

ОБ ЭЛЕМЕНТАХ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКИХ ДОГОВОРОВ

Статья посвящена рассмотрению вопроса о функционировании предпринимательской деятельности на основе договоров и регулированию комплексов различных отраслей права. Анализируются отдельные признаки предпринимательской деятельности.

Понятие предпринимательского договора многогранно. Попытки дать определение указанному понятию неоднократно предпринимались представителями юридической науки. Широкое использование указанного термина в научной и учебной литературе тем не менее не дает оснований считать, что понятие предпринимательского договора до конца определено.

Вместе с тем не вызывает споров то обстоятельство, что предпринимательский договор относится к числу правовых обязательств и как любое обязательство содержит ряд элементов.

Определить объекты предпринимательских договоров достаточно сложно. Одним из таких объектов является предпринимательская деятельность.

Предпринимательская деятельность является основой рыночной экономики. Понятие предпринимательской деятельности используется в действующем законодательстве как базовый юридико-технический инструмент, сквозь призму которого осуществляется правовое регулирование многих аспектов экономических отношений¹.

Предпринимательская деятельность регулируется комплексом различных отраслей права (гражданского, предпринимательского, налогового, административного).

Право граждан заниматься предпринимательской деятельностью — одна из важнейших гарантий свободного развития личности. Неслучайно в ст. 34 Конституции РФ в ряду основных прав личности закреплено право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности. Таким образом, на конституционном уровне наряду с понятием «предпринимательская деятельность» используется термин «экономическая деятельность». Подобная терминология используется и в иных нормативно-правовых актах. Так, согласно ст. 1 Арбитражного процессуального кодекса правосудие в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности осуществляется арбитражными судами в Российской Федерации.

Акты судебной практики также используют термин «экономическая деятельность». Исходя из данных актов экономическая деятельность — более широкое понятие, которое полностью поглощает предпринимательскую деятельность.

В научной литературе предпринимательская деятельность нередко сравнивается с иными видами деятельности. Так, К.К. Лебедев определяет экономическую деятельность как один из видов общепользуемой деятельности, осуществляемой в сфере экономики любыми правоспособными лицами путем эксплуатации принадлежащего им имущества или путем совершения иных действий в целях достижения каких-либо результатов, связанных с изменением положения

¹ Лебедев К.К. Предпринимательское и коммерческое право: системные аспекты. СПб.: «Юридический центр Пресс», 2002. С. 61.

этого имущества, и возмещения производимых в связи с этим затрат за счет получаемых доходов².

Вместе с тем термин «экономическая деятельность» редко используется в научной литературе. Целесообразность использования этого понятия объясняется лишь тем, что в законодательстве встречаются его производные, так или иначе отражающие различные аспекты экономики и учитываемые в правовом регулировании экономических отношений.

Также в литературе встречается термин «хозяйственная деятельность», существовавший не только во времена рыночной, но и в период плановой экономики. Так, А.А. Собчак определял хозяйственную деятельность как деятельность, которая состоит в создании, распределении и доведении до потребителей продукции, предназначенной для удовлетворения потребностей народного хозяйства и населения. Ею охватываются отношения не только производства, но также распределения и обмена³.

Следует согласиться с мнением Г.Ф. Ручкиной, которая отождествляет хозяйственную деятельность с активной экономической осуществляемой на свой риск деятельностью, связанной с пользованием имуществом, продажей товаров, выполнением работ или оказанием услуг (как направленной на систематическое получение прибыли, так и не имеющей такой цели)⁴.

Следовательно, предпринимательская деятельность — наиболее узкая разновидность экономической деятельности.

Предпринимательская деятельность, или предпринимательство, следует отграничивать от иных, смежных, понятий. В широком смысле «предпринимательство» сходно с «коммерцией». Однако главное отличие между ними заключается в подходах к достижению конечной цели, каковой является получение прибыли, а следовательно, в выполняемых функциях. По мнению А.В. Иванова, коммерция лишь провозглашает целью получение прибыли, т.е. предполагает конечный результат, но не процесс создания продукции⁵. В отличие от коммерции, предпринимательство — это ремесло, экономическую суть которого составляет расширенное воспроизводство продукции.

Вопрос о соотношении этих понятий является частью крупной теоретической проблемы: соотношения частного и публичного права.

По мнению В.В. Ровного, предпринимательство — родовое экономическое понятие, охватывающее собой всякую деятельность, связанную с получением прибыли⁶.

Исходя из легального определения, многие исследователи характеризуют отдельные признаки предпринимательской деятельности.

1. Предпринимательская деятельность осуществляется на постоянной основе. Для такой деятельности характерен особый субъектный состав: юридические лица и граждане, зарегистрированные в качестве индивидуальных предпринимателей.

² См.: Лебедев К.К. Указ. соч. С. 55.

³ Собчак А.А. Правовое регулирование хозяйственной деятельности. Л., 1981. С. 9.

⁴ Ручкина Г.Ф. Понятие и содержание экономической деятельности и ее соотношение с хозяйственной и предпринимательской деятельностью // Юрист. 2003. № 2. С. 20.

⁵ См.: Иванов А.В. Государственному регулированию производства — правовую основу // Юрист. 2002. № 7. С. 2.

⁶ Ровный В.В. Феномен предпринимательства в гражданском праве: Дис. ... канд. юрид. наук. Иркутск, 1996. С. 65.

2. Для предпринимательской деятельности характерен профессионализм, поскольку для успешного ее осуществления недостаточно лишь провозгласить цель получения прибыли, необходимо уметь квалифицированно, т.е. профессионально выполнять ту или иную деятельность. Для полноценного функционирования предприниматель должен обладать такими качествами, как инициативность, готовность к оправданному риску. Более того, предпринимательство — это непрерывный творческий процесс, ибо при его осуществлении предприниматель генерирует новые идеи, которые могут быть поставлены в один ряд с интеллектуальной собственностью⁷.

Признак профессионализма является одним из основных. Неслучайно в развитии теории предпринимательства существовало несколько направлений, связанных с исследованием этого признака.

3. Также предпринимательская деятельность характеризуется рисковым характером.

Под коммерческим риском в юридической и экономической литературе понимают возможные неблагоприятные имущественные последствия деятельности предпринимателя, не обусловленные какими-либо упущениями с его стороны⁸.

4. Предпринимательская деятельность направлена на извлечение прибыли.

В соответствии с гражданским законодательством прибыль является безусловной целью предпринимательской деятельности. Однако О.В. Тишанская полагает, что целью предпринимательской деятельности может являться не только прибыль: в развитых странах политика государства состоит в поощрении и бесприбыльного предпринимательства в сферах экологии, здравоохранения, культуры, социального обеспечения. Необходимо выделить и достижение социального эффекта в качестве одного из направлений предпринимательской деятельности⁹.

Квалифицирующим признаком предпринимательской деятельности можно считать и систематический характер извлечения прибыли.

5. Предпринимательская деятельность осуществляется от своего имени и под свою имущественную ответственность.

6. Самостоятельность и инициативность предпринимательской деятельности. Однако существуют легальные ограничения самостоятельности, такие как установление исчерпывающего перечня организационно-правовых форм юридических лиц, сохранение за ограниченным кругом предпринимателей специальной (целевой) правоспособности, дифференцированный подход в отношении вещно-правовых режимов (имущественных статусов) предпринимателей, лицензирование отдельных видов предпринимательской деятельности, официальное признание статуса несамостоятельных (ограниченно самостоятельных) предпринимателей (дочерних и зависимых хозяйственных обществ) и некоторые другие¹⁰.

⁷ Иванов А.В. Государственному регулированию предпринимательства — правовую основу // Юрист. 2002. № 7. С. 2.

⁸ Коммерческое право / Под ред. В.Ф. Яковлевой, В.Ф. Попондопуло. СПб., 1993. С. 5; Тишанская О.В. Понятие предпринимательской деятельности // Известия вузов. Правоведение. 1994. № 1. С. 71.

⁹ См.: Тишанская О.В. Указ. соч. С. 70.

¹⁰ Ровный В.В. Феномен предпринимательства в гражданском праве: Дис. ... канд. юрид. наук. Иркутск, 1996. С. 58.