**Тема «Правовое регулирование предпринимательской деятельности»**

**Задание:**

1. Изучить теоретический материал и написать конспект.
2. Ответить письменно на вопросы.

**Срок выполнения**: выполненное задание **не позднее 12.09.2022г.**

**Вопросы:**

1.Запишите понятие и признаки предпринимательской деятельности.

2.Перечислите важные гражданско-правовые нормы, регулирующие предпринимательскую деятельность.

3.  Дополните предложение. «Предпринимательские отношения, в основе которых лежит юридическое равенство сторон, регулируются преимущественно нормами …. права».

4.  Продолжите предложение. «Государственное регулирование рыночной экономики преследует цель защиты интересов …»

5.    Что не входит в сферу публично-правового регулирования предпринимательской деятельности? а) антимонопольное регулирование б) установление санкций за правонарушения в сфере предпринимательской деятельности в) государственная регистрация предпринимателей г) регулирование внутренних отношений в организации.

6.   Продолжите предложение. «Государственная регистрация юридических лиц при их создании осуществляется в срок не более чем … рабочих дней».

**Теоретический материал**

1. Понятие и признаки предпринимательской деятельности

В системе рыночных экономических отношений различают отношения в сфере предпринимательской деятельности и отношения наемного труда. Что же представляет собой предпринимательская деятельность и наемный труд?

В соответствии со ст. 2 ГК РФ *предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свои риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.*

В свою очередь *наемный труд - это выполнение работником по заданию работодателя за плату трудовой функции (т.е. работы по определенной специальности, квалификации или должности) с подчинением правилам внутреннего трудового распорядка, действующим у работодателя, при обеспечении последним надлежащих условий труда в соответствии с нормами трудового права* (ст. 15 ТК РФ).

Сравним признаки предпринимательской деятельности с признаками другого вида экономических отношений – отношений наемного труда.

Итак, необходимыми признаками предпринимательской деятельности являются:

*1.      самостоятельность;*

*2.      направленность на систематическое получение прибыли;*

*3.      рисковый характер;*

*4.      факт государственной регистрации.*

*1. Самостоятельность,* которая в свою очередь включает следующие элементы:

*а) организационная независимость*

В отличие от наемного работника, который обязан подчиняться установленному внутреннему трудовому распорядку (соблюдать режим рабочего времени, выполнять нормы труда и т.д.), предприниматель в сфере своего хозяйства независим. Он сам решает, что и как производить, у кого приобретать сырье и материалы, кому и по каким ценам реализовывать продукцию. Никто не вправе диктовать и навязывать ему свою волю. Но в то же время никто и не обязан содействовать предпринимателю в его деятельности.

*б) инициативность*

Инициативность – обратная сторона независимости. Оба эти признака предполагают друг друга. Будучи независимым в своей хозяйственной деятельности от кого бы то ни было, предприниматель сам определяет ее направление и средства осуществления.

*в) экономическая независимость*

Организационная независимость и инициативность возможны только при условии независимости экономической, которую дает предпринимателю обладание обособленным имуществом, которое он использует при осуществлении предпринимательской деятельности. Имущество не всегда является собственностью предпринимателя. Владение имуществом может быть на праве хозяйственного ведения или праве оперативного управления. Предприниматель также может владеть имуществом на праве аренды. В любом случае он обладает возможностью самостоятельного использования такого имущества.

Наемный же работник средствами производства не обладает и поэтому для удовлетворения своих материальных потребностей нанимается на работу к предпринимателю. Следовательно, наемный труд, в отличие от предпринимательской деятельности, является трудом несамостоятельным, подчиненным воле собственника или иного обладателя средств производства. В этом смысле наемный работник, хотя и получает за свой труд заработную плату, работает не на себя, а на работодателя.

*2. Направленность на систематическое получение прибыли* - это, пожалуй, самый существенный признак предпринимательской деятельности. И с точки зрения обыденного сознания, и с точки зрения науки, предпринимательская деятельность — это, прежде всего деятельность, целью которой является получение прибыли. Другие признаки предпринимательской деятельности являются в определенном смысле вторичными, производными от данного признака.

При этом следует иметь в виду, что с точки зрения закона для квалификации деятельности в качестве предпринимательской не обязательно, чтобы в результате ее осуществления на самом деле была получена прибыль. Важна лишь цель, направленность на ее получение. Будет ли в действительности прибыль или нет — имеет значение для решения иных вопросов, в частности вопросов налогообложения.

С другой стороны, чтобы считаться предпринимательской, деятельность должна быть направлена не просто на получение, а на систематическое получение прибыли, т.е. осуществляться более или менее регулярно. Поэтому сделки, направленные на разовое получение прибыли, нельзя рассматривать как предпринимательскую деятельность.

Казалось бы, признак направленности на получение прибыли существенно не отличает предпринимательскую деятельность от наемного труда. Работник также, как и предприниматель, трудится с целью получения дохода, оплаты своего труда, которая может превышать доход среднего предпринимателя. Тем не менее, заработок наемного работника не может рассматриваться в качестве прибыли. Прибыль – это разница между доходом и издержками на его получение, или, иными словами, прибавочная стоимость. Работник никаких издержек не несет, не производит никаких собственных материальных затрат. Он просто «продает» свой труд по сложившейся на рынке цене. По этой причине у него не может быть ни прибыли, ни убытка.

*3. Рисковый характер* предпринимательской деятельности заключается в том, что далеко не всегда она дает ожидаемые результаты. В силу самых разнообразных причин как субъективного (ошибки, просчеты предпринимателя), так и объективного характера (изменение рыночной конъюнктуры, дефолт, стихийное бедствие) предприниматель может не только не получить запланированную прибыль, но и разориться, потерпеть крах.

На иных принципах построена деятельность наемного работника. При условии добросовестного выполнения своих обязанностей он вправе претендовать на оплату труда, хотя бы произведенная им продукция оказалась невостребованной и не была реализована.

*4. Государственная регистрация лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность* как признак предпринимательской деятельности не всегда включается в число основных. Действительно, с точки зрения экономического содержания предпринимательской деятельности наличие или отсутствие государственной регистрации не имеет существенного значения. Но с точки зрения права - в случае отсутствия регистрации будет иметь место незаконное предпринимательство, за которое предусмотрена административная, а при определенных условиях — и уголовная ответственность.

2. Предпринимательская деятельность как предмет правового регулирования

В системе российского права отсутствует отрасль, специально рассчитанная на регулирование предпринимательской деятельности и складывающихся в связи с ее осуществлением общественных отношений. Функцию такого регулирования выполняют нормы самых различных отраслей права: конституционного, гражданского, административного, трудового, финансового и т.д. Совокупность таких норм, имеющих отношение к регулированию предпринимательства, часто объединяют под общим названием «предпринимательское право».

Таким образом, *предпринимательское право – это совокупность норм различных отраслей российского права, регулирующих общественные отношения в сфере предпринимательской деятельности.*

Особо важное значение в таком регулировании имеют конституционные гарантии предпринимательства. Согласно ст. 34 Конституции РФ каждый имеет право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности.

Основная же роль в регулировании предпринимательства принадлежит нормам *гражданского и административного права*.

Гражданским правом определяется правовое положение индивидуальных предпринимателей и юридических лиц в имущественном обороте, регулируются отношения собственности и договорные отношения. Эти отношения иногда еще называют горизонтальными, т.е. отношениями, в основе которых лежит юридическое равенство сторон.

Нормы административного права устанавливают порядок государственной регистрации субъектов предпринимательства, порядок лицензирования отдельных видов предпринимательской деятельности и т.д. Эти отношения носят вертикальный характер, т.е. здесь доминирующий принцип – принцип власти и подчинения.

Гражданское право является основой частно-правового регулирования предпринимательской деятельности, а административное – публично-правового.

1. Частно-правовое регулирование предпринимательской деятельности

Ведущая роль в механизме правового регулирования предпринимательства принадлежит нормам *частного права*, и в первую очередь *гражданского.*Совершенно очевидно, что предпринимательская деятельность по своей природе не терпит императивных, административно-командных методов воздействия. Управляемая подобными методами, производственная деятельность перестает быть свободной, инициативной, а экономика, утрачивая механизм саморегуляции, превращается в плановую. Поэтому диспозитивный метод, используемый гражданским правом, как нельзя более соответствует самому характеру предпринимательской деятельности.

Основными направлениями гражданско-правового регулирования в данной сфере являются:

·         определение организационно-правовых форм предпринимательской деятельности

·         регулирование порядка создания и прекращения юридических лиц, установление процедуры банкротства

·         регулирование внутренних отношений в коммерческих организациях

·         регулирование и охрана отношений собственности и производных от них отношений (вещное право)

·         регулирование и охрана договорных отношений, в которые вступают предприниматели при осуществлении предпринимательской деятельности (договорное право)

·         установление оснований, форм и размера имущественной ответственности предпринимателей за гражданские правонарушения, совершенные ими в процессе осуществления предпринимательской деятельности.

Наиболее важные гражданско-правовые нормы, регулирующие предпринимательскую деятельность, сосредоточены в *ГК РФ* – основном законе, имеющем приоритет перед всеми другими нормативными актами, содержащими нормы гражданского права. К таким актам относятся:*федеральные законы, указы Президента  РФ, постановления Правительства РФ и нормативно-правовые акты органов исполнительной власти федерального уровня (министерств и ведомств).* Поскольку гражданское законодательство находится в исключительном ведении РФ, субъекты РФ и муниципальные образования не могут принимать акты, содержащие нормы гражданского права.

Наряду с нормативно-правовыми актами источниками гражданского права являются *обычаи делового оборота*, т.е. сложившиеся и широко применяемые в какой-либо области предпринимательской деятельности правила поведения, не предусмотренные законодательством, независимо от того, зафиксированы ли они в каком-либо документе (ст. 5 ГК РФ). В основном обычаи делового оборота применяются в таких сферах предпринимательства, как банковское и страховое дело, а также морские перевозки.

2. Публично-правовое регулирование предпринимательской деятельности.

Задачу публичного права составляет предупреждение возможных вредных последствий, которые могут иметь место в условиях абсолютной экономической свободы: злоупотребления на товарном рынке, в сфере предоставления работ и услуг, ограничение свободы конкуренции, периодические экономические кризисы и т.д.

Основными направлениями публично-правового регулирования в сфере предпринимательства являются:

·         установление порядка государственной регистрации субъектов предпринимательской деятельности

·         регулирование отношений, связанных с лицензированием отдельных видов деятельности

·         антимонопольное регулирование

·         регулирование отношений по стандартизации, обеспечению единства измерений и сертификации

·         регулирование в отдельных отраслях экономики, установление единых тарифов и цен на отдельные товары (услуги)

·         установление санкций за правонарушения в сфере предпринимательской деятельности.

*а) Лицензирование*

Некоторыми видами деятельности, перечень которых определяется законом, субъекты предпринимательства могут заниматься только на основании лицензии. *Лицензия* – это специальное разрешение на осуществление конкретного вида деятельности при обязательном соблюдении лицензионных требований и условий, выдаваемое специально уполномоченным органом государственного управления (лицензирующим органом) юридическому лицу или индивидуальному предпринимателю. Лицензирование представляет собой управленческую деятельность, а потому регулируется нормами административного права.

Основным нормативным актом в сфере лицензирования является ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» от 08.08.2001г.

Смысл лицензии заключается в том, что лицензирующие органы получаю возможность контролировать соблюдение лицензиатами установленных законом требований и условий осуществления лицензируемых видов деятельности. В случае выявления нарушений лицензионных требований и условий лицензионный орган вправе приостановить действие лицензии. При этом устанавливается срок до шести месяцев для устранения лицензиатом допущенных нарушений. Если в данный срок нарушения не будут устранены, лицензирующий орган обязан обратиться в суд с заявлением об аннулировании лицензии.

*б) Стандартизация и сертификация*

Целями публично-правового регулирования являются также обеспечение безопасности производимой продукции, работ и услуг для жизни и здоровья граждан, обеспечение их качества, взаимозаменяемости. Эти цели достигаются путем стандартизации и сертификации.

*Стандартизация* - деятельность по установлению правил и характеристик в целях их добровольного многократного использования, направленная на достижение упорядоченности в сферах производства и обращения продукции и повышение конкурентоспособности продукции, работ или услуг.

*Сертификация* - форма осуществляемого органом по сертификации подтверждения соответствия объектов требованиям технических регламентов, положениям стандартов, сводов правил или условиям договоров.

Подтверждение соответствия может носить добровольный или обязательный характер. Добровольное подтверждение соответствия осуществляется в форме добровольной сертификации. Обязательное осуществляется в формах: принятия декларации о соответствии (декларирование соответствия) и обязательной сертификации. Обязательное подтверждение соответствия проводится только в случаях, установленных соответствующим техническим регламентом, и исключительно на соответствие требованиям технического регламента. Реализация продукции (работ, услуг), подлежащих обязательной сертификации, возможна только при наличии специального документа – сертификата соответствия.

Государственные органы, осуществляющие государственный контроль и надзор за соблюдением обязательных требований стандартов, при выявлении нарушений вправе  принимать меры административного воздействия на нарушителя, включая наложение штрафов и запрещение реализации продукции.

Основным нормативным актом в данной сфере правового регулирования является ФЗ «О техническом регулировании» от 27.12.2002г.

*в) Антимонопольное регулирование*

Существует мнение, что рыночная экономика в правовой регламентации вообще не нуждается — ведь одним из краеугольных камней этой экономической системы является именно свобода экономической деятельности. Однако практика показала несостоятельность такого взгляда на рыночную экономику. «Абсолютная экономическая свобода» всегда связана со злоупотреблениями — появлением на рынке некачественных товаров, работ и услуг, возникновением мошеннических предпринимательских структур и т.д.

Одним из самых опасных последствий такой «свободы» является исчезновение свободной конкуренции и господство монополий. Конкуренция — один из важнейших механизмов, обеспечивающих эффективность рыночной экономики. Противоположность конкуренции – *монополия*(от греч. *продаю один*), т.е. господство одного или нескольких совместно действующих субъектов на рынке определенного вида товаров, работ или услуг. Доминирующее положение позволяет отдельным производителям получать сверхприбыли, не заботясь об эффективности производства, качестве продукции и т. д. Для монополистов такое положение дел выгодно. Для потребителей, для общества в целом, для государства — представляет опасность. Чтобы этого не происходило, государство разрабатывает комплекс мер, направленных на предупреждение, ограничение и пресечение монополистической деятельности, а также обеспечение условий для создания и эффективного функционирования товарных рынков. Данные меры составляют государственную антимонопольную политику и устанавливаются*антимонопольным законодательством*.

К основным нормативно-правовым актам в сфере антимонопольного регулирования относятся: Конституция РФ, ГК РФ, ФЗ «О защите конкуренции» от 26.07.2006г., ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в РФ» от 28.12.2009г.

*г) Защита прав потребителей*

Эта сфера, имущественного оборота, где присутствует государственное регулирование, имеет особенно важное значение для страны, где формируются цивилизованные рыночные отношения. Развитое законодательство о защите прав потребителя - экономически слабой стороны - это тот элемент, без которого не может обойтись ни один развитый правопорядок. Данная сфера регулирования имеет огромное значение и общенациональный социальный характер. Законодательство о защите прав потребителей традиционно отличается жесткостью и строгой нормативностью, которая устанавливается в целях защиты интересов потребителя. Основным законодательным актом, регулирующим отношения с участием потребителей в Российской Федерации, является Закон РФ «О защите прав потребителей». Им установлены основные положения, направленные на защиту прав потребителей: требования безопасности товаров, работ и услуг, надлежащее их качество, обязательность соблюдения государственных стандартов, ответственность изготовителя и продавца за причиненный потребителю вред, возможность судебной защиты интересов потребителя и т.д. Можно констатировать, что на сегодняшний день российское законодательство содержит достаточно полный и работающий свод правил и норм, направленных на защиту интересов потребителей, а государственное вмешательство в указанную сферу свидетельствует о том, что отечественное законодательство постепенно приближается к общемировым стандартам в указанной области.

*д) Валютное регулирование*

Использование в качестве средства платежа иностранной валюты носит достаточно распространенный характер, и ряд сфер предпринимательской деятельности немыслим без подобных операций. Регулирование и государственное вмешательство в указанную сферу, связанную с обращением иностранной валюты на территории суверенного государства, - традиционная область, где сильны публично-правовые элементы регулирования. Основополагающим актом, регулирующим операции с иностранной валютой на территории России, является ФЗ «О валютном регулировании и валютном контроле» № 173-ФЗ от 10.12.2003г. Необходимо отметить, что в указанной сфере подзаконное нормотворчество (акты Центрального банка, Минфина, ФТС России) занимает превалирующее место, так как закон устанавливает общие правила, что не всегда позитивно сказывается на стабильности экономического оборота и на гарантиях участников валютных отношений.

*е) Внешнеторговые операции*

Сфера внешней торговли относится к той области, где традиционно присутствуют публично-правовые элементы. Государство регулирует экспортные и импортные операции. Основу такого регулирования составляет ФЗ «Об основах государственного регулирования внешнеторговой деятельности» № 164-ФЗ от 08.12.2003г. Осуществляется такое регулирование и на подзаконном уровне. Особым вниманием в сфере внешней торговли традиционно пользовался экспорт товаров и технологий двойного назначения. В этом случае регулирование осуществляется в целях защиты интересов государства и выполнения международных обязательств.

*ж) Регулирование тарифов и цен.*

В соответствии со ст. 71 Конституции РФ к ведению РФ отнесено установление основ ценовой политики. В России имеются сферы экономики, где осуществляется государственное регулирование тарифов и цен. К таким сферам традиционно относится электроэнергетика, жилищно-коммунальное хозяйство и т.д. Государство вправе устанавливать предельный размер торговых надбавок к ценам на отдельные виды продукции, товаров им услуг. Данная государственная функция реализуется в особо чувствительных сферах и направлена на социальную защиту малоимущих граждан.

*з) Государственное регулирование в отдельных отраслях, сферах производства*

Ряд сфер экономики ввиду их исключительной важности для жизни страны, ее политической и экономической безопасности подвергаются государственному регулированию. К таким отраслям относятся, например, сельское хозяйство, отношения в области генной инженерии, угольная промышленность, отношения, связанные с развитием районов Крайнего Севера, производство и оборот алкоголя и т.д.

*и) Иные направления публично-правового регулирования*

Административное право выполняет также охранительную функцию, устанавливая санкции за правонарушения в сфере предпринимательства. КоАП РФ предусматривает административную ответственность как за правонарушения в области предпринимательской деятельности в целом, так и за правонарушения в отдельных отраслях экономики.

Наиболее опасные правонарушения в области предпринимательства попадают в сферу действия уголовного права и влекут применение мер уголовной ответственности.

Косвенно регулирует предпринимательскую деятельность налоговое законодательство. Оно хоть и не определяет прав и обязанностей в сфере предпринимательских отношений, но может воздействовать на них опосредованно – путем установления различных режимов налогообложения, налоговых ставок, льгот и т.д.

Таким образом, в механизме правового регулирования общественных отношений, связанных с осуществлением предпринимательской деятельности, частное и публичное право взаимодействуют друг с другом и, выполняя свои собственные задачи, преследуют общую цель – создать условия для нормального функционирования рыночного механизма.