХ может быть гражданин, зарегистрированный в качестве индивидуального предпринимателя.

Крестьянское (фермерское) хозяйство или фермерское хозяйство, как трактует ст. 1 Закона 74-ФЗ – это объединение граждан, связанных родством или свойством, имеющих в общей собственности имущество, совместно осуществляющих производственную и иную хозяйственную деятельность (производство, переработку, хранение, транспортировку и реализацию сельскохозяйственной продукции), основанную на их личном участии.

Фермерское хозяйство может быть создано одним гражданином.

К предпринимательской деятельности фермерского хозяйства, осуществляемой без образования юридического лица, применяются правила гражданского законодательства, которые регулируют деятельность юридических лиц, являющихся коммерческими организациями.

Создать фермерское хозяйство (ст. 3) имеют право:

- дееспособные граждане РФ;
- иностранные граждане;
- лица без гражданства.

Членами фермерского хозяйства могут быть:

1) супруги, их родители, дети, братья, сестры, внуки, а также дедушки и бабушки каждого из супругов, но не более чем из трех семей. Дети, внуки, братья и сестры членов фермерского хозяйства могут быть приняты в члены фермерского хозяйства по достижении ими возраста шестнадцати лет;

2) граждане, не состоящие в родстве с главой фермерского хозяйства. Максимальное количество таких граждан не может превышать 5 человек.

*Государственная регистрация КФХ осуществляется органами*

ФНС на основании поданного гражданином Заявления о государственной регистрации КФХ по Форме № 21002, в котором указывается фамилия, имя, отчество главы крестьянского (фермерского) хозяйства.

От индивидуальной предпринимательской деятельности крестьянское хозяйство отличают наличествующие в нем отношения членства. Глава хозяйства не ведет собственную, отдельную от других членов хозяйства индивидуальную предпринимательскую деятельность. По сути, хозяйствующим субъектом и субъектом права является само крестьянское хозяйство, а его глава выступает в правовых отношениях от имени и в интересах хозяйства<sup>1</sup>.

Таким образом, в настоящее время граждане, осуществляющие деятельность в сфере сельскохозяйственного производства, имеют выбор: осуществлять деятельность без образования юридического лица, когда глава хозяйства является индивидуальным предпринимателем, или образовать корпоративную коммерческую организацию – крестьянское (фермерское) хозяйство.

---

<sup>1</sup> *Предпринимательское право РФ: Учебник / под ред. Е. П. Губина, П. Г. Лахно П.Г. 3-е изд., перераб. и доп. М.: «ИНФРА-М», 2017. С. 211.*

---

## ГЛАВА IV. ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКИЕ ОБЪЕДИНЕНИЯ. ПРОСТОЕ ТОВАРИЩЕСТВО

---

*§ 1. Совместная деятельность предпринимателей без образования юридического лица. Простое товарищество.*

*§ 2. Правовые основы инвестиционной и инновационной деятельности. Правовое регулирование иностранных инвестиций.*

### **§ 1. Совместная деятельность предпринимателей без образования юридического лица. Простое товарищество**

*Предпринимательское объединение* – совокупность экономически взаимосвязанных субъектов, совместно участвующих в осуществлении предпринимательской деятельности для достижения согласованных целей, но не обладающее статусом юридического лица. Объединение может быть создано как на добровольной договорной основе, так и вследствие экономического контроля одного участника над другими<sup>1</sup>.

По организационно-правовому признаку, выделяют следующие формы предпринимательских объединений:

– *холдинг* – основан на отношениях экономического контроля (холдинг «Газпром-медиа»);

– *простое товарищество* – основано на добровольной договорной форме интеграции<sup>2</sup>.

Ассоциации (союзы), включая саморегулируемые организации, торгово-промышленные палаты, некоммерческие партнерства не относятся к собственно предпринимательским объединениям, поскольку являются некоммерческими добровольными ассоциативными организациями, создаваемыми не для непосредственного занятия предпринимательской

---

<sup>1</sup> *Предпринимательское право РФ: Учебник / под ред. Е. П. Губина, П. Г. Лахно. 3-е изд., перераб. и доп. М.: «ИНФРА-М», 2017. С. 333.*

<sup>2</sup> *Корпоративное право: Учебник / отв. ред. И. С. Шиткина. М.: «Статут», 2019. С. 112.*

деятельностью, а только для содействия и координации предпринимательской деятельности участников. Ассоциации (союзы), созданные коммерческими организациями, следует квалифицировать как объединения предпринимателей, а не как предпринимательские объединения.

По критерию *экономического содержания*, включающего цель создания объединения; принципы централизации тех или иных производственно-хозяйственных, коммерческих функций; распределение полномочий между участниками объединения, *выделяют*: концерны, конгломераты, консорциумы, синдикаты, пулы и прочие<sup>1</sup>.

*Концерн* (например, «Калашников») – способ организации взаимодействия субъектов предпринимательской деятельности путем централизации производственных, научно-технических, внешнеэкономических функций, финансовой и инвестиционной деятельности, а также сервисного, коммерческого обслуживания. Централизованное управление – отличительный признак концерна.

Правовое регулирование простого товарищества, как договора о совместной деятельности, в настоящее время осуществляется гл. 55 ГК РФ.

Договор простого товарищества (без образования юридического лица) заключается его участниками для достижения согласованных целей на основе объединения усилий и имущества. По договору простого товарищества (договору о совместной деятельности) двое или несколько лиц (товарищей) обязуются соединить свои вклады и совместно действовать без образования юридического лица для извлечения прибыли или достижения иной не противоречащей закону цели (ст. 1041 ГК РФ)<sup>2</sup>.

Таким образом, *простое товарищество* представляет собой предпринимательское объединение, не имеющее статуса юридического лица, но отвечающее признаку организационного единства, основанного на созданной участниками имущественной базе (внесенных вкладах).

*Существенными признаками договора простого товарищества*, позволяющими классифицировать его как

---

<sup>1</sup> *Предпринимательское право РФ: Учебник / под ред. Е. П. Губина, П. Г. Лахно. 3-е изд., перераб. и доп. М.: «ИНФРА-М», 2017. С. 334.*

<sup>2</sup> *Корпоративное право: Учебник / отв. ред. И. С. Шиткина. М.: «Статут», 2019. С. 131.*

отдельный вид договорного обязательства и предпринимательского объединения, являются:

- наличие у сторон по договору общего экономического интереса и согласованной цели;

- соединение участниками своих вкладов (при этом образование общей собственности является не целью договора, а способом достижения цели – создания объединения, реализующего согласованные цели участников);

- организационный характер договора, направленность на создание некоего организационного единства – объединения, которое позволит участникам товарищества выступать в имущественном обороте консолидировано<sup>1</sup>.

*Существенные условия договора простого товарищества:*

- соединение вкладов участников;

- совместная деятельность в рамках организационного единства, не приобретающего статуса юридического лица.

Цель договора простого товарищества не названа в ГК РФ в качестве его существенного условия, но она имеет важное значение и часто при создании корпоративных объединений именно цель позволяет классифицировать их различные виды. Поэтому цель объединения, как правило, предусматривается участниками простого товарищества как существенное условие договора. Цель договора должна быть общей, что позволяет отграничить договор простого товарищества от других видов договорных обязательств, когда участники действуют хотя и совместно, но для достижения разных целей<sup>2</sup>.

*Основные права участников:*

- право на участие в управлении общими делами товарищества – реализуется посредством участия товарища в определении решений, принимаемых товариществом;

- право на ведение общих дел товарищей – предоставляется каждому товарищу, если договором простого товарищества не установлено, что ведение общих дел осуществляется отдельными участниками;

- право на получение информации – право знакомиться со

---

<sup>1</sup> *Предпринимательское право РФ: Учебник / под ред. Е. П. Губина, П. Г. Лахно. 3-е изд., перераб. и доп. М.: «ИНФРА-М», 2017. С. 347.*

<sup>2</sup> *Корпоративное право: Учебник / отв. ред. И. С. Шиткина. М.: «Статут», 2019. С. 132.*

всей документацией по ведению дел.

*Распределение прибыли и убытков простого товарищества:*

– пропорционально стоимости вкладов товарищей в общее дело, если иное не предусмотрено договором простого товарищества или иным соглашением товарищей.

Вклад товарища – все то, что он вносит в общее дело, в том числе деньги, иное имущество, профессиональные и иные знания, навыки и умения, а также деловая репутация и деловые связи. Денежная оценка вклада товарища производится по соглашению между товарищами (ст. 1042 ГК РФ).

Товарищ, совершивший от имени всех сторон договора сделки, в отношении которых его право на ведение общих дел было ограничено, либо заключивший в интересах всех товарищей сделки от своего имени, может требовать возмещения разумно произведенных им за свой счет расходов, если имелись достаточные основания полагать, что эти сделки были необходимыми в интересах всех товарищей. Вместе с тем понятие «достаточные основания» в законе не определено и носит оценочный характер. В свою очередь, другие товарищи, понесшие вследствие таких сделок убытки, вправе требовать их возмещения (п. 4 ст. 1044 ГК РФ).

Договор простого товарищества может быть расторгнут по требованию одной из сторон, по решению суда при существенном нарушении договора другой стороной (ст.ст. 1052, 450 ГК РФ).

Существенным признается нарушение договора одной из сторон, которое влечет для другой стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора.

Договором простого товарищества может быть предусмотрено, что его существование не раскрывается для третьих лиц (негласное товарищество) (ст. 1054 ГК РФ).

*Правовой статус имущества простого товарищества.*

Внесенное товарищами имущество, которым они обладали на праве собственности, а также произведенная в результате совместной деятельности продукция и полученные от такой деятельности плоды и доходы признаются их *общей долевой собственностью*, если иное не установлено законом или договором простого товарищества, либо не вытекает из существа обязательства. Внесенное товарищами имущество, которым они

обладали по основаниям, отличным от права собственности, используется в интересах всех товарищей и составляет наряду с имуществом, находящимся в их общей собственности, *общее имущество товарищей*. Приведенное положение ст. 1043 ГК РФ не исключает возможности внесения участником простого товарищества вклада, не принадлежащего ему по праву собственности, однако устанавливает иной правовой режим такого имущества. Это имущество не поступает в общую долевую собственность товарищества, хотя, как и другие вклады в общее дело, учитывается при определении доли участника в общем имуществе и распределении прибыли (ст. 1048 ГК РФ). Внесение имущества, принадлежащего участнику не по праву собственности, может, например, производиться посредством его предоставления товариществу в пользование<sup>1</sup>.

Отдельные *виды* корпоративных объединений, образованные на основе договора простого товарищества:

– *Консорциум* – форма организации совместной предпринимательской деятельности нескольких юридических лиц, добровольно объединившихся на долевых началах на определенный срок для выполнения определенного бизнес-проекта, требующего значительных материальных и организационных затрат.

– *Пул* – добровольная договорная форма объединения предпринимателей, основанная на договоре простого товарищества и распространенная в сфере услуг (торговых, биржевых, страховых, транспортных и пр.).

## **§ 2. Правовые основы инвестиционной и инновационной деятельности. Правовое регулирование иностранных инвестиций**

Разновидностью договора простого товарищества является *договор инвестиционного товарищества*, который заключается для осуществления совместной инвестиционной деятельности<sup>2</sup>.

---

<sup>1</sup> *Корпоративное право: Учебник* / отв. ред. И. С. Шиткина. М.: «Статут», 2019. С. 132.

<sup>2</sup> *Предпринимательское право Российской Федерации: Учебник*, 3-е изд. перераб. и доп. / отв. ред. Е. П. Губин, П. Г. Лахно. М.: «НОРМА», «ИНФРА-М», 2017. С. 305.

*Совместная инвестиционная деятельность* – это деятельность по инвестированию общего имущества товарищей в объекты инвестирования (п. 1 ст. 2 специального Федерального закона от 28.11.2011 г. № 335-ФЗ «Об инвестиционном товариществе»).

*Цель* – реализация инвестиционных и инновационных проектов.

*Субъекты договора инвестиционного товарищества* – двое или несколько товарищей (не более 50), которыми могут быть коммерческие, некоммерческие, иностранные организации. Физические лица не могут быть стороной договора инвестиционного товарищества (п. 3 ст. 3 Закона об инвестиционном товариществе).

Законом установлен запрет на ведение общих дел товарищей товарищами-вкладчиками, а также товарищами, являющимися иностранными организациями, не осуществляющими своей деятельности в РФ через постоянные представительства (ч. 1 ст. 9 Закона «Об инвестиционном товариществе»).

Участники товарищества по правовому статусу:

- *товарищи-вкладчики* – вносят вклад в общее дело;
- *управляющие товарищи* – кроме внесения вклада в общее дело обязаны осуществлять самостоятельно или совместно с другими управляющими товарищами ведение общих дел товарищей. Договором инвестиционного товарищества на одного из управляющих товарищей – *уполномоченного управляющего товарища* возлагаются: дополнительные обязанности по осуществлению обособленного учета доходов и расходов, открытию банковских счетов, ведению налогового учета в связи с участием в договоре инвестиционного товарищества; ведению реестра участников договора инвестиционного товарищества.

Совместная инвестиционная деятельность осуществляется без образования юридического лица для извлечения прибыли.

*Общее имущество товарищей:*

- формируется из вкладов, а также в результате совместной деятельности товарищей;
- вкладом управляющего товарища могут быть деньги, иное имущество, имущественные права и иные права, имеющие денежную оценку, профессиональные знания, навыки, умения, деловая репутация. Оценка вклада производится в соответствии с

договором, а если договором не установлено, то оценщиком – в соответствии с законодательством (п. 1 ст. 6 Закона об инвестиционном товариществе);

– вклад товарища, не являющегося управляющим товарищем, может быть сделан только в денежной форме, если иное не предусмотрено договором (п. 4 ст. 6 Закона об инвестиционном товариществе).

Договор инвестиционного товарищества – целевой, его условия не могут предусматривать осуществление участниками иной совместной деятельности, за исключением предусмотренной законом совместной инвестиционной деятельности (ч. 2 ст. 11 Закона «Об инвестиционном товариществе»).

Форма договора инвестиционного товарищества – нотариальная (п. 1 ст. 8 Закона об инвестиционном товариществе).

*Доступ к договору третьих лиц:* договор носит непубличный характер; ознакомление возможно с разрешения уполномоченного управляющего товарища (п. 2 ст. 8 Закона об инвестиционном товариществе).

Договором не может быть предусмотрена конфиденциальность для третьих лиц (негласное инвестиционное товарищество) (п. 2 ст. 12 Закона об инвестиционном товариществе).

*Срок:* договор инвестиционного товарищества должен быть заключен с указанием срока или с указанием цели в качестве отменительного условия, но не может быть заключен на срок более 15 лет (п. 1 ст. 13 Закона об инвестиционном товариществе).

Законы и нормативно-правовые акты, регулирующие инвестиционную деятельность, распространяются и на отношения, связанные с осуществлением иностранных инвестиций<sup>1</sup>.

Специальным является Федеральный закон от 09.07.1999 г. № 160-ФЗ «Об иностранных инвестициях в РФ».

*Иностранная инвестиция* – вложение иностранного капитала в объект предпринимательской деятельности на территории РФ в виде объектов гражданских прав, в том числе денег, ценных бумаг (в иностранной валюте и валюте РФ), иного имущества, имущественных прав, имеющих денежную оценку

---

<sup>1</sup> *Предпринимательское право: Правовое сопровождение бизнеса: учебник для магистров / И. В. Ершова, Р. Н. Аганина, В. К. Андреев [и др.]; отв. ред. И. В. Ершова. М.: «Проспект», 2020. С. 680.*

исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности (интеллектуальную собственность), а также услуг и информации (ст. 2 Закона об иностранных инвестициях).

*Субъекты иностранных инвестиций:*

- иностранное юридическое лицо;
- иностранная организация, не являющаяся юридическим лицом;
- иностранный гражданин;
- лицо без гражданства;
- иностранные государства;
- международные организации.

Правовой режим деятельности иностранных инвесторов и использования полученной от инвестиций прибыли не может быть менее благоприятным, чем правовой режим деятельности и использования полученной от инвестиций прибыли российскими инвесторами<sup>1</sup>.

*Законом установлены изъятия:*

- ограничительного характера на виды деятельности, контроля над хозяйственными обществами, порядка совершения сделок;
- в виде льгот.

*Закон различает гарантии для иностранных инвесторов, в том числе:* стабильность законодательства; компенсации при национализации; перевод доходов и прибыли; беспрепятственный вывоз за пределы РФ имущества и информации в документальной форме или записи на электронных носителях; предоставления права на земельные участки, другие природные ресурсы, здания сооружения и иное недвижимое имущество.

---

<sup>1</sup> *Предпринимательское право: Правовое сопровождение бизнеса: учебник для магистров / И. В. Ершова, Р. Н. Аганина, В. К. Андреев [и др.]; отв. ред. И. В. Ершова. М.: «Проспект», 2020. С. 683.*

---

## ГЛАВА V. ПРАВОВАЯ ПРИРОДА И ПОРЯДОК ГОСУДАРСТВЕННОЙ РЕГИСТРАЦИИ ХОЗЯЙСТВУЮЩИХ СУБЪЕКТОВ

---

*§ 1. Государственная регистрация хозяйствующих субъектов.*

*§ 2. Создание юридических лиц: этапы, порядок, учредительные документы.*

*§ 3. Основания и порядок реорганизации и ликвидации субъектов предпринимательского права.*

*§ 4. Юридическое значение и элементы легитимации деятельности субъектов предпринимательского права.*

*§ 5. Лицензирование отдельных видов предпринимательской деятельности.*

### **§ 1. Государственная регистрация хозяйствующих субъектов**

Особенностью правового регулирования предпринимательской деятельности является наличие публично-правовых требований и ограничений при осуществлении предпринимателями своих прав.

Приобретение статуса субъекта предпринимательства связано с требованием *государственной регистрации*. Данное требование распространяется как на гражданина, так и на субъекта предпринимательства в форме юридического лица (ст. ст. 23 и 51 ГК РФ).

Государственная регистрация *необходима*, ее цель – возникновение правосубъектности предпринимателей.

*Основные задачи:*

- ведение учета предпринимателей;
- контроль за их деятельностью;
- обеспечение интересов их кредиторов
- предоставление информации<sup>1</sup>.

*Основные функции:*

- легитимационная;

---

<sup>1</sup> Предпринимательское право: Правовое сопровождение бизнеса: учебник для магистров /И.В. Ершова, Р.Н. Аганина, В.К. Андреев [и др.]; отв. ред. И.В. Ершова. – Москва: проспект, 2020. С. 453.

- контрольная;
- учетная;
- информационная;
- охранительная.

*Государственная регистрация юридических лиц и ИП* осуществляется уполномоченным федеральным органом исполнительной власти (ФНС – регистрирующий орган) посредством внесения в государственные реестры сведений о создании, реорганизации и ликвидации юридических лиц, приобретении физическими лицами статуса ИП, прекращении физическими лицами деятельности в качестве ИП, иных сведений о юридических лицах и ИП в соответствии с законом (ст. 1 Федерального закона от 08.08.2001 г. № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей»).

При этом согласно Приказу Минюста РФ от 30 декабря 2011 г. № 455 «Об утверждении Административного регламента предоставления Министерством юстиции РФ государственной услуги по принятию решения о государственной регистрации некоммерческих организаций» Министерство юстиции РФ принимает решение о государственной регистрации НКО и передает документы в регистрирующий орган (ФНС), после чего осуществляет выдачу документов заявителю.

В настоящее время в России действует *нормативно-явочный* способ создания большинства юридических лиц, правоспособность юридические лица приобретают не с момента предоставления в регистрирующий орган необходимых документов, а с момента записи о регистрации в единый государственный реестр.

В то же время отдельные виды юридических лиц создаются в *разрешительном* порядке. Это касается, например, кредитных организаций и страховых компаний. Так, решение о государственной регистрации кредитных организаций принимается ЦБ РФ. Особенности процедуры принятия Банком России решения о государственной регистрации кредитных организаций и выдаче лицензий на осуществление банковских операций устанавливаются Инструкцией Банка России от 2 апреля 2010 г. № 135-И «О порядке принятия Банком России решения о государственной регистрации кредитных организаций и выдаче лицензий на осуществление банковских операций».

Также антимонопольным законодательством (ст. 27 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции») установлена разрешительная процедура создания некоторых юридических лиц (с предварительного согласия антимонопольного органа).

В государственной регистрации может быть отказано только по основаниям, предусмотренным ст. 23 Закона о госрегистрации (п. 5 ст. 51 ГК РФ). Отказ в регистрации может быть обжалован в соответствии с главой VIII.1 Закона о госрегистрации. Регистрирующий орган несет ответственность за необоснованный отказ в государственной регистрации (ст. 24 Закона о госрегистрации).

## **§ 2. Создание юридических лиц: этапы, порядок, учредительные документы**

*Создание* юридического лица – процесс совершения юридически значимых действий и принятия соответствующих актов, направленных на придание лицу статуса хозяйствующего субъекта.

В процессе создания коммерческой организации выделяют несколько этапов.

*Этап 1.* – Выбор организационно-правовой формы.

*Этап 2.* – Собрание учредителей, принятие решения о создании юридического лица. На собрании обязательно должны быть рассмотрены следующие вопросы для утверждения в протоколе/решении об учреждении:

- выбор наименования;
- определение места нахождения (в ООО возможна регистрация по месту жительства единоличного исполнительного органа);
- уставный (складочный) капитал/распределение долей (подробнее для ООО, АО);
- утверждение учредительных документов (подробнее для ООО, АО);
- утверждение учредительного договора / договора об учреждении для подписания (в ООО, АО – если более 1-го участника, акционера);
- утверждение аудитора (обязательно в хозяйственном партнерстве, государственных (муниципальных) унитарных

предприятиях, в остальных юридических лицах – по желанию участников, подробнее для ООО, АО);

- оценка имущества, если необходимо (подробнее для ООО);
- избрание органов управления (только для форм: ООО, АО, производственный кооператив, хозяйственное партнерство).

По итогам собрания должны быть приняты и оформлены документы.

Далее, как правило, следует открытие накопительного счета для полной/частичной оплаты уставного капитала, если УК (либо часть) формируется за счет денежных средств.

*Этап 3.* – Регистрация юридических лиц.

Подготовка комплекта документов для регистрации (ст. 12 Закона о госрегистрации):

- заявление (заверение заявления о государственной регистрации юридического лица у нотариуса);
- решение о создании в виде протокола, договора или иного документа;
- учредительные документы;
- документы об оплате государственной пошлины.

*Этап 4.* – Обязательные послерегистрационные действия:

- получение свидетельства о регистрации в ЕГРЮЛ юридического лица, свидетельства о постановке на учет в налоговой службе и экземпляра учредительных документов;
- регистрация в ПФР, ФСС РФ, фонды направляют юридическому лицу документы, подтверждающие факт регистрации;
- получение кодов статистики в Росстат;
- назначение единоличного исполнительного органа (см. подробнее для ООО);
- открытие банковского счета;
- изготовление печати, если ее наличие предусмотрено законодательством или учредительными документами юридического лица;
- разработка и принятие внутренних документов, регулирующих порядок образования и функционирования органов управления;
- оплата неоплаченной доли УК;
- регистрация недвижимости, прав пользования;
- получение лицензии, уведомительный порядок начала

деятельности в некоторых случаях.

### **§ 3. Основания и порядок реорганизации и ликвидации субъектов предпринимательского права**

*Реорганизация* – особый способ образования новых и прекращения действующих юридических лиц, может осуществляться в следующих формах:

- слияние;
- присоединение;
- разделение;
- выделение;
- преобразование<sup>1</sup>.

Допускается реорганизация юридического лица с одновременным сочетанием различных ее форм (абз. 2 п. 1 ст. 57 ГК РФ). Например, возможна реорганизация хозяйственных обществ в форме разделения или выделения, осуществляемых одновременно со слиянием или с присоединением (ст. 19.1 Федерального закона от 26.12.1995 г. № 208-ФЗ «Об акционерных обществах»).

Также допускается реорганизация с участием двух и более юридических лиц, в том числе созданных в разных организационно-правовых формах, если ГК РФ или другим законом предусмотрена возможность преобразования юридического лица одной из таких организационно-правовых форм в юридическое лицо другой из таких организационно-правовых форм (абз. 3 п. 1 ст. 57 ГК РФ). Например, возможно слияние АО и ООО.

Реорганизация может осуществляться по решению учредителей либо органа юридического лица, уполномоченного учредительными документами – добровольная реорганизация (п. 1 ст. 57 ГК РФ). В случаях, установленных законом, реорганизация в форме слияния, присоединения может быть осуществлена лишь с согласия уполномоченных государственных органов (п. 3 ст. 57 ГК РФ, ст. 27 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»).

Возможность принудительной реорганизации в форме разделения или выделения по решению уполномоченных

---

<sup>1</sup> *Предпринимательское право: Правовое сопровождение бизнеса: учебник для магистров / И. В. Ершова, Р. Н. Аганина, В. К. Андреев [и др.]; отв. ред. И. В. Ершова. М.: «Проспект», 2020. С. 112.*

государственных органов или по решению суда также предусмотрена п. 2 ст. 57 ГК РФ (см., например, ст. 38 Закона о защите конкуренции). Если при принудительной ликвидации учредители юридического лица или иной орган уполномоченный на реорганизацию, не осуществляют реорганизацию в срок, определенный в решении уполномоченного государственного органа, то такой государственный орган вправе обратиться с иском в суд. Суд назначает в установленном законом порядке арбитражного управляющего юридическим лицом и поручает ему осуществить реорганизацию (абз. 2 п. 2 ст. 57 ГК РФ).

Общие вопросы реорганизации регулируются нормами ГК РФ. Особенности реорганизации ООО и АО регулируются, соответственно, Федеральным законом от 08.02.1998 г. № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» и Законом об АО.

Особенности реорганизации кредитных, страховых, клиринговых организаций, специализированных финансовых обществ, специализированных обществ проектного финансирования, профессиональных участников рынка ценных бумаг, акционерных инвестиционных фондов, управляющих компаний инвестиционных фондов, паевых инвестиционных фондов и негосударственных пенсионных фондов, негосударственных пенсионных фондов и иных некредитных финансовых организаций, акционерных обществ работников (народных предприятий) определяются законами, регулирующими деятельность соответствующих организаций (абз. 5 п. 1 ст. 57 ГК РФ).

Реорганизация связана с переходом к вновь образуемым или существующим (при присоединении) юридическим лицам прав и обязанностей реорганизуемого юридического лица (ст.ст. 129, 387 ГК РФ).

Законодательством установлен ряд гарантий прав кредиторов реорганизуемого юридического лица, в том числе (ст. 60 ГК РФ):

- уведомление регистрирующего органа о начале процедуры реорганизации;
- уведомление кредиторов реорганизуемого юридического лица;
- досрочное исполнение (прекращение) обязательств реорганизуемого юридического лица по требованию кредитора;

– солидарная ответственность реорганизованных и образованных в результате реорганизации юридических лиц в случае невозможности определить правопреемника или недобросовестном распределении активов при реорганизации.

Юридическое лицо считается реорганизованным с момента государственной регистрации вновь возникших юридических лиц, а при реорганизации в форме присоединения – с момента внесения в ЕГРЮЛ записи о прекращении деятельности присоединенного юридического лица (п. 4 ст. 57 ГК РФ).

*Ликвидация* юридического лица влечет за собой его прекращение без перехода прав и обязанностей в порядке универсального правопреемства к другим лицам (п. 1 ст. 61 ГК РФ, абз. 2 п. 1 ст. 57 Федерального закона от 08.02.1998 г. № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» (Закон об ООО), абз. 2 п. 1 ст. 21 Федерального закона от 26.12.1995 г. № 208-ФЗ «Об акционерных обществах» (Закон об АО).

*Хозяйственное общество может быть ликвидировано:*

а) добровольно, по решению общего собрания участников (акционеров) (п. 2 ст. 61 ГК РФ, п. 1 ст. 57 Закона об ООО, п. 1 ст. 21 Закона об АО);

б) по решению суда (п. 3 ст. 61 ГК РФ).

Ликвидация хозяйственного общества производится в порядке, предусмотренном ст.ст. 61-64.2 ГК РФ.

Для осуществления необходимых процедур формируется ликвидационная комиссия, к которой переходят полномочия по управлению юридическим лицом (п. 3 и п. 4 ст. 62 ГК РФ).

В процессе ликвидации юридического лица:

– предпринимаются меры по выявлению кредиторов юридического лица и предоставлению кредиторам возможности заявить свои требования (п. 1 ст. 63 ГК РФ);

– соблюдается особый порядок увольнения работников в соответствии со ст. 180 ТК РФ;

– составляются промежуточный и ликвидационный балансы (п. 2 и п. 6 ст. 63 ГК РФ);

– при недостаточности денежных средств имущество юридического лица реализуется (п. 4 ст. 63 ГК РФ);

– производятся расчеты с кредиторами юридического лица (ст. 64 ГК РФ).

Если стоимость имущества общества, в том числе в

отношении которого принято решение о ликвидации, недостаточна для удовлетворения требований кредиторов, оно может быть ликвидировано только через признание его несостоятельным (*банкротом*).

В этом случае, а также при наличии признаков банкротства ликвидационная комиссия (ликвидатор) обязана обратиться в арбитражный суд с заявлением о банкротстве юридического лица (п. 4 ст. 63 ГК РФ, п. 1 ст. 224 Федерального закона от 26.10.2002 г. № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)»).

При возбуждении дела о несостоятельности (банкротстве) юридического лица его ликвидация, осуществляемая по правилам ГК РФ, прекращается, и ликвидационная комиссия уведомляет об этом всех известных ей кредиторов. Требования кредиторов в случае прекращения ликвидации юридического лица при возбуждении дела о его несостоятельности (банкротстве) рассматриваются в порядке, установленном законодательством о несостоятельности (банкротстве) (п. 3 ст. 63 ГК РФ).

После завершения расчетов с кредиторами, составления ликвидационного баланса и его утверждения ликвидационная комиссия уведомляет регистрирующий орган о завершении процесса ликвидации юридического лица.

Ликвидация юридического лица считается завершенной, а юридическое лицо прекратившим существование после внесения об этом записи в ЕГРЮЛ (п. 9 ст. 63 ГК РФ, п. 6 ст. 22 Федерального закона от 08.08.2001 г. № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей»).

Оставшееся после завершения расчетов с кредиторами имущество ликвидируемого общества распределяется ликвидационной комиссией между участниками ООО, акционерами АО. При наличии спора между учредителями относительно того, кому следует передать вещь, она продается ликвидационной комиссией с торгов (п. 8 ст. 63 ГК РФ, п. 1 ст. 58 Закона об ООО, п. 1 ст. 23 Закона об АО).

*Единый федеральный реестр сведений о фактах деятельности юридических лиц (Реестр)* – федеральный информационный ресурс, формируемый посредством внесения в него сведений, предусмотренных Законом о госрегистрации и другими законами.

В Реестр вносятся сведения, подлежащие опубликованию в соответствии с законодательством РФ о государственной регистрации юридических лиц, в том числе уведомления о реорганизации, ликвидации юридического лица, а также иные сведения, предусмотренные законодательством, в том числе п. 7 ст. 7.1 Закона о госрегистрации.

#### **§ 4. Юридическое значение и элементы легитимации деятельности субъектов предпринимательского права**

Значение термина «легитимация» заключается в признании или подтверждении какого-либо права, полномочия.

В отношении субъектов предпринимательской деятельности *легитимация* – подтверждение государством законности их вхождения в отношения в сфере предпринимательской деятельности, связывается с приобретением гражданином или организацией правовых статусов, соответственно, ИП и юридического лица, то есть с приобретением ими правосубъектности.

*Правосубъектность* – способность иметь и осуществлять субъективные права и юридические обязанности в сфере предпринимательства

*Элементы легитимации:*

1) *Государственная регистрация* – необходимое условие возникновения и осуществления предпринимательской правосубъектности, поскольку именно с момента государственной регистрации предпринимателя возникает его легитимное право на осуществление предпринимательской деятельности.

2) *Лицензия* – специальное разрешение, требуется для отдельных видов деятельности (абз. 3 п. 1 ст. 49 ГК РФ, перечень определенных законом видов ч. 1 ст. 12 закона от 04.05.2011 г. № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» (Закон о лицензировании)).

3) *Членство в саморегулируемых организациях.*

*Саморегулируемые организации (СРО)* – некоммерческие организации, основанные на членстве, объединяющие субъектов предпринимательской и/ или профессиональной деятельности (ч. 2 ст. 2, ч. 1 ст. 3 Федерального закона от 01.12.2007 г. № 315-ФЗ «О саморегулируемых организациях»).

Основными задачами СРО являются (п. 1 ст. 2, п. 5 ч. 1 ст. 6

Закона о СРО):

- представление интересов своих членов;
- разработка и установление стандартов и правил саморегулируемой деятельности;
- контроль за их соблюдением.

Членство в СРО может быть как *необязательным* (например, в сфере рекламы – ст. 31 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе»), так и *обязательным*.

Юридическое лицо обязано быть членом СРО для осуществления следующей деятельности:

- инженерные изыскания, подготовка проектной документации, строительство, реконструкция, капитальный ремонт объектов капитального строительства, если иное не установлено Градостроительным кодексом РФ (ч. 2 ст. 47, ч. 4 ст. 48, ч. 2 ст. 52, ч. 1 и ч. 2 ст. 55.8 Градостроительного кодекса РФ);

- проведение энергетического обследования (ч. 4 ст. 15 Федерального закона от 23.11.2009 г. № 261-ФЗ «Об энергосбережении и о повышении энергетической эффективности и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации»);

- деятельности в сфере теплоснабжения (ч. 1 ст. 27 Федерального закона от 27.07.2010 г. № 190-ФЗ «О теплоснабжении»);

- аудиторской деятельности (ч. 2 ст. 3 Федерального закона от 30.12.2008 г. № 307-ФЗ «Об аудиторской деятельности»);

- и др.

Для занятия оценочной деятельностью юридическое лицо обязано иметь в штате не менее двух оценщиков, право осуществления оценочной деятельности которых не приостановлено (абз. 2 ст. 15.1, ч. 2 ст. 24 Федерального закона от 29.07.1998 г. № 135-ФЗ «Об оценочной деятельности в РФ»).

Согласно п. 3 ст. 450.1 ГК РФ в случае отсутствия у одной из сторон договора лицензии на осуществление деятельности или членства в саморегулируемой организации, необходимых для исполнения обязательства по договору, другая сторона вправе отказаться от договора (исполнения договора) и потребовать возмещения убытков.

4) *Уведомление* о начале деятельности юридического лица.

Федеральным законом от 26.12.2008 г. № 294-ФЗ «О защите

прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля» (Закон № 294-ФЗ) установлен уведомительный порядок о начале осуществления некоторых видов деятельности.

Уведомление о начале осуществления отдельных видов предпринимательской деятельности представляется юридическими лицами в соответствии с Перечнем работ и услуг, утвержденным постановлением Правительства РФ от 16.07.2009 г. № 584 в качестве приложения № 1 к Правилам представления уведомлений о начале осуществления отдельных видов предпринимательской деятельности и учета указанных уведомлений (Правила).

Уведомление *подается до начала* фактического выполнения работ или предоставления услуг после государственной регистрации и постановки на учет в налоговом органе (ч. 5 ст. 8 Закона № 294-ФЗ).

Органы государственного контроля (надзора), в которые необходимо подавать уведомление в зависимости от вида выполняемых работ, оказываемых услуг, указаны в п.п. 3-5.8 Правил.

*Примеры работ и услуг, требующих подачу уведомления:*

1. В Роспотребнадзор, за исключением осуществления деятельности на территории, подлежащей обслуживанию Федеральным медико-биологическим агентством (п. 3 Правил):

- деятельность гостиниц (п. 1 Перечня);
- услуги общественного питания (п. 12 Перечня);
- розничная торговля в неспециализированных магазинах (п. 13 Перечня);
- розничная торговля пищевыми продуктами в специализированных магазинах (п. 14 Перечня);
- деятельность туристических агентств (п. 67 Перечня) и др.

2. В Федеральную службу по надзору в сфере транспорта (п. 5 Правил):

- перевозка пассажиров и багажа в городском, пригородном и междугородном сообщении (п. 19 Перечня);
- перевозка грузов специализированным и неспециализированным транспортом (п.п. 20, 21 Перечня) и др.

3. В Федеральную службу по труду и занятости (п. 5.1 Правил)

- деятельность по уходу с обеспечением проживания,

предоставление социальных услуг без обеспечения проживания (п. 65 Перечня).

*Уведомление представляется юридическим лицом в уполномоченный орган государственного контроля (ч. 5 ст. 8 Закона № 294-ФЗ, п. 6 Правил):*

- непосредственно;
- через многофункциональный центр предоставления государственных и муниципальных услуг;
- в форме электронного документа через официальный сайт.

С 01.01.2018 г. уведомление подается без привязки к предполагаемому месту выполнения работ, оказания услуг (информация Роспотребнадзора от 18.01.2018 г.).

Форма уведомления установлена в приложении № 2 к Правилам.

Нарушение порядка предоставления указанного уведомления влечет административную ответственность, предусмотренную ст. 19.7.5-1 КоАП РФ.

Юридические лица, на которых распространяется уведомительный порядок, также обязаны сообщать в уполномоченные органы сведения об изменении своего места нахождения и (или) места фактического осуществления деятельности и о реорганизации (ч. 6 ст. 8 Закона № 294-ФЗ).

## **§ 5. Лицензирование отдельных видов предпринимательской деятельности**

*Порядок выдачи лицензий регулируется:*

- Федеральным законом от 04.05.2011 г. № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности»;
- иными законами, регулирующими особенности лицензирования некоторых видов деятельности, перечисленных в ч. 2 ст. 12 Закона о лицензировании (например, Федеральным законом от 22.04.1996 г. № 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг» и др.);
- положениями о лицензировании конкретных видов деятельности, утверждаемыми Правительством РФ. Данными положениями устанавливаются исчерпывающие перечни выполняемых работ, оказываемых услуг, составляющих лицензируемый вид деятельности (ч. 2 ст. 12 Закона о лицензировании, Постановление Правительства РФ от 26 декабря 2011 г. № 1130 «О лицензировании деятельности по организации и

проведению азартных игр в букмекерских конторах и тотализаторах»).

Право юридического лица осуществлять деятельность, на занятие которой необходимо получение лицензии, возникает с момента получения такой лицензии или в указанный в ней срок, и прекращается по истечении срока ее действия, если иное не установлено законом или иными правовыми актами (абз. 2 п. 3 ст. 49 ГК РФ).

*Без ограничения срока действия, например, выдается лицензия на осуществление:*

– страхования, перестрахования, взаимного страхования, страховой брокерской деятельности (п. 1 ст. 32, п. 1 ст. 32.5 Закона РФ от 27.11.1992 г. № 4015-1 «Об организации страхового дела в РФ»);

– банковских операций (ч. 5 ст. 13 Закона РФ от 02.12.1990 г. № 395-1 «О банках и банковской деятельности»).

Срочная лицензия (ст. 33 Федерального закона от 7.07.2003 г. № 126-ФЗ «О связи»). Лицензия может быть выдана на срок от 3 до 25 лет, который устанавливается лицензирующим органом).

Условиями предоставления лицензии может быть предусмотрено требование осуществлять лицензионную деятельность как исключительную. В таком случае общество в течение срока лицензии вправе осуществлять только деятельность, прямо предусмотренную данной лицензией, и сопутствующие виды деятельности (абз. 2 п. 4 ст. 2 Федерального закона № 208-ФЗ «Об акционерных обществах», абз. 3 п. 2 ст. 2 Федерального закона № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью»).

Например, одним из требований для получения лицензии на осуществление услуг по защите жизни и здоровья граждан, по охране объектов и имущества является создание юридического лица специально для оказания такого рода услуг (п. 1 Положения о лицензировании частной охранной деятельности, утв. постановлением Правительства РФ от 23.06.2011 г. № 498, ч. 1 ст. 11 Закона РФ от 11.03.1992 г. № 2487-1 «О частной детективной и охранной деятельности в РФ»).

Осуществление юридическим лицом лицензируемой деятельности без наличия соответствующей лицензии является административным правонарушением (см., например, ст.ст. 14.1, 14.1.1, 14.1.2, 13.3 КоАП РФ) и может явиться основанием для

ликвидации юридического лица по решению суда (пп. 2 п. 3 ст. 61 ГК РФ).

Если осуществление деятельности без лицензии причинило крупный ущерб гражданам, организациям или государству, либо сопряжено с извлечением дохода в крупном размере, это может стать основанием для уголовной ответственности в соответствии со ст. 171 УК РФ.

---

## ГЛАВА VI. КОММЕРЧЕСКОЕ ПРАВО

---

*§ 1. Предмет, метод, субъекты коммерческого права.*

*§ 2. Виды договоров, обеспечивающих реализацию товаров, работ и услуг.*

*§ 3. Правила продажи отдельных видов товаров.*

*§ 4. Товарные знаки, знаки обслуживания, наименование мест происхождения товаров.*

*§ 5. Надзор и контроль за качеством продукции, работ и услуг.*

### **§ 1. Предмет, метод, субъекты коммерческого права**

*Коммерческая деятельность* – разновидность предпринимательской деятельности, в силу п. 1 ст. 2 ГК РФ осуществляемая путем:

1) отчуждения и приобретения товаров, находящихся в торговом обороте, путем совершения отчуждательных сделок. Эти сделки должны соответствовать нескольким критериям:

а) их предметом должен быть оборотоспособный товар, имеющий индивидуально-определенные свойства;

б) правовой статус продавца и покупателя должен удовлетворять требованиям к действительности такой сделки;

в) сделка должна быть направлена на отчуждение права собственности на товар (по этому признаку, например, договоры аренды или доверительного управления не могут быть отнесены к коммерческим договорам);

г) сделка должна быть возмездной (по этому критерию дарение или пожертвование также не являются коммерческими сделками);

2) выполнение работ, непосредственно связанных с движением товаров (например, технологические работы, логистика, погрузочные работы, маркетинговые исследования, производство рекламных продуктов);

3) оказание услуг, опосредующих и организующих товарные отношения (перевозка, хранение, страхование, возмездное оказание

услуг (например, охрана склада), коммерческое представительство, распространение рекламной продукции).

Коммерческая деятельность имеет ряд *особенностей*, определяющих специфику ее правового регулирования:

1) субъектами коммерческих отношений являются профессиональные торговцы, что противопоставляет их, с одной стороны, гражданам-потребителям как физическим лицам и, с другой стороны, некоммерческим юридическим лицам, не имеющим извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности и не распределяющим полученную прибыль между их участниками (п. 1 ст. 50 ГК РФ);

2) для субъектов коммерческой деятельности расширены рамки свободы, что проявляется:

– в возможности заключения любых видов договоров, включая смешанные и непоименованные;

– в устранении некоторых видов запретов (например, дополнительная возможность совершения односторонних сделок (ст. 310 ГК РФ));

3) коммерческая деятельность – деятельность публичная, систематическая, профессиональная и направлена на получение прибыли, что налагает на коммерсантов повышенные требования, которые вводятся как самими субъектами коммерческой деятельности путем установления обычаев делового оборота, кодексов деловой этики, кодексов добросовестных практик, деловых обыкновений, так и посредством включения в правовое регулирование коммерческих отношений разных видов ограничений – обязываний и запретов.

*Коммерческое право* – совокупность общих и специальных правовых норм, регулирующих отношения по осуществлению коммерческой деятельности<sup>1</sup>.

Коммерческое право регулирует комплекс общественных *отношений*, возникающих на рынках оптовой продажи товаров и связанных с нею работ и услуг. В оптовой торговле товары приобретаются не для использования их по назначению, а для продвижения их на рынке или для применения их в предпринимательской или иной деятельности.

---

<sup>1</sup> *Коммерческое право: Учебник для вузов* / Егорова М. А., РАНХиГС при Президенте РФ. М.: «Статут», 2013. С. 12.

Гражданско-правовой метод регулирования, присущий коммерческому праву, коренным образом отделяет его от методов иных отраслей права, в которых доминируют обязывающие (административное, трудовое, налоговое, бюджетное, таможенное, экологическое, финансовое и иные виды права) или запретительные (уголовное право) нормы. Вокруг коммерческой деятельности существуют публично-правовые отношения. Но эти отношения не регулируются коммерческим правом. Они базируются на нормах тех отраслей права, предметом которых являются эти отношения. Такие отношения в торговле очень разнообразны:

1. Административные правоотношения. Административная ответственность за нарушение законодательства в области торговли и торговой деятельности.

2. Бюджетные правоотношения. Исполнение бюджетов субъектами бюджетных правоотношений при поставке товаров для государственных или муниципальных нужд и иных отношениях по приобретению и отчуждению товаров.

3. Налоговые правоотношения. Налогообложение и налоговая отчетность в сфере торговли и торгово-товарных отношениях.

4. Таможенные правоотношения. Перемещение товаров через таможенную границу РФ.

5. Трудовые правоотношения. Регулирование труда торговых работников.

6. Уголовные правоотношения. Уголовная ответственность за незаконное прекращение или ограничение подачи электрической энергии либо отключение от других источников жизнеобеспечения.

7. Финансовые правоотношения. Учет, отчетность, расчетно-кассовые и иные финансовые операции в сфере торговли и торгово-товарных отношений. Применение контрольно-кассовых машин в торговом обороте.

8. Экологические правоотношения. Эколого-экономические основы правового регулирования изготовления, переработки и утилизации товаров. Российские и международные стандарты качества и безопасности товаров.

6. Отношения в сфере международной торговли международного торгового процесса.

*Субъектов коммерческого права по признаку предмет торговли классифицируют на:*

1) *универсальные* – без ограничений могут осуществлять

любую коммерческую деятельность;

2) *ориентированные* – имеют дело непосредственно с определенным видом товара или осуществляют узконаправленный вид деятельности (например, предприятия – заготовители сельскохозяйственной продукции, бензохранилища, транспортные организации, страховщики и др.);

3) *специализированные* – для осуществления деятельности необходимо специальное разрешение (например, лицензирование). К таким субъектам относятся лица, осуществляющие торговлю лекарственными и наркотическими препаратами, оружием, ядохимикатами, и иные. К специализированным субъектам можно отнести также государственные и муниципальные образования, выступающие в коммерческом обороте с контрольными и надзорными функциями.

По организационно-правовой форме, в которой субъекты осуществляют свою деятельность, выделяют: 1) индивидуальные предприниматели; 2) коммерческие, некоммерческие организации; 3) публично-правовые образования; 4) объединения субъектов коммерческой деятельности, в том числе простые товарищества, холдинги.

## **§ 2. Виды договоров, обеспечивающих реализацию товаров, работ и услуг**

*Коммерческим договорам присущи специфические признаки:*

1) материальным условием о предмете в них является особый объект гражданских прав – товар.

2) объект торговых договоров значительно шире, чем объект договоров коммерческих, и охватывает собой последние, включая в себя договоры, заключаемые на розничных рынках с участием конечных потребителей товаров.

3) стороны коммерческого договора – профессиональные предприниматели.

В юридической литературе большое значение придается разграничению гражданско-правовых договоров на типы, виды и разновидности.

По общему правилу *тип договора* – это глава в ГК РФ, например гл. 30 – купля-продажа.

*Вид договора* – это соответствующий параграф в главе, например § 3 – поставка товаров.

### *Классификация коммерческих договоров:*

1. Основу коммерческого оборота составляет перепродажа товаров со спекулятивной целью (т. е. с целью извлечения прибыли). Это достигается путем передачи товара от одного оптового продавца другому вплоть до оптового потребителя, который продает этот товар конечному потребителю на розничном рынке. Передача товара в собственность осуществляется на основании отчуждательных договоров, центральным из которых является договор купли-продажи как род и некоторые его виды. На возможность использования в коммерческом обороте тех или иных видов договора купли-продажи влияют вышеназванные признаки.

Исходя из этого, коммерческими отчуждательными договорами можно считать договор поставки, договор контрактации, договор мены. В эту же группу можно отнести некоторые не поименованные в ГК РФ договорные конструкции, например договор дистрибуции и дилерские соглашения.

2. На рынке существует большое количество лиц, профессионально занимающихся возмездным оказанием услуг, целью которых является развитие торгово-хозяйственных связей, оптимизация продаж товаров, организация поиска потенциальных покупателей и активизация распространения товаров. К этой группе договоров относятся договоры комиссии, консигнации (внешнеторговой комиссии), поручения и торгового агентирования.

3. К числу договоров по оказанию услуг в торговом обороте можно отнести транспортные договоры (перевозка грузов, транспортная экспедиция), договоры возмездного оказания услуг (например, охрана товаров), хранения (на товарном складе, в камерах хранения транспортных организаций, хранение ценностей в банках и банковских сейфах), страхования (товаров, коммерческих рисков и ответственности), услуги в области логистики.

4. Отдельно следует классифицировать такую важную категорию коммерческих сделок, как биржевые сделки. В зависимости от особенностей поставки товара, в ходе биржевых торгов могут заключаться сделки: в отношении реального товара; нестандартных контрактов на поставку товара; реального товара с отсроченной поставкой (форвардные сделки); стандартных контрактов на поставку биржевого товара (фьючерсные сделки); сделки, связанные с уступкой прав на будущую передачу прав и

обязанностей в отношении биржевого товара или контракта на поставку биржевого товара (опционные сделки).

5. Особым видом коммерческих договоров являются договоры, правовой целью которых является организация торговли. К числу таких сделок относятся: договоры, организующие согласованный сбыт и снабжение товарами, договоры органов исполнительной власти с коммерческими организациями, договоры о межрегиональных поставках товаров, договоры организаторов торгов (бирж или торговых систем) с потенциальными или реальными продавцами товаров.

### **§ 3. Правила продажи отдельных видов товаров**

Деятельность розничных торговых предприятий связана с реализацией продукции конечному потребителю, что является завершающим этапом ее продвижения из сферы производства.

Предметом розничной торговли является не только продажа товаров, но и торговое обслуживание, а также предоставление дополнительных услуг покупателям.

Отношения в сфере розничной торговли в РФ регулируются нормами гражданского законодательства. Гражданский кодекс РФ определяет договор розничной купли-продажи как публичный договор, детально регламентирует его существенные условия. Договор же поставки (как договор оптовой торговли) не является публичным, поэтому его существенные условия практически ничем не ограничены.

Важным законом, определяющим правовой режим розничной торговой сети, является Закон РФ от 07.02.1992 г. № 2300-1 «О защите прав потребителей», регулирующий отношения между продавцом и гражданином-потребителем и компенсирующий юридическое, экономическое и профессиональное неравенство сторон договора установлением льготного правового режима для потребителей.

Требования действующего законодательства, касающиеся розничной торговли, содержатся также в подзаконных актах, важнейшими из которых являются:

1) Правила продажи товаров дистанционным способом (утверждены постановлением Правительства РФ от 27.09.2007 г. № 612).

2) Правила скупки у граждан ювелирных и других бытовых

изделий из драгоценных металлов и драгоценных камней и лома таких изделий (утверждены постановлением Правительства РФ от 07.06.2001 г. № 444).

3) Правила комиссионной торговли непродовольственными товарами (утверждены постановлением Правительства РФ от 06.06.1998 г. № 569).

4) Правила продажи отдельных видов товаров (утверждены постановлением Правительства РФ от 19.01.1998 г. № 55).

5) Правила продажи товаров по образцам (утверждены постановлением Правительства РФ от 21.07.1997 г. № 918).

#### **§ 4. Товарные знаки, знаки обслуживания, наименование мест происхождения товаров**

Специальными способами индивидуализации товара в коммерческом обороте являются товарные знаки и знаки обслуживания.

К средствам индивидуализации в узком смысле относят четыре традиционных средства, названных в гл. 76 ГК РФ, признаваемых интеллектуальной собственностью: *фирменное наименование, товарный знак, наименование места происхождения товара (НМПТ) и коммерческое обозначение*<sup>1</sup>.

В гл. 76 ГК РФ нет параграфа, который содержал бы общие нормы о средствах индивидуализации. Общий характер имеют лишь нормы п.п. 6 и 7 ст. 1252, в которых сформулирован принцип старшинства и сделана отсылка к «антимонопольному законодательству» (надо понимать как отсылку к законодательству о недобросовестной конкуренции).

Фирменное наименование индивидуализирует субъекта предпринимательской деятельности, коммерческое обозначение – принадлежащее ему предприятие, товарный знак (знак обслуживания) – товары (услуги), НМПТ – товары. Товарный знак позволяет связать товары с определенным лицом, которое их производит (услуги – с определенным услугодателем), а НМПТ – с определенной местностью, обладающей специфическими природными особенностями или людскими ресурсами, благодаря которым у товаров появляются особые свойства.

---

<sup>1</sup> *Предпринимательское право Российской Федерации: Учебник, 3-е изд., перераб. и доп. / отв. ред. Е. П. Губин, П. Г. Лахно. М.: НОРМА. «ИНФРА-М», 2017. С. 813.*

Субъект предпринимательской деятельности может обладать совпадающими фирменным наименованием, коммерческим обозначением и товарным знаком.

У различных средств индивидуализации свой круг возможных обладателей прав. Обладателем права на фирменное наименование может быть только коммерческая организация.

Состав возможных субъектов права на коммерческое обозначение шире: согласно ст. 1539 ГК РФ им могут обладать как ИП, так и любые юридические лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность (например, образовательное учреждение, но не нотариальная контора).

Близкий, но не идентичный круг возможных субъектов права на товарный знак, по ст. 1478 ГК РФ – это юридические лица и индивидуальные предприниматели.

Достаточно широк круг возможных правообладателей НМПТ: абз. 2 п. 1 ст. 1518 ГК РФ устанавливает, что оно может быть зарегистрировано одним или несколькими гражданами или юридическими лицами (следовательно, даже гражданин, не являющийся ИП, например, что-либо выращивающий в личном подсобном хозяйстве, может приобрести право на НМПТ).

*Права на средства индивидуализации возникают в силу различных юридических фактов:*

– право на фирменное наименование – в силу государственной регистрации коммерческого юридического лица под данным фирменным наименованием;

– право на коммерческое обозначение – в силу фактического использования обозначения для индивидуализации предприятия и приобретения известности на определенной территории именно в связи с таким использованием (п. 1 ст. 1539 ГК РФ). Таким образом, коммерческое обозначение – единственное средство индивидуализации, для охраны которого закон не требует соблюдения каких-либо формальностей.

Основанием для возникновения прав на товарный знак и НМПТ является государственная регистрация соответствующего обозначения, которой занимается Роспатент.

*Процедура регистрации состоит из этапов:*

– подача заявки на регистрацию и прилагаемых к ней документов в Роспатент;

– экспертиза заявки, которая включает, во-первых,

формальную экспертизу (проверку наличия необходимых документов и их соответствия необходимым требованиям), во-вторых, экспертизу самого обозначения; принятие решения по результатам экспертизы, внесение обозначения в соответствующий государственный реестр, выдачу свидетельства.

Самое оборотоспособное средство индивидуализации – *товарный знак*. Право на товарный знак может переходить к другим лицам в порядке универсального (наследование, реорганизация) и сингулярного правопреемства. На него может быть обращено взыскание по требованиям кредиторов. Право на товарный знак может вноситься в уставный капитал юридического лица.

Правомочие распоряжения правом на товарный знак можно реализовать путем заключения ряда договоров: об уступке (отчуждении) исключительного права на товарный знак, коммерческой концессии, лицензионного договора (в вариантах исключительной и простой лицензии), договора доверительного управления, залога, договора продажи и аренды предприятия. Такие договоры должны заключаться в письменной форме под страхом недействительности, а передача или предоставление исключительных прав на основании таких договоров подлежат регистрации в Роспатенте. Ограничения правомочия распоряжения товарным знаком путем заключения договоров установлены п.п. 2 и 3 ст. 1488 ГК РФ. Так, отчуждение исключительного права на товарный знак по договору не допускается, если оно способно повлечь введение потребителей в заблуждение (такое возможно, например, при совпадении товарного знака с фирменным наименованием правообладателя); нельзя распорядиться коллективным товарным знаком.

Распоряжение правом на коммерческое обозначение возможно путем заключения договоров коммерческой концессии, продажи и аренды предприятия.

Распоряжение *фирменным наименованием* и *НМПТ*, как считается, невозможно. Так, п. 2 ст. 1474 и п. 4 ст. 1519 ГК РФ устанавливают, что распоряжение исключительным правом на них, в том числе путем его отчуждения или предоставления другому лицу права использования, не допускается. Вместе с тем Верховный Суд РФ признает, что право на НМПТ (как и право на товарный знак, а также право на коммерческое обозначение в

составе предприятия) в определенных обстоятельствах может переходить по наследству (если наследником является индивидуальный предприниматель или юридическое лицо). Следовательно, надо признать допустимым и распоряжение правом на НМПТ путем составления завещания.

## **§ 5. Надзор и контроль за качеством продукции, работ, услуг**

*Федеральная служба по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека (Роспотребнадзор)* – государственный орган, который организует и осуществляет различные виды государственного надзора в области обеспечения санитарно-эпидемиологического благополучия населения, защиты прав потребителей на потребительском рынке (п.п. 1, 5.1, 5.9 Положения, утв. постановлением Правительства РФ от 30.06.2004 г. № 322 (Положение № 322), а также пп. «а» п. 4 постановления Правительства РФ от 06.04.2004 г. № 154 «Вопросы Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека»).

Это, в том числе, следующие виды надзора:

1. Санитарно-эпидемиологический надзор.
2. Надзор в области обеспечения качества и безопасности пищевых продуктов, материалов и изделий.
3. Надзор в области защиты прав потребителей.
4. Надзор за соблюдением правил продажи отдельных видов товаров.
5. Надзор за соблюдением требований технических регламентов Таможенного союза.
6. Контроль за включением и нанесением информации, предусмотренной законодательством об энергоэффективности.
7. Надзор за качеством и безопасностью муки, макаронных и хлебобулочных изделий при осуществлении закупок указанной продукции для госнужд.
8. Надзор за соблюдением законодательства в сфере защиты детей от информации, причиняющей вред их здоровью и (или) развитию.

*Государственный надзор в области обеспечения качества и безопасности пищевых продуктов, материалов и изделий* регулируется (п. 1 Федерального закона от 02.01.2000 г. № 29-ФЗ «О качестве и безопасности пищевых продуктов»), порядок

проведения установлен Положением, утвержденным постановлением Правительства РФ от 21.12.2000 г. № 987 (Положение № 987).

*Надзору подлежат:*

а) пищевая продукция (в том числе продукты детского и диетического питания, пищевые добавки и БАД, продовольственное сырье, бутилированная питьевая вода, напитки, жевательная резинка – ст. 1 Закона № 29-ФЗ);

б) материалы и изделия, контактирующие с пищевыми продуктами и применяемые для их изготовления, упаковки, хранения, транспортировки, реализации (в том числе технологическое оборудование, приборы и устройства, посуда, столовые принадлежности);

в) парфюмерная и косметическая продукция, средства и изделия для гигиены полости рта;

г) табачные изделия;

д) условия изготовления, оборота и использования вышеприведенной продукции, а также утилизации или уничтожения некачественной, опасной продукции (п. 1 Положения № 987).

*Непосредственно за Роспотребнадзором закреплен следующий сектор надзора:*

– за пищевой ценностью пищевых продуктов;

– за их безопасностью, а равно за безопасностью условий разработки, подготовки к производству и изготовления продукции, ее хранения, транспортировки, реализации и употребления;

– за безопасностью услуг в сферах розничной торговли и общественного питания;

– за условиями утилизации или уничтожения некачественной, опасной продукции;

– за организацией и проведением санитарно-противоэпидемических (профилактических) мероприятий, направленных на предотвращение заболеваний (отравлений) людей, связанных с употреблением (использованием) продукции;

– за условиями и качеством питания населения (пп. «а» п. 1 Постановления № 987).

Таким образом, каждый хозяйствующий субъект, участвующий в обороте пищевой и сопутствующей продукции, оказывается потенциальным объектом проверки Роспотребнадзора.

Частота, объем и тщательность лабораторных исследований зависят от класса опасности (потенциальный риск вреда здоровью потребителей), к которому относится проверяемая пищевая продукция. Класс опасности служит также критерием для Роспотребнадзора при планировании проверок. (п. 5.9 и п. 7.1 Методических рекомендаций, утв. приказом Роспотребнадзора от 18.01.2016 г. № 16). Например, продукция, относимая к категории среднего риска, подлежит документарному и лабораторному контролю в 50% плановых проверок ЮЛ и ИП, осуществляющих обращение данной продукции на рынке (п. 7.5 Рекомендаций).

По степени риска причинения вреда здоровью и имущественных потерь, связанных с нарушением санитарного законодательства и законодательства в сфере защиты прав потребителей, всю пищевую продукцию, обращающуюся на потребительском рынке РФ, классифицируют в один из шести классов опасности (п. 4.7, п. 5.8, п. 6.4 Рекомендаций). Методика классификации пищевой продукции приведена в п.п. 5 и 6 Рекомендаций.

Полномочия Роспотребнадзора по надзору за безопасностью и качеством пищевой продукции, не упомянуты в Положении № 322, но закреплены в п. 1 ст. 13 Закона № 29-ФЗ, п. 2 Положения № 987, пп. «а» п. 1 Постановления № 987.

Данный вид надзора, включая организацию и проведение проверок юридических лиц и предпринимателей, осуществляется согласно нормам закона № 294-ФЗ и Федерального закона от 27.12.2002 г. № 184-ФЗ «О техническом регулировании» (п. 35 ч. 4 ст. 1 Закона № 294-ФЗ, п.2 ст. 13 Закона № 29-ФЗ).

*Федеральный государственный надзор в области защиты прав потребителей* (п. 5.1.2. Положения № 322, а также п. 3 Положения о федеральном государственном надзоре в области защиты прав потребителей, утв. Постановлением Правительства РФ от 02.05.2012 г. № 412) – это надзор:

– во-первых, за соблюдением прав потребителей изготовителями (исполнителями работ и услуг), продавцами, дилерами, импортерами;

– во-вторых, за соответствием товаров (работ, услуг) обязательным требованиям, обеспечивающим их безопасность для жизни и здоровья потребителей и окружающей среды (п.п. 1 и 2 ч. 2 ст. 40 Закона РФ от 07.02.1992 г. № 2300-1 «О защите прав

потребителей»).

Перечень актов, соблюдение которых оценивается в рамках надзора за защитой прав потребителя, размещен на официальном сайте Роспотребнадзора (по адресу [www.rospotrebnadzor.ru](http://www.rospotrebnadzor.ru)).

Роспотребнадзор может проверить любых предпринимателя или организацию, имеющих дело с товарами (работами, услугами) потребительского спроса.

*Потребитель* – гражданин, который приобретает и использует товары исключительно для личных, семейных, домашних и иных нужд, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности (абз. 3 преамбулы Закона № 2300-1).

*Субъекты проверок:*

- лица, занимающиеся розничной торговлей, оказанием соответствующих услуг;
- производители товаров, предназначенных для личного, домашнего, семейного пользования.

*Предмет проверок* – соблюдение прав потребителей, установленных ГК РФ и Законом № 2300-1, а также качество и безопасность производимых товаров для жизни и здоровья людей и окружающей среды.

Кроме того, проверяется соблюдение правил оказания отдельных видов услуг, выполнения отдельных видов работ (упомянутых в ст. 39.1 Закона № 2300-1, пп. «д» п. 7 Положения № 412).

Данный вид надзора, включая организацию и проведение проверок юридических лиц и предпринимателей, осуществляется согласно нормам Закона № 294-ФЗ; п. 3 ст. 40 Закона № 2300-1.

Таблица 5 – Перечень административных правонарушений, протоколы по которым вправе оформлять должностные лица Роспотребнадзора.

Правонарушение	Норма КоАП РФ, разрешающая составление протокола Роспотребнадзору
1	2
Нарушение законодательства в области обеспечения санитарно-эпидемиологического благополучия населения, выразившееся в нарушении действующих санитарных правил и гигиенических нормативов, невыполнении санитарно-гигиенических и противоэпидемических мероприятий.	ч. 1 ст. 28.3 и ч. 1 ст. 23.13 КоАП РФ.
Незаконная продажа товаров (иных вещей), свободная реализация которых запрещена или ограничена законодательством ст. 14.2 КоАП РФ .	ч. 1 ст. 28.3 и ч. 1 ст. 23.49 КоАП РФ.
Продажа товаров, не соответствующих образцам по качеству, выполнение работ либо оказание населению услуг, не соответствующих требованиям нормативных правовых актов, устанавливающих порядок (правила) выполнения работ либо оказания населению услуг ч. 1 ст. 14.4 КоАП РФ.	п. 63 ч. 2 ст. 28.3 КоАП, а также ч. 1 ст. 28.3 и ч. 1 ст. 23.49 КоАП РФ.
Завышение регулируемых государством цен на продукцию, товары либо услуги, предельных цен, завышение надбавок, по табачным изделиям завышение максимальной розничной цены ч. 1 ст. 14.6 КоАП РФ.	ч. 1 ст. 28.3 и ч. 1 ст. 23.49 КоАП РФ.

1	2
Занижение регулируемых государством цен на продукцию, товары либо услуги, предельных цен, занижение установленных надбавок, а равно иное нарушение установленного порядка ценообразования ч. 2 ст. 14.6 КоАП РФ.	ч. 1 ст. 28.3 и ч. 1 ст. 23.49 КоАП РФ.
Обмеривание, обвешивание, обсчет, иной обман потребителей при реализации товара (работы, услуги) ч. 1 ст. 14.7 КоАП РФ.	ч. 1 ст. 28.3 и ч. 1 ст. 23.49 КоАП РФ.
Введение потребителей в заблуждение относительно потребительских свойств или качества товара (работы, услуги) ч. 2 ст. 14.7 КоАП РФ.	ч. 1 ст. 28.3 и ч. 1 ст. 23.49 КоАП РФ.
Нарушение права потребителя на получение необходимой и достоверной информации о реализуемом товаре (работе, услуге), об изготовителе, о продавце, об исполнителе и о режиме их работы ч. 1 ст. 14.8 КоАП РФ.	ч. 1 ст. 28.3 и ч. 1 ст. 23.49 КоАП РФ.
Включение в договор условий, ущемляющих права потребителя ч. 2 ст. 14.8 КоАП РФ.	ч. 1 ст. 28.3 и ч. 1 ст. 23.49 КоАП РФ.
Нарушение прав потребителей, связанных с оплатой товаров (в том числе отказ в оплате банковской картой или наличными по выбору потребителя) ч. 4 ст. 14.8 КоАП РФ	ч. 1 ст. 28.3 и ч. 1 ст. 23.49 КоАП РФ.
Незаконное использование чужого товарного знака, знака обслуживания, наименование места прохождения товара или сходных с ними обозначений для однородных товаров ч. 1 ст. 14.10 КоАП РФ.	п. 63 ч. 2 ст. 28.3 КоАП РФ.

1	2
<p>Производство в целях сбыта либо реализация товара, содержащего незаконное воспроизведение чужого товарного знака, знака обслуживания, наименования места происхождения товара или сходных с ним обозначений для однородных товаров ч. 2 ст. 14.10 КоАП РФ.</p>	<p>п. 63 ч. 2 ст. 28.3 КоАП РФ.</p>
<p>Нарушение правил продажи отдельных видов товаров ст. 14.15 КоАП РФ.</p>	<p>ч. 1 ст. 28.3 и ч. 1 ст. 23.49 КоАП РФ.</p>
<p>Розничная продажа несовершеннолетнему алкогольной продукции ст. 14.15 КоАП РФ.</p>	<p>ч. 1 ст. 28.3 и ч. 1 ст. 23.49 КоАП РФ.</p>
<p>Нарушение правил обращения с ломом и отходами цветных и черных металлов и их отчуждения ст. 14.26 КоАП РФ.</p>	<p>п. 19 ч. 2 ст. 28.3 КоАП РФ.</p>
<p>Нарушение изготовителем, исполнителем, продавцом требований технических регламентов, обязательных требований к продукции либо к продукции и связанным с требованиями к продукции процессам либо выпуск в обращение продукции, не соответствующей таким требованиям ч. 1 ст. 14.43 КоАП РФ.</p>	<p>ч. 1 ст. 28.3 и ч. 1 ст. 23.13, а также ч. 1 ст. 23.49 КоАП РФ.</p>
<p>Продажа несовершеннолетнему табачной продукции или табачных изделий ч. 3 ст. 14.53 КоАП РФ.</p>	<p>ч. 1 ст. 28.3 и ч. 1 ст. 23.49 КоАП РФ.</p>
<p>Производство товаров и продукции без маркировки и (или) нанесения обязательной информации, либо с нарушением установленного порядка маркировки и (или) нанесения информации ч. 1 ст. 15.12 КоАП РФ.</p>	<p>п. 63 ч. 2 ст. 28.3 КоАП РФ.</p>

1	2
Воспрепятствование законной деятельности должностного лица Роспотребнадзора по проведению проверок или уклонение от таких проверок ч. 1 ст. 19.4.1 КоАП РФ.	абз. 3 ч. 3 ст. 28.3 КоАП РФ.

---

## ГЛАВА VII. ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ОТНОШЕНИЙ В ОБЛАСТИ РЕКЛАМЫ

---

*§ 1. Понятие и классификация рекламы. Законодательство о рекламе.*

*§ 2. Участники рекламного процесса, их ответственность за нарушение рекламного законодательства.*

### **§ 1. Понятие и классификация рекламы. Законодательство о рекламе**

Одним из видов предпринимательской деятельности является *рекламная деятельность* – деятельность по созданию и распространению информации, способствующей реализации объекта рекламирования. Такая информация называется *рекламой*.

Законодатель, а вслед за ним и многие исследователи рассматривают рекламу как информацию о каком-либо объекте, удовлетворяющую четырем признакам:

- 1) реклама – распространенная информация об объекте рекламирования;
- 2) реклама – предназначена для неопределенного круга лиц;
- 3) реклама – направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему;
- 4) реклама – направлена на продвижение на рынке объекта рекламирования<sup>1</sup>.

В научных и практических целях, различные виды рекламы группируют. Устоявшаяся группировка называется классификацией.

*В юридической литературе предлагается следующая классификация рекламы:*

- 1) вид рекламируемого товара – реклама алкогольных напитков; лекарственных средств и др.;

---

<sup>1</sup> *Предпринимательское право РФ: Учебник / под ред. Е. П. Губина, П. Г. Лахно. 3-е изд., перераб. и доп. М.: «ИНФРА-М», 2017. С. 592.*

2) вид рекламируемых услуг – реклама финансовых услуг: страховых, банковских; реклама услуг по заключению договоров аренды и др.;

3) способ распространения рекламы – реклама в радио- и телепрограммах, радио- и телепередачах, СМИ, в кино- и видеообслуживании, на транспортных средствах и др., а также наружная реклама (щиты, стенды, строительные сетки, перетяжки, электронные табло, любые поверхности оборудования, воздушных шаров, аэростатов и иных технических средств стабильного территориального размещения);

4) цель, на достижение которой реклама направлена:

– политическая реклама – информация, распространяемая участниками избирательного процесса о кандидатах на должность Президента РФ, в депутаты и т.п. для формирования общественного мнения и достижения желаемого результата голосования;

– социальная реклама – информация, направленная на достижение благотворительных и иных общественно полезных целей, а также обеспечение интересов государства;

– коммерческая реклама, цели распространения которой указаны в понятии рекламы, приведенном в Законе о рекламе.

5) субъекты, к которым обращена рекламная информация (например, реклама, адресованная к несовершеннолетним)<sup>1</sup>.

Закон о рекламе исключает из сферы своего действия политическую рекламу; справочно-информационные и аналитические материалы; информацию, раскрытие или распространение либо доведение до потребителя которой является обязательным в соответствии с федеральным законом; вывески и указатели, не содержащие сведений рекламного характера; объявления физических лиц или юридических лиц, не связанные с осуществлением предпринимательской деятельности; элементы упаковки товара; указание на товар, органично инкорпорированное в произведения науки, литературы и искусства, и т. д. (ст. 2 Закона о рекламе).

---

<sup>1</sup> *Предпринимательское право: Правовое сопровождение бизнеса: учебник для магистров / И. В. Ершова, Р. Н. Аганина, В. К. Андреев [и др.]; отв. ред. И. В. Ершова. М.: «Проспект», 2020. С. 752-753.*

Конституционный Суд РФ в Постановлении от 04.03.1997 г. № 4-П отметил, что рекламная деятельность является объектом комплексного нормативного правового регулирования.

Специальным законом является Федеральный закон от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе».

Отношения, возникающие в процессе производства, размещения и распространения рекламы, могут регулироваться также и иными федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента РФ, нормативными правовыми актами Правительства РФ.

Кроме того, если вопросы рекламы выходят за рамки гражданско-правовых отношений, не относятся к основам единого рынка, т. е. не являются предметом ведения РФ, субъекты РФ могут осуществлять их законодательное регулирование в рамках, определенных Конституцией РФ. В силу положений ст.ст. 130, 132 и 133 Конституции РФ органы местного самоуправления вправе самостоятельно решать вопросы местного значения, связанные с особенностями распространения наружной рекламы, поскольку они затрагивают правомочия пользования, владения и распоряжения муниципальной собственностью.

В частности, Правила размещения рекламных конструкций на зданиях, сооружениях, киосках, павильонах, остановочных навесах и демонтажа рекламных конструкций в г. Омске предусмотрены Решением Омского городского Совета от 25.07.2007 г. № 45 «О правилах благоустройства, обеспечения чистоты и порядка на территории города Омска». Непосредственно разрешительный порядок установки рекламных конструкций регулируется Постановлением Администрации города Омска от 28.03.2012 г. № 462-п «Об утверждении административного регламента предоставления муниципальной услуги "Выдача разрешений на установку рекламных конструкций на территории города Омска, аннулирование таких разрешений"».

Необходимо учитывать также и положения Решения Омского городского Совета от 25.06.2014 г. № 253 «О правилах установки и эксплуатации рекламных конструкций в городе Омске, размещения рекламы на транспортных средствах, находящихся в муниципальной собственности города Омска». Данным документом установлены *требования к рекламным конструкциям с учетом необходимости сохранения внешнего архитектурного*

облика сложившейся застройки города *Омска*.

Рассматривая вопросы наружной рекламы, следует уделить внимание п. 4 ст. 19 Закона о рекламе, где закрепляется требование о том, что рекламная конструкция и ее территориальное размещение должны соответствовать требованиям технического регламента. В настоящее время технического регламента, регулирующего порядок размещения и установки рекламной конструкции, не существует. При установке и размещении наружной рекламы с использованием рекламных конструкций необходимо руководствоваться положениями ГОСТа Р 52044-2003 «Наружная реклама на автомобильных дорогах и территориях городских и сельских поселений. Общие технические требования к средствам наружной рекламы. Правила размещения».

Важнейшей формой правового регулирования рекламных отношений между равноправными субъектами является договор. На рекламном рынке выделяют основные специфические *виды договоров*:

1) на создание рекламного произведения и производство рекламных материалов (выполнение рекламных работ);

2) на оказание услуг по распространению рекламы (оказание рекламных услуг);

3) на оказание посреднических рекламных услуг (как правило, на практике он заключается в форме агентского договора, реже – договора комиссии, еще реже – поручения), который может быть направлен как на обеспечение производства, так и на размещение рекламных материалов силами третьих лиц;

4) на проведение рекламной кампании (это смешанный договор, по которому рекламист обязуется изготовить и разместить рекламу, в рамках единой рекламной кампании, а рекламодатель обязуется принять и оплатить выполненные работы и оказанные услуги).

Одним из основных способов правового регулирования рекламной деятельности является установление требований, предъявляемых к рекламе, которые закреплены в ст. 5 Закона о рекламе.

Данная статья содержит требования о том, что реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная и недостоверная реклама не допускаются. Необходимо обратить внимание на то, что законодатель не дает определения

добросовестной и достоверной рекламы, а ограничивается перечислением недобросовестной и недостоверной рекламы.

Дополнительно необходимо отметить, что информация, содержащаяся в рекламе, должна отвечать критериям достоверности, в том числе в целях формирования у потребителя верного, истинного представления о товаре (услуге), его качестве, потребительских свойствах (Постановление Пленума ВАС РФ от 08.11.2012 г. № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона "О рекламе"»).

В связи с этим, использование в рекламе сравнительной характеристики объекта рекламирования с иными товарами, например путем употребления слов «лучший», «первый», «номер один», должно производиться с указанием конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение и который имеет объективное подтверждение. Реклама, не сопровождаемая таким подтверждением, должна считаться недостоверной как содержащая не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, изготовленными другими производителями или реализуемыми другими продавцами.

Под *специальными* требованиями, предъявляемыми к рекламе – понимают требования к рекламе отдельных видов товаров, к отдельным способам распространения рекламы, к ее содержанию.

В зависимости от способов распространения рекламы (реклама в телепрограммах и телепередачах; реклама в радиопрограммах и радиопередачах; реклама в периодических печатных изданиях и др.).

В Законе о рекламе также устанавливаются требования к виду рекламируемого товара, к услугам (алкогольной продукции; реклама лекарственных средств, медицинских изделий и медицинских услуг, методов профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации, методов народной медицины; финансовых услуг и финансовой деятельности и др.).

В ст. 7 Закона о рекламе перечислены товары, реклама которых запрещена, а именно: товары, производство и реализация которых запрещены законодательством РФ; наркотические средства, психотропные вещества и их прекурсоры, растения, содержащие наркотические средства или психотропные вещества

либо их прекурсоры, и их части, содержащие наркотические средства или психотропные вещества либо их прекурсоры; взрывчатые вещества и материалы, за исключением пиротехнических изделий; органы и ткани человека в качестве объектов купли-продажи; товары, подлежащие государственной регистрации, в случае отсутствия такой регистрации; табак, табачная продукция, табачные изделия и курительные принадлежности, в том числе трубки, кальяны, сигаретная бумага, зажигалки и др.

Ст. 5 Закона о рекламе установлен запрет на распространение скрытой рекламы, т. е. рекламы, которая оказывает не осознаваемое потребителями рекламы воздействие на их сознание, в том числе такое воздействие путем использования специальных видеовставок (двойной звукозаписи) и иными способами.

## **§ 2. Участники рекламного процесса, их ответственность за нарушение рекламного законодательства**

Состав лиц, участвующих в рекламной деятельности, достаточно широк. *К таким субъектам относят:*

- рекламодатель – изготовитель, продавец товара, иное лицо определившее объект рекламирования и содержание рекламы;
- рекламопроизводитель – лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму;
- рекламораспространитель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме, с использованием любых средств;
- потребитель рекламы – лицо, на привлечение внимания которого к объекту рекламирования направлена реклама;
- органы саморегулирования рекламы;
- спонсор – лицо, предоставившее средства, либо обеспечившее предоставление средств, для организации и проведения спортивного, культурного или любого иного мероприятия, создания и трансляции теле- или радиопередачи либо иного результата творческой деятельности. Реклама, распространяемая на условии обязательного упоминания в ней об определенном лице как о спонсоре, именуется спонсорской;
- органы государственной власти, осуществляющие регулирование рекламной деятельности и ее контроль.

Отметим, что в роли рекламодателей, рекламопроизводителей, рекламораспространителей могут выступать юридические лица и физические лица – индивидуальные предприниматели, поскольку на объявления физических лиц, не связанные с осуществлением предпринимательской деятельности, действие закона о рекламе не распространяется.

Категорию потребителей рекламы часто именуют пассивной в связи с тем, что они не участвуют в обороте рекламных работ и услуг, но исключить их из числа субъектов рекламных отношений невозможно. Пассивное поведение этих субъектов может стать и активным при нарушении их прав на достоверную и добросовестную рекламу.

Органы государственной власти осуществляют регулирование рекламной деятельности и надзор за ней.

*В пределах своих полномочий ФАС России:*

- предупреждает, выявляет и пресекает нарушения физическими или юридическими лицами законодательства РФ о рекламе;

- возбуждает и рассматривает дела по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе.

Кроме того, *антимонопольный орган вправе:*

- выдавать рекламодателям, рекламопроизводителям, рекламораспространителям обязательные для исполнения предписания о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе;

- выдавать федеральным органам исполнительной власти, органам исполнительной власти субъектов РФ, органам местного самоуправления обязательные для исполнения предписания об отмене или изменении актов, изданных ими и противоречащих законодательству РФ о рекламе;

- предъявлять в суд или арбитражный суд иски о запрете распространения рекламы, осуществляемого с нарушением законодательства РФ о рекламе.

За нарушение законодательства о рекламе, законом предусмотрена гражданско-правовая и административная ответственность. Так, лица, права и интересы которых нарушены в результате распространения ненадлежащей рекламы, вправе обращаться в установленном порядке в суд или арбитражный суд, в том числе с исками о возмещении убытков, включая упущенную

выгоду, о возмещении вреда, причиненного здоровью физических лиц и имуществу физических или юридических лиц, о компенсации морального вреда, о публичном опровержении недостоверной рекламы (контррекламе). В случае установления антимонопольным органом факта распространения недостоверной рекламы и выдачи соответствующего предписания антимонопольный орган вправе обратиться в установленном порядке в суд или арбитражный суд с иском к рекламодателю о публичном опровержении недостоверной рекламы (контррекламе) за счет рекламодателя. При этом суд или арбитражный суд определяет форму, место и сроки размещения такого опровержения<sup>1</sup>.

*Административная ответственность предусмотрена рядом норм КоАП РФ:*

– ст. 14.3 КоАП РФ ответственность за нарушение законодательства о рекламе;

– ст. 14.37 – ответственность за нарушение требований к установке рекламной конструкции и эксплуатации рекламной конструкции;

– ст. 14.38 – ответственность за размещение рекламы на дорожных знаках и транспортных средствах;

– ст. 19.31 – ответственность за нарушение сроков хранения рекламных материалов и т. д.

В Законе о рекламе содержится разграничение юридической ответственности между рекламодателем, рекламопроизводителем и рекламораспространителем. Данное разграничение ответственности установлено в ст. 38 Закона о рекламе.

---

<sup>1</sup> *Предпринимательское право: Правовое сопровождение бизнеса: учебник для магистров / И. В. Ершова, Р. Н. Аганина, В. К. Андреев [и др.]; отв. ред. И. В. Ершова. Москва: «Проспект», 2020. С. 763-764.*

---

## ЗАКЛЮЧЕНИЕ

---

Несмотря на дискуссионный характер споров, касающихся самостоятельности отрасли предпринимательского права, необходимо отметить важность соответствующего нормативного правового массива, оформляющего предпринимательские отношения.

Современное российское право исходит из важного принципа свободного рынка, а также обеспечения возможности осуществлять предпринимательскую деятельность. Само регулирование предпринимательских отношений вытекает, в первую очередь, из норм гражданского законодательства, однако обеспечено значительным публично-правовым инструментарием. Сюда можно отнести нормы антимонопольного законодательства, законодательства о рекламе, административного законодательства.

В настоящем учебном пособии была дана общая характеристика предпринимательского права, в том числе определены понятие, предмет и методы правового регулирования в данной сфере.

Существенное значение уделено правовым основам участия отдельных лиц в предпринимательских правоотношениях, в том числе специализированных субъектов предпринимательства, простых товариществ и предпринимательских объединений. Кроме того, дана характеристика правовой природы и порядка государственной регистрации хозяйствующих субъектов.

Отдельные разделы учебного пособия авторы посвятили коммерческому праву и правовому регулированию отношений в области рекламы.

В работе отмечены основные проблемы предпринимательского права, основанные на современной правовой доктрине, нормах законодательства, а также судебной и административной правоприменительной практике.

## СОДЕРЖАНИЕ

ВВЕДЕНИЕ.....	3
ГЛАВА I. ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОГО ПРАВА.....	5
§ 1. Понятие, предмет и методы предпринимательского права. Соотношение предпринимательского права с гражданским, коммерческим, конкурсным правом .....	5
§ 2. Принципы, система и источники предпринимательского права. Понятие и признаки предпринимательской деятельности .....	14
§ 3. Хозяйствующие субъекты. Субъекты предпринимательских отношений.....	23
ГЛАВА II. СУБЪЕКТЫ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКИХ ОТНОШЕНИЙ.....	27
§ 1. Критерии классификации и виды субъектов предпринимательского права.....	27
§ 2. Корпоративное право. Предпринимательская деятельность хозяйственных обществ, их сравнительная характеристика.....	34
§ 3. Предпринимательская деятельность государственных и муниципальных предприятий. Казенные предприятия.....	42
§ 4. Особенности правового положения и предпринимательской деятельности производственных кооперативов. Сельскохозяйственные кооперативы.....	44
§ 5. Виды и предпринимательская деятельность некоммерческих организаций.....	45
ГЛАВА III. СПЕЦИАЛИЗИРОВАННЫЕ СУБЪЕКТЫ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ.....	48
§ 1. Понятие специализированных субъектов предпринимательской деятельности.....	48
§ 2. Правовое положение финансово-промышленных групп и холдингов.....	49
§ 3. Правовое положение товарных и фондовых бирж.....	52
§ 4. Правовое положение финансовых организаций.....	53
§ 5. Виды и условия деятельности организаций с иностранными инвестициями.....	56
§ 6. Правовое положение субъектов малого предпринимательства.....	60
§ 7. Публичные образования как субъекты предпринимательского права. Формы их участия в хозяйственном обороте.....	65
§ 8. Предпринимательство без образования юридического лица.	

Крестьянские (фермерские) хозяйства как хозяйствующие субъекты.....	67
ГЛАВА IV. ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКИЕ ОБЪЕДИНЕНИЯ. ПРОСТОЕ ТОВАРИЩЕСТВО.....	73
§ 1. Совместная деятельность предпринимателей без образования юридического лица. Простое товарищество.....	73
§ 2. Правовые основы инвестиционной и инновационной деятельности. Правовое регулирование иностранных инвестиций.....	77
ГЛАВА V. ПРАВОВАЯ ПРИРОДА И ПОРЯДОК ГОСУДАРСТВЕННОЙ РЕГИСТРАЦИИ ХОЗЯЙСТВУЮЩИХ СУБЪЕКТОВ.....	81
§ 1. Государственная регистрация хозяйствующих субъектов.....	81
§ 2. Создание юридических лиц: этапы, порядок, учредительные документы.....	83
§ 3. Основания и порядок реорганизации и ликвидации субъектов предпринимательского права.....	85
§ 4. Юридическое значение и элементы легитимации деятельности субъектов предпринимательского права.....	89
§ 5. Лицензирование отдельных видов предпринимательской деятельности.....	92
ГЛАВА VI. КОММЕРЧЕСКОЕ ПРАВО.....	95
§ 1. Предмет, метод, субъекты коммерческого права.....	95
§ 2. Виды договоров, обеспечивающих реализацию товаров, работ и услуг.....	98
§ 3. Правила продажи отдельных видов товаров.....	100
§ 4. Товарные знаки, знаки обслуживания, наименование мест происхождения товаров.....	101
§ 5. Надзор и контроль за качеством продукции, работ и услуг....	104
ГЛАВА VII. ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ОТНОШЕНИЙ В ОБЛАСТИ РЕКЛАМЫ.....	112
§ 1. Понятие и классификация рекламы. Законодательство о рекламе .....	112
§ 2. Участники рекламного процесса, их ответственность за нарушение рекламного законодательства .....	117
ЗАКЛЮЧЕНИЕ.....	120
СОДЕРЖАНИЕ.....	121

### **Сведения об авторах**

Чекурда Евгений Андреевич – доцент кафедры частного права  
Университета "Кластер", кандидат юридических наук;

Лавров Юрий Борисович – заведующий кафедрой частного права  
Университета "Кластер", кандидат юридических наук, доцент.