

Министерство образования и науки Российской Федерации  
Ивановский государственный химико-технологический университет

А.В. Шишкина

## **КОММЕРЧЕСКОЕ ПРАВО**

Учебное пособие

Иваново 2017

УДК 347.7(07)  
ББК 67.404.91я7  
Ш 655

Шишкина, А.В. Коммерческое право: учеб. пособие / А.В. Шишкина, Иван.гос. хим-технол. ун-т. – Иваново, 2017. – 132 с.

Настоящее издание представляет собой учебное пособие по дисциплине «Коммерческое право», подготовленное в соответствии с государственным стандартом и содержащее всю необходимую информацию для подготовки к экзамену или зачету в предельно сжатые сроки. Пособие содержит вопросы для подготовки к практическим занятиям, тесты для самопроверки, перечень вопросов к зачету и тем рефератов (эссе) по дисциплине «Коммерческое право».

Предназначено для бакалавров и магистров очной и заочной форм обучения по направлению «Менеджмент», а также для преподавателей, аспирантов, руководителей и специалистов в области экономики и юриспруденции.

Ил. 3 Библиогр.: 31 назв.

Печатается по решению редакционно-издательского совета Ивановского государственного химико-технологического университета

#### Рецензенты:

кандидат исторических наук Д.А. Столяров (ОЧУ ВО Ивановский филиал Международного юридического института);

кандидат экономических наук И.И. Ледяйкина (ФГБОУ ВО Ивановская пожарно-спасательная академия ГПС МЧС России).

© Шишкина А.В, 2017  
© ФГБОУ ВО «Ивановский  
государственный  
химико-технологический  
университет», 2017

## Оглавление

Тема 1. ПОНЯТИЕ КОММЕРЧЕСКОГО ПРАВА.....	5
1.1. Понятие, предмет и метод коммерческого права.....	5
1.2. Система и принципы коммерческого права.....	6
1.3. Источники правового регулирования коммерческого права .....	8
1.4. История развития коммерческого права .....	11
Упражнения для контроля знаний.....	15
Тема 2. СУБЪЕКТЫ КОММЕРЧЕСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ .....	18
2.1. Субъекты коммерческой деятельности в Российской Федерации .....	18
2.2. Осуществление коммерческой деятельности без образования юридического лица .....	21
2.3. Классификация юридических лиц по законодательству РФ.....	22
2.4. Правовое регулирование коммерческого представительства.....	35
2.5. Российская Федерация, субъекты Российской Федерации и муниципальные образования как участники коммерческих отношений.....	39
2.6. Государственная регистрация юридических лиц и индивидуальных предпринимателей .....	42
2.7. Практика выбора организационно-правовых форм коммерческой деятельности.....	44
Упражнения для контроля знаний.....	46
Тема 3. ОБЪЕКТЫ КОММЕРЧЕСКОГО ПРАВА.....	51
3.1. Понятие и признаки объектов коммерческого права.....	51
3.2. Понятие и классификация товаров .....	53
3.3. Понятие, значение и реквизиты товарораспорядительных документов как особых объектов коммерческого права .....	58
3.4. Средства индивидуализации товаров .....	61
Упражнения для контроля знаний.....	64
Тема 4. ГОСУДАРСТВЕННОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ КОММЕРЧЕСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ.....	67
4.1. Понятие, цели и задачи государственного регулирования предпринимательской деятельности в сфере торговли .....	67
4.2. Методы государственного регулирования торговой деятельности .....	71
4.3. Формы государственного регулирования торговых правоотношений .....	74
4.4. Полномочия государственных органов исполнительной власти в области регулирования торгового оборота.....	75

Упражнения для контроля знаний .....	76
Тема 5. ПОНЯТИЕ, ПРИЗНАКИ И КЛАССИФИКАЦИЯ КОММЕРЧЕСКИХ ДОГОВОРОВ .....	79
5.1. Понятие и особенности коммерческих договоров .....	79
5.2. Классификация коммерческих договоров.....	82
5.3. Характеристика и виды реализационных договоров .....	85
5.4. Характеристика и виды посреднических договоров.....	89
5.5. Способы и порядок заключения коммерческих договоров.....	94
5.6. Форма коммерческих договоров .....	97
5.7. Основания, порядок и особенности изменения и расторжения коммерческих договоров.....	100
Упражнения для контроля знаний .....	101
Тема 6. ОСНОВНЫЕ ПРОЦЕДУРЫ РАЗРЕШЕНИЯ КОММЕРЧЕСКИХ СПОРОВ .....	104
6.1. Основные способы разрешения коммерческих споров .....	104
6.2. Досудебный порядок разрешения коммерческих споров.....	106
6.3. Судебный порядок разрешения коммерческих споров .....	112
6.4. Особенности разрешения споров о применении последствий недействительности ничтожных сделок.....	119
Упражнения для контроля знаний .....	121
Темы рефератов (эссе) по дисциплине.....	125
Вопросы к зачету .....	127
Список литературы по дисциплине.....	129

## Тема 1. ПОНЯТИЕ КОММЕРЧЕСКОГО ПРАВА

### 1.1. Понятие, предмет и метод коммерческого права

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

**Коммерческое право** — совокупность общих и специальных норм права, регулирующих предпринимательскую деятельность.

**Предмет коммерческого права** (commercium с латинского переводится как торговля) - регулирование профессиональной торговой деятельности.

Предмет коммерческого права — коммерческая, а именно торговая деятельность как один из видов предпринимательской деятельности, то есть деятельности, направленной на получение прибыли в результате торговых сделок. Под торговой деятельностью следует понимать последовательность взаимосвязанных между собой действий по продвижению товара от производителя к потребителю.

**Метод правового регулирования** — способы и приемы регулирования отношений между субъектами с учетом отличительных черт предметов правового регулирования. Для коммерческого права характерен в большей степени диспозитивный метод регулирования торговых отношений.

**Диспозитивный метод регулирования подразумевает:**

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

Для некоторых отношений, которые регулируются коммерческим правом, характерен **императивный метод**. Он предполагает наличие между субъектами отношений власти и подчинения, а также наличие правовых норм, которые обязательны для исполнения. Императивным методом, к примеру, регулируется торговая деятельность в государственной сфере. Таким образом, в коммерческом праве в качестве метода правового регулирования используются как диспозитивный, так и императивный метод, однако с преобладанием диспозитивного.

Целью предпринимательской деятельности является получение прибыли, именно эта цель легализована в гражданском законодательстве. Сегодня, по мере того как в России развивается товарный рынок, существует необходимость постепенного обособления коммерческого права. Коммерческое право постепенно из подотрасли гражданского права становится самостоятельной отраслью права. Одним из существенных условий отнесения страны к государству с развитой рыночной экономикой является наличие коммерческого права как самостоятельной отрасли, которая существует наряду с гражданским правом.

Коммерческое право не имеет своего единого кодифицированного правового акта и является комплексной отраслью. Тем самым происходит заимствование правовых норм из других отраслей права.

## **1.2. Система и принципы коммерческого права**

Система коммерческого права представляет собой совокупность признаков отрасли права. Система состоит из двух частей - общей и особенной, которые имеют внутреннее деление.

*Общая* включает понятие, принципы, предмет, метод правового регулирования, нормы и институты, историю становления и развития коммерческого права, его соотношения с другими отраслями права, понятие науки коммерческого права, источники, функции.

*Особенная часть* формирует представления о рыночных отношениях, субъектах и объектах, порядке и формах деятельности субъектов в торговом обороте, взаимоотношениях субъектов в торговом обороте, взаимоотношениях субъектов коммерческого права с органами государственной власти и местного самоуправления и т.д.

Сущностью всей системы является обозначение значимости торговых отношений, их содержание, элементы, связь с нормами права, воздействие на степень развития экономических отношений в целом.

**Принципы коммерческого права** – это основополагающие начала, которые распространяются на весь комплекс правовых норм и обеспечивают правовое регулирование коммерческой деятельности. Наиболее общим образом особенности коммерческого права можно проследить через принципы права:

1) *признание равенства участников коммерческих отношений*, которые регулируются гражданским законодательством. Принцип означает равенство среди предпринимателей (независимо от организационно-правовой формы и формы собственности), направлен на достижение практического функционирования рыночной экономики, на создание единого рынка;

2) *неприкосновенность собственности* (частной, публичной). Принцип обеспечивает собственникам возможность обладания своими полномочиями по владению, пользованию и распоряжению своим имуществом;

3) *свобода договора* – предполагает возможность предпринимателей самостоятельно решать вопросы заключения, изменения, расторжения договора, определять виды договоров и их условий, выбирать контрагентов по договору, если это не противоречит законодательству;

4) *запрет на произвольное вмешательство кого-либо в частные дела коммерсанта* – обращен главным образом к органам власти, непосредственное вмешательство которых допустимо только в случаях, прямо предусмотренных законом;

5) *принцип беспрепятственного осуществления частных прав* закреплен в Конституции Российской Федерации и характеризуется свободным использо-

ванием своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности;

б) *восстановление нарушенных прав* обеспечивается применением способов их защиты. Восстановление прав является односторонне обязательным, то есть для потерпевшего – право, для правонарушителя – обязанность;

7) *судебная защита нарушенных прав* закрепляется Конституцией РФ (ст.46), по которой нарушенные права защищаются в соответствии с подведомственностью дел, определяемой процессуальным законодательством РФ;

8) *дозволенная направленность частноправового регулирования* означает возможность для субъектов частного права действовать по своему усмотрению.

### **1.3. Источники правового регулирования коммерческого права**

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

**Иерархия источников коммерческого права** может быть представлена следующим образом:

1. *Международные договоры*, поскольку их приоритет над национальным законодательством предусмотрен ст. 15 Конституции РФ. Важнейшими международными документами в области коммерческого права являются:

Венская конвенция ООН 1980 г. о договорах международной купли-продажи товаров; Гаагская конвенция 1986 г. о праве, применимом к договорам международной купли-продажи; иные документы.

2. *Конституция РФ*, провозглашающая основные принципы торгового оборота. Конституция РФ является базой для любой отрасли права, определяет фундаментальные положения и основополагающие принципы коммерческого

права. В частности, единство экономического пространства; поддержку конкуренции; свободу предпринимательской и иной экономической деятельности; защиту собственности; закрепление права частной собственности наравне с другими формами собственности; свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств; право на судебную защиту нарушенных прав и др.

3. *Федеральные законы*, включая кодифицированные акты - Гражданский кодекс РФ, Кодекс торгового мореплавания РФ и множество других законов, среди которых невозможно выделить специальные торговые, так как они имеют и общегражданский характер.

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

- Устав автомобильного транспорта РСФСР;
- Воздушный кодекс РФ;
- Кодекс торгового мореплавания РФ;
- Кодекс внутреннего водного транспорта РФ;
- Федеральный закон «Устав железнодорожного транспорта Российской Федерации».

В области коммерческого права можно привести примеры следующих федеральных законов:

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

– Федеральный закон «О защите конкуренции». Им определяются организационные и правовые основы защиты конкуренции, в том числе предупреждения и пресечения: монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции; недопущения, ограничения, устранения конкуренции. Целями этого закона являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в РФ, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков;

– Федеральный закон «О техническом регулировании». Этот закон обязывает производителей тары обеспечивать требования, которые отвечают безопасности и высокому качеству; он также обязывает производителей ряда товаров сертифицировать свою продукцию;

– Закон РФ «О товарных биржах и биржевой торговле»;

– Закон РФ «О торгово-промышленных палатах в Российской Федерации»;

– Закон РФ «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» и другие.

#### *4. Подзаконные нормативные акты:*

– Указы Президента РФ, дополняющие законы при наличии в них пробелов;

– Постановления Правительства РФ, принимаемые для развития и исполнения законов;

– государственные стандарты на продукцию, работы, услуги, строительные объекты, установленные Госстандартом и другими компетентными органами;

– акты министерств и ведомств, направленные на исполнение законов, указов Президента РФ, постановлений Правительства РФ. Субъекты РФ в пределах своей компетенции могут издавать нормативные акты в сфере регулиро-

вания товарного оборота, которые не могут противоречить федеральному законодательству.

5. *Обычай делового оборота.* Это первые источники торгового права. В настоящее время применение обычаев санкционировано ст. 5 ГК РФ в тех случаях, когда необходимая норма в законодательстве отсутствует. Обычай как источник права - это сложившееся, определенное по своему содержанию правило, широко применяющееся в какой-либо области предпринимательства, не предусмотренное законодательством.

6. *Документы судебно-арбитражной практики.* Признание судебной практики источником права является весьма дискуссионным вопросом, но для этого есть ряд веских причин:

во-первых, наличие большого числа так называемых "обобщенных судебных прецедентов", выраженных в постановлениях Пленумов Верховного Суда РФ и Высшего Арбитражного Суда РФ, а также в информационных письмах Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ для нижестоящих судебных инстанций;

во-вторых, наличие так называемых "каучуковых" норм, т.е. выражений неопределенного характера, например, "заботливость", "осмотрительность", "неосторожность", "злоупотребление правом" (ст. 10 ГК);

в-третьих, зачастую разъяснения судебных инстанций о том, как нужно применять закон, становятся не толкованием прежней нормы, а созданием новой нормы.

#### **1.4. История развития коммерческого права**

В развитии торгового права принято выделять три периода: итальянский, французский и германский. Такое наименование этапов не случайно, оно обусловлено тем, что в определенные периоды времени каждая из трех названных стран (Италия, Франция, Германия) друг за другом превращались по мере своего развития в центры мировой торговли и, следовательно, развивали новое в за-

конодательстве в области торгового оборота.

*1. Итальянский период (XI-XV вв.)* - это зарождение торгового права. Он характеризуется господством сословных начал, купеческое торговое право выражается в обычаях. В этот период сформировались морские обычаи, применявшиеся в Средиземноморье. С тех пор морское право по-прежнему остается частью торгового права. В 1494 г. выходит книга Луки Пачолли «Трактат о счетах и записях», в котором обобщен опыт ведения бухгалтерского учета в Венеции и описан метод двойной бухгалтерской записи, а также даны основные понятия современной бухгалтерии: баланс, дебет, кредит. Во время рождения торгового права в XI—XV вв. принимаются законы, которые специальным образом регулируют трудовые отношения.

*2. Во Французский период (XVI—XVII вв.)* возрастает роль Франции как торговой державы. В этот период во Франции формируется сильное торговое сословие, которое пользуется поддержкой со стороны государства. В XVII в. во Франции предпринята попытка кодификации: издается кодифицированный общегосударственный правовой акт, регулирующий торговые отношения — Торговый ордонанс 1673 г., что послужило началом становления торгового права. В 1807 г. издан Торговый кодекс Наполеона, который действует во Франции и по сей день. Во Франции Торговый кодекс действует не параллельно с Гражданским кодексом, а дополнительно к нему. Кодекс Наполеона не имеет аналогов ни по времени действия, ни по пространству. Он получил применение во всех странах, входивших во Французскую империю. После свержения Наполеона многие страны отrekliсь от этого Кодекса за его национальную принадлежность. Однако их законодательство все равно базировалось именно на нем.

*3. В Немецкий период (XVIII — начало XX вв.)* большое влияние на развитие торгового права в Европе и мире оказали немецкие государства. В 1861 г. тогда еще разрозненные немецкие государства принимают общий Торговый кодекс. После объединения немецких государств в 1871 г. в единую Германию и принятия в 1896 г. общегерманского Гражданского кодекса Торговый кодекс 1861 г. был переиздан в 1897 г., чем значительно способствовал дальнейшему

экономическому объединению Германии, а также способствовал принятию Торгового кодекса в других государствах (в 1899 г. на основе германского Торгового кодекса был принят Торговый кодекс в Японии).

*4. Современный этап развития мирового торгового права.* В 60-е годы XX в. произошло резкое увеличение объема продаж и сбыта товаров, которые получили название торговой революции. В этот период кардинально изменились методы организации производства и торговли, между производством и торговлей установилась тесная взаимосвязь.

Произошедшая торговая революция потребовала соответствующего правового обеспечения. Прежде существовавшие торговые кодексы стали обновляться, а где их не было — приниматься. Во второй половине XX в. в США принят единообразный Торговый кодекс. В Великобритании в 70-е гг. XX в. был принят целый ряд законов торгового права: Закон о справедливой торговле, Закон о недобросовестных договорных условиях, Закон о купле и продаже и др. Во второй половине XX в. принимается большое количество международных соглашений по вопросам торговли (например, Венская конвенция ООН 1980 г. о договорах международной купли-продажи товаров). Активизируется деятельность международной торговой палаты. Создаются различные международные организации: Комиссия ООН по праву международной торговли (ЮНИСТРАЛ), Конференция ООН по торговле и развитию (ЮНКТАД). В 1994 г. страны Европейского союза приняли Общеввропейский кодекс частного права, первая часть которого называется «Принципы европейского договорного права». Она является своеобразным Торговым кодексом Европейского союза.

### **Развитие коммерческого права в России**

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

#### *1. Дореволюционный этап.*

До 1917 г. в России торговые отношения регулировались различными законодательными актами гражданского права, и никогда не было самостоятель-

ного торгового кодекса. В России не было исторических оснований к обособлению торгового права. В Древней Руси не было разделения общества на сословия. Те юридические особенности, которых требовал торговый оборот, были закреплены в общих, а не в специальных законодательных актах (Русской Правде, Псковской Судной Грамоте). Общественные классы выделялись не по привилегиям, а по обязанностям. В дореволюционном этапе развития коммерческого права выделяются два основных периода.

1) *Зарождение российского торгового права* пришлось на середину XVIIв. В это время были приняты: Соборное Уложение 1649 г.; Торговый устав 1653 г. (установил единую пошлину с продаж); Новоторговый Устав 1667 г. (упорядочил вопросы внешней торговли). По этому Уставу иностранным купцам запретили розничную торговлю на русских рынках, чего для обеспечения экономической независимости страны было мало. Нужно было активно вести внешнюю торговлю, а для этого требовалось овладеть выходом на морское побережье.

2) *Зарождение российского капиталистического торгового права* пришлось на конец XIX — начало XX вв. В XIX в., когда под руководством М. Сперанского был сформирован Свод Законов Российской империи, Свод Законов гражданских охватил те вопросы, которые на Западе регулировались торговыми кодексами. В 1887 г. был принят Торговый устав (действовавший в России до революции 1917 г.), содержащий только административные нормы, а в 1903 г., когда появилась необходимость упорядочить торговую деятельность различных обществ, он был переработан. В 1903 г. был принят Устав торгового судопроизводства, который определил порядок создания и деятельности коммерческих судов, которые решали все споры, связанные с торговым оборотом.

## *2. Советский этап.*

Особенностью советского этапа с 1917 по 1991 гг. стало то, что советское государство отказалось от коммерческого права в его общемировом понимании. В 1917 г. утратили силу все прежние Уставы, регламентирующие порядок торгового оборота. В советский период, когда экономика являлась полностью

государственной, появилась идея создания такого коммерческого права, которое бы сочетало в себе административно-правовые и имущественно-стоимостные элементы. Сам рынок в Советском Союзе был заменен плановой системой хозяйствования, следовательно, коммерческое (торговое) право стало неактуально и не развивалось.

### *3. Постсоветский (современный) этап.*

В современной России с 1991 г. торговое (коммерческое) право стало заново развиваться. Становление коммерческого права в России происходит по мере становления и развития товарного рынка. Инфраструктура товарного рынка пока еще развита недостаточно, а это, в свою очередь, мешает развитию коммерческого права. В то же время пробелы и недостатки в правовом регулировании тормозят развитие коммерческих отношений. В результате всего этого развитие коммерческого права в России идет очень медленным темпом.

Указом Президента РФ был утвержден Общеправовой классификатор отраслей законодательства, где выделено законодательство о торговле.

Принятый Гражданский кодекс Российской Федерации совершенствует регулирование имущественных отношений, тем не менее, много видов правовых отношений в сфере торгового оборота осталось вне пределов регулирования ГК РФ. Это, например, организация бирж, деятельность посредников, приемка продукции, возврат тары и др. В Российской Федерации издан Закон РФ «О защите прав потребителей», который предусматривает возможности защиты прав гражданина от злоупотреблений со стороны производителя. В настоящее время становление коммерческого права в России продолжается.

## **Упражнения для контроля знаний**

### *Вопросы к семинарским и практическим занятиям*

1. Понятие, предмет и метод коммерческого права.
2. Принципы коммерческого права.
3. Особенности проявления принципов частного права в коммерческом праве.

4. Источники правового регулирования коммерческого права.
5. История развития международного коммерческого права.
6. История развития торгового права России.
7. Система коммерческого права.

#### *Темы эссе*

1. Сравните определения коммерческого и предпринимательского права, которые даются в юридической литературе.
2. Проследите этапы развития и становления торгового права в России.
3. Изучите общие черты и различия в предмете регулирования торгового права зарубежных стран и коммерческого права Российской Федерации.
4. Определите значение законов и подзаконных нормативных актов коммерческой деятельности.
5. Изучите перспективы и практическую необходимость принятия Торгового кодекса РФ.

#### *Тест для самопроверки знаний*

1. В каком государстве впервые был принят Торговый кодекс?
  - 1) Германия;
  - 2) Франция;
  - 3) США.
2. В каком государстве существуют гражданский и торговый кодексы?
  - 1) Россия;
  - 2) Нидерланды;
  - 3) Япония.
3. В развитии торгового права принято различать три исторических этапа:
  - 1) древнеримский, французский, американский;
  - 2) итальянский, английский, голландский;
  - 3) итальянский, французский, германский.

4. Коммерческое право – это ...

- 1) комплексная отрасль права;
- 2) самостоятельная отрасль права;
- 3) подотрасль гражданского права.

5. Расположите нормативно-правовые акты в порядке убывания юридической силы:

- 1) Указ Президента.
- 2) Текущий федеральный закон.
- 3) Конституция.
- 4) Постановление Правительства.
- 5) Нормативный акт законодательного органа субъекта федерации.
- 6) Инструкция министерства.
- 7) Федеральный конституционный закон.
- 8) Нормативный акт предприятия или организации.
- 9) Нормативный акт муниципальных властей.

6. Российский закон, в котором содержатся положения о коммерческой деятельности ...

- 1) Торговый кодекс;
- 2) Гражданский кодекс;
- 3) Налоговый кодекс;
- 4) Закон «О сертификации».

## Тема 2. СУБЪЕКТЫ КОММЕРЧЕСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

### 2.1. Субъекты коммерческой деятельности в Российской Федерации

Субъектами коммерческого права могут являться не все участники гражданско-правовых отношений. В торговой деятельности имеют право участвовать только те субъекты (участники), которые имеют специальное разрешение на проведение профессиональной торговли или в уставах которых торговля является одной из уставных задач. Субъектами коммерческой деятельности являются лишь те физические и юридические лица, которые осуществляют профессиональную деятельность по доведению товара от производителя к потребителям.

К таким субъектам относятся:

1) **граждане-предприниматели.** В Российской Федерации профессиональной коммерческой деятельностью могут заниматься граждане, если они в установленном законом порядке зарегистрированы в качестве предпринимателей. Такая регистрация в качестве гражданина-предпринимателя дает право гражданину заниматься коммерческой деятельностью, если такое право предусмотрено в выдаваемом ему свидетельстве о регистрации. Помимо прав, регистрация в качестве гражданина-предпринимателя налагает на него и ряд обязанностей, а также специальную гражданско-правовую ответственность. Гражданин-предприниматель может участвовать в арбитражном суде как в качестве истца, так и в качестве ответчика. Физические лица не являются субъектами коммерческого права;

2) **юридические лица.** Юридическое лицо — организация, которая имеет в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении обособленное имущество и отвечает по своим обязательствам этим имуществом, может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, исполнять обязанности, быть истцом и ответчиком в суде (ст. 48 ГК РФ);

3) **специальные субъекты.** Специальные субъекты товарного рынка не совершают сделок, а создают возможности другим лицам совершать сделки, например товарные биржи, оптовые ярмарки, посреднические организации (торговые дома, дилерские фирмы, трейдеры, дистрибьюторы, брокеры, стокисты, агентские фирмы).

Всех специальных субъектов торговой деятельности можно объединить в две группы:

1) специальные субъекты товарного рынка, которые непосредственно не участвуют в совершении сделок, а создают возможности и условия для операций другим лицам.

К таким организациям можно отнести:

а) товарные биржи — организации, формирующие оптовый рынок в виде гласных и публичных торгов, проводимых в определенном месте и по определенным правилам;

б) валютные биржи;

в) фондовые биржи;

г) выставки-ярмарки;

д) торгово-промышленные палаты;

2) предпринимательские организации или индивидуальные предприниматели, которые непосредственно занимаются заключением сделок. Они классифицируются следующим образом:

*а) независимые посредники — действуют от своего имени и за свой счет:*

—дилеры — специальные торгово-посреднические организации, специализирующиеся на продаже определенного товара, совершающие определенные операции с определенным видом товара;

—торговые дома — многопрофильные организации, которые занимаются торговлей и производственной деятельностью по обработке, расфасовке и упаковке реализуемых товаров, строятся как единое юридическое лицо или объединение юридических лиц, занимающихся торговлей, складской и производственной деятельностью;

—трейдеры — специализированные посредники, которые совершают сделки по поручению клиентов, но от своего имени и за свой счет. Трейдерами могут быть юридические лица и индивидуальные предприниматели. Они специализируются на коротких операциях;

— стокисты — особый вид специализированных посредников, которые осуществляют экспортно-импортные операции на основе договора комиссии, по которому они осуществляют исключительную продажу товара определенного поставщика. Они сначала получают на товарный склад товар экспортера, а затем реализуют его по договору комиссии средним и мелким покупателям;

*б) посреднические организации, не приобретающие собственности на товар, а оказывающие в качестве основного вида деятельности услуги по доведению товара от изготовителя к потребителю.* К данному виду посредников относятся дистрибьюторы. Это организации, реализующие полученные по импорту товары на территории своей страны. Их характеризует долгосрочный характер отношений, создание собственной сбытовой сети, осуществление деятельности, не связанной непосредственно с торговыми операциями (изучение спроса, реклама продукции и др.). Дистрибьюторы классифицируются на:

—регулярные — имеют собственные склады, где накапливаются и хранятся товары, заключают договоры на поставку в будущих периодах, оказывают услуги по подбору ассортимента групп товаров;

—нерегулярные — арендуют склады, участвуют в основном в транзитных поставках;

*в) организации, не совершающие операции с товаром, а оказывающие разнообразные услуги, содействуя продвижению товара.* Они заключают сделки, целью которых является продвижение товара:

—брокеры — организации, физические лица, которые заключают на бирже договоры от имени и за счет клиента, действуют на бирже в качестве контор или независимых брокеров;

—агентские фирмы — подыскивают покупателей для фирмы-продавца

(торговые агентства) или изучают спрос и предложение на рынке определенного товара с перспективой его сбыта (маркетинговые агентства). Перечень участников товарного рынка не является исчерпывающим. В связи с постоянным развитием торговых отношений, торгового законодательства возможно совершенствование уже существующих и возникновение новых форм участников торгового рынка.

## **2.2. Осуществление коммерческой деятельности без образования юридического лица**

Индивидуальное предпринимательство предполагает определенную форму экономической активности от своего имени и под личную ответственность, которая в данном случае трактуется как полная и неограниченная. С момента государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя граждане имеют право заниматься предпринимательской (в том числе коммерческой) деятельностью без образования юридического лица. Предпринимательская деятельность граждан без образования юридического лица представляет собой простую форму организации предпринимательской деятельности.

Регистрация индивидуальной предпринимательской деятельности производится по месту жительства будущего предпринимателя. Принцип общей правоспособности распространяется на всех предпринимателей, в том числе и на индивидуальных, поэтому они вправе совершать любые сделки, за исключением тех, которые специально запрещены законом. Отдельные виды предпринимательской деятельности требуют специального разрешения — лицензии. Законодательство регулирует последствия незаконной деятельности, связанной с ведением предпринимательской деятельности без государственной регистрации. В случаях, связанных с представительством предпринимателя, предпринимателем является сам представляемый, т. е. то лицо, от имени которого совершаются юридические действия представителем и для которого возникают правовые последствия этих действий. Закон говорит о распространении на ин-

дивидуальных предпринимателей принципа полной ответственности, по которому индивидуальный предприниматель отвечает по своим обязательствам всем принадлежащим ему имуществом. Решением арбитражного суда индивидуальный предприниматель может быть признан несостоятельным (банкротом), если он не в состоянии удовлетворить требования кредиторов, связанные с осуществлением индивидуальным предпринимателем предпринимательской деятельности. С момента вынесения арбитражным судом решения о признании индивидуального предпринимателя банкротом, регистрация его в качестве предпринимателя без образования юридического лица утрачивает свою силу.

Составной частью права на предпринимательство является право предпринимателей иметь имущество в собственности: владеть, пользоваться и распоряжаться им как единолично, так и совместно с другими лицами.

Гражданин, осуществляющий предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, не зарегистрированный в качестве индивидуального предпринимателя, не имеет права на ссылку 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, которые связаны с осуществлением предпринимательской деятельности.

### **2.3. Классификация юридических лиц по законодательству РФ**

Согласно ГК РФ все юридические лица делятся на коммерческие и некоммерческие. Коммерческие юридические лица имеют в качестве основной цели своей деятельности извлечение прибыли. Некоммерческие юридические лица не имеют основной целью извлечение прибыли и не распределяют ее между участниками.

Юридические лица, учредители (участники) которых обладают правом участия (членства) в них и формируют их высший орган управления, являются *корпоративными юридическими лицами (корпорациями)*. Участники корпорации вправе участвовать в управлении делами корпорации, высшим органом

корпорации является общее собрание ее участников. Юридические лица, учредители которых не становятся их участниками и не приобретают в них прав членства, являются *унитарными юридическими лицами* (рис. 1).

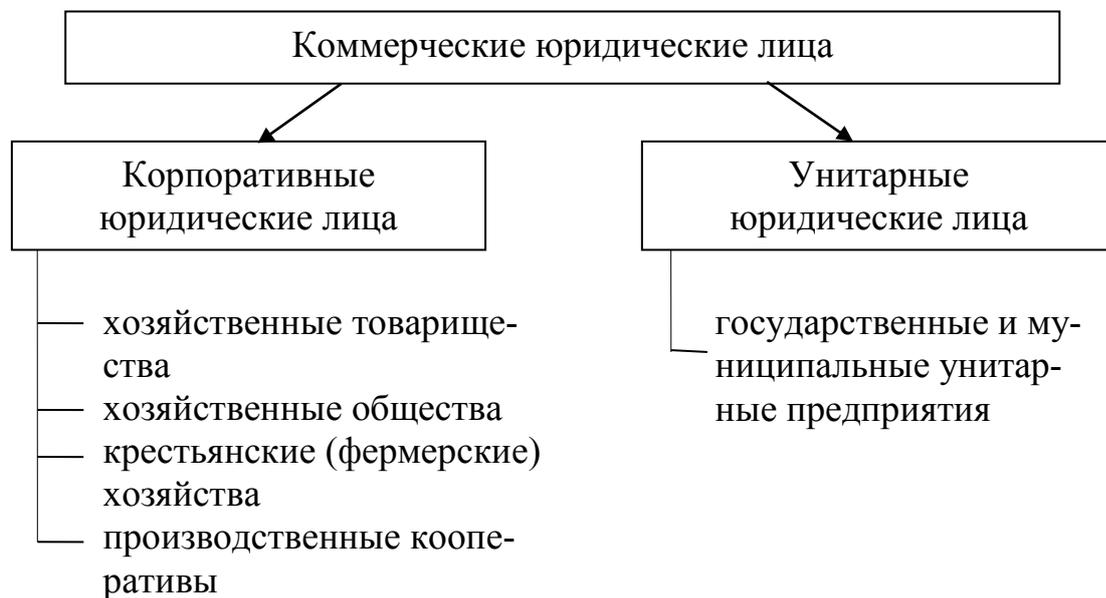


Рис. 1. Классификация коммерческих юридических лиц

Юридические лица, являющиеся коммерческими организациями, могут создаваться в организационно-правовых формах хозяйственных товариществ и обществ, крестьянских (фермерских) хозяйств, производственных кооперативов, государственных и муниципальных унитарных предприятий.

### **Хозяйственные товарищества**

Хозяйственные товарищества могут создаваться в форме полного товарищества и товарищества на вере (коммандитного товарищества). *Полным* признается *товарищество*, участники которого (полные товарищи) в соответствии с заключенным между ними договором занимаются предпринимательской деятельностью от имени товарищества и несут ответственность по его обязательствам принадлежащим имуществом (ГК РФ, ст. 69). При этом кредитор может предъявить имущественное требование в полном объеме как одновременно ко всем участникам, так и к любому из них. Минимальное количество товарищей — двое, максимальное — не ограничено. Если по каким-либо причинам остается один участник, полное товарищество преобразуется в хозяйственное обще-

ство или ликвидируется. Лицо может быть участником только одного полного товарищества. Участниками полных товариществ и полными товарищами в товариществах на вере могут быть индивидуальные предприниматели и коммерческие организации. Государственные органы и органы местного самоуправления не вправе участвовать от своего имени в хозяйственных товариществах.

Участники хозяйственных товариществ вправе участвовать в управлении делами, получать информацию о деятельности товарищества, знакомиться с его документацией, принимать участие в распределении прибыли, получать при ликвидации товарищества часть имущества, оставшегося после расчетов с кредиторами, или денежный эквивалент ее стоимости.

Складочный капитал полного товарищества должен быть не менее 10 000 рублей. Участник полного товарищества вправе выйти из него с получением при этом стоимости части имущества товарищества, соответствующей доле этого участника в складочном капитале, или с получением соответствующей части имущества в натуре.

Фирменное наименование полного товарищества должно содержать имена (наименования) всех его участников и слова «полное товарищество», либо имя (наименование) одного или нескольких участников с добавлением слов «и компания», «полное товарищество». Полное товарищество создается и действует на основании *учредительного договора*, который подписывается всеми его участниками. Хозяйственные товарищества могут быть учредителями (участниками) других хозяйственных товариществ и обществ, за исключением случаев, предусмотренных законом.

Управление деятельностью полного товарищества осуществляется по общему согласию всех участников. Учредительным договором товарищества могут быть предусмотрены случаи, когда решения принимаются большинством голосов участников. При этом каждый имеет один голос, если учредительным договором не предусмотрен иной порядок определения количества голосов участников.

Порядок управления товариществом определяется по соглашению част-

ников (товарищей). Прибыль и убытки полного товарищества распределяются между его участниками пропорционально их долям в складочном капитале, если иное не предусмотрено учредительным договором или иным соглашением участников.

Особенность полного товарищества заключается в том, что его участники вкладывают не только имущество, но и личный труд. Присутствует крайняя заинтересованность всех товарищей в совместной деятельности, что обеспечивает строгий контроль каждого участника по отношению к делам остальных. Поскольку от каждого участника зависит очень многое в деятельности товарищества, то между товарищами должны быть доверительные отношения, поэтому число участников полного товарищества ограничено.

Участники полного товарищества солидарно несут субсидиарную ответственность своим имуществом по обязательствам товарищества. Участник полного товарищества, не являющийся его учредителем, отвечает наравне с другими участниками по обязательствам, возникшим до его вступления в товарищество. Участник, выбывший из товарищества, отвечает по обязательствам товарищества, возникшим до момента его выбытия, наравне с оставшимися участниками в течение двух лет со дня утверждения отчета о деятельности товарищества за год, в котором он выбыл из товарищества.

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

Фирменное наименование товарищества на вере должно содержать либо имена (наименования) всех полных товарищей и слова «товарищество на вере» или «коммандитное товарищество», либо имя (наименование) не менее чем одного полного товарища с добавлением слов «и компания», «товарищество на

вере» или «коммандитное товарищество».

Товарищество на вере создается и действует на основании *учредительного договора*, который подписывается всеми полными товарищами.

Управление деятельностью товарищества на вере осуществляется *полными товарищами*. Вкладчики не вправе участвовать в управлении и ведении дел товарищества на вере, выступать от его имени иначе как по доверенности, оспаривать действия полных товарищей по управлению и ведению дел товарищества. Лицо может быть полным товарищем только в одном товариществе на вере. Складочный капитал товарищества на вере должен быть не менее 10 000 рублей.

Товарищество на вере ликвидируется при выбытии всех участвовавших в нем вкладчиков. Однако полные товарищи вправе вместо ликвидации преобразовать товарищество на вере в полное товарищество.

Положение полных товарищей, участвующих в товариществе на вере, и их ответственность по обязательствам товарищества, а также управление и ведение дел в товариществе на вере такие же, как в полном товариществе.

### **Хозяйственные общества**

Коммерческие организации, состоящие только из вкладчиков, именуются обществами, разновидностями которых в Российской Федерации выступают общество с ограниченной ответственностью и акционерное общество.

*Обществом с ограниченной ответственностью (ООО)* признается учрежденное одним или несколькими лицами общество, уставный капитал которого разделен на доли определенных учредительными документами размеров; участники общества с ограниченной ответственностью не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости внесенных ими вкладов (ГК РФ, ст. 87). Именно в этом смысле ответственность общества ограничена. В то же время само общество как юридическое лицо отвечает перед своими кредиторами по обязательствам всем своим имуществом.

Учредительными документами общества с ограниченной ответствен-

стью являются *учредительный договор*, подписанный его учредителями, и утвержденный ими *устав*. Если общество учреждается одним лицом, его учредительным документом является устав. Уставный капитал общества должен быть не менее 10 000 рублей.

Высшим органом управления общества с ограниченной ответственностью является *общее собрание его участников*. В обществе создается коллективный или единоличный *исполнительный орган*, осуществляющий текущее руководство его деятельностью и подотчетный общему собранию участников общества. Единоличный орган управления обществом может быть избран также не из числа его участников.

Общество с ограниченной ответственностью может быть реорганизовано или ликвидировано добровольно по единогласному решению его участников. Оно вправе преобразоваться в акционерное общество или производственный кооператив.

Участник ООО вправе продать или иным образом уступить свою долю в уставном капитале общества или ее часть одному или нескольким участникам данного общества, а также третьим лицам в соответствии с условиями, предусмотренными уставом общества.

*Акционерным обществом (АО)* признается общество, уставный капитал которого разделен на определенное число акций; участники акционерного общества (акционеры) не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости принадлежащих им акций (ГК РФ, ст. 96).

Акционерные общества могут быть публичными и непубличными. Акционерное общество, участники которого могут отчуждать принадлежащие им акции без согласия других акционеров, признается *публичным акционерным обществом*. Такое акционерное общество вправе проводить открытую подписку на выпускаемые им акции и их свободную продажу на условиях, установленных законом и иными правовыми актами. Публичное акционерное общество обязано ежегодно публиковать для всеобщего сведения годовую финансовую

отчетность. Минимальный уставный капитал публичного акционерного общества должен составлять не менее 100 000 рублей.

Акционерное общество, акции которого распределяются только среди его учредителей или иного заранее определенного круга лиц, признается *непубличным акционерным обществом*. Такое общество не вправе проводить открытую подписку на выпускаемые им акции либо иным образом предлагать их приобретение неограниченному кругу лиц. Минимальный уставный капитал непубличного акционерного общества должен составлять не менее 10 000 рублей

Учредительным документом акционерного общества является его *устав*, утвержденный его акционерами. Акционерное общество может быть создано одним лицом или состоять из одного лица в случае приобретения одним акционером всех акций общества. Сведения об этом должны содержаться в уставе общества, быть зарегистрированы и опубликованы в средствах массовой информации. Акционерное общество не может иметь в качестве единственного участника другое хозяйственное общество, состоящее из одного лица.

Высшим органом управления акционерного общества является *общее собрание акционеров*. В обществе с числом акционеров более 50 должен быть создан *совет директоров (наблюдательный совет)*. Исполнительный орган общества может быть *коллегиальным* (правление, дирекция) и (или) *единоличным* (директор, генеральный директор). Он осуществляет текущее руководство деятельностью акционерного общества и подотчетен совету директоров (наблюдательному совету) и общему собранию акционеров.

### **Крестьянские (фермерские) хозяйства**

Крестьянским (фермерским) хозяйством, создаваемым в качестве юридического лица, признается добровольное объединение граждан на основе членства для совместной производственной или иной хозяйственной деятельности в области сельского хозяйства, основанной на их личном участии и объединении членами крестьянского (фермерского) хозяйства имущественных вкладов.

Право на создание фермерского хозяйства имеют дееспособные граждане Российской Федерации, иностранные граждане и лица без гражданства. Члена-

ми 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 пяти человек).

Имущество крестьянского (фермерского) хозяйства принадлежит ему на праве собственности. Гражданин может быть членом только одного крестьянского (фермерского) хозяйства, созданного в качестве юридического лица.

Члены крестьянского (фермерского) хозяйства, созданного в качестве юридического лица, несут по обязательствам крестьянского (фермерского) хозяйства субсидиарную ответственность. При обращении взыскания кредиторов крестьянского (фермерского) хозяйства на земельный участок, находящийся в собственности хозяйства, земельный участок подлежит продаже с публичных торгов в пользу лица, которое в соответствии с законом вправе продолжать использование земельного участка по целевому назначению.

При выходе из фермерского хозяйства одного из его членов земельный участок и средства производства фермерского хозяйства разделу не подлежат. Гражданин в случае выхода его из фермерского хозяйства имеет право на денежную компенсацию, соразмерную его доле в праве общей собственности на имущество фермерского хозяйства.

Гражданин, вышедший из фермерского хозяйства, в течение двух лет после выхода из него несет субсидиарную ответственность в пределах стоимости своей доли. При прекращении фермерского хозяйства в связи с выходом из него всех его членов имущество фермерского хозяйства подлежит разделу между членами фермерского хозяйства.

### **Производственные кооперативы**

*Производственным кооперативом (артелью)* признается добровольное объединение граждан на основе членства для совместной производственной

или иной хозяйственной деятельности (производство, переработка, сбыт промышленной, сельскохозяйственной и иной продукции, выполнение работ, торговля, бытовое обслуживание, оказание других услуг), построенной на их личном трудовом и ином участии и объединении его членами (участниками) имущественных паевых взносов (ГК РФ, ст. 106<sup>1</sup>).

Учредительным документом производственного кооператива является его *устав*, утверждаемый общим собранием его членов. Число членов кооператива должно быть *не менее пяти*. Минимальный размер уставного капитала должен быть не менее 10 000 рублей. Фирменное наименование кооператива должно содержать его наименование и слова «производственный кооператив» или слово «артель».

Имущество, находящееся в собственности производственного кооператива, делится на паи его членов в соответствии с уставом. Уставом кооператива может быть установлено, что определенная часть принадлежащего кооперативу имущества составляет неделимые фонды, используемые на цели, определяемые уставом.

Прибыль кооператива распределяется между его членами в соответствии с их трудовым участием, если иное не предусмотрено уставом. В таком же порядке распределяется имущество, оставшееся после ликвидации кооператива и удовлетворения требований его кредиторов.

Высшим органом управления кооперативом является *общее собрание его членов*. При принятии решений общим собранием член кооператива имеет один голос. Исполнительным органом кооператива являются *правление* и (или) его *председатель*. Они осуществляют текущее руководство деятельностью кооператива и подотчетны наблюдательному совету и общему собранию членов кооператива. Членами правления и председателем кооператива могут быть только его члены.

Член кооператива вправе по своему усмотрению выйти из него. В этом случае ему должна быть выплачена стоимость пая или выдано имущество, соответствующее его паю, а также осуществлены другие выплаты, предусмотрен-

ные уставом кооператива.

### **Государственные и муниципальные унитарные предприятия**

Предприятия, посредством которых государство и органы местного самоуправления осуществляют свою предпринимательскую (производственную) деятельность, называются унитарными и наделяются правами юридического лица.

*Унитарным предприятием* признается коммерческая организация, не наделенная правом собственности на закрепленное за ней собственником имущество. Имущество унитарного предприятия является неделимым и не может быть распределено по вкладам (долям, паям), в том числе между работниками предприятия. В форме унитарных предприятий могут быть созданы только *государственные* и *муниципальные* предприятия.

Фирменное наименование такого предприятия должно содержать указание на собственника. Учредительным документом унитарного предприятия является *устав*, который должен содержать сведения о предмете и целях деятельности, а также о размере уставного фонда предприятия (ГК РФ, ст. 113).

Унитарное предприятие возглавляется *руководителем*, назначаемым собственником или уполномоченным органом и ему подотчётен. Имущество государственного или муниципального унитарного предприятия находится в государственной или муниципальной собственности и принадлежит такому предприятию на праве хозяйственного ведения или оперативного управления.

*Право хозяйственного ведения* означает, что предприятие не может продавать принадлежащее ему на праве хозяйственного ведения недвижимое имущество, сдавать его в аренду, отдавать в залог или другим способом распоряжаться этим имуществом без согласия собственника или уполномоченного им органа. Остальным имуществом, принадлежащим предприятию, оно распоряжается самостоятельно за исключением случаев, установленных законом или иными правовыми актами (ГК РФ, ст. 295).

Унитарное предприятие, основанное на праве хозяйственного ведения, создается по решению уполномоченного на то государственного органа или ор-

гана местного самоуправления. Уставный фонд предприятия не может быть меньше 100 000 рублей.

Собственник имущества предприятия, основанного на праве хозяйственного ведения, не отвечает по обязательствам предприятия за исключением случаев, предусмотренных законом. Собственник имеет право на получение части прибыли от использования имущества, находящегося в хозяйственном ведении предприятия.

*Унитарное предприятие*, основанное на праве оперативного управления, к коммерческим организациям может быть отнесено сугубо условно. Оно таким не является, поскольку его основная цель не получение прибыли, а выполнение определенного состава работ.

Право оперативного управления предусматривает распоряжение имуществом только в соответствии с целями деятельности предприятия, заданиями собственника и назначением имущества. Собственник имущества, закрепленного за унитарным предприятием на праве оперативного управления, может изъять излишнее, неиспользуемое или используемое не по назначению имущество (ГК РФ, ст. 296).

Унитарное предприятие, основанное на праве оперативного управления, создается по решению Правительства Российской Федерации на базе имущества, находящегося в федеральной собственности (*федеральное казенное предприятие*). Фирменное наименование должно содержать указание на то, что предприятие является казенным. Российская Федерация несет ответственность по обязательствам казенного предприятия при недостаточности его имущества.

### **Некоммерческие организации**

Основной их целью служит реализация творческих, духовных, благотворительных, просветительских, материальных и иных потребностей граждан и юридических лиц. Некоммерческие организации аналогично коммерческим согласно ГК РФ подразделяются на корпоративные и унитарные юридические

лица (см. рис. 2).



Рис. 2. Классификация некоммерческих юридических лиц

**Некоммерческие корпоративные организации** – это некоммерческие организации, учредители (участники) которых приобретают право участия (членства) в них и формируют их высший орган управления.

1. Потребительские кооперативы (жилищные, жилищно-строительные и гаражные кооперативы; садоводческие, огороднические и дачные потребительские кооперативы; общества взаимного страхования; кредитные кооперативы; фонды проката; сельскохозяйственные потребительские кооперативы).

2. Общественные организации (политические партии и созданные в качестве юридических лиц: профессиональные союзы (профсоюзные организации); общественные движения: органы общественной самодеятельности; территориальные общественные самоуправления).

3. Ассоциации (союзы) (некоммерческие партнерства; саморегулируемые организации; объединения работодателей; объединения профессиональных союзов, кооперативов и общественных организаций; торго-

промышленные, нотариальные и адвокатские палаты).

4. Товарищества собственников недвижимости (товарищества собственников жилья (ТСЖ))

5. Казачьи общества, внесенные в госреестр казачьих обществ в РФ.

6. Общины коренных малочисленных народов РФ.

**Некоммерческие унитарные организации** – такие некоммерческие организации, учредители которых не становятся ее участниками и не приобретают в ней права членства.

7. Фонды (общественные и благотворительные фонды).

8. Учреждения (государственные учреждения (в том числе государственные академии наук); муниципальные учреждения; частные (в том числе общественные) учреждения).

9. Автономные некоммерческие организации.

10. Религиозные организации.

11. Публично-правовые компании.

Некоторые некоммерческие организации могут осуществлять приносящую доход деятельность, если это предусмотрено их уставами, лишь постольку, поскольку это направлено на достижение целей, ради которых они созданы, и если это соответствует таким целям. Некоммерческая организация, уставом которой предусмотрено осуществление приносящей доход деятельности, за исключением казенного и частного учреждений, должна иметь достаточное для осуществления указанной деятельности имущество рыночной стоимостью не менее минимального размера уставного капитала, предусмотренного для обществ с ограниченной ответственностью.

Общественные и иные некоммерческие организации, в том числе учреждения, могут добровольно объединяться в ассоциации (союзы) этих организаций. Члены ассоциации (союза) сохраняют свою самостоятельность и права юридического лица.

## **2.4. Правовое регулирование коммерческого представительства**

Коммерческая деятельность по своей природе предполагает широчайшее использование посредничества и связанного с ним представительства. Именно в торговле посредничество и представительство получили детальную разработку. Торговое посредничество давно превратилось в самостоятельный вид предпринимательства. В рыночном обществе посредническая деятельность приобретает одно из приоритетных значений как механизм, способствующий развитию торгово-хозяйственных связей, активизации продаж товаров. Использование посредников дает производителям и оптовым торговым организациям значительную экономию трудовых и материальных ресурсов, позволяет ускорить совершение торговых операций и улучшить их качество, поскольку посредник обладает более высоким профессионализмом в своей области.

В отличие от широкого понимания посредничества как участия в продвижении товаров от изготовителей к потребителям, в коммерческом праве данный термин имеет иное значение. Оно может пониматься как установление субъектом правовых или экономических отношений с контрагентами при посредничестве либо участии другого лица.

Коммерческое посредничество следует рассматривать как оказание посредником юридических и фактических услуг в осуществлении продаж (закупок) товаров за счет средств других лиц, от своего имени или от их имени. Отношения по коммерческому посредничеству и представительству в основном регулируются законом.

Коммерческим представителем может быть только коммерческая организация или лицо, являющееся индивидуальным предпринимателем (ст.184 ГК РФ). Такое требование обусловлено возможностью возложения на коммерческого представителя имущественной ответственности за ненадлежащее исполнение своих обязанностей. Также и представляемыми (принципалами, доверителями) при коммерческом представительстве могут быть только коммерческие организации или индивидуальные предприниматели.

К основным особенностям коммерческого посредничества можно отнести:

- 1) профессиональную деятельность представителя;
- 2) как правило, состоит в совершении множества или неопределенного количества действий для представляемого;
- 3) носит возмездный характер;
- 4) может предусматривать совершение как юридических, так и фактических действий для представляемого.

Закон разрешает заключать с коммерческим представителем договор о полной материальной ответственности и не приобретает права собственности на получаемое имущество. Коммерческий представитель, как и любой предприниматель, освобождается от ответственности только при наличии обстоятельств непреодолимой силы. Он не вправе разглашать сведения, составляющие коммерческую тайну представляемого (принципала, доверителя). Коммерческий представитель вправе удерживать находящиеся у него вещи, которые подлежат передаче доверителю, в обеспечение своих требований по договору поручения. Коммерческий представитель вправе действовать одновременно в интересах разных сторон в сделке с их согласия, что запрещено общегражданскому представителю.

Модель одновременного коммерческого представительства иллюстрируется схемой на рис. 3.



Рис. 3. Схема одновременного коммерческого представительства разных сторон сделки

Учитывая особый характер подобного рода отношений, способных существенно затронуть интересы обеих сторон в сделке, Гражданский кодекс РФ устанавливает ряд обязательных условий использования такой модели (ст. 184):

а) стороны выразили согласие на одновременное коммерческое представительство или такое представительство предусмотрено законом;

б) коммерческий представитель должен иметь прямо выраженные полномочия, предусматривающие его права на одновременное представительство. Такие полномочия могут содержаться в письменных договорах, которые обе стороны предполагаемой сделки заключили с коммерческим представителем, или в выданной каждой из них доверенности;

в) коммерческий представитель обязан исполнять данные ему поручения с заботливостью обычного предпринимателя;

г) коммерческий представитель обязан сохранять в тайне ставшие ему известными сведения о торговых сделках и после исполнения данного ему поручения.

Достоинства института коммерческого представительства:

- если перед фирмой стоит вопрос, что целесообразнее: открыть филиал или заключить договор с коммерческим представителем, то, безусловно, следует отдать предпочтение коммерческому представительству, поскольку это значительно проще, дешевле и оперативнее;

- с коммерческим представителем можно заключить такой договор, по которому он будет получать зарплату в зависимости, например, от количества заключенных договоров поставки, т. е. финансовые отношения будут строиться на принципе "самоокупаемости";

- коммерческий представитель не связан трудовыми правоотношениями с представляемым;

- допускается одновременное коммерческое представительство разных сторон в сделке.

На коммерческого представителя распространяются нормы Гражданского кодекса РФ, устанавливающие ответственность за нарушение обязательств.

Коммерческий представитель, как и любой предприниматель, освобождается от ответственности только в одном случае - в случае форс-мажорных обстоятельств. Необходимо подчеркнуть, что к таким обстоятельствам не относятся: нарушение обязанностей со стороны партнеров коммерческого представителя, отсутствие на рынке нужных для исполнения товаров, отсутствие у должника необходимых денежных средств.

Кроме того, коммерческий представитель отвечает за действия своих работников и третьих лиц.

Открывая коммерческое представительство и составляя при этом текст договора, необходимо подробнее определять круг прав и обязанностей коммерческого представителя, подчиненных ему лиц, а также предусматривать его договорную ответственность. Закон разрешает заключение с коммерческим представителем договора о полной материальной ответственности.

От института коммерческого представительства следует отличать институт коммерческого посредничества. Он преследует цель заключения коммерческих договоров между заинтересованными лицами. В зависимости от выполняемых функций на товарном рынке, основных видов договоров, а также от того, приобретают ли такие посреднические организации право собственности на товар, выделяют три группы торговых посредников.

Первая - это независимые оптовые торговцы и посреднические фирмы, приобретающие право собственности на реализуемый с их участием товар. К их числу он относит фирмы-дилеры, торговые дома, дистрибьюторов, экспортные и импортные фирмы, стокистов, трейдеров и ряд других.

Вторая группа включает посреднические организации, которые не приобретают права собственности на товар, но оказывают услуги по доведению товара от изготовителя к потребителю. Они действуют как представители. Это - различные виды посреднических организаций. К их числу относятся брокерские конторы (фирмы) и независимые агентства и агенты.

Третья группа торговых посредников представлена специальными участниками рынка, призванными помочь в организации торгового оборота. Это -

товарные биржи, оптовые ярмарки и другие.

## **2.5. Российская Федерация, субъекты Российской Федерации и муниципальные образования как участники коммерческих отношений**

В силу положений гражданского законодательства РФ, административно-территориальные единицы участвуют в отношениях, регулируемых гражданским законодательством, на равных с иными участниками этих отношений - физическими и юридическими лицами. Порядок такого участия установлен ст. 125 ГК РФ. Особенностью участия данных субъектов в коммерческих правоотношениях является то, что они преследуют не частные, а публичные интересы. Кроме того, существуют две формы такого представительства:

первая - непосредственное участие государства во внутреннем и международном торговом обороте;

вторая - участие органов власти в коммерческом обороте через институт специально уполномоченных лиц - представителей государства. Примером такого представительства является деятельность представителей государства в органах управления акционерных обществ и иных юридических лиц, акции (доли) которых принадлежат РФ.

Интересы России в области внешнеэкономических связей представляет торгово-экономическая служба дипломатического представительства России за границей. В странах - основных торгово-экономических партнерах России, а также соседних странах или в регионах по представлению Министерства иностранных дел, согласованию с Министерством финансов может быть создано экономическое бюро. Основными задачами торгово-экономической службы являются: представление и защита интересов России в стране пребывания по всем вопросам внешнеэкономической деятельности; развитие эффективных экономических связей и новых форм торгово-экономических отношений со страной пребывания, совершенствование структуры взаимной торговли; сотрудничество с международными экономическими, финансовыми организациями, торгово-

промышленными палатами, предпринимательскими структурами, осуществление контроля за исполнением заключенных между РФ и страной пребывания договоров в области торгового сотрудничества и иные.

Как субъекты коммерческого права государство и иные публично-правовые образования обладают правоспособностью и дееспособностью. Причем правоспособность данных субъектов в области коммерческого права как части гражданского права является специальной. Государство и административно-территориальные образования следует относить к числу особых, отличных от граждан и от юридических лиц, участников (субъектов) коммерческих правоотношений.

Наряду с физическими и юридическими лицами-участниками отношений, регулируемых гражданским правом, являются государство и другие публично-правовые образования. Для решения стоящих перед ними публичных, общенациональных или иных общественных (региональных, местных) задач они во многих случаях нуждаются в участии в имущественных отношениях. При этом должны быть учтены особенности статуса таких образований, обладающих публичной властью, а в ряде случаев являющихся политическими суверенами, которые сами определяют правопорядок, в том числе случаи и пределы собственного участия в гражданских правоотношениях. С другой стороны, необходимо в полной мере соблюсти интересы участников имущественного оборота как юридически равных собственников (или иных законных владельцев) имущества, находящихся в частноправовых, а не в публично-правовых отношениях друг с другом. Этими обстоятельствами и определяются особенности участия публично-правовых образований в гражданском (имущественном) обороте.

К числу публично-правовых образований, участвующих в гражданских правоотношениях, относятся, во-первых, государство и, во-вторых, муниципальные образования. Особенности отечественного государственного и социально-экономического устройства имеют следствием то положение, что государство не выступает в качестве единого субъекта гражданских правоотношений, а, напротив, характеризуется множественностью субъектов. К их числу

относятся как Российская Федерация (федеративное государство) в целом, так и ее отдельные субъекты - республики, края, области, города федерального подчинения, автономная область, автономные округа (ч. 1 ст. 65 Конституции РФ), являющиеся государственными образованиями.

Что касается городских и сельских поселений и других муниципальных образований, то в них осуществляются функции местного самоуправления (ст. 131 Конституции РФ), в связи с чем, они не могут считаться государственными образованиями. Органы местного самоуправления не входят в систему органов государственной власти. Несомненно, однако, что они обладают известными властными полномочиями, т. е. функциями публичной власти, которыми их наделяет закон (ст. 132 Конституции РФ). Поэтому как муниципальные, так и государственные образования охватываются общим понятием публично-правовых образований.

Особенности правового положения всякого государства обусловлены наличием у него политической власти и государственного суверенитета, в силу которых оно само регулирует различные, в том числе имущественные, отношения, устанавливая в качестве общеобязательных как правила поведения для всех участников, так и порядок разбирательства их возможных споров. При этом оно само определяет и собственную гражданскую правосубъектность, ее содержание и пределы. Вместе с тем, участвуя в имущественных (частноправовых) отношениях, государство должно соблюдать установленные им же правила, обусловленные самой природой регулируемых отношений. Оно не может использовать свои властные прерогативы для того, чтобы произвольно менять в своих интересах гражданско-правовые нормы или навязывать контрагентам свою волю в конкретных правоотношениях, иначе рыночный (имущественный) оборот не сможет нормально функционировать, а необходимая ему частноправовая форма будет разрушена.

## **2.6. Государственная регистрация юридических лиц и индивидуальных предпринимателей**

Законодательству известно несколько способов (порядков) создания юридических лиц. В условиях рыночной организации оборота основным становится явочно-нормативный (или нормативно-явочный, иногда называемый также заявительным либо регистрационным) способ их создания. Он исключает необходимость получения предварительного разрешения органов публичной власти на создание юридического лица. Учредители «являются» в регистрирующий орган, который не вправе отказать им в регистрации создаваемой организации при отсутствии каких-либо нарушений правовых норм с их стороны. В таком порядке создается большинство юридических лиц.

В качестве предусмотренного законом исключения используется также разрешительный порядок создания некоторых юридических лиц, предполагающих заниматься лишь предпринимательской деятельностью. Он связан с необходимостью получения предварительного разрешения (согласия) от органов публичной власти на создание соответствующего юридического лица, что обычно служит общим интересам всех участников оборота. В таком порядке, например, создаются коммерческие банки и страховые компании (в частности, поскольку их деятельность связана с оказанием финансовых услуг неограниченному кругу потребителей и аккумулярованием значительных денежных средств последних).

В обоих случаях юридическое лицо считается созданным с момента его государственной регистрации (п. 2 ст. 51 ГК РФ). Юридические лица подлежат государственной регистрации в уполномоченном государственном органе, в порядке, определяемом законом о государственной регистрации юридических лиц. Данные государственной регистрации включаются в Единый государственный реестр юридических лиц (ЕГРЮЛ) или Единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей (ЕГРИП), открытый для всеобщего ознакомления. Юридическое лицо считается созданным, а ИП зарегистриро-

ванным со дня внесения соответствующей записи в ЕГРЮЛ (ЕГРИП).

В зависимости от того, создается предприятие для ведения коммерческой деятельности или нет, то есть оно будет предоставлять свои услуги, например, на благотворительной основе, различаются и порядки регистрации предприятий. Общий порядок регистрации предусмотрен для предприятий, учредители которых в процессе хозяйственной деятельности собираются получать прибыль. Общий порядок регистрации предприятий отличается от специального порядка более упрощенной процедурой и относительной быстротой рассмотрения документов, поданных на регистрацию предприятий.

Порядок государственной регистрации организаций и индивидуальных предпринимателей установлен ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей». Процедура государственной регистрации коммерческих предприятий и индивидуальных предпринимателей включает в себя перечисленные ниже этапы:

1) представление документов в регистрирующий орган. На Министерство Российской Федерации по налогам и сборам возлагаются функции уполномоченного федерального органа исполнительной власти, осуществляющего государственную регистрацию юридических лиц;

2) проведение правовой экспертизы документов осуществляет регистрирующий орган в целях установления соответствия документов требованиям законодательства как по форме, так и по содержанию. Государственная регистрация осуществляется в срок не более чем 5 рабочих дней со дня представления документов в регистрирующий орган. По итогам экспертизы государственный служащий ФНС РФ составляет заключение о соответствии (несоответствии) документов установленным требованиям;

3) принятие решения о государственной регистрации юридического лица является основанием внесения соответствующей записи в государственный реестр. При этом присваивается организации очередной номер в журнале регистрации поступающих документов, проставляется специальная надпись (штампа) с наименованием регистрирующего органа, номером и датой на первой

странице учредительных документов, скрепляемой подписью должностного лица, ответственного за регистрацию;

4) выдача заявителю документа (регистрационного свидетельства), подтверждающего факт внесения записи в государственный реестр, осуществляется в срок не позднее одного дня с момента государственной регистрации юридического лица.

## **2.7. Практика выбора организационно-правовых форм коммерческой деятельности**

В гражданском законодательстве предусмотрено значительное количество различных видов коммерческих организаций. Кроме того, возможно осуществление предпринимательской деятельности в форме индивидуального предпринимателя. Каждый субъект выбирает для себя именно ту организационно-правовую форму, которая в большей степени отвечает реализации его целей. При совершении подобного выбора будущему субъекту предпринимательской деятельности следует ориентироваться на такие основные моменты, как:

-цели деятельности каждой конкретной организационно-правовой формы деятельности;

-порядок распределения прибыли;

-порядок формирования уставного капитала;

-ответственность учредителей и участников;

-форма налогообложения и ведения бухгалтерской документации;

-внутренние органы управления организации;

-процедура ликвидации организации и удовлетворения требований кредиторов.

Среди всех особенностей организационно-правовых форм можно выделить следующие моменты:

-целями всех коммерческих организаций, независимо от организационно-правовой формы, является извлечение прибыли и распределение её между

участниками;

-прибыль распределяется между участниками в зависимости от доли участия каждого из них в уставном капитале организации (от размера пая, количества акций и т.д.);

-уставной капитал (имущество) обычно формируется из вкладов участников, которые вносятся сразу или частями. Освобождение от внесения вклада не допускается;

-созданные организации по общему правилу не отвечают по обязательствам своих участников, а те не отвечают по обязательствам организации своим имуществом – только внесенными ими вкладами. Но из этого правила есть исключения: при недостаточности имущества организации для погашения долгов остаточный долг должны погасить участники организации;

-форма налогообложения, ведения бухгалтерской документации и внутренняя структура органов управления коммерческих организаций зависят исключительно от вида коммерческой организации и строго определены законом. Внутренняя структура органов управления, как правило, состоит из общего собрания участников, постоянно действующего органа (коллегиального или единоличного), наблюдательных (контролирующих, ревизионных) органов;

-при ликвидации организации (после удовлетворения требований кредиторов) оставшаяся часть имущества организации должна быть разделена между её участниками. Также чрезвычайно важно обращать внимание на возможность и порядок выхода участника из состава организации (выдела его доли) – для каждой из организационных форм установлены свои правила.

Как видно из всего вышеперечисленного, при образовании той или иной организационно-правовой формы коммерческой организации требуется учесть большое количество факторов. В связи с этим довольно большой популярностью, как одна из форм ведения бизнеса, пользуется индивидуальное предпринимательство. Частные предприниматели являются альтернативой юридическим лицам. Законом для индивидуальных предпринимателей предусмотрены более упрощенная процедура регистрации и налогообложения, а также иные

законодательные преимущества: вся полученная прибыль является собственностью ИП, нет необходимости формировать уставной капитал, упрощена процедура ликвидации ИП и т.д. Однако следует учесть, что ответственность ИП расширена – он отвечает по своим обязательствам всем своим имуществом.

### **Упражнения для контроля знаний**

#### *Вопросы к семинарским и практическим занятиям*

1. Субъекты коммерческой деятельности в Российской Федерации.
3. Осуществление коммерческой деятельности без образования юридического лица.
4. Классификация юридических лиц по законодательству РФ.
5. Значение института юридического лица в коммерческой деятельности.
6. Содержание гражданской правоспособности коммерческих юридических лиц.
7. Правовое регулирование коммерческого представительства.
8. Российская Федерация, субъекты Российской Федерации и муниципальные образования как участники коммерческих отношений.
9. Государственная регистрация юридических лиц и индивидуальных предпринимателей.
10. Выбор организационно-правовых форм коммерческой деятельности.

#### *Темы эссе*

1. Участники профессиональных коммерческих отношений по праву иностранных государств.
2. Значение института юридического лица в коммерческой деятельности.
3. Содержание гражданской правоспособности коммерческих юридических лиц.
4. Добровольная ликвидация индивидуального предпринимателя.

5. Порядок ликвидации организации по инициативе учредителей.
6. Процедура государственной регистрации некоммерческих организаций.
7. Характеристика деятельности субъектов коммерческого права:
  - Вариант 1. товарных бирж
  - Вариант 2. валютных бирж
  - Вариант 3. фондовых бирж
  - Вариант 4. выставок-ярмарок
  - Вариант 5. торгово-промышленной палаты
  - Вариант 6. дилеров
  - Вариант 7. торговых домов
  - Вариант 8. трейдеров
  - Вариант 9. стокистов
  - Вариант 10. дистрибьюторов
  - Вариант 11. брокеров
  - Вариант 12. агентских фирм.

*Вопросы для работы с источниками коммерческого права*

*Ответьте кратко на вопрос, ссылаясь на соответствующие статьи ГК*

*РФ или иные источники.*

1. В чем состоит специальная правоспособность некоторых видов юридических лиц?
2. Чем отличаются полное товарищество от товарищества на вере?
3. Основания и способы реорганизации юридических лиц.
4. Чем отличается ответственность участников товарищества на вере от ответственности участников полного товарищества?
5. Отличительные особенности долевой, солидарной и субсидиарной ответственности.
6. В каких формах объединение юридических лиц (союз, ассоциация) может заниматься предпринимательской деятельностью?

7. Могут ли объединяться в ассоциации коммерческие и некоммерческие юридические лица?
8. Какие признаки отличают недвижимое имущество?
9. Какие обязанности несет доверитель и поверенный в случае, соответственно, отмены доверенности и отказа от действий по доверенности?
10. В каких случаях по ГК РФ требуется скрепить документ печатью организации?
11. Чем приостановление течения срока исковой давности отличается от перерыва течения срока исковой давности?
12. Чем отличается право хозяйственного ведения от права оперативного управления?
13. Чем конфискация имущества отличается от реквизиции имущества?
14. При каких условиях суд может уменьшить размер неустойки?
15. Можно ли форс-мажором считать любые стихийные бедствия?

*Тест для самопроверки знаний*

1. Субъекты коммерческого права - это:
  - 1) индивидуальные предприниматели и коммерческие организации;
  - 2) индивидуальные предприниматели, юридические лица, Российская Федерация, субъекты Российской Федерации, муниципальные образования;
  - 3) коммерческие и некоммерческие организации.
2. Что из перечисленного ниже не является юридическим лицом?
  - 1) ассоциация (союз);
  - 2) простое товарищество;
  - 3) религиозное объединение.
3. Какая из этих организаций является некоммерческой?
  - 1) потребительский кооператив;
  - 2) артель;
  - 3) народное предприятие.
4. Назовите коммерческую организацию:

- 1) государственное учреждение;
- 2) государственная корпорация;
- 3) государственное унитарное предприятие.

5. Какая организация не может быть создана единственным учредителем?

- 1) акционерное общество;
- 2) учреждение;
- 3) производственный кооператив.

6. Какая организация может быть учреждена только государством или муниципальным образованием?

- 1) унитарное предприятие;
- 2) артель;
- 3) народное предприятие.

7. Одновременно с учредительными документами компании регистрируется:

- 1) коммерческое обозначение;
- 2) фирменное наименование;
- 3) товарный знак.

8. Какие органы осуществляют регистрацию индивидуальных предпринимателей?

- 1) органы юстиции;
- 2) нотариальные конторы;
- 3) налоговые органы.

9. Общий порядок регистрации коммерческих организаций является:

- 1) уведомительным;
- 2) нормативно-явочным;
- 3) разрешительным.

10. Укажите срок государственной регистрации юридического лица:

- 1) 3 рабочих дня;
- 2) 5 рабочих дней;
- 3) 30 календарных дней.

11. Хозяйственное товарищество действует на основании:

- 1) устава;
- 2) устава и учредительного договора;
- 3) учредительного договора.

12. Минимальное число участников полного товарищества составляет:

- 1) один товарищ;
- 2) два товарища;
- 3) пять товарищей.

13. Высшим органом управления делами АО является:

- 1) правление;
- 2) совет директоров;
- 3) общее собрание акционеров.

14. Реорганизацией не является:

- 1) слияние;
- 2) поглощение;
- 3) присоединение.

## **Тема 3. ОБЪЕКТЫ КОММЕРЧЕСКОГО ПРАВА**

### **3.1. Понятие и признаки объектов коммерческого права**

Главным признаком объектов коммерческих правоотношений является их коммерческая оборотоспособность, так как только в этом случае они могут быть предметом купли-продажи, мены или других процессов оборота (аренды, лизинга, ипотеки, залога, займа, факторинга) и приносить выгоду.

Для того чтобы признаваться товаром, объект должен: иметь потребительную стоимость, т.е. способность удовлетворять конкретные потребности людей, и меновую стоимость, т.е. свойство обмениваться на другие товары. Соответствующий объект становится товаром, когда по поводу него возникают возмездные правовые отношения.

Гражданский кодекс РФ относит к объектам гражданских прав вещи, включая деньги и ценные бумаги, иное имущество, в том числе имущественные права; работы и услуги; информацию; результаты интеллектуальной деятельности, в том числе исключительные права на них (интеллектуальную собственность), а также нематериальные блага (ст. 128 ГК РФ). Данные объекты являются объектами и коммерческих правоотношений, за исключением нематериальных благ. Последние неотчуждаемы и непередаваемы и поэтому не могут быть объектом коммерческих правоотношений (ст. 150 ГК РФ).

Для определения понятия объектов торгового права также необходимо выявление различий торгового и гражданского оборота. Сущностью торгового оборота является движение товаров на возмездной основе от изготовителя к потребителю. Понятие гражданского (имущественного) оборота является более широким. Гражданский оборот включает в свое содержание такие безвозмездные действия, как дарение, завещание, по самой идее несогласуемые с понятием экономического (торгового) оборота.

Что касается торгового оборота, то он характеризуется принципиальным отличием от имущественных (гражданско-правовых) отношений. Это всегда

возмездная деятельность, имеющая определенную целевую направленность — продвижение товара от изготовителя к потребителю. Если гражданскому праву термин «товар» вообще не свойствен и лишь косвенно упоминается в законе (например, п. 1 ст. 454 ГК РФ), то для коммерческого права он является одним из основополагающих.

Объекты коммерческих правоотношений могут свободно отчуждаться, если они не изъяты из оборота или не ограничены оборотом. Виды объектов, нахождение которых в обороте не допускается, устанавливаются законом. Объекты ограниченной оборотоспособности могут либо принадлежать лишь определенным участникам оборота (например, только государственным организациям), либо находиться в обороте только по специальным разрешениям (например, оружие). Любое ограничение оборотоспособности должно осуществляться в порядке, предусмотренном законом. Земля и другие природные ресурсы являются ограниченно оборотоспособными: они могут отчуждаться или иным способом переходить от одного лица к другому только в той мере, в какой их оборот допускается законами о земле и других природных ресурсах.

Мировой практикой ряд товаров не включается в число объектов коммерческого (торгового) права в связи со спецификой их транспортировки или же отсутствием возможности транспортировки такого товара. Такими товарами, например, являются: электроэнергия, тепло, вода, недвижимое имущество и др. Порядок оборота вышеперечисленных товаров остался за пределами регулирования торговых кодексов ведущих мировых держав. Эти товары исключены из предмета регулирования ведущих международных документов в области торгового права.

Гражданский кодекс определяет правовой режим оборотоспособности объектов гражданских прав, что распространяется и на товары. В соответствии со ст. 129 ГК РФ объекты гражданских прав могут свободно отчуждаться или переходить от одного лица к другому в порядке универсального правопреемства (наследование, реорганизация юридического лица) либо иным способом, если они не изъяты из оборота или не ограничены в обороте. Виды объектов

гражданских прав, нахождение которых в обороте не допускается (объекты, изъятые из оборота), должны быть прямо указаны в законе. Виды объектов гражданских прав, которые могут принадлежать лишь определенным участникам оборота либо нахождение которых в обороте допускается по специальному разрешению (объекты, ограниченно оборотоспособные), определяются в порядке, установленном законом.

Перечень товаров, которые не могут находиться в торговом обороте, определен Указом Президента РФ. Данный указ был принят в целях сохранения государственного контроля за реализацией отдельных видов продукции, имеющих важнейшее значение в удовлетворении потребностей народного хозяйства и обеспечении общественной безопасности. К их числу относятся: космическое оборудование, военная техника, яды, лекарственные средства и др.

Объектами торгового права являются те ценности, по поводу которых возникают отношения, регулируемые коммерческим правом:

- 1) товары;
- 2) товарораспорядительные документы;
- 3) средства индивидуализации товаров (товарный знак, наименование места происхождения товара).

Далее подробно рассмотрена характеристика объектов торгового права.

### **3.2. Понятие и классификация товаров**

Определение понятия «товар» содержится в ряде законов. Федеральный закон «О защите конкуренции» определяет товар как объект гражданских прав (в том числе работа, услуга, включая финансовую услугу), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот. Федеральный закон «О рекламе» определяет товар как продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот. Налоговый кодекс РФ дает следующее определение товара — это любое имущество, реализуемое либо предназначенное для реализации. В ГК РФ с понятием товара

отождествляется понятие «вещь». В соответствии с типовым законом ЮНСИТРАЛ товар — это предметы любого вида и описания, в том числе сырье, изделия, предметы оборудования в твердом, жидком, ином состоянии, а также электрическая энергия и услуги, сопутствующие поставкам товара, если их стоимость не превышает стоимости самих товаров.

Для коммерческого права товары — это движимые вещи, находящиеся в торговом обороте, имеющие стоимостную оценку и выступающие предметом договора купли-продажи, где сторонами являются лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность.

### **Классификация товаров**

1. В зависимости *от свойств* различают товары:

- 1) **потребительские** (особые возможности обмена, ремонта, возврата);
- 2) **электроэнергия** (обладает рядом специфических свойств: ее невозможно зрительно обнаружить; невозможно накапливать и хранить; процесс ее производства связан с транспортировкой и потреблением; при передаче потребителю не может быть возвращена; не может быть предметом виндикационного иска).

2. В зависимости *от характеризующих признаков* выделяют:

1) **идентичные** товары имеют одинаковые характеризующие их признаки: физические характеристики, качество товаров, репутацию на рынке, страну происхождения, производителей. Некоторые незначительные различия в характеристиках товара могут не учитываться;

2) **однородные** товары, не являясь идентичными, имеют сходные характеристики и состоят из схожих компонентов, что позволяет им выполнять одни и те же функции: качество, репутация на рынке, страна происхождения, наличие товарного знака;

3) **взаимозаменяемые** товары сходны с однородными, могут быть сравнимы по их функциональному значению, применению, техническим характеристикам и цене с другими товарами на столько, что покупатель их заменяет или готов заменить в процессе потребления.

3. В соответствии с Государственным стандартом *по назначению* товары подразделяются на две группы:

1) **товары народного потребления** — товары, предназначенные для продажи населению с целью личного, семейного, домашнего использования, не связанного с предпринимательской деятельностью (продовольственные товары, промышленные товары, товары краткосрочного пользования, товары длительного пользования);

2) **товары производственного назначения** — товары, предназначенные для продажи юридическим лицам и индивидуальным предпринимателям с целью их использования в хозяйственной деятельности (основное оборудование, вспомогательное оборудование, основные и вспомогательные материалы).

4. В зависимости *от оборотоспособности* различают три вида товаров:

1) **полностью оборотоспособные товары** могут свободно отчуждаться и переходить от одного лица к другому любым способом;

2) **товары с ограниченной оборотоспособностью** — это товары, которые могут принадлежать лишь определенным участникам оборота, либо нахождение которых в торговом обороте допускается по специальному разрешению. Перечень таких товаров определяются в порядке, установленном законом.

Оборотоспособность ограниченных в обороте товаров можно классифицировать на:

а) ограниченные в торговом обороте товары по предмету — оружие, ядовитые вещества, драгоценные металлы;

б) ограниченные в торговом обороте по субъекту — по продаже лекарственных средств (право продажи имеют только лица, получившие в установленном порядке лицензию, и лица, имеющие фармацевтическое образование), спиртные и табачные изделия;

в) ограниченные в торговом обороте по месту торговли.

3) **товары, изъятые из оборота** — такие товары не могут быть объектами свободной купли-продажи. Эти товары включены в Перечень видов продукции и отходов производства, свободная реализация которых запрещена,

утвержденный Указом Президента РФ. К таким товарам относятся, в частности:

- драгоценности — драгоценные и редкоземельные металлы и изделия из них; драгоценные камни и изделия из них;

- вооружение и военная техника — боеприпасы, запасные части, комплектующие изделия и приборы к военной технике, стратегические материалы, вооружение, взрывчатые вещества, порох, боевые отравляющие вещества, средства защиты от них, документация на их производство и использование, системы связи и управления военного назначения и документация на их производство и эксплуатацию, результаты научно-исследовательских и проектных работ, а также фундаментальных поисковых исследований по созданию вооружений и военной техники, шифровальная техника, нормативно-техническая документация на ее производство и использование;

- ракетно-космические комплексы и все виды ракетного топлива;

- уран;

- рентгеновское оборудование;

- яды;

- наркотические средства и психотропные вещества;

- этиловый спирт;

- некоторые виды отходов:

- а) отходы радиоактивных металлов;

- б) отходы взрывчатых веществ;

- в) отходы, содержащие драгоценные металлы, редкоземельные металлы и драгоценные камни;

- лекарственные средства, за исключением лекарственных трав;

- лекарственное сырье, получаемое от северного оленеводства;

- специальные и иные технические средства, предназначенные, разработанные, приспособленные, запрограммированные для негласного получения информации, нормативно-техническая документация на их производство и использование.

5. Отдельно можно выделить *деньги и ценные бумаги* как особый вид объектов коммерческого права.

Официальной **денежной единицей** нашей страны является российский рубль, он обязателен к приему по нарицательной стоимости во все платежи на территории РФ. Монопольное право на эмиссию наличных денег имеет Банк России. Введение других денежных единиц и денежных суррогатов запрещено (ст. 75 Конституции РФ).

**Иностранная валюта** признается объектом, ограниченным в обороте, поэтому расчеты в иностранной валюте допускаются в режиме, установленном Банком России. Так, разрешается использовать иностранную валюту при расчетах между экспортерами и импортерами, за услуги предприятий связи при аренде международных каналов связи, при выплате комиссионного вознаграждения, при покупке иностранной валюты через уполномоченные банки и т.д.

Многие **ценные бумаги** могут служить самостоятельным объектом торгового оборота, например те, которые одновременно являются товарораспорядительными документами (коносамент, складские свидетельства). Но не все товарораспорядительные документы являются ценными бумагами (накладные на перевозку грузов железнодорожным или автомобильным транспортом).

Другие ценные бумаги имеют сопутствующее значение: они предоставляют права управления в коммерческих организациях (акции), содействуют расчетам за товары (вексель, чек) или позволяют формировать заемный капитал (облигация, вексель). По некоторым данным, в настоящее время в России функционирует порядка 125 тыс. акционерных обществ, все они удостоверяют права своих участников ценными бумагами - акциями, и именно акции наполняют, в основном, фондовую торговлю во всех странах мира.

### **3.3. Понятие, значение и реквизиты товарораспорядительных документов как особых объектов коммерческого права**

Один из важнейших участков торгового оборота – это транспортировка товара, доставка его от продавца к покупателю. Товар только тогда готов к потреблению, когда будет обеспечена его доставка к месту потребления.

То обстоятельство, что между продавцом и покупателем в качестве необходимого звена включается транспортная организация (нередко несколько организаций), предполагает особое построение взаимоотношений сторон. Отношения субъектов приходится регулировать сразу несколькими видами обязательств. Эти отношения протекают на разных уровнях, являются многослойными. Они опосредуются несколькими самостоятельными видами договоров, а также иными товарораспорядительными документами.

Товарораспорядительные документы наряду с товарами являются объектами коммерческого права. Владельцы товарораспорядительного документа имеют право на товар, указанный в данном документе. Продажа товарораспорядительных документов влечет переход прав на эти товары. К товарораспорядительным документам относятся: складские свидетельства, коносамент, накладные на перевозку грузов, характеристика которых приводится далее.

#### **1. Складские документы бывают трех видов:**

1) *двойное складское свидетельство* – состоит из двух частей: складского свидетельства и залогового свидетельства (варранта), которые могут отделяться друг от друга. В каждой части двойного складского свидетельства указываются наименование и местонахождение товарного склада, текущий номер складского свидетельства, наименование юридического лица или гражданина, являющегося поклажедателем, и его местонахождение, наименование принятого товара, его количество с указанием числа или меры товара, срок хранения товара, размер вознаграждения либо тарифы, дата выдачи свидетельства. Обе части должны иметь идентичные подписи;

2) *простое складское свидетельство* – состоит из одного документа, вы-

даваемого на предъявителя, содержит те же реквизиты, что и двойное складское свидетельство, кроме наименования юридического лица, которое является поклажедателем. Оно также не содержит место нахождения поклажедателя, реквизиты, подписи и печати;

3) *складская квитанция (складская расписка)* — документ, вручаемый складом поклажедателю, подтверждающий прием товара на хранение на определенный срок и за установленную плату. Она выдается либо владельцу товара, либо лицу, которое действует по доверенности.

Двойное складское свидетельство и простое складское свидетельство являются ценными бумагами. Они могут при соблюдении установленной формы удостоверять имущественные права и могут осуществлять передачу данных прав. Товар, принятый на хранение по двойному складскому свидетельству, может быть предметом залога, т. е. пока товары на складе, можно оставить залоговое свидетельство в обмен на какие-либо средства, но также можно взять товары со склада до погашения кредита. Передача залогового свидетельства осуществляется по передаточной надписи (индоссаменту). Держатель такого залогового свидетельства имеет право на товар в размере кредита, выдаваемого по залоговому свидетельству. Распорядиться товаром можно только в двух частях двойного складского свидетельства. Выдача товара может производиться только при наличии двух частей свидетельства.

**2. Коносамент** — товарораспорядительный документ в морской перевозке грузов, на основании которого перевозчик получает товар и передает его грузополучателю. При купле-продаже коносамента возможна передача имущественных прав на груз, в отношении которого выдан коносамент.

Коносамент бывает следующих видов:

- 1) *именной* — выдается на имя определенного получателя;
- 2) *ордерный* — выдается по приказу отправителя или получателя товара;
- 3) *коносамент на предъявителя*.

Коносамент должен иметь *обязательные реквизиты*:

- 1) наименование перевозчика и его место нахождения;

- 2) наименование порта погрузки и дата приема груза перевозчиком в порту погрузки;
- 3) наименование отправителя и его место нахождения;
- 4) наименование порта выгрузки;
- 5) наименование получателя;
- 6) наименование груза, необходимого для идентификации товара;
- 7) основные марки, указание в соответствующих случаях на опасный характер или особые свойства груза, число мест или предметов и масса груза или обозначенное иным образом его количество;
- 8) внешнее состояние груза и его упаковки;
- 9) фрахт в размере, подлежащем уплате получателем, или иное указание на то, что фрахт должен уплачиваться им;
- 10) время и место выдачи коносамента;
- 11) число оригиналов коносамента;
- 12) подпись перевозчика или действующего от его имени лица;
- 13) иные данные, включенные по соглашению сторон в коносамент.

Коносамент по желанию отправителя может быть выдан сразу в нескольких экземплярах, которые являются оригиналами. После выдачи груза на основании первого из предъявленных оригиналов коносамента остальные его оригиналы теряют силу.

### **3. Накладные на перевозку груза**

Накладная используется для оформления перевозки грузов на всех видах транспорта, кроме морского. Она содержит сведения о перевозимом грузе, характеристику транспортного средства (тип вагона, его грузоподъемность, степень загрузки и т.д.) и иных условий перевозки (скорость перевозки, время принятия груза и т.д.).

Возможность совершения операций по передаче товара другим лицам превращает накладную в особый объект торговых сделок. Эти накладные являются именными, т. е. выписываются на конкретного грузополучателя. Однако указанный в накладной получатель может: во-первых, переадресовать, переот-

править груз, указав нового получателя; во-вторых, выдать другому лицу доверенность на право получения груза от перевозчика. Возможность совершения операций по передаче товара другим лицам превращает транспортные документы в особый объект торговых сделок, продаваемый по таким документам товар на лексиконе коммерсантов называется «товар на колесах».

### **3.4. Средства индивидуализации товаров**

**1. Товарный знак (знак обслуживания)** - словесное, изобразительное, объемное или иное условное обозначение товара (группы товаров), используемое для его отличия от однородных товаров других изготовителей.

Согласно определению, содержащемуся в п. 1 ст. 1477 ГК, под товарным знаком понимается обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей. Обладателем исключительного права на товарный знак может быть юридическое лицо или индивидуальный предприниматель (ст. 1478 ГК).

Использование товарного знака возможно только после его регистрации в Патентном ведомстве. Процедура регистрации очень длительна, в настоящее время срок регистрации составляет более года. Правообладателем товарного знака могут быть юридические лица и индивидуальные предприниматели. После регистрации правообладателю выдается свидетельство на товарный знак, которое действительно в течение 10 лет. По истечении срока действия свидетельство может продлеваться.

Не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков в отношении любых товаров – обозначения, тождественные или сходные до степени смешения с наименованием места происхождения товаров, охраняемым в соответствии с ГК, а в отношении однородных товаров – с фирменным наименованием, коммерческим обозначением, наименованием селекционного достижения.

Организация, основная деятельность которой заключается в оказании

услуг (выполнении работ), может зарегистрировать **знак обслуживания**, который приравнивается к товарному знаку.

Выделяют следующие виды товарных знаков:

- *зарегистрированный товарный знак* — знак, прошедший официальный порядок регистрации;
- *общеизвестные товарные знаки* — знаки, незарегистрированные, но в результате их интенсивного использования, ставшие широко известными среди потребителей в отношении товаров данного вида;
- *индивидуальный товарный знак* — знак, исключительное право пользования и распоряжения которым принадлежит одному лицу, зарегистрировавшему товарный знак на свое имя. В Российской Федерации не предусмотрена возможность совладения товарным знаком несколькими лицами.

**2. Наименование места происхождения товара** используется, если особые свойства товара исключительно или главным образом определяются характерными для того географического объекта, где он производится, природными условиями и (или) людскими факторами.

Наименованием места происхождения товара, которому предоставляется правовая охрана, является обозначение, представляющее собой либо содержащее современное или историческое, официальное или неофициальное, полное или сокращенное наименование страны, городского или сельского поселения, местности или другого географического объекта, а также обозначение, производное от такого наименования и ставшее известным в результате его использования в отношении товара, особые свойства которого исключительно или главным образом определяются характерными для данного географического объекта природными условиями и (или) людскими факторами (ст. 1516 ГК РФ).

Примерами использования наименования мест происхождения товаров могут служить обозначения типа «русский лен» (указана страна происхождения) или «оренбургский пуховый платок» (качество изделия обусловлено природными факторами, а также умениями и навыками мастеров, проживающих в данной местности).

Существуют наименования, так давно вошедшие во всеобщее употребление, что большинство потребителей не ассоциирует их с товарами, изготовленными в конкретной географической области. Например, "Шампанское" - игристое вино, изготовленное во французской провинции Шампань, "Коньяк" - разновидность бренди, производимого во французском городе Коньяк, самый известный голубой сыр "Рокфор" также происходит из местности Рокфор французского департамента Автрон. В России в качестве аналогичных примеров можно назвать общеизвестные наименования пива: "Жигулевское" и "Клинское".

Свидетельство об исключительном праве на наименование места происхождения товара действует в течение 10 лет, оно может неоднократно продлеваться при условии подтверждения того, что товар по-прежнему производится в границах соответствующего географического объекта (ст. 1531 ГК). Наименование места происхождения товара может быть зарегистрировано одновременно несколькими лицами, например, наименование "Вологодское масло" принадлежит трем предприятиям.

Отличие наименования места происхождения товара от товарного знака:

- обладателем товарного знака может стать юридическое лицо, обладателями наименования места происхождения товара могут быть сколько угодно юридических лиц, которые осуществляют свою деятельность в данном конкретном регионе;
- охрана наименования места происхождения товара осуществляется бессрочно;
- наименование места происхождения товара нельзя передать по лицензионному договору (договору франчайзинга).

**3. Фирменное наименование** является средством индивидуализации юридического лица как производителя товаров, исполнителя работ или услуг. В соответствии со ст. 1473 ГК РФ юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, выступает в гражданском обороте под своим фирменным наименованием, которое определяется в его учредительных документах и включается

в единый государственный реестр юридических лиц при государственной регистрации юридического лица.

Юридическому лицу принадлежит исключительное право использования своего фирменного наименования в качестве средства индивидуализации любым не противоречащим закону способом, в том числе путем его указания на вывесках, бланках, в счетах и иной документации, в объявлениях и рекламе, на товарах или их упаковках, если такое обозначение обладает достаточными различительными признаками и его употребление правообладателем для индивидуализации своего предприятия является известным в пределах определенной территории. Фирменное наименование или отдельные его элементы могут использоваться правообладателем в составе принадлежащего ему коммерческого обозначения, а также в принадлежащем ему товарном знаке и знаке обслуживания (ст. 1476 ГК РФ).

**4. Производственная (фабричная) марка** – словесный (описательный) способ индивидуализации товара, штамп, проставляемый на товаре или его упаковке, позволяющий установить, отличить изготовителя товара. Как правило, производственная марка включает в себя полное и сокращенное фирменное наименование предприятия-изготовителя и его адрес, сведения о качестве товара и ссылки на стандарты, технические условия. Производственная марка не регистрируется и применяется независимо от товарного знака.

### **Упражнения для контроля знаний**

#### *Вопросы к семинарским и практическим занятиям*

1. Признаки объектов коммерческого права.
2. Коммерческая оборотоспособность товаров.
3. Понятие товара в коммерческом праве.
4. Классификация товаров по различным основаниям.
5. Понятие, значение и виды товарораспорядительных документов.

6. Реквизиты товарораспорядительных документов как особых объектов коммерческого права.

7. Виды и характеристика средств индивидуализации товаров.

*Тест для самопроверки знаний*

1. Ценной бумагой не является:

- 1) переводный вексель;
- 2) простой вексель;
- 3) именная сберегательная книжка.

2. Товарораспорядительная ценная бумага - это:

- 1) коносамент;
- 2) счет-фактура;
- 3) железнодорожная накладная.

3. Правообладателем товарного знака не может быть:

- 1) гражданин - физическое лицо;
- 2) некоммерческая организация;
- 3) индивидуальный предприниматель.

4. Какой способ индивидуализации продукции не пользуется правовой защитой?

- 1) производственная марка;
- 2) наименование места происхождения товара;
- 3) знак обслуживания.

5. Какими правами наделен правообладатель знака обслуживания?

- 1) исключительными;
- 2) вещными;
- 3) обязательственными.

6. Объектом торговой сделки может стать:

- 1) материальный объект – вещь;
- 2) имущественное право на продажу (приобретение) товаров в будущем;
- 3) продажа стандартного контракта;

4) все вышеназванное.

7. По уровню оборотоспособности выделяются следующие категории вещей:

- 1) свободно обращающиеся;
- 2) ограниченные в обороте;
- 3) изъятые из оборота;
- 4) все вышеназванное.

8. В перечень видов продукции (работ, услуг) и отходов производства, свободная реализация которых запрещена входит:

- 1) стратегические материалы;
- 2) драгоценные металлы и камни, а также изделия из них;
- 3) яды;
- 4) наркотические и психотропные вещества;
- 5) все вышеназванное.

9. Не могут находиться в обороте:

- 1) пищевые продукты материалы и изделия, которые не соответствуют требованиям нормативных документов;
- 2) продукты с истекшим сроком годности;
- 3) пищевые продукты, материалы и изделия, которые не соответствуют представленной информации и в отношении которых имеются обоснованные подозрения об их фальсификации;
- 4) все вышеназванное;
- 5) нет правильного ответа.

10. Из числа объектов коммерческих отношений исключаются:

- 1) недвижимое имущество и различные виды энергии;
- 2) только недвижимое имущество;
- 3) только различные виды энергии;
- 4) другое;
- 5) нет правильного ответа.

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

### **4.1. Понятие, цели и задачи государственного регулирования предпринимательской деятельности в сфере торговли**

Коммерческая деятельность, как и любая иная предпринимательская деятельность, в значительной степени регулируется государством. Прежде всего, это относится к правовым основам, особенностям создания и функционирования коммерческих организаций. Как известно, эти вопросы регулируются Конституцией РФ, Гражданским кодексом РФ, соответствующими федеральными законами. Кроме того, государство может особым образом регулировать условия хозяйствования коммерческих организаций: через установление запретов на отдельные виды деятельности (например, монополия государства на торговлю спиртными напитками, сигаретами и т.п.), лицензирование различных видов коммерческой деятельности, предоставление налоговых льгот или, напротив, введение повышенных налогов, пресечение недобросовестной конкуренции или монополистической деятельности.

Необходимо учитывать, что государство практически во всех странах оказывает регулирующее воздействие на ценообразование или напрямую устанавливает предельные уровни цен и осуществляет их контроль. С этой целью во многих странах создана правовая база регулирования в виде законов, указов, постановлений и существует надежная статистическая информация об уровне и динамике цен, которая используется для оценки реальных доходов населения и индексации заработной платы и пенсий.

Ни в одной капиталистической стране нет полной свободы в установлении цен, особенно в отраслях, влияющих на общий уровень цен в стране и на положение в социальном секторе экономики. К таким ценам относятся цены на энергоресурсы, медикаменты, почтово-телеграфные, телефонные и железнодорожные тарифы.

Регулирование обеспечивает сбалансированность и стабильность экономики, а также конкурентоспособность товаров на внешних рынках. Государственное регулирование цен дополняется гибкой системой льготного кредитования и налогообложения, а также прямыми дотациями отдельным производствам и отраслям. В США, например, в настоящее время регулируется около 10% цен. Министерство сельского хозяйства и ряд других государственных органов регулируют и осуществляют контроль за ценами на сельскохозяйственную продукцию, энергоносители и ряд других социальных товаров и услуг. В Европейском союзе (ЕС) осуществляется активное регулирование цен на сельскохозяйственную продукцию, а также цен на уголь, продукцию черной металлургии, текстильной промышленности, судостроения, на легковые автомобили, станки с программным управлением, электронику, лекарства и ряд других товаров.

Субъектом государственного регулирования коммерческой деятельности выступает государство, общественные организации, законодательные органы. Объектом - экономические, организационные и управленческие отношения в сфере коммерческой деятельности.

Конкретными целями государственного регулирования коммерческой деятельности являются:

развитие хорошо отлаженного товарного рынка, а также решение различных задач, стоящих перед обществом;

формирование целостной системы для наиболее полного комплексного обслуживания потребностей населения и запросов местного рынка труда.

Задачами государственного регулирования коммерческой деятельности являются:

- становление рыночных отношений в сфере коммерческой деятельности;
- осуществление государственного контроля за ведением хозяйственной деятельности, в частности, за выполнением условий для занятия определенными видами деятельности и для борьбы с незаконной практикой тайного предпринимательства;

- формирование и совершенствование системы налогообложения;
- получение государственных сведений статистического учета для осуществления мер регулирования экономики;
- предоставление всем участникам хозяйственного оборота, государственным органам власти и органам местного самоуправления информации о субъектах предпринимательской деятельности;
- создание нормативно-правовой базы, обеспечивающей эффективное функционирование и развитие коммерческой деятельности и в конечном итоге обеспечение устойчивого экономического роста.

В целом основная цель государственного регулирования заключается в поддержании стабильности рынка и обеспечении его социальной направленности, что может быть реализовано с помощью определенных принципов.

Применение конкретных принципов механизма государственного регулирования коммерческой деятельности будет зависеть от модели рыночной экономики. В условиях социально ориентированной рыночной экономики основными принципами являются: динамичность, системность, стабильность, адаптивность, гибкость, рациональность (оптимальность), оперативность, ответственность, достоверность, эффективность и др.

Принципы механизма регулирования необходимо соотносить с приоритетами развития экономики. Для развивающегося общества со смешанной экономикой характерны: социальная ориентированность экономики; рост уровня жизни различных социальных слоев и групп; выполнение государством функций по поддержке и развитию социальной сферы или обеспечению предпосылок ее развития, созданию систем социальных гарантий и защиты для различных слоев населения.

Для развивающегося общества со смешанной экономикой характерны: социальная ориентированность экономики; рост уровня жизни различных социальных слоев и групп; выполнение государством функций по поддержке и развитию социальной сферы или обеспечению предпосылок ее развития, созданию систем социальных гарантий и защиты для различных слоев населения.

Большое значение в условиях реализации социально ориентированной модели рыночной экономики имеет *социальная функция* государственного регулирования; объем перераспределения совокупного общественного продукта с учетом различных социальных групп должен быть достаточен для достижения цели государственного регулирования. Государство должно выступать гарантом социально незащищенных слоев населения (участников войны, инвалидов, многодетных семей и т.д.).

Немаловажной общей функцией является функция *стратегического планирования*. Стратегическое планирование направлено на получение внутренне согласованных описаний различных состояний, в которых экономика может оказаться после применения альтернативных комбинаций различных мер экономической политики.

Обязательной функцией является *организационная*, обеспечивающая системность подходов в проведении реформ, целостность государственной экономической политики.

В рыночной экономике роль государства заключается в первую очередь в том, чтобы установить "правила игры", определять стратегические *направления развития*, поддерживать нормальное функционирование регулирующих механизмов, а не в четкой регламентации деятельности предприятий.

В государственном регулировании рыночной экономики два аспекта представляются наиболее важными. Первым необходимым условием для упорядочивающего воздействия является регламентация, свод правил и ограничений рыночной деятельности. Осуществляется посредством государственного планирования, издания правительством нормативно-правовых актов. Разработка системы правил экономического поведения для всех участников хозяйственного процесса необходима для предоставления ее объектам самостоятельности в предпринимательской деятельности.

Второй аспект - это государственное воздействие на рынок посредством изъятия части прибыли, дохода через систему налогообложения и других платежей в бюджеты. Распределяя средства в интересах общегосударственных

нужд, государство осуществляет свою финансовую политику и оказывает влияние на рынок.

Составляющими организационной функции являются также:

- усиление государственного контроля за деятельностью организаций;
- создание информационного обеспечения и безопасности государственного регулирования.

В системе государственного регулирования коммерческой деятельности среди общих функций важнейшей следует считать создание экономико-правовых условий функционирования механизма регулирования.

#### **4.2. Методы государственного регулирования торговой деятельности**

Методы регулирования коммерческой деятельности бывают прямого и косвенного воздействия.

*К прямым методам* можно отнести методы административно-правового воздействия на субъекты: регулирование правил продажи товаров и услуг, лицензирование, квотирование, установление минимальных размеров уставного фонда организаций отдельных организационно-правовых форм деятельности; управление федеральной собственностью; стратегическое планирование, а также охрана окружающей среды и создание минимальной защиты слабо защищенных слоев населения. Прямые методы предполагают вмешательство государства в функционирование рыночного механизма, в частности, в процессы ценообразования, политику доходов (замораживание или допуск в определенных размерах роста цен и заработной платы, ограничений изменений показателей в кредитно-денежной системе, использование квот и др.).

Одним из направлений деятельности государства является антимонопольное регулирование. Материальный ущерб от монополизма исчисляется, по оценкам специалистов, десятками миллиардов рублей в год, зачастую вредные последствия наступают, спустя некоторое время, в виде инфляции, общего спада экономического роста, ухудшения благосостояния населения. Направления

антимонопольной и конкурентной политики – это контроль за экономической концентрацией на товарных рынках; регулирование в сфере естественных монополий; демонаполизация внешнеэкономической деятельности; предотвращение недобросовестной конкуренции. Государственный комитет по антимонопольной политике и поддержке новых экономических структур (ГКАП) России проводит политику, направленную на развитие товарных рынков и конкуренции, а также предупреждение, ограничение и пресечение монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции.

*Косвенные методы*, в свою очередь, можно разделить на следующие направления: денежно-кредитная политика, таможенная политика, налоговая политика.

Одной из важных форм регулирования является *денежно-кредитная политика*. Основные направления единой государственной денежно-кредитной политики разрабатываются Банком России в соответствии с Федеральным законом "О Центральном банке Российской Федерации", содержат анализ текущего состояния и прогноз развития российской экономики на предстоящий год, а также основные ориентиры, параметры и инструменты денежно-кредитной политики. Изучение причин кризиса 2008 г. показало, что они свелись, с одной стороны, к грубейшим ошибкам проводимого экономического курса, а с другой - к полнейшей неурегулированности кредитно-финансовой системы, грубейшему нарушению всей финансовой дисциплины, погубившей и олигархов, и всю финансовую систему.

Государственное регулирование может осуществляться и с помощью кредитов, посредством изменения учетных ставок Центральным банком. Для стимулирования наиболее важных сфер деятельности (производства продовольственных товаров, малого и среднего бизнеса) может применяться льготное кредитование, льготное налогообложение, инвестиционный налоговый кредит (отсрочка налогового платежа).

*Налоги* являются главным инструментом мобилизации финансовых средств. Они в государственном регулировании торговой деятельности играют

двойную роль: с одной стороны, - это главный источник финансирования государственных расходов, материальная основа бюджетной политики; с другой, - это инструмент регулирования.

Налоговое регулирование осуществляется с помощью налоговых ставок и налоговых льгот. Размеры налоговых ставок должны учитывать потребности государства в бюджетных поступлениях и должны определяться на компромиссной основе государства и заинтересованности предприятий в их деятельности и инвестировании. Западными экономистами разработаны различные методы определения оптимальных размеров налоговых ставок. Согласно "Кривой Лаффера" превышение размера налогов выше оптимального на 30% ведет к снижению деятельности и сокращению поступлений в бюджет.

В современной теории и практике управления выделяют два уровня налогообложения: уровень федерации и уровень субъектов. В этой связи механизм налогообложения предусматривает увязку координационных и субординационных отношений субъектов налогообложения этих уровней. Стратегия налогового регулирования зависит от политической ситуации в стране и регионе, системы управления экономикой и системы управления налогообложением, экономической системы государства и региона, экономической сущности налогового регулирования, закономерностей его влияния на различные сферы социальных факторов.

Мероприятия финансовой и кредитно-денежной политики, налоги, субсидии, стимулирование экспорта, валютные меры, индикативное планирование и другие меры воздействия ориентированы на создание условий для деятельности экономических субъектов, стимулирование их деятельности в желательном для общества и государства направлении; обеспечение информационной среды для деятельности предприятий различных организационно-правовых форм хозяйствования; применение налоговых льгот, простоту налоговой системы, экономической мотивации; контроль за ценообразованием и другими финансовыми инструментами.

### **4.3. Формы государственного регулирования торговых правоотношений**

Выделяют следующие формы государственного регулирования предпринимательской деятельности:

1. Установление нормативных правовых предписаний, регулирующих предпринимательскую деятельность. Прежде всего, это принятие законов и подзаконных нормативно-правовых актов, регулирующих предпринимательские отношения.

2. Использование экономических рычагов воздействия на хозяйственно-оперативную деятельность субъектов предпринимательской деятельности. К экономическим рычагам можно отнести: установление квот, пошлин, лимитов, иных ограничений или поощрений в различных сферах предпринимательской деятельности.

3. Обеспечение строгого соблюдения установленных правовых предписаний субъектами общественных отношений, возникающих при осуществлении предпринимательской деятельности. Данное направление государственного регулирования осуществляется через систему мер контрольно-надзорного характера.

4. В государственном регулировании предпринимательских отношений отдельное место занимает государственный контроль (надзор), проведение которого способствует обеспечению законности при осуществлении предпринимательской деятельности.

5. Защита прав и интересов участников предпринимательских отношений. Законодательством закреплена защита прав юридическим лицам и индивидуальным предпринимателям при проведении федеральными органами исполнительной власти и органами исполнительной власти субъектов государственного контроля (надзора).

#### **4.4. Полномочия государственных органов исполнительной власти в области регулирования торгового оборота**

Контроль государства за предпринимательской деятельностью осуществляется через различные органы исполнительной власти, причем за каждым органом закреплён определенный круг вопросов. Основные полномочия государственных органов в области регулирования коммерческой деятельности:

1. Государственные организационные структуры, участвующие в регулировании коммерческой деятельности: Торгово-промышленная палата РФ, Российское агентство поддержки малого предпринимательства, общественных объединений предпринимателей страны.

2. Основные регулирующие органы: Государственный комитет РФ по поддержке и развитию малого предпринимательства (ГКРП), Государственный комитет по антимонопольной политике (ГКАП), Федеральный фонд поддержки малого предпринимательства, Комитет поддержки малых предприятий и предпринимательства при Государственном комитете РФ по управлению государственным имуществом (Роскомпредпринимательства), Совет по промышленной политике и предпринимательству при Правительстве РФ.

3. Органы, контролирующие все стороны коммерческой деятельности и их функции: Госторгинспекция, Госстандарт России, ГНС РФ, Министерство здравоохранения РФ, ГТК РФ. Взаимодействие ГТК с Госторгинспекцией с целью осуществления контроля за товарооборотом.

4. Контролирующие органы, проверяющие отдельные виды торговли и выполняемые ими функции: Федеральная служба России по обеспечению государственной монополии на алкогольную продукцию (осуществляет специальные исполнительные, контрольные и разрешительные функции по обеспечению государственного контроля за производством и оборотом этилового спирта и алкогольной продукции), Министерство финансов РФ (осуществляет контролирующие функции в отношении торговли драгоценными металлами, драгоценными камнями и изделиями их содержащими), Министерство природных ре-

сурсов РФ и Государственный комитет по охране окружающей среды (осуществляют контроль за продажей меховых товаров), Российская ассоциация развития малого предпринимательства (осуществляет защиту прав предпринимателей; обобщение и распространение опыта деятельности малых предприятий; оказание информационной, консультационной, методической, правовой и иной помощи организациям поддержки малого предпринимательства).

Роль государственного контроля в условиях становления потребительского рынка в России и её регионов в сфере коммерции заключается в осуществление контроля со стороны контролирующих органов, в частности, происходит через проведение проверок. При проведении проверки представители контролирующих органов должны иметь при себе соответствующие предписания, в которых обязательно указываются перечень лиц, проводящих проверку, проверяемый объект, перечень проверяемых вопросов.

По итогам проверки в обязательном порядке составляется акт или протокол, второй экземпляр которого остается у проверяемого. В случае несогласия проверяемого лица с выводами проверки его замечания обязательно должны учитываться при оформлении нарушения. Любой акт или протокол проверки может быть оспорен в вышестоящей проверяющей организации либо в судебных органах.

### **Упражнения для контроля знаний**

#### *Вопросы к семинарским и практическим занятиям*

1. Понятие, цели и задачи государственного регулирования предпринимательской деятельности в сфере торговли.
2. Нормативно-правовые источники, содержащие нормы о государственном регулировании различных аспектов торговой деятельности.
3. Методы государственного регулирования торговой деятельности

4. Полномочия государственных органов исполнительной власти в области регулирования торгового оборота.
5. Нормативно-правовые источники, содержащие нормы о государственном регулировании различных аспектов торговой деятельности.
6. Полномочия государственных органов исполнительной власти в области регулирования торгового оборота.

*Тест для самопроверки знаний*

1. Источниками правового регулирования в сфере внешнеэкономической деятельности, и в частности, в сфере внешней торговли являются:

- 1) нормы гражданского законодательства Российской Федерации;
- 2) специальные законодательные (и иные нормативные) акты, предназначенные для регулирования внешнеторговой деятельности, поскольку речь идет об участниках внешнеторговых сделки различной государственной принадлежности;
- 3) Федеральный закон "Об основах государственного регулирования внешнеторговой деятельности";
- 4) Конвенция Организации Объединенных Наций о договорах международной купли-продажи товаров (Вена, 1980 г.);
- 5) все вышеперечисленные международные акты и нормативно-правовые акты законодательства Российской Федерации.

2. Доминирующим методом правового регулирования коммерческого права является:

- 1) императивный;
- 2) диспозитивный;
- 3) метод «власти-подчинения».

3. Предприниматели по общему правилу несут ответственность:

- 1) независимо от вины;
- 2) при наличии вины;

3) в зависимости от степени вины.

4. Торгово-промышленные палаты в Российской Федерации представляют собой:

- 1) негосударственные некоммерческие организации, объединяющие российские предприятия и российских предпринимателей в целях содействия развитию экономики РФ, созданию благоприятных условий для предпринимательской деятельности и др.;
- 2) объединения предпринимателей;
- 3) государственные организации, способствующие развитию предпринимательства в Российской Федерации.

5. Гражданский кодекс к коммерческим отношениям:

- 1) не применяется;
- 2) применяется субсидиарно со специальными нормативными актами;
- 3) применяется наряду со специальными нормативными актами.

6. Конституция Российской Федерации:

- 1) возглавляет систему законодательства, регламентирующего торговлю;
- 2) не входит в систему законодательства, регламентирующего торговлю;
- 3) является Основным законом России, однако не содержит норм прямого действия на торговые отношения.

7. Заключение международных договоров купли-продажи и поставки регламентируется:

- 1) нормами Гражданского кодекса РФ;
- 2) нормами зарубежного торгового законодательства;
- 3) Венской конвенцией о договорах международной купли-продажи и нормами Гражданского кодекса РФ, а также другими актами.

## **Тема 5. ПОНЯТИЕ, ПРИЗНАКИ И КЛАССИФИКАЦИЯ КОММЕРЧЕСКИХ ДОГОВОРОВ**

### **5.1. Понятие и особенности коммерческих договоров**

Определяя понятие коммерческого договора, следует в первую очередь опираться на гражданско-правовое понимание договора как юридического факта и правоотношения.

В соответствии с п. 1 ст. 420 ГК РФ договором признаётся соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей. Следовательно, под коммерческим договором следует понимать такое соглашение субъектов права, которым устанавливаются, изменяются или прекращаются гражданские права и обязанности в сфере торгового оборота.

Коммерческий договор является разновидностью гражданско-правового договора. На коммерческие договоры в полной мере распространяются правила ГК РФ, регулирующие форму сделок, процесс заключения, изменения или расторжения договора.

Понятие «договор» в практике коммерческого оборота используется в нескольких значениях:

во-первых, договором именуют не только сделку, но и само возникающее из нее обязательственное правоотношение;

во-вторых, договор – это письменный документ, в котором закреплены условия сделки.

Коммерческим (торговым) договором является возмездный договор, предусматривающий передачу товара продавцом — субъектом коммерческой деятельности покупателю для использования в его собственной предпринимательской или иной, не связанной с личным, семейным, домашним потреблением деятельности, либо последующей реализации, либо опосредующий реализацию товара в указанных целях (ст. 423 ГК).

При этом не являются коммерческими безвозмездные сделки, хотя иногда субъекты коммерческой деятельности совершают их. Например, в рекламных целях часто предлагается купить партию какого-либо товара и получить определенную часть бесплатно либо оплатить товар по пониженной цене и т.п. Однако такие подарки делаются всегда не с целью одарить приобретателя товара, а с целью создания интереса к продукции, побуждения к ее приобретению.

На коммерческий договор распространяют в полном объеме общие положения Гражданского кодекса о договорах, в том числе о свободе договора (ст. 421 ГК РФ). Принцип свободы договора включает:

- свободу принятия решения о заключении договора и выбора контрагента;
- свободу формирования условий договора;
- заключение договора как предусмотренного законодательством, так и включающего в себя элементы различных поименованных договоров (смешанных договоров), а также возможность заключения непоименованного в законодательстве договора;
- возможность заявления требования о расторжении договора только по соглашению сторон либо по требованию одной из сторон;
- невозможность изменения последствий неисполнения договора, предусмотренных соглашением, по решению судебных органов;
- применение за нарушение договора чисто гражданской ответственности.

Из принципа свободы договора законодательством устанавливаются определенные исключения, в том числе и в сфере коммерческих (торговых) отношений.

1. Например, при принятии решения о заключении *договора поставки для государственных нужд* и выбора контрагента у поставщика, занимающего доминирующее положение на рынке, свобода выбора отсутствует (п. 2 ст. 5 Феде-

рального закона от 13.12.1994 № 60-ФЗ «О поставках продукции для федеральных государственных нужд»).

2. *Свобода формирования условий договора* может ограничиваться, во-первых, установлением законодательством перечня обязательных для включения в договор условий, во-вторых, может устанавливаться содержание определенных условий либо границы свободы усмотрения сторон при формировании того или иного условия (например, установление предельного срока действия договора, применение регулируемой цены и т.д.).

3. Законодательством предусматривается *ценовое регулирование деятельности субъектов естественных монополий* (ст. 6 Федерального закона от 17.05.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях»).

4. *Свобода договора может быть ограничена самими участниками* гражданских правоотношений, например, путем принятия на себя обязанности по предварительному договору заключить в будущем договор на определенных в предварительном договоре условиях (ст. 429 ГК).

5. *Как добровольно принятое на себя сторонами ограничение*, можно рассматривать включенный в договор запрет на заключение аналогичных договоров с другими лицами. Это допускается, к примеру, в отношении сторон агентского договора (ст. 1007 ГК). Подобные ограничения не должны вести к нарушению антимонопольного законодательства. Таким образом, свобода договора может быть ограничена как на основании прямого указания закона, так и по соглашению сторон.

Содержание любого договора составляет совокупность согласованных сторонами условий, которые по степени важности можно разделить на три группы: существенные, обычные и случайные.

Существенные условия договора (абз.2 п.1 ст.432 ГК РФ) - это условия о предмете договора, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение. При отсутствии согласованных существенных условий

договора он не считается заключенным.

Дополнительные условия договора - это условия, предусмотренные в соответствующих нормативных актах и автоматически вступающие в действие в момент заключения договора. Они не требуют согласования сторон. Отсутствие в договоре дополнительных условий не влечет признание договора недействительным.

Случайные условия - условия, которые включаются в содержание договора только по усмотрению сторон. Эти случайные условия либо дополняют обычные условия, либо изменяют эти обычные условия, которые зафиксированы в законе. Если случайное условие отсутствует в тексте договора, то это не влияет на действительность договора. Таким образом, текст соглашения может содержать любые случайные условия договора по усмотрению сторон.

## **5.2. Классификация коммерческих договоров**

Действующее Российское законодательство даёт основания для распределения коммерческих договоров по нескольким классификационным признакам.

**1.** По *нормативно-правовому регулированию* коммерческие подразделяют договоры:

**а) поименованные договоры** (предусмотренные ГК РФ или иными правовыми актами);

**б) непоименованные договоры** (не предусмотренные ГК РФ или иными правовыми актами). При их составлении нужно избегать запретов, установленных законом, при выборе формулировок использовать "аналогию закона" и "аналогию права".

**2.** Все коммерческие договора можно разделить на:

**а) договоры на оказание услуг;**

**б) договоры на выполнение работ.**

Основной отличительный признак — договоры на выполнение работ всегда имеют результатом создание определенного товара, материального или

идеального продукта. Созданный продукт может быть предметом последующих продаж. Что касается договоров на услуги, то они предусматривают совершение должником определенных действий в пользу кредитора. Само совершение действий (хранение, перевозка и т.п.) является желаемым благом и создает исполнение договора. Требования к договорам на работы и услуги существенно отличаются.

**3.** В зависимости от *порядка согласования условий* выделяют договоры:

**а) *взаимосогласованные*** (условия определяются обеими или всеми сторонами договора);

**б) *договоры присоединения*** (условия определены одной из сторон в формулярах или иных стандартных формах и могут быть приняты другой стороной не иначе как путем присоединения к предложенному договору в целом (ст. 428 ГК РФ). Таким образом, другая сторона по общему правилу не может требовать согласования условий и внесения изменений в стандартную форму. Она может либо заключить договор на условиях, определенных другой стороной, либо отказаться от заключения договора).

**4.** В зависимости от *содержания* договора можно выделить:

**1) *реализационные договоры***

С учетом общего понятия коммерческого права торговыми договорами должны признаваться, прежде всего, такие, которые оформляют отношения по возмездной реализации товара для предпринимательских и хозяйственных нужд. Они образуют ядро торгового оборота. Данные договоры оформляют отношения по возмездной реализации товаров для предпринимательских и хозяйственных нужд. К ним можно отнести оптовую куплю-продажу, поставку, контрактацию сельскохозяйственной продукции, договоры о закупках товаров для государственных нужд, меню товаров, связанных с предпринимательской деятельностью, бартерные сделки, а также такой договор, как товарный кредит. (Согласно ст. 882 ГК РФ товарный кредит включен в главу о кредитовании, хотя фактически предусматривает продажу с условием оплаты стоимости товара в будущем). Подробнее данная группа договоров будет рассмотрена в настоящем

учебном пособии в п. 5.3;

## **2) посреднические договоры**

Вторую самостоятельную группу составляют посреднические договоры. По классификации ГК РФ они в основном являются договорами на возмездное оказание услуг. В сфере торговли содержанием таких договоров служит совершение обязанным лицом действий по поводу товара в интересах какого-либо участника торгового оборота. К данной группе относятся договоры поручения, договоры комиссии, в том числе внешнеторговой комиссии (консигнации), агентирования, коммерческой концессии (франчайзинга). Подробнее данная группа договоров будет рассмотрена в данном учебном пособии в п. 5.4;

## **3) договоры, содействующие торговле**

Такие договоры имеют и торговое, и общегражданское применение. Они содействуют продвижению товаров от производителя к потребителям. В частности, содействующее значение имеют договоры коммерческой концессии, договоры на проведение маркетинговых исследований, на оказание рекламных и информационных услуг, страхования товаров и коммерческих рисков, хранение товаров, перевозки грузов, транспортной экспедиции, договоры кредитования торговых операций, а также многие другие;

## **4) организационные договоры.**

Торговые отношения могут регулироваться также организационными договорами. В данную группу входят соглашения об исключительной продаже товаров; договоры об организации взаимосвязанной деятельности по реализации товаров; договоры органов исполнительной власти о межрегиональных поставках товаров; договоры органов власти и местного самоуправления с производственными и торговыми фирмами по вопросам осуществления торговли. При заключении организационных торговых договоров субъектами предпринимательской деятельности должны соблюдаться требования Закона РСФСР от 22.03.1991 № 948-1 «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках».

Помимо указанных видов коммерческих договоров, ГК РФ особо выделяя-

ет предварительный договор (ст. 429 ГК РФ), предусматривающий в дальнейшем заключение реализационных либо посреднических договоров.

По предварительному договору стороны обязуются заключить в будущем договор о передаче имущества, выполнении работ или оказании услуг (основной договор) на условиях, предусмотренных предварительным договором. Предварительный договор должен содержать условия, позволяющие установить предмет и иные существенные условия основного договора. Кроме того, в предварительном договоре указывается срок, в который стороны обязуются заключить основной договор.

Итак, при классификации договоров можно выделить те, которые образуют собственное содержание коммерческой деятельности. Это, прежде всего, реализационные и торгово-посреднические договоры. Данные виды договоров целиком относятся к сфере коммерческого права, поскольку предназначены для обслуживания товарного обращения. Что касается договоров, содействующих торговле, то они наряду с коммерческой могут использоваться и в иной предпринимательской деятельности, и даже в отношениях с участием граждан. Торговое законодательство регулирует лишь те особенности таких договоров, которые связаны с их применением в области товарного обращения.

### **5.3. Характеристика и виды реализационных договоров**

Основную часть коммерческих договоров составляют договоры, направленные на передачу права собственности на вещи (товары). Эти договоры иначе именуются реализационными договорами. Помимо общих целей важной особенностью договоров на реализацию товара для предпринимательских и хозяйственных нужд является особый субъектный состав. Участниками таких договоров могут быть лишь организации и индивидуальные предприниматели, но не физические лица. Из числа реализационных договоров основными являются:

- 1) договоры поставки;
- 2) оптовой купли-продажи;

- 3) контрактации сельскохозяйственной продукции;
- 4) закупок для государственных нужд.

**Договор поставки (1)** может заключаться между производителями и оптовыми торговыми предприятиями или предприятиями розничной торговли. По договору поставки поставщик-продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность, обязуется передать в обусловленный срок производимые или закупаемые им товары покупателю для использования в предпринимательской деятельности или в иных целях, не связанных с личным, семейным, домашним и иным подобным использованием. Согласно Гражданскому кодексу РФ, поставка товаров осуществляется поставщиком путем отгрузки (передачи) товаров покупателю, являющемуся стороной договора поставки, или лицу, указанному в договоре в качестве получателя. Доставка товаров осуществляется поставщиком путем отгрузки их транспортом, предусмотренным договором поставки, и на определенных в договоре условиях. Договором поставки может быть предусмотрено получение товаров покупателем (получателем) в месте нахождения поставщика (выборка товаров).

Существенными условиями договора поставки являются:

- предмет договора - это условия договора поставки о товаре, его наименовании, количестве и качестве;
- срок договора поставки - условие о временных периодах, в течение которых поставщик должен передать товар покупателю. Без указания срока поставки договор не считается заключенным (ст. 190-194 ГК РФ).

К дополнительным условиям договора поставки относятся: оплата договора поставки; периоды поставки товара; страхование товара; порядок передачи товара от поставщика покупателю.

Согласно **договору купли-продажи (2)** одна сторона (продавец) обязуется передать товар в собственность другой стороне (покупателю), а покупатель обязуется принять этот товар и уплатить за него определенную денежную сумму (цену). Договор розничной купли-продажи является публичным договором, а следовательно, к числу коммерческих договоров не относится.

Существенным условием договора купли-продажи является только предмет договора. Если в договоре купли-продажи ясно указаны наименование и количество продаваемого имущества, то он считается заключенным (п. 3 ст. 455 ГК РФ).

Дополнительными условиями в договоре купли-продажи являются: ассортимент товара; срок договора купли-продажи; документы и принадлежности товара; комплектность товара; качество товара; гарантия качества товара; срок годности товара; тара и упаковка; страхование товара; цена договора купли-продажи; переход права собственности; риск случайной гибели.

По *договору контрактации* (3) производитель сельскохозяйственной продукции обязуется передать выращенную (произведенную) им сельскохозяйственную продукцию заготовителю - лицу, осуществляющему закупки такой продукции для переработки или продажи. Таким образом, сторонами по данному договору являются производитель и заготовитель. *Производителем* может быть только лицо (как физическое, так и юридическое), которое самостоятельно производит сельскохозяйственную продукцию. *Заготовителем* по данному договору, как правило, выступают юридические лица (ИП), которые приобретают сельхоз продукцию исключительно с целью её последующей переработки и перепродажи (не для личного использования). Так же в качестве заготовителя может выступать и государство, в лице уполномоченных на то органов. Именно с государством (с государственными заготовителями), как правило, в большинстве случаев, и заключается договор контрактации.

Ответственность производителя в исключение из правил ст. 401 ГК РФ установлена только за вину. Это объясняется особенностью сельского производства, влиянием внешней среды (гибель урожая, его позднее созревание). Для заготовителя ответственность наступает независимо от наличия вины, т.е. по принципу причинения.

Предметом по данному договору может выступать только первичная (не переработанная) сельскохозяйственная продукция как уже произведенная, так и та, что только будет произведена в будущем. Данное правило о первичной

сельскохозяйственной продукции очень важно, так как продукты, произведенные из первичной сельхозпродукции, продаются (реализуются) уже по договору поставки.

Существенными условиями договора контрактации являются условия о количестве и ассортименте (ст. 537 ГК). **Контрактующая продукция** - это будущий товар, который подлежит выращиванию (зерно, овощи) или производству (скот, птица). В отличие от договора поставки, выращивание связано с обработкой почвы, посевом, уборкой и условиями, не зависящими от воли производителя (засуха, половодье). Моменты заключения и исполнения договора значительно отдалены во времени, поэтому количество сельскохозяйственной продукции, подлежащей передаче, может определяться не в точных размерах, а в предельных цифрах: наименьшей и наибольшей.

Требования к содержанию *контракта* на поставку товаров (выполнение работ, оказание услуг) *для государственных и муниципальных нужд (4)*, помимо ГК РФ установлены в Федеральном законе от 05.04.2013г. №44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд". В соответствии с законом контракт должен содержать:

- условие о том, что цена контракта является твердой и определяется на весь срок его исполнения, а в случаях, установленных Правительством РФ, указываются ориентировочное значение либо формула цены и максимальное значение цены контракта (ч. 2 ст. 34 ФЗ № 44);

- условие об ответственности заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом (ч. 4 ст. 34 ФЗ № 44);

- условие о порядке и сроках оплаты товара, работы или услуги, о порядке и сроках осуществления заказчиком приемки поставленного товара, выполненной работы (ее результатов) или оказанной услуги в части соответствия их количества, комплектности, объема требованиям, установленным контрактом (ч. 13 ст. 34 ФЗ № 44);

- условие об обеспечении исполнения контракта (ч. 1 ст. 96 ФЗ № 44);
- условие об уменьшении суммы, подлежащей уплате, на размер налоговых платежей, связанных с оплатой контракта, в случае, если контракт заключается с физическим лицом (ч. 13 ст. 34 ФЗ №44);
- график исполнения контракта - если контракт заключается на срок более чем три года и цена контракта составляет более чем сто миллионов рублей (ч. 12 ст. 34 ФЗ № 44).

Государственный контракт и договор поставки для государственных нужд, как следует из п. 5 ст. 454 ГК и п. 2 ст. 525 ГК, являются видом договора купли-продажи и разновидностью договора поставки (подвид поставки), так как товары покупаются не для личного, семейного, домашнего потребления. От договора поставки как такового они отличаются целью продажи и приобретения товаров (государственные нужды) и участием в поставках государственных органов — государственных заказчиков либо по их указанию иных лиц. При этом государственные потребности обеспечиваются за счет средств бюджетов и внебюджетных источников финансирования Российской Федерации и субъектов РФ. Государственным контрактом этот договор именуется потому, что одной из его сторон выступает государственный заказчик, размещающий заказы на товары для государственных нужд.

#### **5.4. Характеристика и виды посреднических договоров**

К данной группе относятся договоры:

- 1) поручения;
- 2) договоры комиссии, в т.ч. внешнеторговой комиссии (консигнации);
- 3) агентирования;
- 4) коммерческой концессии (франчайзинга).

*Договор поручения (1)* - это соглашение, в силу которого одна сторона (поверенный) обязуется совершить от имени и за счет другой стороны (доверителя) определенные юридические действия (ст. 971 ГК РФ).

Суть договора поручения как одного из наиболее распространенных посреднических соглашений сводится к тому, что сторона (или стороны) какой-либо гражданско-правовой сделки совершает ее не лично, а через уполномоченного представителя, который от имени стороны совершает необходимые юридические действия. Договор поручения в силу того, что права и обязанности по сделке, совершенной поверенным, возникают непосредственно у доверителя, иначе называют договором о представительстве.

В предпринимательской деятельности поверенный выступает в качестве коммерческого представителя, т.е. лица, постоянно и самостоятельно представляющего от имени предпринимателей при заключении ими договоров в сфере предпринимательской деятельности (ст. 184 ГК РФ).

Субъекты договора поручения:

*доверитель* - сторона, от имени которой совершаются юридические действия;

*поверенный* - сторона, совершающая такие действия.

Выданная в соответствии с договором поручения доверенность не является формой этого договора, а служит подтверждением его существования. К существенным условиям договора поручения закон относит только предмет. Дополнительными условиями договора поручения являются: срок договора поручения; цена договора поручения; отношения коммерческого представительства; передоверие поручения; договор поручения может быть заключен с условием возмещения издержек поверенного или без такого условия; порядок сдачи работ поверенным; перенос срока исполнения поручения (ст. 971-976 ГК РФ).

Предметом данного договора является совершение одним лицом от имени другого только определенных юридических действий. К юридическим действиям в рамках договора поручения относится не только совершение сделок, но и выполнение иных действий, имеющих юридические последствия, - например, представительство в суде.

***Договоры комиссии, в том числе внешнеторговой комиссии (консигнации) (2).*** Согласно ст. 990 ГК РФ, по договору комиссии одна сторона (комиссионер) обязуется по поручению другой стороны (комитента) за вознагражде-

ние совершить одну или несколько сделок от своего имени, но за счет комитента. Согласно п. 2 ст. 933 ГК РФ комиссионер не отвечает перед комитентом за неисполнение третьим лицом сделки, заключенной с ним за счет комитента, кроме случаев, когда комиссионер не проявил необходимой осмотрительности в выборе этого лица либо принял на себя ручательство за исполнение сделки.

Договор комиссии широко используется в предпринимательской деятельности, а именно, во внешнеторговом обороте. Довольно часто договор комиссии используется тогда, когда необходимо реализовать накопившиеся у предприятия товарно-материальные ценности, продукцию, не нашедшую спроса в обычной хозяйственной деятельности и т.д.

Основное отличие договора комиссии от договора поручения:

- сторона, на которую возлагается поручение (комиссионер), замещает того, от кого исходит поручение (комитент) и действует от собственного имени. Комиссионер не нуждается в наделении от комитента специальными полномочиями и получении доверенности;
- комиссионер по договору комиссии совершает не любые юридические действия, а только их часть – сделки;
- при договоре комиссии для завершения процесса "заместительства" необходим дополнительный правовой акт - передача первоначально полученных комиссионером результатов совершенной им с третьим лицом сделки.

Существенное условие договора комиссии - предмет. Дополнительные условия договора комиссии: срок действия; территория исполнения; ассортимент товаров; обязательства комиссионера; цена договора комиссии (стороны должны прийти к соглашению по поводу размера и порядка выплат); субкомиссия; условия исполнения поручения; дополнительная выгода; возмещение расходов; отчет об исполнении поручения (ст. 990-1001 ГК РФ).

Субъектами договора комиссии являются:

*комитент* - лицо, по поручению которого совершаются сделки;

*комиссионер* - лицо, совершающее сделки.

Особенностью договора комиссии является положение о том, что вещи,

поступившие к комиссионеру от комитента либо приобретенные комиссионером за счет комитента, являются собственностью последнего (ст. 996 ГК РФ). В связи с этим все риски, а также различного рода бремя ложатся на комитента. Дополнительная выгода, полученная стараниями комиссионера, делится между комитентом и комиссионером поровну, если иное не предусмотрено соглашением сторон. По общему правилу убытки, возникшие в результате действий комиссионера, продавшего вещь по более низкой цене или купившего по более высокой, относятся на комиссионера (ст. 995 ГК РФ).

*Агентский договор (З)* - это соглашение, в силу которого одна сторона (агент) обязуется за вознаграждение совершать по поручению другой стороны (принципала) юридические и иные действия от своего имени, но за счет принципала, либо от имени и за счет принципала (ст. 1005 ГК РФ).

Агентские отношения могут быть оформлены письменным договором, причем в договоре достаточно указания на общие, не конкретизированные полномочия агента. Свидетельством агентских отношений может выступать и надлежащим образом оформленная доверенность.

Существенным условием является предмет договора. Таким образом, в агентском договоре обязательно должны быть прописаны юридические и иные действия агента и условия, на которых агент обязуется выполнить указанные действия (ст. 1005 ГК РФ). Дополнительные условия агентского договора: срок договора; цена; ограничения прав принципала и агента; порядок и сроки представления принципалу отчетов; право агента заключать субагентский договор с другими лицами (ст. 1005-1010 ГК РФ).

Сторонами агентского договора выступают:

*принципал* (заказчик) – сторона агентского договора, поручающая совершение определенных фактических и юридических действий агенту и оплачивающая эти действия;

*агент* (исполнитель) – сторона агентского договора, обязующаяся выполнить поручение принципала за определенное вознаграждение.

В отличие от договоров поручения и комиссии, предусматривающих со-

вершение поверенным (комиссионером) сделок, агентский договор включает совершение и сделок, и фактических действий (например, сбор информации, подготовка и проведение переговоров и т.д.).

*Договор коммерческой концессии (франчайзинг) (4)* регулируется гл. 54 ГК РФ. Суть Договора, согласно Гражданскому кодексу РФ, заключается в следующем: одна сторона (правообладатель) обязуется предоставить другой стороне (пользователю) за вознаграждение право использовать в предпринимательской деятельности комплекс исключительных прав, принадлежащих правообладателю (ст. 1027 ГК РФ). При этом сам правообладатель не лишается права пользования объектами договора. Передачи (уступки) этих прав от правообладателя к пользователю в данном случае не происходит.

Сторонами договора могут быть только юридическое лицо - коммерческая организация или индивидуальный предприниматель. Обе стороны заключают договор в связи с осуществлением ими предпринимательской деятельности.

Статья 1027 ГК РФ называет три существенных условия договора: вознаграждение; передача права на использование фирменного наименования и (или) коммерческого обозначения; передача охраняемой коммерческой информации.

Статьей 1030 ГК РФ установлены следующий порядок и формы вознаграждения по договору коммерческой концессии: в форме фиксированных разовых платежей (по окончании срока договора либо в порядке предоплаты); в форме фиксированных периодических платежей; в форме отчислений от выручки; в форме наценки на оптовую цену товара, передаваемых правообладателем пользователю для перепродажи; в иных формах, предусмотренных в договоре (скидки к оптовой цене правообладателя, премии от отдельных сделок, бонусы и т.д.).

Договор используется обычно в торговле, сфере обслуживания, для создания сети по сбыту продукции правообладателя, для освоения новой территории.

## 5.5. Способы и порядок заключения коммерческих договоров

На коммерческие договоры распространяются правила гл. 28 ГК «Заключение договора». Коммерческий договор, по общему правилу, считается заключенным, если сторонами в требуемой форме достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора. Если договор является реальным, он считается заключенным с момента передачи вещи. Договор, подлежащий государственной регистрации, признается заключенным после осуществления такой регистрации (ст. 433 ГК РФ).

Если договор подлежит государственной регистрации, он считается заключенным с момента такой регистрации (п. 3 ст. 433 ГК РФ). Согласование его условий и надлежащее оформление, если одна из сторон уклоняется от его регистрации, позволяет контрагенту требовать в судебном порядке вынесения решения о регистрации сделки (п. 3 ст. 164 ГК РФ). В договорах, подлежащих государственной регистрации, акцепт и оферта должны быть заключены только в виде единого документа. Предшествующая составлению единого договора переписка не имеет правового значения, поэтому преддоговорной переписке сторон не может придаваться значения оферты и акцепта.

Поскольку по коммерческим договорам реализуется главным образом движимое имущество, большинство коммерческих сделок не требует государственной регистрации. Требование о регистрации должно соблюдаться в договорах, способствующих осуществлению торговой деятельности и предусматривающих использование объектов права промышленной собственности (товарного знака и т.п.).

Практически все торговые договоры являются консенсуальными и считаются заключенными с момента достижения соглашения сторон по всем существенным условиям и придания им установленной законом формы, а при наличии требования о государственной регистрации – при соблюдении этого требования.

Так как коммерческие отношения возмездные, и сторонами коммерческих

договоров являются субъекты предпринимательской деятельности, конструкция реального договора, при которой законодатель не желает обременять одну из сторон правоотношения обязанностью осуществить определенное действие, неприемлема.

Процесс заключения коммерческого договора как при согласовании условий, так и при оформлении более сложен, нежели в бытовой сфере, в том числе при реализации товаров гражданам-потребителям. Сложность коммерческих договоров состоит в том, что обычно они предполагают не одновременную с заключением договора передачу товара, а его передачу покупателю через определенное время. В коммерческих договорах, как правило, речь идет о приобретении не единичного экземпляра, а партий товаров, подготовленных для последующей реализации, в частности, через розничную торговую сеть. Коммерческий договор часто заключается на длительный срок.

Коммерческие договоры должны заключаться в письменной форме. Обязательность письменной формы коммерческого договора обосновывается также тем, что, во-первых, как правило, одной из сторон в них является юридическое лицо, во-вторых, даже при отсутствии в числе субъектов юридических лиц, коммерческие договоры по сумме обычно превышают десять тысяч рублей (ст. 161 ГК РФ).

Письменная форма договора считается соблюденной, если стороны составили и подписали единый документ либо произвели обмен письмами, телеграммами, электронными и т.д. документами (ст. 434 ГК РФ). Составление договора в виде единого документа требуется в основном только при реализации недвижимости (ст. 550, 560 ГК РФ). В иных случаях любой способ документального оформления признается правильным при условии, что существует возможность достоверно установить, что документ исходит от стороны договора. Соответственно, если документ направлен юридическим лицом, он должен быть подписан уполномоченным лицом (руководителем организации) и иметь печать организации.

Порядок заключения договора принято разделять в зависимости от того,

находятся стороны в непосредственном контакте, т.е. возможно непосредственное изъявление и восприятие воли — договоры между присутствующими сторонами, либо момент изъявления воли разъединены во времени — договор между отсутствующими.

Заключение договора между отсутствующими сторонами не означает обязательно их пространственную разъединенность, а подразумевает разрыв в моменте проявления воли. Договор, заключаемый между пространственно разъединенными сторонами, имеющими возможность непосредственного общения и проявления воли, будет считаться договором между присутствующими сторонами (например, если стороны заключают договор, пользуясь телефонной связью или электронной почтой). Нормы гл. 28 ГК РФ ориентированы на заключение договора между отсутствующими сторонами, поскольку именно в данной ситуации имеют место самостоятельные оферта и акцепт. Под офертой понимается адресованное одному или нескольким конкретным лицам предложение, которое содержит все существенные условия будущего договора и которое достаточно определенно выражает намерение лица, сделавшего предложение, считать себя заключившим договор с адресатом, которым будет принято предложение (ст. 435 ГК РФ). Согласно ст. 432 ГК РФ существенными являются условия о предмете договора, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

Таким образом, можно выделить три стадии заключения договора «между отсутствующими»:

- 1) направление предложения, достаточно определенно выражающего намерение лица его направившего заключить договор и содержащего все существенные условия будущего договора, т.е. оферты (п. 1 ст. 435 ГК РФ);
- 2) получение оферты лицом, которому она предназначена;
- 3) направление получившим оферту лицом акцепта (п. 1 ст. 438 ГК РФ).

Условия коммерческих договоров обычно разрабатываются сторонами

совместно, что предполагает проведение определенных согласительных процедур. Договор считается заключенным в момент получения лицом, направившим оферту, ее акцепта (п. 1 ст. 433 ГК РФ). Акцептом признается полное и безоговорочное принятие адресатом оферты (ст. 438 ГК РФ). Если ответ о принятии предложения содержит предложения по изменению определенных условий, он с точки зрения законодательства является новой офертой (ст. 443 ГК). В таких случаях первоначальная оферта теряет силу.

Вместо направления акцепта, в коммерческой деятельности, адресат часто предпринимает действия по выполнению указанных в оферте условий – конклюдентные действия. Законодатель признает за такими действиями силу акцепта (п. 3 ст. 438 ГК РФ). При этом письменная форма сделки считается соблюденной (п. 3 ст. 434 ГК РФ).

Во внешнеторговых отношениях действует более гибкая схема, позволяющая ускорить процесс заключения договора. Согласно п. 2 ст. 19 Венской конвенции о договорах международной купли -продажи, если ответ на оферту, который имеет целью служить акцептом, содержит дополнительные требования или отличные условия, не меняющие существенно условия оферты, он будет рассматриваться как акцепт, если только оферент без неоправданной задержки не уведомит о несогласии с внесенными изменениями. В случае молчания оферента предполагается, что договор заключен с учетом изменений и дополнений, предложенных акцептантом.

## **5.6. Форма коммерческих договоров**

Универсальной для торговых договоров является простая письменная форма. Хотя законодательство допускает устную форму для сделок, исполняемых при их совершении, а также сделок во исполнение письменного договора, на практике это применяется редко, так как в случае спора на устные доказательства ссылаться будет невозможно.

Письменная форма договора обязательна, если в нем участвует юридиче-

ское лицо, а также в некоторых иных случаях. Например, условия о неустойке могут быть изложены только письменно (ст. 331 ГК РФ). Письменная форма считается соблюденной:

1) при составлении одного документа, подписанного уполномоченными лицами;

2) при обмене документами посредством почтовой, телефонной, электронной связи, позволяющей установить, что документ исходит от стороны по договору. Здесь должны быть соблюдены правила об акцепте оферты. Стороны могут также прийти к соглашению о подписании договора с использованием аналогов собственноручной подписи.

Нужно отметить, что существуют и специальные правила о соблюдении формы соответствующего договора. Так, для договора займа соблюдением письменной формы считается выдача заемной расписки (ст. 808 ГК РФ). Некоторые договоры могут заключаться только путем составления единого документа, подписанного обеими сторонами. Например, договор продажи недвижимости (ст. 550 ГК РФ), договор продажи предприятия (ст. 560 ГК РФ), аренды здания или сооружения (ст. 651 ГК РФ). То же самое можно сказать об учредительном договоре участников общества с ограниченной ответственностью и договоре учредителей о совместной деятельности по созданию акционерного общества.

Простая письменная форма требуется для следующих договоров (сделок):

а) сделки юридических лиц между собой и с гражданами;

б) сделки граждан между собой на сумму более десяти тысяч рублей (ст. 161 ГК РФ). Если же сделка безвозмездная, то вопрос о ее форме определяется исходя из цены передаваемого имущества или оказываемых услуг;

в) в случаях, предусмотренных законом, - независимо от суммы сделки и ее субъектного состава (кредитный договор, залог, поручительство, продажа недвижимости).

Нотариально удостоверенная письменная форма соблюдается путем совершения нотариусом удостоверительной надписи на документе. Например,

доверенность на совершение сделок, требующих нотариальной формы; совершение передоверия по доверенности; брачный договор; договор ренты; завещание. Из данного перечня очевидно, что в торговом обороте нотариальная форма сделок не имеет применения.

Письменная форма с государственной регистрацией применяется далеко не для всех сделок, связанных с недвижимостью. Распространенный случай - это договор продажи нежилой недвижимости. Сам договор регистрации не подлежит, регистрируется лишь переход права собственности на имущество. В то же время есть особый вид недвижимости - это жилые квартиры и дома, при продаже которых регистрируется сам договор.

Государственная регистрация связана, в основном, с недвижимостью. Если предметом договора является имущество, которое можно демонтировать без ущерба его назначению, регистрация не требуется. Государственной регистрации подлежат также договоры, связанные с передачей прав на использование объектов интеллектуальной собственности (товарные знаки, топологии интегральных микросхем).

Квалификация имущества в качестве недвижимости имеет значение для оценки самого факта заключения договора. Если имущество является недвижимым, то, например, в случае его продажи действует ст. 554 ГК РФ, требующая указывать в договоре данные о расположении недвижимости на земельном участке или в составе другого имущества. Это условие является существенным, и при его отсутствии договор продажи недвижимости считается незаключенным.

Государственной регистрации в обязательном порядке подлежит договор аренды недвижимости. При этом на практике зачастую возникает вопрос, необходимо ли получать свидетельство о государственной регистрации права аренды недвижимого имущества. Такие свидетельства выдаваться не могут, поскольку регистрируется не право аренды, а договор, можно также отнести завещательное распоряжение денежными средствами, размещенными на банковских счетах и вкладах (депозитах).

## **5.7. Основания, порядок и особенности изменения и расторжения коммерческих договоров**

Практически всегда договор может быть расторгнут по соглашению его сторон. В качестве исключения из этого правила можно назвать договор в пользу третьего лица и договор поручительства.

По требованию одной из сторон договор расторгается на основании решения суда при наличии следующих условий.

1. Существенное нарушение условий договора, когда сторона в значительной степени лишается того, на что она вправе была рассчитывать при заключении договора.

2. В случаях, предусмотренных законом или договором.

Самостоятельным основанием для судебного изменения или расторжения договора является также "существенное изменение обстоятельств", для этого должны одновременно иметь место условия, перечисленные в ст. 451 ГК РФ. Критерием является разумная оценка сторонами обстоятельств, в которых договор будет исполняться.

По общему правилу, соглашение об изменении или расторжении договора совершается в той же форме, что и договор. Но соглашением сторон может быть установлена иная форма, иногда для этого достаточно совершения конклюдентных действий.

При изменении и расторжении договоров обязательно соблюдение досудебного порядка, т.е. необходимо урегулировать разногласия самостоятельно и по истечении 30 дней, если не согласован иной срок, обращаться в суд. Подробнее порядок расторжения договора в досудебном и судебном порядке рассмотрен в следующем разделе.

## Упражнения для контроля знаний

### *Вопросы к семинарским и практическим занятиям*

1. Понятие и особенности коммерческого договора. Соотношение понятий «торговая сделка» и «торговый договор».
2. Понятие свободы договора.
3. Понятие и виды коммерческих договоров.
4. Содержание коммерческого договора. Выработка условий коммерческого договора.
5. Порядок заключения коммерческого договора.
6. Какие правовые последствия влечет несоблюдение формы договора?
7. Изменение и расторжение коммерческого договора.
8. При каких условиях договор считается заключенным?
9. Какие условия договора считаются существенными?
10. Как определяется место заключения договора, если это не указано в договоре?
11. Субъекты, участвующие в исполнении коммерческого договора.
12. Предмет коммерческого договора.
13. Назовите основных субъектов, участвующих в исполнении торгового договора.

### *Тест для самопроверки знаний*

1. Договор - это:
  - 1) комплекс взаимосвязанных сделок;
  - 2) соглашение двух или более лиц;
  - 3) методика ведения торговой деятельности.
2. Существенные условия договора - это условия, без согласования которых договор считается:
  - 1) незаключенным;
  - 2) недействительным;
  - 3) притворным.

3. Какой договор запрещается заключать между коммерческими организациями?

- 1) перевод долга;
- 2) дарение;
- 3) заем.

4. В каком случае допускается заключение договора в устной форме?

- 1) между юридическими лицами;
- 2) между юридическим лицом и гражданином;
- 3) между гражданами на сумму менее 10 тыс. руб.

5. В каком случае требуется нотариальное удостоверение сделки?

- 1) уступка права требования;
- 2) договор ренты;
- 3) договор дарения.

6. Реальным договором является:

- 1) купля-продажа;
- 2) строительный подряд;
- 3) заем.

7. Консенсуальным договором является:

- 1) поставка;
- 2) товарный заем;
- 3) хранение на товарном складе.

8. Какой договор требует государственной регистрации?

- 1) залог земельного участка;
- 2) продажа производственного помещения;
- 3) аренда офиса сроком на шесть месяцев.

9. Оферта - это:

- 1) предложение заключить договор;
- 2) согласие на заключение договора;
- 3) протокол о намерениях.

10. Акцепт - это:

- 1) предложение заключить договор;
- 2) согласие на заключение договора;
- 3) перечисление денежных средств по договору.

11. При заключении договоров проводятся следующие виды торгов:

- 1) аукцион и тендер;
- 2) аукцион и конкурс;
- 3) тендер и конкурс.

12. Ответственное хранение товара по договору поставки является обязанностью:

- 1) поставщика;
- 2) покупателя;
- 3) перевозчика.

13. В каком размере возможны наличные расчеты между юридическими лицами?

- 1) до 10 тыс. руб.;
- 2) до 100 тыс. руб.;
- 3) до 60 000 руб.

14. Цена - это существенное условие:

- 1) любого коммерческого договора;
- 2) договора поставки с рассрочкой платежа;
- 3) договора поставки с предоплатой.

15. Существенные условия договора поставки - это:

- 1) ассортимент, качество и количество товара;
- 2) наименование и цена товара;
- 3) наименование и количество товара, срок договора.

16. Ценной бумагой не является:

- 1) переводный вексель;
- 2) простой вексель;
- 3) именная сберегательная книжка.

## **Тема 6. ОСНОВНЫЕ ПРОЦЕДУРЫ РАЗРЕШЕНИЯ КОММЕРЧЕСКИХ СПОРОВ**

### **6.1. Основные способы разрешения коммерческих споров**

Коммерческие споры вытекают из договоров, заключенных между организациями, а также между организациями и индивидуальными предпринимателями. Причины возникновения коммерческого спора могут быть самые разные: задолженность перед поставщиком или покупателем, не выполнение поставщиком своих обязательств по качеству, количеству продукции и срокам ее поставки, по качеству оказываемых услугах и выполнению условий по их оказанию. Коммерческий спор может возникнуть ввиду пересмотра условий договора, например, договора аренды, договора поставки и т.п.

Основные виды коммерческих споров:

- вопросы, связанные с внесением изменений в действующие договоры, пролонгация или досрочное прекращение договоров;
- взыскание задолженности, убытков, недополученной прибыли, упущенной выгоды;
- споры, вытекающие из договора финансовой аренды (лизинга), договора займов, кредитного договора, договора страхования, договора купли-продажи, договора поставки, договора комиссии, договора поручения, агентского договора, договора подряда, субподряда, строительного подряда/субподряда и пр.;
- о неисполнении или не должном исполнении сторонами взятых на себя обязательств;
- споры по договорам поставки и купли-продажи товаров, различного движимого и недвижимого имущества, договорам аренды движимого и недвижимого имущества, подряда, займа и кредита, страхования, коммерческой концессии, договорам на оказание услуг: клининговых, юридических, консульта-

ционных, возмездного оказания услуг, услуг по перевозке и транспортировке и других;

- установление права собственности на объекты недвижимости, а также иное имущество;
- споры по международным договорам и контрактам;
- взыскание задолженности (основной долг, убытки, проценты за пользование чужими денежными средствами, штрафы, пени, упущенная выгода);
- признание сделок (договоров) недействительными как в целом, так и в части;
- принудительное исполнение обязательств в натуре;
- истребование имущества из чужого незаконного владения;
- признание права собственности на имущество;

Защита прав предпринимателей осуществляется всеми способами защиты гражданских прав, предусмотренными ст. 12 ГК РФ: признания права; восстановления положения, существовавшего до нарушения права, пресечения действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения; признания оспоримой сделки недействительной и применения последствий ее недействительности, применения последствий недействительности ничтожной сделки; признания недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления; самозащиты права; присуждения к исполнению обязанности в натуре; возмещения убытков; взыскания неустойки; компенсации морального вреда; прекращения или изменения правоотношения; неприменения судом акта государственного органа или органа местного самоуправления, противоречащего закону; иными способами, предусмотренными законом (например, обращение взыскания на заложенное имущество (ст. 349 ГК РФ)).

Способы защиты прав предпринимателей предполагают определенный порядок их реализации: досудебный и судебный порядок защиты прав предпринимателей. Подробнее каждый вид защиты рассмотрен в пп. 6.2 и 6.3 насто-

ящего пособия.

Коммерческие споры разрешаются либо во внесудебном порядке, путем проведения переговоров при разрешении коммерческих споров и составления соглашений на приемлемых условиях, либо в судебном порядке (суд общей юрисдикции, арбитражный, третейский суды и т.д.). При разрешении коммерческих споров в суде у сторон всегда есть право заключить мировое соглашение на взаимовыгодных или приемлемых для сторон условиях.

## **6.2. Досудебный порядок разрешения коммерческих споров**

Досудебный порядок включает самозащиту прав, претензионный порядок урегулирования разногласий, рассмотрение заявлений и жалоб органами исполнительной власти и в порядке прокурорского надзора, рассмотрение споров третейскими судами.

### ***Самозащита прав предпринимателей***

Самозащита прав предпринимателей допускается при условии, что способы самозащиты соразмерны нарушению и не выходят за пределы действий, необходимых для его пресечения (ст. 14 ГК РФ). Под самозащитой прав понимается совершение управомоченным лицом не запрещенных законом действий фактического порядка, направленных на охрану его прав и интересов. Самозащита прав в коммерческом обороте — это меры, реализуемые лицом самостоятельно без обращения к правонарушителю, суду или иному органу и выражающиеся в наступлении для правонарушителя неблагоприятных организационных и экономических последствий. Определенные меры самозащиты допускаются, если они прямо предусмотрены законом либо договором, например, отказ от принятия просроченного исполнения (п. 2 ст. 405 ГК РФ), аннулирование плательщиком отзывного аккредитива (ст. 868 ГК РФ), удержание кредитором имущества должника (ст. 359 ГК РФ), безакцептное списание денежных средств со счета плательщика (ст. 854 ГК РФ) и др.

Применение мер самозащиты не исключает применения иных санкций:

взыскания причиненных убытков и неустойки, которые могут быть взысканы в претензионном или судебном (исковом) порядке. В целом можно отметить, что самозащита прав является весьма удобной и эффективной формой защиты прав предпринимателя, обеспечивающей быструю и экономную охрану права, поскольку предпринимателю не требуется обращаться в суд и нести судебные расходы, затрачивать много времени.

### ***Переговоры при разрешении коммерческих споров***

В рамках переговорной процедуры стороны обсуждают предложенные коммерческие и юридические аргументы в пользу того или иного решения коммерческого спора.

Переговоры с юридической точки зрения – это формирование и согласование воли сторон. Действующее законодательство не регламентирует процедуру переговоров. На практике подобное поведение сторон спора встречается довольно часто, поскольку переговоры — это весьма удобное и быстрое средство, с помощью которого возможно разрешение коммерческих споров.

Как правило, в переговорах участвуют непосредственно стороны возникшего конфликта. Однако для урегулирования последнего может быть привлечен и частный посредник (независимая третья сторона).

Переговоры могут проходить как с использованием различных средств связи, например, телефона, так и без таковых, представляя собой процесс непосредственного личного общения коммерсантов. Переговоры практически всегда проводятся в устной форме, о чем свидетельствует ст. 431 ГК РФ. Письменное общение сторон ГК РФ в отмеченной норме именуется перепиской. На стадии разрешения коммерческого спора такая переписка, по существу, представляет собой претензионную процедуру.

### ***Претензионный порядок разрешения споров в коммерческом обороте***

Претензионный порядок урегулирования разногласий предпринимателей, как и самозащита прав предпринимателей, относится к способам досудебной защиты прав, реализуемым без обращения к суду. Однако для реализации этого порядка в отличие от самозащиты прав необходимо обратиться к правонаруши-

телю, действиями которого только и может быть удовлетворено требование (претензия).

Претензионный порядок является обязательным только в случаях, предусмотренных федеральными законами для определенных категорий споров либо договором (п. 5 ст. 4 Арбитражного процессуального кодекса РФ (АПК РФ)), например, по претензиям к перевозчикам (ст. 797 ГК РФ), к организациям связи (ст. 55 Федерального закона «О связи»), требованиям об изменении и расторжении договоров (п. 2 ст. 452 ГК РФ) и др. Таким образом, если для определенной категории споров установлен обязательный претензионный порядок их урегулирования, спор может быть передан на рассмотрение суда лишь после соблюдения такого порядка.

Суть обязательного претензионного порядка в следующем. Лицо, права которого нарушены, до обращения в суд обязано в письменной форме предъявить претензию другой стороне – правонарушителю, т. е. предпринять попытку урегулирования разногласий. Сроки предъявления претензии определяются федеральными законами либо договором. Если законом или договором срок для предъявления претензии не установлен, претензия предъявляется в течение срока исковой давности.

В претензии указывается: наименование стороны-заявителя; наименование стороны-адресата; дата и номер претензии; сумма претензии и ее обоснованный расчет, если претензия подлежит денежной оценке; обстоятельства, на которых основываются требования, и доказательства, подтверждающие их, со ссылкой на соответствующее законодательство; перечень прилагаемых к претензии документов и других доказательств; иные сведения, необходимые для урегулирования спора, например, почтовые и платежные реквизиты заявителя претензии, и т. п. Претензия подписывается руководителем организации, индивидуальным предпринимателем и отправляется другой стороне письмом, по телеграфу, телетайпу или посредством иной связи, обеспечивающей фиксирование отправления, либо вручается под расписку.

Сторона, получившая претензию, обязана рассмотреть ее и ответить на

нее в 30-дневный срок, при этом она проверяет законность и обоснованность требования заявителя. В ходе проверки она может затребовать дополнительные документы, провести совместную выверку расчетов, экспертизу (например, товароведческую) или другие действия, обеспечивающие урегулирование спора в претензионном порядке. Сторона, получившая претензию, обязана сообщить заявителю в письменной форме о результатах рассмотрения претензии: об удовлетворении требования полностью или частично либо об отказе в удовлетворении.

В случае полного или частичного отказа в удовлетворении претензии или неполучения ответа на претензию в срок заявитель претензии вправе предъявить иск в арбитражный суд. В случаях, когда претензионный порядок не является обязательным, предприниматели вправе подать исковое заявление непосредственно в суд, минуя стадию досудебного урегулирования разногласий.

### ***Защита прав предпринимателей органами исполнительной власти и в порядке прокурорского надзора***

Наряду с судебной защитой гражданских прав в случаях, предусмотренных законом, допускается их защита в административном порядке. Решение, принятое в административном порядке, может быть обжаловано в суд (п. 2 ст. 11 ГК РФ).

Определенные гарантии защиты прав предпринимателей закреплены также Федеральным законом «О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при проведении государственного контроля (надзора)». Указанный Закон не применяется к отношениям, связанным с проведением специальных видов контроля: налогового, валютного, бюджетного, банковского, страхового, таможенного, лицензионного и некоторых других.

Для обеспечения защиты прав и законных интересов предпринимателей большое практическое значение имеет прокурорский надзор, который охватывает как деятельность предпринимателей, так и акты представительных и исполнительных органов государства, принимаемые по вопросам предпринимательства.

### *Рассмотрение споров третейскими судами*

Третейский суд (коммерческий арбитраж) — это негосударственный суд, избираемый самими участниками правоотношения для разрешения возникшего между ними спора. Третейские суды могут рассматривать не любые споры, а только вытекающие из гражданских правоотношений и подведомственные арбитражному суду. Законом установлено, что по соглашению сторон возникший или могущий возникнуть спор, вытекающий из гражданских правоотношений и подведомственный арбитражному суду, до принятия арбитражным судом решения может быть передан сторонами на рассмотрение третейского суда (п. 6 ст. 4 АПК РФ; п. 2 ст. 1, п. 4 ст. 5 Закона о третейских судах).

Споры, подведомственные судам общей юрисдикции, а также споры, подведомственные арбитражному суду, но вытекающие из административных правоотношений, третейские суды рассматривать не вправе. Спор может быть рассмотрен в третейском суде только при наличии соглашения сторон (арбитражного соглашения) о передаче возникшего или могущего возникнуть между ними спора на рассмотрение определенному третейскому суду. Такое соглашение может быть заключено в виде отдельного договора либо выражено в виде условия договора (арбитражной оговорки).

Процедура деятельности третейских судов регулируется их регламентами, а в части, ими не урегулированной, — Законом о третейских судах и Законом о международном коммерческом арбитраже. Процедура разбирательства спора в коммерческом арбитраже более гибкая, чем в государственных судах, следующих строгим процессуальным правилам. Стороны по своему усмотрению определяют формы и способы разрешения спора, позволяющие достичь истины по делу и наиболее справедливым образом разрешить спор.

Особенности этой процедуры состоят, в частности, в следующем:

1) спорящие стороны сами выбирают арбитров из списка судей данного третейского суда или иных лиц, зарекомендовавших себя в качестве квалифицированных специалистов. Если иное не определено соглашением сторон, третейский суд образуется в составе трех судей: каждая сторона избирает одного

судью, а судьи избирают третьего в качестве председательствующего;

2) приняв к производству исковое заявление, третейский суд должен, прежде всего, разрешить вопрос о собственной компетенции в данном деле. Оценка собственной компетенции по рассмотрению спора базируется на признании (непризнании) действительности арбитражного соглашения о передаче спора на разрешение данного коммерческого арбитража. Сторона в споре при обжаловании принятого арбитражем решения вправе ссылаться на отсутствие у него компетенции для разрешения данного спора;

3) решение третейского суда является окончательным и подлежит добровольному исполнению стороной, против которой оно вынесено, в порядке и сроки, установленные в нем. Если в решении срок исполнения не установлен, решение подлежит немедленному исполнению. Пересмотр решения третейского суда по существу запрещен. Государственный суд, установив, что решение третейского суда не соответствует закону, не вправе принимать нового решения по делу, а должен лишь констатировать его незаконность и отказать в выдаче исполнительного листа, либо, в некоторых случаях, направить дело на новое рассмотрение в тот же третейский суд;

4) в случае неисполнения ответчиком решения в установленный срок исполнение решения третейского суда производится принудительно по правилу, согласно которому сторона, в пользу которой вынесено решение, обращается в компетентный государственный суд (арбитражный суд субъекта РФ) с заявлением о выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда (ст. 236 АПК РФ). Заявление оплачивается государственной пошлиной в размере 1 тыс. руб. (ст. 333 21 НК РФ).

Заявление рассматривается судьей единолично в месячный срок со дня его получения арбитражным судом. О дне рассмотрения заявления извещаются стороны, которые могут принять участие в заседании суда. По результатам рассмотрения заявления выносится определение о выдаче исполнительного листа либо об отказе в выдаче исполнительного листа.

### 6.3. Судебный порядок разрешения коммерческих споров

Судебный порядок воплощается в деятельности арбитражных судов и судов общей юрисдикции. В основу разграничения подведомственности дел между судами общей юрисдикции и арбитражными судами положен предметный признак. Все споры, связанные с осуществлением экономической, в том числе предпринимательской, деятельности, отнесены к ведению арбитражных судов.

Подсудность дел арбитражным судам, т. е. отнесение дела к разрешению конкретного арбитражного суда, определяется ст. 34—39 АПК РФ. Общее правило определения территориальной подсудности состоит в том, что иск предъявляется в арбитражный суд субъекта РФ по месту нахождения (жительства) ответчика. В АПК РФ выделяются следующие виды арбитражного судопроизводства:

#### ***1. Производство в арбитражном суде первой инстанции***, в том числе:

исковое производство; производство по делам, возникающим из административных и иных публичных правоотношений (об оспаривании нормативных правовых актов, об оспаривании ненормативных правовых актов, об административных правонарушениях, о взыскании обязательных платежей и санкций); особенности производства по отдельным категориям дел (об установлении фактов, имеющих юридическое значение, о банкротстве в порядке упрощенного производства, об оспаривании решений третейских судов и о выдаче исполнительных листов на принудительное исполнение решений третейских судов, о признании и приведении в исполнение решений иностранных судов и иностранных арбитражных решений); производство по делам с участием иностранных лиц;

***2. Производство по пересмотру судебных актов арбитражных судов***, в том числе:

- 2.1) производство в арбитражном суде апелляционной инстанции;
- 2.2) производство в арбитражном суде кассационной инстанции;
- 2.3) производство по пересмотру судебных актов в порядке надзора;

2.4) производство по пересмотру вступивших в законную силу судебных актов по вновь открывшимся обстоятельствам.

### ***3. Производство по делам, связанным с исполнением судебных актов арбитражных судов.***

***1. Производство в арбитражном суде первой инстанции*** возбуждается путем предъявления искового заявления (заявления). Исковое заявление подается в письменной форме и подписывается истцом или его представителем. В исковом заявлении должны содержаться сведения о наименовании арбитражного суда, в который подается заявление; сведения о наименовании лиц, участвующих в деле, и их почтовые адреса; требования истца к ответчику со ссылкой на законодательство; обстоятельства, на которых основаны исковые требования, и подтверждающие эти обстоятельства доказательства; цена иска, если он подлежит оценке; расчет взыскиваемой или оспариваемой денежной суммы; сведения о соблюдении истцом претензионного или иного досудебного порядка, если он предусмотрен федеральным законом или договором; иные сведения, если они необходимы для правильного и своевременного рассмотрения дела, например, ходатайства об истребовании доказательств от ответчика; перечень прилагаемых документов, например, проект договора, протокол разногласий, претензия, ответ на претензию, доверенность и т. п. (ст. 125 АПК РФ).

Исковое заявление оплачивается государственной пошлиной (ст. 102-105 АПК РФ, ст. 333 НК РФ). Государственная пошлина взыскивается в твердых ставках либо в процентном отношении к цене иска и поступает в доход федерального бюджета. Размеры государственной пошлины колеблются от 1 тыс. руб. до 200 тыс. руб. С апелляционных и кассационных жалоб размер государственной пошлины составляет 50 % размера государственной пошлины, взимаемой при подаче искового заявления. Уплата госпошлины может быть отсрочена или рассрочена по ходатайству заинтересованного лица на срок до одного года (ст. 333 НК РФ). Определенные лица освобождаются от уплаты госпошлины полностью или частично (ст. 333 НК РФ).

Надлежаще оформленный иск подается в арбитражный суд, а его копии

другим лицам, участвующим в деле (ответчику, третьим лицам). Вопрос о принятии искового заявления к производству арбитражного суда решается судьей единолично в пятидневный срок со дня поступления заявления в арбитражный суд и после выносятся одно из следующих определений:

1) о принятии дела к производству, если нет оснований для оставления заявления без движения или возвращения его без рассмотрения (ст. 127 АПК РФ). Судья обязан принять к производству исковое заявление, поданное с соблюдением требований, предъявляемых АПК РФ к его форме и содержанию. В определении о принятии дела к производству указывается о действиях по подготовке дела, назначении дела к судебному разбирательству, времени и месте его проведения;

2) об оставлении заявления без движения при наличии оснований, предусмотренных ст. 128 АПК РФ. Если исковое заявление подано с нарушением требований по форме и содержанию, суд выносит определение об оставлении заявления без движения. В определении указывается основание для оставления заявления без движения, например, не приложен расчет взыскиваемой или оспариваемой денежной суммы, составляющей исковое требование;

3) о возвращении искового заявления без рассмотрения при наличии оснований, предусмотренных ст. 129 АПК РФ, например, дело неподсудно данному арбитражному суду; в одном исковом заявлении соединено несколько требований к одному или нескольким ответчикам, если эти требования не связаны между собой; до вынесения определения о принятии искового заявления к производству от истца поступило ходатайство о возвращении искового заявления; не устранены обстоятельства, послужившие основанием для оставления искового заявления без движения, в срок, установленный в определении суда. Возвращение искового заявления не препятствует повторному обращению с таким же требованием в арбитражный суд в общем порядке после устранения обстоятельств, послуживших основанием для его возвращения.

В целях обеспечения правильного и своевременного рассмотрения дела судья единолично осуществляет подготовку дела к судебному разбирательству.

При подготовке дела к судебному разбирательству судья вызывает стороны и проводит с ними собеседование в целях выяснения обстоятельств, касающихся существа заявленных требований и возражений; разъясняет сторонам их право на рассмотрение дела с участием арбитражных заседателей, право передать спор на разрешение третейского суда или посреднику; принимает меры для примирения сторон или заключения ими мирового соглашения; разрешает вопросы о назначении экспертизы, вызове свидетелей, переводчика, обеспечении иска; совершает иные направленные на обеспечение правильного и своевременного рассмотрения дела действия.

Подготовка дела к судебному разбирательству должна быть завершена в срок не более двух месяцев со дня поступления заявления в арбитражный суд проведением предварительного судебного заседания, если АПК РФ не установлено иное. Судья, признав дело подготовленным, выносит определение о назначении дела к судебному разбирательству (ст. 133—137 АПК РФ).

Порядок судебного разбирательства определен ст. 153—166 АПК РФ. Арбитражный суд в заседании заслушивает истца и ответчика или их представителей, других лиц, участвующих в деле, исследует доказательства по делу. По результатам рассмотрения дела по существу выносится решение (ст. 167-183 АПК РФ). Решение арбитражного суда должно быть законным и обоснованным. Оно излагается в письменной форме и подписывается всеми судьями, участвующими в деле. Решение арбитражного суда состоит из вводной, описательной, мотивировочной и резолютивной частей. Содержание каждой из них изложено в ст. 170 АПК РФ.

По общему правилу решение арбитражного суда первой инстанции вступает в силу по истечении месячного срока после его принятия, если не подана апелляционная жалоба.

Решение арбитражного суда может быть обжаловано в срок, не превышающий месяца со дня вынесения определения, если иной срок не установлен АПК РФ (ст. 188).

Пересмотр судебных актов арбитражных судов может быть произведен в

порядке апелляционного, кассационного и надзорного производства, а также по вновь открывшимся обстоятельствам.

### ***2.1. Производство в арбитражном суде апелляционной инстанции***

возбуждается путем подачи лицом, участвующим в деле, либо иным лицом в случаях, предусмотренных АПК РФ, апелляционной жалобы на решение арбитражного суда первой инстанции, не вступившее в законную силу. Апелляционная жалоба может быть подана в течение месяца после принятия арбитражным судом первой инстанции обжалуемого решения, если иной срок не установлен АПК РФ.

Арбитражный суд апелляционной инстанции рассматривает апелляционную жалобу по правилам рассмотрения дел арбитражным судом первой инстанции с особенностями, предусмотренными гл. 34 АПК РФ. Срок рассмотрения апелляционной жалобы не может превышать месяца со дня поступления жалобы в арбитражный суд апелляционной инстанции. В апелляционном суде дело рассматривается повторно по имеющимся в нем и дополнительно представленным доказательствам. Дополнительные доказательства принимаются арбитражным судом, если заявитель жалобы обосновал невозможность их представления в суде первой инстанции по причинам, не зависящим от него. Новые требования, которые не были предметом рассмотрения в арбитражном суде первой инстанции, не принимаются и не рассматриваются арбитражным судом апелляционной инстанции.

По результатам рассмотрения апелляционной жалобы арбитражный суд апелляционной инстанции вправе:

- 1) оставить решение арбитражного суда первой инстанции без изменения, а апелляционную жалобу — без удовлетворения;
- 2) отменить или изменить решение суда первой инстанции полностью или в части и принять по делу новый судебный акт;
- 3) отменить решение полностью или в части и прекратить производство по делу либо оставить исковое заявление без рассмотрения полностью или в части.

На основании этого выносится соответствующее постановление, которое вступает в законную силу со дня его принятия и может быть обжаловано.

**2.2. Производство в арбитражном суде кассационной инстанции** возбуждается путем подачи кассационной жалобы лицом, участвующим в деле, либо иным лицом в случаях, предусмотренных АПК РФ, на решение арбитражного суда первой инстанции, вступившее в законную силу, или постановление арбитражного суда апелляционной инстанции.

Кассационная жалоба подается в арбитражный суд кассационной инстанции в срок, не превышающий двух месяцев со дня вступления в законную силу обжалуемого решения или постановления, если иное не предусмотрено АПК РФ. Кассационная жалоба рассматривается в срок, не превышающий месяца со дня ее поступления вместе с делом в арбитражный суд кассационной инстанции. По результатам рассмотрения кассационной жалобы принимается постановление, которое вступает в силу со дня его принятия и обжалованию не подлежит.

**2.3. Производство по пересмотру судебных актов в порядке надзора.** Вступившие в законную силу судебные акты арбитражных судов могут быть пересмотрены в порядке надзора по правилам гл. 36 АПК РФ по заявлениям лиц, участвующих в деле, либо иных лиц, если они полагают, что этим актом существенно нарушены их права и законные интересы в результате неправильного применения его арбитражным судом.

Заявление или представление о пересмотре в порядке надзора судебного акта может быть подано в Высший арбитражный суд РФ (ВАС РФ) в срок, не превышающий трех месяцев со дня вступления в законную силу последнего судебного акта, принятого по данному делу, если исчерпаны другие имеющиеся возможности для проверки в судебном порядке законности указанного акта. Вопрос о принятии заявления или представления к производству рассматривается единолично судьей ВАС РФ в пятидневный срок со дня его поступления в ВАС РФ.

**2.4. Производство по пересмотру вступивших в законную силу судебных актов по вновь открывшимся обстоятельствам.** По заявлению лица, участвующего в деле, вступивший в законную силу судебный акт может быть пересмотрен по вновь открывшимся обстоятельствам тем арбитражным судом, который принял этот судебный акт.

Основаниями пересмотра являются: существенные для дела обстоятельства, которые не были и не могли быть известны заявителю; установленные приговором суда преступные деяния лиц, участвующих в процессе, или судьи, повлекшие за собой принятие незаконного судебного акта по данному делу; отмена судебного акта либо акта другого органа, послуживших основанием для принятия судебного акта по данному делу; признание недействительной сделки, повлекшей за собой принятие незаконного судебного акта по данному делу; признание Конституционным судом РФ (КС РФ) неконституционным закона, послужившего основанием для принятия судебного акта по данному делу; установленное Европейским судом по правам человека нарушение положений Конвенции о защите прав человека и основных свобод при принятии судебного акта по данному делу.

Заявление о пересмотре судебного акта по вновь открывшимся обстоятельствам может быть подано в арбитражный суд, принявший этот акт, лицами, участвующими в деле, не позднее трех месяцев со дня открытия обстоятельств, служащих основанием для пересмотра судебного акта. Заявление рассматривается в судебном заседании в срок, не превышающий месяца со дня его поступления в арбитражный суд.

**3. Производство по делам, связанным с исполнением судебных актов арбитражных судов.** Завершающей стадией арбитражного процесса является исполнение судебных актов арбитражных судов. Судебные акты арбитражных судов подлежат исполнению по вступлении их в законную силу, за исключением случаев немедленного исполнения (ст. 182 АПК РФ). Если судебный акт добровольно не исполняется, он подлежит принудительному исполнению на основании выдаваемого арбитражным судом исполнительного листа, если иное

не предусмотрено АПК РФ.

### ***Рассмотрение дел судами общей юрисдикции***

Суды общей юрисдикции также обеспечивают защиту прав предпринимателей. Подведомственность гражданских дел судам общей юрисдикции определена Гражданским процессуальным кодексом РФ (ГПК РФ). В связи с участием в таких делах предпринимателей можно выделить:

1) споры, возникающие из гражданских правоотношений, одна из сторон в которых — гражданин, не являющийся индивидуальным предпринимателем. Прежде всего, речь идет о спорах между предпринимателями и потребителями их товаров, результатов работ и услуг;

2) споры, возникающие из трудовых правоотношений, в которых работодателями выступают предприниматели;

3) дела, возникающие из административных правоотношений, в тех случаях, когда граждане оспаривают действия организаций, нарушающих их права и интересы;

4) дела, в которых участвуют иностранные организации, организации с иностранными инвестициями, международные организации, иностранные граждане, лица без гражданства, осуществляющие предпринимательскую деятельность, если международным договором Российской Федерации такие дела отнесены к подведомственности судов общей юрисдикции.

## **6.4. Особенности разрешения споров**

### **о применении последствий недействительности ничтожных сделок**

Ничтожной называется сделка, которая является изначально недействительной в силу закона, независимо от наличия судебного признания ее недействительности, независимо от желания ее сторон. В теории гражданского права такие сделки называются абсолютно недействительными. Ничтожные сделки не влекут возникновения, изменения или прекращения гражданских прав и обязанностей, на которые они были направлены. Требование о применении по-

следствий недействительности ничтожной сделки может быть предъявлено любым заинтересованным лицом в течение трех лет со дня, когда началось ее исполнение. Кроме того, суд вправе применить такие последствия по собственной инициативе. Гражданский кодекс предусматривает следующие виды ничтожных сделок в зависимости от оснований их недействительности:

- сделка, не соответствующая требованиям закона или иных правовых актов (ст. 168 ГК РФ);

- сделка, совершенная с целью, противной основам правопорядка и нравственности (ст. 169 ГК РФ);

- мнимая и притворная сделка (ст. 170 ГК РФ);

- сделка, совершенная лицом, признанным недееспособным (ст. 171 ГК РФ), и сделка, совершенная малолетним (ст. 172 ГК РФ);

- сделка, совершенная с несоблюдением установленной законом или соглашением сторон обязательной формы сделки в случаях, когда такое несоблюдение влечет ничтожность сделки.

В ГК РФ предусмотрено 3 вида последствий недействительности сделок.

1. Двусторонняя реституция, или приведение сторон в первоначальное правовое положение, означает, что каждая из сторон обязана возвратить другой все полученное по сделке, а в случае невозможности возвратить полученное в натуре (в том числе тогда, когда полученное выражается в пользовании имуществом, выполненной работе или предоставленной услуге) возместить его стоимость в деньгах. Двусторонняя реституция применяется во всех случаях недействительности сделок, если не предусмотрены иные последствия.

2. Односторонняя реституция означает возвращение в первоначальное правовое положение только одной — добросовестной стороны. Имущество, которое недобросовестная сторона передала или должна была передать другой стороне по условиям недействительной сделки, обращается в доход Российской Федерации. Односторонняя реституция применяется в исключительных случаях, прямо предусмотренных законом (например, в отношении сделок, совер-

шенных под влиянием обмана, насилия, угрозы и др. — ст. 179 ГК РФ).

3. Неприменение реституции предполагает взыскание в доход Российской Федерации всего полученного сторонами по сделке. В случае исполнения сделки только одной из сторон с другой стороны взыскивается в доход Российской Федерации все полученное ею и все причитавшееся с нее первой стороне в возмещение полученного. Такие последствия предусмотрены для сделок, совершенных с целью, противной основам правопорядка и нравственности, при наличии умысла у обеих сторон сделки (ст. 169 ГК РФ).

В случаях, установленных законом, с одной из сторон, как правило с недобросовестной, может быть взыскан реальный ущерб в пользу другой стороны (с дееспособной стороны, которая знала или должна была знать о недееспособности (неполной дееспособности) другой стороны — ст. ст. 171, 172, 175, 176, 177 ГК РФ; со стороны, по вине которой возникло заблуждение другой стороны, или с заблуждавшейся стороны — ст. 178 ГК РФ).

### **Упражнения для контроля знаний**

#### *Вопросы к семинарским и практическим занятиям*

1. Понятие и правовое значение досудебного урегулирования споров в коммерческой деятельности.
2. Случаи возврата судьей искового заявления.
3. Правовые последствия возвращения искового заявления.
4. Самозащита прав предпринимателей.
5. Переговоры при разрешении коммерческих споров.
6. Претензионный порядок разрешения споров в коммерческом обороте.
7. Защита прав предпринимателей органами исполнительной власти и в порядке прокурорского надзора.
8. Рассмотрение споров третейскими судами.
9. Производство в арбитражном суде первой инстанции.
10. Производство в арбитражном суде апелляционной инстанции.

11. Производство в арбитражном суде кассационной инстанции.
12. Производство по пересмотру вступивших в законную силу судебных актов по вновь открывшимся обстоятельствам.
13. Производство по делам, связанным с исполнением судебных актов арбитражных судов.
14. Рассмотрение дел судами общей юрисдикции.
15. Особенности разрешения споров о применении последствий недействительности ничтожных сделок.

*Тест для самопроверки знаний*

1. Вправе ли суд применить к сделкам граждан, фактически занимающихся предпринимательской деятельностью, правила Гражданского кодекса РФ об обязательствах, связанных с ее осуществлением:

- 1) да, вправе;
- 2) нет, не вправе;
- 3) вправе, только при условии, что гражданин зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя.

2. Споры между гражданами, зарегистрированными в качестве индивидуальных предпринимателей, разрешаются:

- 1) арбитражными судами;
- 2) судами общей юрисдикции;
- 3) только третейскими судами.

3. Гражданско-правовая ответственность наступает:

- 1) только, когда доказан умысел должника;
- 2) даже при форс-мажорных обстоятельствах;
- 3) независимо от вины должника - предпринимателя.

4. Кредитор вправе обратиться в суд с заявлением о признании юридического лица банкротом при наличии следующих внешних признаков:

- 1) наличие у юридического лица долга, превышающего 10 тыс. руб.;

2) приостановление юридическим лицом платежей по долгам в течение трех месяцев с момента наступления долга на сумму не менее 100 тыс. руб.;

3) приостановление юридическим лицом платежей по долгам в течение шести месяцев с момента наступления срока платежей.

5. Отсутствие обязательных реквизитов ценной бумаги или несоответствие ценной бумаги требуемой для нее форме влечет ее:

1) ничтожность;

2) оспоримость;

3) ничтожность или оспоримость.

6. Сделка, совершенная коммерческой организацией, выходящая за пределы правоспособности, установленной в ее учредительных документах:

1) ничтожна;

2) может быть признана судом недействительной.

7. Исковая давность применяется судом:

1) в любом случае;

2) только по заявлению стороны в споре;

3) только по заявлению суда (судьи).

8. Обязательства возникают:

1) только из предварительной договоренности сторон;

2) из договора, вследствие причинения вреда и из иных оснований, предусмотренных Гражданским кодексом РФ;

3) только как следствие противоправных действий.

9. При солидарной обязанности должников:

1) кредитор вправе требовать исполнения от любого должника полностью;

2) кредитор вправе требовать исполнения от каждого должника только в части долга;

3) кредитор вправе требовать исполнения от всех должников, но только в равных долях.

10. По истечении указанного в договоре поручительства срока:

- 1) поручительство прекращается по истечении одного года со дня наступления срока исполнения обеспеченного поручительством обязательства;
- 2) поручительство прекращается;
- 3) поручительство прекращается по истечении двух лет со дня заключения договора поручительства.

11. Если неустойка явно несоразмерна последствиям нарушения обязательства, суд:

- 1) вправе отклонить требования в части неустойки;
- 2) обязан отклонить требования в части неустойки;
- 3) вправе уменьшить неустойку.

12. Какой способ защиты гражданских прав может быть применен без обращения в суд:

- 1) признание оспоримой сделки недействительной;
- 2) признание недействительным ненормативного акта государственного органа или органа местного самоуправления;
- 3) самозащита права.

## Темы рефератов (эссе) по дисциплине

1. Субъекты коммерческой деятельности: порядок образования, виды.
2. Правовые основы государственной поддержки малого и среднего предпринимательства в России.
3. Правовое регулирование деятельности товарных бирж.
4. Правовое положение и функции торгово-промышленной палаты.
5. Конкуренция в коммерческой деятельности: правовое регулирование, значение, формы недобросовестной конкуренции.
6. Правовой режим и классификация товаров.
7. Способы заключения и выработка условий торговых договоров.
8. Договоры оптовой купли-продажи: порядок заключения, исполнения, расторжения.
9. Договоры поставки в торговом обороте: порядок заключения, исполнения, расторжения.
10. Правовое регулирование закупок товаров для государственных и муниципальных нужд.
11. Агентские договоры в торговом обороте.
12. Договор на оказание маркетинговых услуг.
13. Договор на оказание рекламных услуг.
14. Дистрибьюторский договор.
15. Дилерский договор.
16. Договор коммерческой комиссии.
17. Договор франчайзинга («коммерческой концессии»).
18. Правовые основы страхования товаров и предпринимательских рисков.
19. Правовые основы обеспечения качества и безопасности товаров.
20. Приемка товаров по количеству и качеству.
21. Способы обеспечения исполнения торговых обязательств.
22. Санитарные правила в торговле.
23. Лицензирование в коммерческой деятельности.

24. Договоры перевозки коммерческих грузов.
25. Государственное регулирование ценообразования.
26. Способы и правила осуществления наличных и безналичных расчетов между участниками торгового оборота.
27. Порядок применения контрольно-кассовых машин при расчетах.
28. Существенные и базисные условия международных договоров купли-продажи.
29. Порядок проведения конкурсов и аукционов по продаже квот при экспорте и импорте товаров.
30. Лицензирование экспорта и импорта товаров.
31. Внешнеторговый контракт: содержание и порядок заключения.
32. Способы и механизмы защиты субъектов коммерческой деятельности от неправомерных действий контролирующих
33. Порядок проведения экспертизы качества товаров.

## Вопросы к зачету

1. Понятие коммерции и коммерческого права. Место коммерческого права в системе отраслей права Российской Федерации.
2. Предмет и метод коммерческого права. Содержание коммерческой деятельности.
3. История развития коммерческого права.
4. Источники коммерческого права.
5. Объекты коммерческой деятельности.
6. Понятие и признаки объектов коммерческого права.
7. Классификация товаров в торговом обороте.
8. Средства индивидуализации товаров.
9. Понятие и классификация субъектов коммерческого права.
10. Осуществление коммерческой деятельности без образования юридического лица.
11. Классификация юридических лиц по законодательству РФ.
12. Правовое регулирование коммерческого представительства.
13. Порядок государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей.
14. Функциональные участники торгового оборота (товарные биржи, ярмарки, рынки и др.).
15. Сущность торгового посредничества. Виды торговых посредников.
16. Государственное регулирование коммерческой деятельности: цели, задачи, методы.
17. Понятие, цели и задачи государственного регулирования предпринимательской деятельности в сфере торговли.
18. Формы и методы государственного регулирования торговой деятельности.
19. Органы государственного контроля коммерческой деятельности: виды, задачи, полномочия.
20. Понятие и признаки торговой сделки. Классификация торговых договоров.

21. Порядок определения условий торговых договоров.
22. Характеристика и виды реализационных договоров.
23. Характеристика и виды посреднических договоров.
24. Понятие и виды договоров, содействующих торговле.
25. Форма коммерческих договоров.
26. Основания, порядок и особенности изменения и расторжения коммерческих договоров.
27. Основные способы разрешения коммерческих споров.
28. Досудебный порядок разрешения коммерческих споров.
29. Судебный порядок разрешения коммерческих споров.
30. Особенности разрешения споров о применении последствий недействительности ничтожных сделок.

## Список литературы по дисциплине

1. Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 № 6-ФКЗ, от 30.12.2008 № 7-ФКЗ, от 05.02.2014 № 2-ФКЗ, от 21.07.2014 № 11-ФКЗ) // СПС Консультант.
2. Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации от 24.07.2002 № 95-ФЗ (ред. от 19.12.2016) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2017) // СПС Консультант.
3. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая). Федеральный закон РФ от 30.11.1994 г. № 51 - ФЗ (ред. от 07.02.2017) // СПС Консультант.
4. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая). Федеральный закон РФ от 26.01.1996 г. № 14 - ФЗ (ред. от 23.05.2016) // СПС Консультант.
5. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть третья). Федеральный закон РФ от 26.11.2001 г. № 146 - ФЗ (ред. от 03.07.2016) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.09.2016) // СПС Консультант.
6. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть четвертая). Федеральный закон РФ от 18.12.2006 г. № 230 - ФЗ (ред. от 03.07.2016) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2017) // СПС Консультант.
7. Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 № 138-ФЗ (ред. от 19.12.2016) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2017) // СПС Консультант.
8. Налоговый кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 05.08.2000 г. № 117-ФЗ (ред. от 28.12.2016) // СПС Консультант.
9. Федеральный закон "О защите конкуренции" от 26.07.2006 № 135-ФЗ (ред. от 03.07.2016) // СПС Консультант.
10. Постановление Президиума ВАС РФ от 14 марта 2000 г. № 3438/98 // Вестник ВАС – 2000 - № 6 - С. 70.

11. Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 22 декабря 2005 г. № 96 «Обзор практики рассмотрения арбитражными судами дел о признании и приведении в исполнение решений иностранных судов, об оспаривании решений третейских судов и о выдаче исполнительных листов на принудительное исполнение решений третейских судов» // Вестник ВАС РФ – 2006 - № 3 - С. 74.
12. Абросимова, Е. А. Коммерческое право / Е. А. Абросимова, С. Ю. Филиппова. – М.: Юрайт, 2016. – 472 с.
13. Андреева, Л.В. Коммерческое (торговое) право: учебник. (3-е изд., перераб. и доп.) / Л. В. Андреева. - М.: КНОРУС, 2012. – 328 с.
14. Андреева, Л. В. Развитие коммерческого (торгового) права в свете принятия Закона об основах государственного регулирования торговой деятельности / Л. В. Андреева // Предпринимательское право. – 2010. – № 3. – С. 28–32.
15. Ануров, В. Н. Юридическая природа международного коммерческого арбитража. Вопросы теории и практики / В.Н.Ануров. - М.: Проспект, 2000.
16. Белов, В.А. Гражданское право: учебник. Общая часть / В.А.Белов - М.: Центр ЮрИнфоР, 2002. - 384 с.
17. Бойкова, О. С. Торговое право / О.С.Бойкова — СПб.: Дашков и Ко, 2012. - 452 с.
18. Брунцева, Е. В. Международный коммерческий арбитраж / Е.В.Брунцева - СПб.: Изд. дом "Сентябрь", 2001. - 368 с.
19. Вершинин, А. П. Арбитражное соглашение // Третейский суд при Санкт-Петербургской торгово-промышленной палате / под ред. В. А. Мусина. - СПб., 2001. - С. 9.
20. Вершинин, А. П. Выбор способа защиты гражданских прав / А.П.Вершинин. - СПб.: Изд-во С.-Петербург. ун-та, 2000. – 384 с.
21. Гончаров, А. А. Международное торговое право / А.А.Гончаров. — М.: ТетраСистемс, 2007.- 176 с.

22. Демьянец, М.В. Предпринимательская деятельность в сети Интернет: монография / М. В. Демьянец, В.М.Елин, А.К.Жарова. – М.: ЮРКОМПАНИ, 2014.
23. Егорова, М.А. Коммерческое право: учебник для вузов / М.А. Егорова. – М.: «РАНХиГС при Президенте РФ», «Статут», 2013.
24. Координация экономической деятельности в российском правовом пространстве: монография / отв. ред. М.А. Егорова. – Юстицинформ, 2015.
25. Кудинов, О.А. Предпринимательское (хозяйственное) право: учеб. пособие / О.А.Кудинов — М.: "Дашков и Ко", 2013.— 268 с.
26. Попондопуло, В. Ф. Коммерческое (предпринимательское) право: учебник / В. Ф. Попондопуло. — 3-е изд., перераб. и доп. — М.: Норма, 2008. — 800 с.
27. Пугинский, Б.И. Коммерческое право / Б.И. Пугинский. - М.: Зерцало, 2005. – 192 с.
28. Клеандров, М.И. Третейские суды по разрешению экономических споров / М.И. Клеандров. – Тюмень: Изд-во Тюмен, 2000.- 64с.
29. Рожкова, М. А. Средства и способы правовой защиты сторон коммерческого спора / М.А.Рожкова. - М.: Волтерс Клувер, 2006. - 416 с.
30. Скворцов, О. Ю. Третейское разбирательство предпринимательских споров в России: проблемы, тенденции, перспективы / О.Ю.Скворцов. - М.: Волтерс Клувер, 2005. - 704 с.
31. Суворов, Д. А. Претензионный и иной досудебный порядок в системе альтернативных форм рассмотрения спора // Юридический мир. - 2006. - № 7. - С. 34.

УЧЕБНОЕ ИЗДАНИЕ

**Шишкина Анна Васильевна**

КОММЕРЧЕСКОЕ ПРАВО

Учебное пособие

Технический редактор В.Л. Родичева

Подписано в печать 18.04.2017 Формат 64×84 1/16. Бумага писчая.  
Усл.п.л. 7,67 Уч.-изд.л. 8,51 Тираж экз. Заказ №

Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение  
высшего образования  
«Ивановский государственный химико-технологический университет»

Отпечатано на полиграфическом оборудовании  
кафедры экономики и финансов ФГБОУ ВО «ИГХТУ»  
153000 г. Иваново, Шереметевский пр., 7