**Егорова М.А. Коммерческое право: учебник для вузов. - Специально для системы ГАРАНТ, 2013 г.**

|  |
| --- |
| НАПИСАНИЕ на ЗАКАЗ:  1. Дипломы, курсовые, рефераты...  2. Диссертации и научные работы  3. Школьные задания  Онлайн-консультации  Любая тематика, в том числе АДМИНИСТРАТИВНОЕ ПРАВО, экономика, техника, менеджмент, биология…  Приглашаем авторов  <http://учебники.информ2000.рф/napisat-diplom.shtml>  УЧЕБНИКИ, ДИПЛОМЫ, ДИССЕРТАЦИИ –  На сайте электронной библиотеки  [www.учебники.информ2000.рф](http://www.учебники.информ2000.рф) |

|  |
| --- |
| Вступительное слово к учебнику М.А. Егоровой "Коммерческое право" |
| Введение |
| Раздел I. Методологические основы коммерческой деятельности |
| Глава 1. Предмет и метод правового регулирования коммерческих отношений |
| Глава 2. Субъекты коммерческой деятельности |
| Глава 3. Товары как материальные объекты коммерческой деятельности |
| Раздел II. Организационно-правовые основы регулирования коммерческой деятельности |
| Глава 4. Основы функционирования товарных рынков |
| Глава 5. Правовые основы деятельности организаторов торговли |
| Глава 6. Саморегулирование в сфере торговой деятельности |
| Раздел III. Договорные основы коммерческой деятельности |
| Глава 7. Понятие коммерческого договора и договорный процесс в коммерческом обороте |
| Глава 8. Отчуждательные коммерческие договоры |
| Глава 9. Договорные конструкции и система коммерческого представительства |
| Глава 10. Сервисные обязательства в коммерческом обороте |
| Глава 11. Договорная ответственность и обязательственная защита субъектов коммерческой деятельности |
| Раздел IV. Правовые основы формирования конкурентной среды в коммерческой деятельности |
| Глава 12. Правовые механизмы формирования конкурентной среды на товарных рынках |
| Глава 13. Антимонопольное регулирование торговой деятельности |
| Раздел V. Основы государственного регулирования коммерческой деятельности |
| Глава 14. Цели и особенности современного государственного регулирования торговли |
| Глава 15. Требования к осуществлению коммерческой деятельности |
| Глава 16. Правовой режим информации в коммерческой деятельности |
| Глава 17. Государственный и муниципальный контроль в области торговли |
| Раздел VI. Организационно-методический раздел |
| 1. Рабочая программа учебной дисциплины "Коммерческое право" (36 аудиторных часов) |
| 2. Рабочая программа учебной дисциплины "торговые сделки" (18 аудиторных часов) |

Вступительное слово  
к учебнику М.А. Егоровой "Коммерческое право"

**Менеджеру, студенту, преподавателю**

**БЕСПЛАТНО по экономике и менеджменту:**

[**Электронная библиотека учебников**](http://учебники.информ2000.рф/)

[**Материалы для самообразования и рефератов**](http://учебники.информ2000.рф/povyshenie-kvalifikacii-rukovoditelei.htm)

[**Готовые дипломы**](http://учебники.информ2000.рф/diplom.htm)

Имущественные и товарно-денежные отношения в сфере торговли, составляющие предмет правового регулирования коммерческого права, по сути, являются разновидностью гражданско-правовых отношений. Это предопределило необходимость изучения особенностей регулирования данной группы отношений на современном этапе в системе юридического образования. В связи с этим коммерческое право как учебная дисциплина сегодня является базовым элементом в структуре высшего профессионального образования по направлению "Юриспруденция". Важность изучения коммерческого права по программе 030900.62 "Юриспруденция" (квалификация (степень) "бакалавр") также обусловливается рядом объективных факторов: возрастанием роли торговли в современных экономических отношениях, повышением уровня информатизации общества в целом и предпринимательских структур в частности, возникновением новых форматов торговой деятельности, которые неизбежно требуют специализации и изменения подходов в правовом регулировании отношений, существующих в сфере товарообращения.

Современное состояние и структура гражданского законодательства позволяют эффективно регулировать любые имущественные отношения на всем экономическом пространстве Российской Федерации. Существовавшее противостояние школ цивильного и хозяйственного права сегодня решено в пользу использования гражданского права в качестве основы для правового регулирования любых товарно-денежных отношений. Однако существующая практика заключения и исполнения предпринимательских договоров всех видов свидетельствует о необходимости совершенствования правового регулирования в этой области. Дифференциация регулирования различных групп общественных отношений в пределах единого предмета правового регулирования не является проблемой обособления от гражданского права иных отраслей права или выделения особых подотраслей права внутри системы самого гражданского права. Специальные группы общественных отношений, формирующиеся на основе определенных признаков, нуждаются лишь в установлении специальных правил правового регулирования, обеспечивающих защиту интересов групп лиц, являющихся субъектами этих отношений. Это в полной мере относится и к коммерческим отношениям как особому виду гражданско-правовых отношений.

Совершенствование современного гражданского законодательства сегодня - это только один из актуальных и злободневных вопросов общего курса модернизации российской политической системы и экономических основ российского общества, который не может обойти стороной и проблемы высшего специального юридического образования. Одним из результатов этого глобального процесса явилась реорганизация двух крупнейших государственных учреждений высшего профессионального образования, созданных при участии Администрации Президента РФ и Правительства РФ, - Российской академии государственной службы при Президенте РФ и Академии народного хозяйства при Правительстве РФ. Объединение столь значительных учебных заведений в единую Российскую академию народного хозяйства и государственной службы при Президенте РФ потребовало применения в ней современных подходов к реорганизации всей системы вузовского образования, что, в частности, нашло свое выражение в реформировании структуры юридического факультета им. М.М. Сперанского.

Инновационные процессы, происходящие в современном российском обществе, коснулись не только вопросов структурной реорганизации объединенной академии, но также и всей системы высшего профессионального образования, в основу которой Министерством образования и науки РФ были положены обновленные государственные стандарты юридического образования по программам подготовки бакалавров по направлению 030900.62 "Юриспруденция" (квалификация (степень) "бакалавр") и по направлению 030500.68 "Юриспруденция" (квалификация (степень) "магистр"), что потребовало изменения программ преподавания как основных дисциплин, так и специализированных курсов.

Предлагаемый вниманию учебник для юридических вузов "Коммерческое право" является, по существу, первым учебно-методическим трудом, вышедшим в свет на новой кафедре предпринимательского и корпоративного права в обновленной объединенной академии. Он составлен кандидатом юридических наук, доцентом Марией Александровной Егоровой, в течение многих лет успешно преподававшей гражданское и коммерческое право в обеих академиях задолго до момента их реорганизации. На основе тщательного анализа и обобщения теоретических, практических и нормативно-правовых основ коммерческой деятельности ею была выработана оригинальная методика преподавания коммерческого права для программы подготовки бакалавров, которая одновременно легла в основу специализированного авторского магистерского курса: "Торговые сделки". Материалы этого учебника отражают основные положения всех преподаваемых автором курсов, базирующихся на основной дисциплине "Коммерческое право", направлены на глубокое и серьезное освоение учащимися и слушателями юридических вузов проблем коммерческой деятельности в современном гражданском обороте и могут представлять интерес не только для студентов, обучающихся по направлению "Юриспруденция", но также и для правоведов, ученых, занимающихся теорией гражданского и коммерческого права, практикующих юристов и всех интересующихся проблемами правового регулирования торговой деятельности в Российской Федерации.

декан юридического факультета им. М.М. Сперанского

Российской академии народного хозяйства и государственной

службы при Президенте РФ, заведующий кафедрой

предпринимательского и корпоративного права,

заслуженный юрист РФ, доктор юридических наук,

профессор С.Д. Могилевский

Введение

Восстановление института частной собственности на постсоветском пространстве обусловило необходимость изучения студентами юридических специальностей особенностей правового регулирования отношений, складывающихся в сфере торговой деятельности. После распада СССР в 1991 г. в новой, демократической России вновь возродилось преподавание курса коммерческого права. С этого времени коммерческое право как учебная дисциплина входило в государственный образовательный стандарт по специальности "Юриспруденция".

В конце XX столетия Российская Федерация вступила в новую фазу своего развития, произошли существенные изменения в правовом регулировании экономической деятельности. Процесс глобализации позитивно повлиял на формирование новой России. Непрерывное развитие ее торгово-экономической политики, возникновение цивилизованного рынка потребительских услуг, а также расширение инновационной торговли положили начало экономическому объединению стран, государства стали ближе во многих внешнеполитических вопросах. Россия начинает укреплять свои позиции в регулировании торговых отношений, а границы экономического характера между странами постепенно стираются. Создание новой системы хозяйственных отношений в числе важнейших аспектов включает формирование оптимальных структур договорных связей, в том числе связанных с коммерческими отношениями, в связи с чем особое значение придается регулированию договорных отношений в сфере торговли. Особенности структуры современного гражданского законодательства на сегодняшний день не предусматривают выделение специального регулирования в области торговой деятельности. Торговля остается признанной законом частью гражданского права, поскольку ее основу составляют в большей части имущественные и связанные с ними неимущественные отношения субъектов товарного оборота, которые входят в предмет правового регулирования гражданского права как отрасли в системе российского права.

Сложившаяся в течение последних 20 лет методология преподавания коммерческого права как учебной дисциплины базируется на фундаментальных исследованиях науки коммерческого права, постоянно развивающейся благодаря усилиям многочисленных специализированных кафедр ведущих юридических вузов России. Несмотря на то что коммерческое право как учебная дисциплина заняло прочное место в системе юридического образования, к сожалению, до нынешнего дня в научных позициях различных школ коммерческого права нет единых подходов к оценке базовых понятий, которые должны были бы послужить фундаментом для преподавания коммерческого права будущим юристам. До сих пор нет единого мнения о правовой природе коммерческих отношений, в определении предмета коммерческого права, метода и принципов его правового регулирования, а следовательно, в его отраслевой квалификации. В соответствии с этим недостаточно обобщен правовой режим коммерческой деятельности, несмотря на принятие специального [Федерального закона](http://study.garant.ru/#/document/12171992/entry/0) N 381-ФЗ "Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации"[\*(1)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/1) (ФЗ о ГРТД), отсутствует сформированная парадигма государственного регулирования коммерческих отношений и вопросов формирования конкурентной среды на товарных рынках, нет единого подхода разных школ к систематизации коммерческих договоров, определению критериев их отнесения к разряду коммерческих и соответственно установлению особенностей их правового регулирования.

В связи с тем что в настоящее время в юридической доктрине присутствуют различные точки зрения на необходимость обособления норм, направленных на регулирование отношений субъектов товарного оборота, вплоть до предложений о принятии Торгового кодекса[\*(2)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/2), в настоящем учебнике вопросы правового регулирования в сфере торговой деятельности рассматриваются не под критическим углом зрения, направленным на совершенствование законодательства, а с позиции необходимости предоставления студентам, обучающимся по специальности "Юриспруденция", возможности восприятия фактически существующего в настоящее время подхода законодателя к регулированию данной группы общественных отношений.

С этим обстоятельством связано выделение методологического раздела в первой части учебника, который призван сформировать у обучающихся базовые представления о способах и принципах правового регулирования отношений, складывающихся в сфере товарных рынков, способствовать уяснению предмета коммерческого права и его места в структуре предмета гражданского права в целом. Отсутствие специального правового регулирования торговой деятельности привело к необходимости принятия большого количества специальных законов, избирательно регулирующих специфические сферы товарного обращения и отношения, складывающиеся в товарном обороте. Поэтому в методологическом разделе уделено пристальное внимание наиболее полному отражению действующего законодательства и подзаконным нормативно-правовым актам, регулирующим специальные области товарного обращения; рассматриваются основы деятельности субъектов коммерческого права и правового режима товаров как материальных объектов коммерческой деятельности.

Современный торговый оборот требует создания инновационных форматов торговой деятельности, что существенно сказывается на трансформации структуры и содержания деятельности товарных рынков и принципах управления ими. Практика торговли повсеместно и постоянно сталкивается с необходимостью адаптации к новым условиям реальной действительности, которые диктуют торговцам состояние рыночной экономики, модернизация системы государственного управления, процессы глобализации (в частности, вступление России в ВТО), динамичное развитие саморегуляции в различных сферах экономической деятельности. В связи с этим в учебнике специальный раздел освещает вопросы организационно-правовых форм регулирования коммерческой деятельности: структуру товарных рынков; особенности деятельности организаторов торговли; особое внимание уделено проблемам саморегулирования в сфере торговли, процессам вертикальной и горизонтальной интеграции субъектов коммерческого оборота, которые в настоящее время опосредуют собой инновационные организационные форматы коммерческой деятельности.

В дисциплине "Коммерческое право" традиционно большой раздел посвящен вопросам договорного регулирования коммерческой деятельности. В настоящем учебнике при рассмотрении особенностей договорных отношений делается акцент на специфике применения общих и специальных положений договорного права к коммерческой деятельности; сопоставлении содержания, условий коммерческих договоров с иными видами договорных процессов, используемых вне сферы товарного оборота; на специфике систематизации коммерческих договоров; особенностях их динамики - заключения, изменения и расторжения.

Появление [Федерального закона](http://study.garant.ru/#/document/12171992/entry/0) "Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации", установившего основные принципы государственного регулирования коммерческой деятельности, обусловило необходимость выделения в учебнике специального раздела, посвященного основам формирования конкурентной среды и антимонопольного регулирования в сфере торговли, а также раздела, в котором освещаются вопросы правового режима коммерческой деятельности с точки зрения совокупности дозволений, запретов и обязываний, регламентированных ФЗ о ГРТД. В указанных разделах также представлен анализ иных федеральных законов, связанных с регулированием товарного обращения и устанавливающих требования к деятельности субъектов товарных рынков.

В организационно-методическом разделе представлены рабочие программы учебной дисциплины "Коммерческое право" специализированного курса "Торговые сделки", который читается автором студентам, обучающимся по направлению "Юриспруденция" на кафедре предпринимательского и корпоративного права Российской академии народного хозяйства и государственной службы при Президенте РФ, в рамках программ подготовки бакалавров и магистров юриспруденции. На страницах учебника отражены основные положения, необходимые студентам для подготовки к занятиям по данным программам.

Настоящий учебник призван обеспечить максимальное облегчение восприятия студентами сложного материала, освещающего вопросы правового регулирования отношений в сфере торговли. В соответствии с этим представленный материал максимально формализован, основные классификации изложены в виде нумерованных списков, выделены опорные структуры для улучшения визуального восприятия материала. В тексте содержится большое количество ссылок на действующее законодательство, имеющее отношение к регулированию коммерческой деятельности, что позволяет существенно упростить и ускорить освоение студентами основных блоков учебной программы, особенно если они активно используют широко доступные версии существующих современных справочно-правовых систем - "КонсультантПлюс", "Гарант" и др.

В целом предлагаемый учебник может быть использован в процессе преподавания гражданского и коммерческого права, соответствующих спецкурсов для студентов и магистрантов юридических вузов, слушателей системы подготовки, переподготовки и повышения квалификации государственных и муниципальных служащих, полезен в научной работе аспирантов, а также может быть использован работниками малого и среднего бизнеса, практикующими юристами, а также всеми, кто интересуется проблемами современного коммерческого права России.

Раздел I. Методологические основы коммерческой деятельности

Глава 1. Предмет и метод правового регулирования коммерческих отношений

1.1. Соотношение понятий предпринимательской, торговой и коммерческой деятельности

Торговля сегодня является одной из наиболее развитых областей гражданского оборота. В переводе с латинского языка commercium означает торговля, которая понимается как приобретение и сбыт товаров различного назначения, т.е. определенная цепочка покупок и продаж. Торговля практически представляет собой исполнение обязательств по договорам купли-продажи в системе организационного обеспечения процессов товаропотоков.

Торговля с экономической точки зрения выступает в качестве определенной общественно полезной деятельности, направленной на удовлетворение экономических потребностей общества. С правовой точки зрения торговля (торговая деятельность) является разновидностью предпринимательской деятельности, которой присущи все основные признаки предпринимательской деятельности, регламентированные законодателем в [п. 1 ст. 2](http://study.garant.ru/#/document/10164072/entry/200001) ГК РФ: эта деятельность является самостоятельной, она осуществляется субъектами этой деятельности на свой риск, поэтому риски должны покрываться за собственный счет; целью этой деятельности является получение прибыли; прибыль от этой деятельности должна извлекаться систематически; субъекты этой деятельности должны быть зарегистрированы в установленном законом порядке.

Самостоятельность торговой деятельности базируется на основополагающем принципе гражданского права - принципе диспозитивности, в соответствии с которым граждане (физические лица) и юридические лица приобретают и осуществляют свои гражданские права своей волей и в своем интересе ([п. 2 ст. 1](http://study.garant.ru/#/document/10164072/entry/19992) ГК РФ). Как субъекты гражданского права субъекты торговой деятельности свободны в установлении своих прав и обязанностей на основании договора и в определении любых не противоречащих законодательству его условий. Однако торговая деятельность, как и любая деятельность субъектов гражданского права, может быть ограничена федеральными законами, но только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства.

Субъекты торговли в процессе своей деятельности сталкиваются с большим разнообразием рисков, т.е. с вероятностью возникновения ущерба или неудачи в связи с неопределенностью результата деятельности в условиях рыночных отношений. Риски в торговой деятельности носят различный характер: предпринимательские риски - связанные с производством и реализацией продукции, неправильной ценовой политикой, с приобретением товара низкого качества, неблагоприятным соотношением цен покупаемых и продаваемых товаров и т.д.; банковские риски - связанные с опасностью валютных потерь при обмене валюты, снижением активов капитала, невозвратом кредитов, несбалансированной ликвидностью, банковскими злоупотреблениями и др.; инфляционные риски; риски неплатежеспособности и т.д. Вместе с тем риски выполняют функции важных стимуляторов торговой деятельности. Благодаря наличию рисков анализируется их структура, активизируется деятельность участников торговли, формируется творческий подход к торговой деятельности, что позволяет участникам торгового оборота снизить их последствия путем, например, страхования своей деятельности или создания резервных фондов и т.п.

Основным критериальным признаком торговой деятельности как деятельности предпринимательской является направленность на извлечение прибыли. Торговля не имеет смысла без получения прибыли. Но еще более существенным отличием торговой деятельности от иной, даже связанной с получением прибыли, является то, что в торговле прибыль должна извлекаться систематически. Другими словами, занятие торговлей осуществляется не в разовом порядке, а в качестве постоянной деятельности, т.е. профессионально. В этом отношении профессиональный торговец противопоставлен покупателю-непрофессионалу, в качестве которого в гражданском обороте чаще всего выступают граждане-потребители, что обусловливает необходимость их дополнительной защиты как слабой стороны правоотношения (защита потребителей). Еще одним важным признаком торговой деятельности как деятельности предпринимательской является необходимость специальной регистрации осуществляющих ее лиц. Важность регистрации субъектов торговой деятельности определяется ее публичным характером, поэтому в интересах общества в целом и отдельных потребителей в частности становится необходимым государственный контроль за лицами, занимающимися публичной деятельностью с целью извлечения прибыли. В некоторых случаях деятельность может быть признана предпринимательской и при отсутствии формальной регистрации предпринимателя. Гражданин, осуществляющий предпринимательскую деятельность без регистрации в качестве индивидуального предпринимателя, не вправе ссылаться в отношении заключенных им при этом сделок на то, что он не является предпринимателем. Суд может применить к таким сделкам правила закона об обязательствах предпринимательского характера. Это означает, в частности, что "фактический предприниматель" будет нести по своим обязательствам ответственность даже при отсутствии его вины в их нарушении ([п. 3 ст. 401](http://study.garant.ru/#/document/10164072/entry/4013) ГК РФ).

Торговая деятельность имеет особый предмет - товар. Любая торговля предполагает наличие предмета торговли. В соответствии с этим в торговом обороте существует предложение товара и спрос на него. Первичен спрос на товар, ведь именно он, как известно, рождает предложение. Для удовлетворения спроса производителем (изготовителем) создается продукт, приобретающий форму товара, который, в свою очередь, необходим для того, чтобы быть проданным. Поэтому не всякая произведенная или созданная вещь может приобрести статус товара. Отличительной особенностью товара является потенциальная возможность быть проданным. Именно возможность совершения возмездной сделки делает вещь товаром. Поэтому товарная стоимость есть неотъемлемый критерий товара.

При наличии спроса изготовитель производит вещь со свойствами товара. Но далеко не всегда изготовитель в силу особенностей структуры рынков и свойств товара в состоянии найти потребителя этого товара. Поэтому для того, чтобы быть использованным по назначению, товару необходимо продвижение от производителя к потребителю. Это движение товара осуществляется на товарных рынках путем совершения различных сделок, опосредующих этот процесс. Таким образом, можно определить три этапа в движении товара: 1) производство (изготовление) товара; 2) его продвижение на рынке; 3) потребление товара.

Исходя из динамической природы товарных отношений, можно заключить, что потребительская сущность товара сводится к тому, чтобы путем его продвижения от изготовителя к потребителю через систему возмездных сделок в конечном счете он мог быть использован по своему функциональному назначению.

По цели использования приобретаемых товаров следует различать оптовую и розничную торговлю. В оптовой торговле товары приобретаются не для использования их по назначению, а для продвижения их на рынке или для применения их в предпринимательской или иной деятельности. Оптовая торговля призвана: 1) удовлетворять спрос производителей, осуществляющих закупки товара, для материально-технического обеспечения производственного процесса; 2) обеспечивать сбыт произведенной изготовителем продукции; 3) опосредовать коммерческую деятельность, направленную на продвижение товаров на товарных рынках к конечным потребителям. Все перечисленные функции оптовой торговли составляют существо коммерческой деятельности. Таким образом, коммерческая деятельность, являясь видом предпринимательства, отличается от торговой деятельности более узким объектом, представляя ее разновидность.

Коммерческая деятельность - это разновидность предпринимательской деятельности, самостоятельно и на свой риск осуществляемой физическими и юридическими лицами, зарегистрированными в установленном законом порядке в качестве предпринимателей, направленная на систематическое получение прибыли путем продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг на оптовых рынках с целью продвижения товаров от изготовителей к оптовым потребителям.

При розничной торговле продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность по продаже товаров в розницу, обязуется передать покупателю товар, предназначенный для личного, семейного, домашнего или иного использования, не связанного с предпринимательской деятельностью ([п. 1 ст. 492](http://study.garant.ru/#/document/10164072/entry/4921), [ст. 506](http://study.garant.ru/#/document/10164072/entry/5060) ГК РФ). Розничная торговля отличается особым субъектным составом - в ней принимает участие гражданин как физическое лицо, который в правоотношении противопоставлен профессиональному предпринимателю-торговцу, либо любое юридическое лицо, приобретающее товары не в целях их использования в предпринимательской деятельности. Возникающее в розничной торговле экономическое неравенство сторон (типа "производитель - потребитель") вызывает необходимость применения законодателем особого правового режима защиты экономически слабой стороны правоотношения - потребителя. Другой особенностью розничной торговли является то, что приобретенный товар в ней находит своего конечного потребителя, т.е. торговая деятельность достигает своей первоначальной цели. Далее этот товар выходит из товарного оборота и употребляется по своему назначению потребителем в качестве вещи. Таким образом, вещь теряет свойства товара и покидает товарный оборот. По этой причине розничную торговлю, как правило, не относят к виду коммерческой деятельности, хотя она признается одним из видов предпринимательской деятельности, так как в ней принимает участие профессиональный предприниматель ([п. 1 ст. 2](http://study.garant.ru/#/document/10164072/entry/200001) ГК РФ). Особенностью коммерческой деятельности является важность соблюдения равных прав и возможностей сторон коммерческого отношения (принцип равенства). Именно поэтому граждане - физические лица, как правило, исключаются из ряда субъектов коммерческого права.

Признак потери вещью товарных свойств при ее реализации в розничной торговой сети является главным критерием невозможности отнесения розничной купли-продажи к коммерческим сделкам. При этом совершенно не имеет значения, выступает ли в качестве потребителя гражданин или юридическое лицо. Если юридическое лицо приобретает товар в розницу для удовлетворения каких-либо потребностей, не связанных с дальнейшим продвижением этого товара на рынке или с его использованием в своей производственной деятельности, то такая купля-продажа также не может быть отнесена к коммерческим сделкам.

Продвижение товара на товарном рынке не сводится только лишь к совершению сделок по купле-продаже товара. Для достижения цели оптовой торговли в условиях развитых рыночных отношений необходимо совершение большого количества разнообразных сделок, опосредующих процесс продвижения товара. Таким образом, коммерческая деятельность обособлена от производственной (хозяйственной) деятельности, поэтому хозяйственные отношения по производству товаров, так же как и розничная торговля, не являются объектом коммерческих отношений.

Коммерческая деятельность как деятельность предпринимательская в силу [п. 1 ст. 2](http://study.garant.ru/#/document/10164072/entry/200001) ГК РФ осуществляется путем:

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

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

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

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

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

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

3) оказания услуг, опосредующих и организующих товарные отношения (перевозка, хранение, страхование, возмездное оказание услуг (например, охрана склада), коммерческое представительство, распространение рекламной продукции).

1.2. Понятие и предмет коммерческого права, его место в системе права России

Коммерческое право - это совокупность общих и специальных правовых норм, регулирующих отношения по осуществлению коммерческой деятельности.

Коммерческое право призвано регулировать весь комплекс общественных отношений, возникающий на рынках оптовой продажи товаров и связанных с нею работ и услуг. Для определения отраслевой принадлежности коммерческого права необходимо сопоставить его признаки с основными критериями, предъявляемыми к отраслям права.

Основная функция отраслей в правовой системе состоит в том, чтобы применительно к качественно особому виду общественных отношений обеспечивать определенный юридический режим правового регулирования. Юридический режим регулирования - это особая система правового воздействия, состоящая главным образом в специфике приемов (методов) регулирования, а также в его механизме. Каждая отрасль права - это юридически цельное, нерасторжимое правовое образование, отличающееся высоким уровнем внутренней организации, единством образующих ее элементов - институтов, их объединений, подотраслей. Для отрасли права характерен такой полный "набор" взаимодействующих между собой общих, функциональных, предметных регулятивных и охранительных институтов и их объединений, который обеспечивает все стороны и элементы данного юридического режима[\*(3)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/3).

Главным системообразующим фактором, обусловливающим выделение отрасли в правовой системе, является предмет правового регулирования. Предмет правового регулирования имеет первоочередное, повышенное системообразующее значение, в предмете заложена объективная необходимость обособленной нормативно-правовой регламентации данных отношений[\*(4)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/4).

Предметом любого вида правового регулирования являются общественные отношения. Если правовое регулирование этих отношений нуждается в особом нормативно-правовом аппарате для обеспечения специального юридического режима правового регулирования, то этот аппарат и будет являться содержанием отрасли права.

Наибольшее количество споров связано с определением отраслевой принадлежности коммерческого права по отношению к праву гражданскому и предпринимательскому.

Областью правового регулирования коммерческого права являются общественные отношения только в сфере оптовой торговли.

Предмет гражданского права составляют две группы общественных отношений: имущественные отношения, возникающие по поводу материальных и иных благ, имеющих экономическую форму товара, и личные неимущественные отношения, возникающие по поводу нематериальных благ, тесно связанных с личностью их обладателей[\*(5)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/5). Личные неимущественные отношения являются предметом коммерческого права постольку, поскольку они опосредуют отношения, складывающиеся в рамках интеллектуальной и промышленной собственности, связанной с осуществлением торговой деятельности. Это могут быть права на товарные знаки, знаки обслуживания, торговые марки, права ноу-хау, передаваемые на основании договора франшизы, и др. Имущественные права складываются из материальных и некоторых нематериальных благ товарного характера[\*(6)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/6). Коммерческое право охватывает имущественные отношения, возникающие по поводу товаров в сфере оптовой торговли. Таким образом, отношения, подлежащие правовому регулированию коммерческим правом, значительно уже регулируемых гражданским правом: в них включаются только те имущественные отношения, которые возникают в процессе продвижения товаров на оптовых рынках и по поводу только тех работ или услуг, которые непосредственно связаны с организацией и обслуживанием этого процесса.

Коммерческим отношениям также присущи все основные признаки гражданских правоотношений:

1) имущественная обособленность участников;

2) эквивалентно-возмездный характер;

3) равноправие и независимость субъектов отношений.

В литературе выделяют несколько отличительных признаков, характерных для коммерческого права: 1) большую гибкость, приспосабливаемость к изменяющимся условиям и потребностям торговой деятельности; 2) более полный учет обычаев торгового (делового) оборота; 3) требование беспрепятственности совершения сделок; 4) презумпцию возмездности сделок; 5) более строгие условия ответственности (ответственность без вины)[\*(7)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/7). Подобные особенности коммерческих отношений лишь оттеняют их специфику, но отнюдь не определяют необходимость формирования особого юридического режима их правового регулирования. Другими словами, коммерческое право следует расценивать не как самостоятельную отрасль права, а в качестве подотрасли гражданского права.

Сложнее решается вопрос о соотношении коммерческого права с правом предпринимательским (хозяйственным). Это связано с тем, что, как отмечалось выше, коммерческая деятельность представляет собой один из видов предпринимательской деятельности. Однако корни этой проблемы более глубоки и относятся к существовавшему в советское время разделению права на право гражданское (цивильное) и право хозяйственное. Хозяйственно-правовой подход к правовому регулированию, возникший в начале прошлого века в Германии, был связан с проникновением государственного вмешательства в хозяйственную и экономическую жизнь общества. Хозяйственно-правовая концепция правового регулирования в России сформировалась в связи с социалистическими преобразованиями в 20-е годы ХХ в. и, по сути, объединяла планово-организационные и административно-хозяйственные (т.е. публичные) начала гражданско-правовыми имущественно-стоимостными (частными) элементами. В итоге частные (гражданско-правовые) элементы становились постепенно подчинены, а со временем стали просто поглощены публичными началами правового регулирования. Современное "предпринимательское право" является попыткой восстановления прежней хозяйственно-правовой идеи о трансформации частноправовых и публично-правовых институтов в систему "частнопубличных правовых средств"[\*(8)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/8), реализующихся в сфере предпринимательских отношений.

В соответствии с этим последователи позиций хозяйственного права при определении предмета предпринимательского права исходят из того, что в его состав входят:

1) отношения, складывающиеся при осуществлении хозяйственной деятельности;

2) внутрихозяйственные отношения[\*(9)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/9);

3) отношения, тесно связанные с осуществлением предпринимательской деятельности, в том числе некоммерческого характера;

4) отношения по государственному воздействию на предпринимательскую деятельность[\*(10)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/10).

Таким образом, предпринимательское право делает акцент, с одной стороны, на особенности правового регулирования процесса производства и внутрихозяйственных отношений при его осуществлении. С другой стороны, правовое регулирование этих отношений сопряжено с необходимостью государственного вмешательства в сферу производства и регламентированием производственной деятельности с использованием норм административного, трудового, финансового, банковского права, т.е. отраслей, использующих публично-правовые методы правового регулирования. Сфера предмета предпринимательского права определяется достаточно расплывчато, не имея точных научных критериев. При этом большинство цивилистов склоняется к тому, что для регулирования тех видов общественных отношений, которые относятся к предмету предпринимательского права, вполне достаточно норм, содержащихся в [ГК](http://study.garant.ru/#/document/10164072/entry/0) РФ.

Публичное вмешательство в имущественные отношения существенно ограничивает их свободу вообще и свободу предпринимательской деятельности в частности. Предпринимательское право выделяет публично-правовому регулированию особое место в своем предмете, делая его опорным пунктом отличия предпринимательского права от права гражданского. Однако публичное вторжение в сферу правового регулирования имущественных отношений предусматривает и Гражданский кодекс РФ, устанавливая возможность ограничения гражданских (в том числе и имущественных) прав федеральными законами. Такое ограничение возможно лишь в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства ([п. 2 ст. 1](http://study.garant.ru/#/document/10164072/entry/19992) ГК РФ).

С другой стороны, если иное не предусмотрено законодательством, к имущественным отношениям, основанным на административном или ином властном подчинении одной стороны другой, в том числе к налоговым, финансовым и другим отношениям административного характера, гражданское законодательство не применяется ([п. 3 ст. 2](http://study.garant.ru/#/document/10164072/entry/3003) ГК РФ). Предпринимательское право исходит из принципа государственного воздействия на осуществление предпринимательской деятельности; данный принцип называется также принципом государственного регулирования экономики[\*(11)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/11). Исходя из этого принципа, государственное воздействие на экономику проявляется именно в форме регулирования[\*(12)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/12). Предпринимательское право не предполагает отношений прямого вертикального подчинения (административных отношений), а подчинение, например, налоговым нормам является необходимым элементом не только предпринимательской деятельности. Поэтому отношения, признаваемые предметом предпринимательского права, следует отнести к особому виду имущественных отношений частных собственников и признать их разновидностью отношений, регулируемых гражданским правом.

В отличие от коммерческого права предпринимательское право имеет более обширную сферу общественных отношений. Оно регламентирует отношения, связанные с процессом производства товаров, которые, как указывалось выше, не включаются в предмет коммерческого права. Государственное регулирование имущественных отношений характерно для коммерческого права в несколько меньшей степени, чем для права предпринимательского, и в несколько большей степени, чем для гражданского права вообще. Публичное вмешательство в частноправовую сферу необходимо ровно настолько, насколько этого требует структура и содержание отношений, подлежащих правовому регулированию. Необходимость такого вмешательства определяется степенью потенциальной возможности нарушения конституционных прав граждан, обеспечением безопасности и интересов государства и рядом других факторов, в том числе упомянутых в [п. 2 ст. 1](http://study.garant.ru/#/document/10164072/entry/19992) ГК РФ.

Публично-правовой элемент в виде вертикальных связей и непосредственного подчинения частных собственников государственным органам, органам власти субъектов Федерации или органам местного самоуправления в коммерческом и предпринимательском праве отсутствует. В отношениях субъектов хозяйственной деятельности доминируют горизонтальные связи. Государственное вмешательство может выражаться лишь в форме предъявления точно регламентированных законом требований в организации и осуществлении торговой деятельности, антимонопольного регулирования и информационного обеспечения в этой области, а также в виде государственного контроля (надзора) и муниципального контроля в области торговли ([ч. 1 ст. 4](http://study.garant.ru/#/document/12171992/entry/401) ФЗ о ГРТД), а также применения мер административной ответственности.

Поэтому следует выделять специальную группу общественных отношений, в которых хотя бы одной из сторон является предприниматель, регулируемых совокупностью гражданско-правовых норм и устанавливающих особый правовой режим предпринимательской деятельности. В соответствии с этим в рамках предмета гражданского права можно выделить три области правового регулирования, соответствующих определенным общественным отношениям, складывающимся в различных сферах товарообращения:

1) регулирование в сфере производства товаров - предпринимательское право;

2) регулирование в сфере обращения товаров - коммерческое право;

3) регулирование в сфере потребления товаров - потребительское право.

Соотношение сфер действия гражданского, предпринимательского и коммерческого права отражено на диаграмме N 1.

┌──────────────────────────────────────────────────────────────┐

│ ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО │

│┌────────────────────────────────────────────────────────────┐│

││ Предпринимательские отношения ││

││┌─────────────────────────┐ ┌───────────────────────────┐││

│││Предпринимательское право│ │ Коммерческое право │││

││└─────────────────────────┘ └───────────────────────────┘││

│└────────────────────────────────────────────────────────────┘│

└──────────────────────────────────────────────────────────────┘

Диаграмма N 1

Каждая из указанных сфер общественных отношений отличается от другой не предметом правового регулирования, каковым являются имущественные и связанные с ними неимущественные отношения субъектов торговой деятельности, а содержанием режима правового воздействия, который, сохраняя свою диспозитивную направленность, структурно отличается для каждой области товарообращения составом и комбинацией элементов правового регулирования, составленного из совокупности дозволений, обязываний и запретов, устанавливаемых законодателем в соответствии со спецификой каждой из областей правового регулирования, формируя особенности способов правового воздействия на отношения субъектов торговой деятельности и детерминируя содержание режимов защиты их интересов и интересов государства, определяемых на основании [п. 2 ст. 1](http://study.garant.ru/#/document/10164072/entry/19992) ГК РФ.

Особенности содержания правового регулирования коммерческого права обусловливают отличия круга субъектов коммерческого права от субъектов гражданского и предпринимательского права и определяются объемом правового регулирования гражданского права как отрасли права. Круг субъектов гражданского права значительно шире, чем в предпринимательском или коммерческом праве. В него не включаются только лица, профессионально занимающиеся предпринимательской деятельностью с целью извлечения прибыли. Однако любые предпринимательские, в том числе и коммерческие, отношения являются разновидностью гражданско-правовых отношений, и поэтому все субъекты коммерческого и предпринимательского права являются субъектами гражданско-правовых отношений. Признаки предпринимательской деятельности, определенные в [п. 1 ст. 2](http://study.garant.ru/#/document/10164072/entry/200001) ГК РФ, выделяют субъектов коммерческого и предпринимательского права в особую группу субъектов предпринимательской деятельности в гражданско-правовых отношениях. Признаками, объединяющими субъектов коммерческого и предпринимательского права в группу субъектов предпринимательской деятельности, являются особенности предпринимательской деятельности: 1) субъекты предпринимательской деятельности самостоятельны в приобретении и осуществлении своих гражданских прав своей волей и в своем интересе ([п. 2 ст. 1](http://study.garant.ru/#/document/10164072/entry/19992) ГК РФ) и свободны в установлении своих прав и обязанностей на основе договора и в определении любых не противоречащих законодательству его условий; 2) субъекты предпринимательской деятельности осуществляют свою деятельность на свой риск, поэтому риски должны покрываться за собственный счет; 3) они действуют всегда с целью извлечения прибыли; 4) они должны быть зарегистрированы в установленном законом порядке; 5) субъекты предпринимательской деятельности несут особую форму ответственности (ответственность без вины ([п. 3 ст. 401](http://study.garant.ru/#/document/10164072/entry/4013) ГК РФ)).

Однако между субъектами коммерческого и предпринимательского права имеются существенные различия, которые определяются:

1) объектом правоотношения. Субъекты коммерческого права осуществляют деятельность, целью которой является продвижение товаров на оптовом рынке от производителей к оптовым потребителям. Сферой деятельности субъектов предпринимательского права прежде всего является производство товаров, выполнение работ и оказание услуг. Субъекты предпринимательского права также могут принимать участие в торговле на оптовых рынках, но только в роли организаций, осуществляющих приобретение продукции или сырья для обеспечения процесса производства, а также в целях сбыта готовой продукции оптовым торговцам, т.е. субъектам коммерческого права;

2) правовым положением субъектов предпринимательской деятельности. Субъекты коммерческого права - это всегда равные в своих отношениях лица. Для субъектов коммерческого права характерны горизонтальные связи, основанные на принципах договорной работы. Субъекты предпринимательского права более выражено находятся под публичным воздействием, поэтому кроме горизонтальных связей в своих отношениях они вынуждены считаться с наличием вертикальных (частнопубличных) связей, например, с действием на их деятельность норм административного, экологического, финансового, бюджетного законодательства, во многом определяющем специфику правового регулирования предпринимательского права;

3) степенью свободы субъектов. В предпринимательском праве субъекты более ограничены действием публично-правовых норм, чем субъекты коммерческого права. В отличие от дозволительного и разрешительного порядка регулирования, присущего коммерческому праву, субъекты предпринимательского права часто подвергаются обязывающему порядку правового регулирования, подобному административно-правовому типу регулирования общественных отношений. Кроме того, для субъектов предпринимательского права в значительно большей степени, чем для субъектов коммерческого права, имеют значение внутрикорпоративные нормы и акты, использующиеся хозяйствующими субъектами;

4) особенностями правоспособности. Многие из хозяйствующих субъектов имеют специальную правоспособность (например, различные виды унитарных или казенных предприятий). Для субъектов коммерческого права характерна общая правоспособность. Ограничения правоспособности субъектов коммерческой деятельности могут осуществляться лишь в исключительном порядке в соответствии с требованиями закона. Для субъектов предпринимательского права в некоторых случаях специальными законами предусмотрен режим расширенной правоспособности, которая формируется посредством передачи субъектам публичных полномочий. В сферу предпринимательской деятельности государством делегируется ряд публичных функций, например по осуществлению лицензирования субъектов в некоторых видах предпринимательской деятельности посредством создания саморегулируемых организаций, которые выступают в гражданском обороте в виде особых частнопубличных субъектов, что совершенно несвойственно субъектам коммерческой деятельности.

Отдельное внимание следует уделить соотношению правового регулирования сфер товарообращения и товаропотребления. Как отмечалось выше, в сфере потребления товар покидает товарный оборот и прекращает выполнять свои функции в обороте в качестве товара. Он переходит в разряд имущества, направленного на удовлетворение личных, домашних, семейных нужд, не связанных с предпринимательской деятельностью. Именно в сфере потребления действуют нормы гражданского законодательства о розничной купле-продаже ([§ 2](http://study.garant.ru/#/document/10164072/entry/492) гл. 30 ГК РФ) и связанные с ними правила [Закона](http://study.garant.ru/#/document/10106035/entry/0) РФ "О защите прав потребителей", касающиеся купли-продажи. Целевой признак использования товара как имущества является "разделом" между коммерческим и потребительским правом. В зависимости от того, связано ли использование имущества, являющегося товаром, с извлечением прибыли путем осуществления в отношении его предпринимательской деятельности или направлено на непосредственное его потребление по функциональному назначению, зависит применение либо режима коммерческого права, либо применение правового режима защиты прав потребителей. Договорные отношения по купле-продаже на розничных рынках не входят в сферу правового регулирования коммерческого права именно по целевому признаку использования товара и применению вследствие этого законодательства о защите прав потребителей. Это, однако, не исключает того факта, что сделки между оптовыми потребителями (розничными продавцами) и конечными потребителями товаров на розничных рынках носят предпринимательский характер, потому что хотя бы одной из сторон этого правоотношения является профессиональный предприниматель[\*(13)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/13).

1.3. Метод коммерческого права и особенности правового регулирования коммерческих отношений

Метод гражданско-правового регулирования является базой для формирования и развития правовых норм. В общей теории права под методом правового регулирования понимается совокупность юридических приемов, способов, средств воздействия права на общественные отношения[\*(14)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/14). Метод правового регулирования представляет собой комплекс правовых средств и способов воздействия соответствующей отрасли права на общественные отношения, составляющие ее предмет. Для того чтобы такое воздействие было эффективным и достигало результата, на который оно рассчитано, должны быть использованы средства, соответствующие природе регулируемых отношений. Содержание метода правового регулирования в существенной мере предопределяется характером регулируемых отношений (предметом правового регулирования)[\*(15)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/15).

Исходя из этого, характер подлежащих регулированию отношений и особенности их субъектного состава определяют метод правового воздействия на них. Для коммерческого права, предметом которого является одна из разновидностей имущественных отношений (оптовая торговля и связанная с ней коммерческая деятельность), подлежащих регулированию частноправовыми средствами, характерен гражданско-правовой метод регулирования.

В соответствии с этим основными особенностями метода коммерческого права являются признаки отраслевого метода правового регулирования гражданского права:

1) юридическое равенство сторон коммерческого правоотношения;

2) общая и согласованная воля сторон коммерческих отношений, основанная на их самостоятельности и независимости;

3) инициативный характер коммерческих отношений;

4) договорная основа этих отношений;

5) преобладание в правовом регулировании дозволений над запретами и обязываниями (диспозитивный метод правового регулирования);

6) судебный порядок защиты прав и интересов;

7) имущественный и компенсационный характер ответственности.

Вместе с тем коммерческая деятельность как разновидность предпринимательской деятельности имеет ряд отличительных особенностей, определяющих специфику ее правового регулирования:

1) субъектами коммерческих отношений являются профессиональные торговцы, что противопоставляет их, с одной стороны, гражданам-потребителям как физическим лицам и, с другой стороны, некоммерческим юридическим лицам, не имеющим извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности и не распределяющим полученную прибыль между их участниками ([п. 1 ст. 50](http://study.garant.ru/#/document/10164072/entry/5010) ГК РФ);

2) для субъектов коммерческой деятельности расширены рамки свободы, что проявляется в: 1) возможности заключения любых видов договоров, включая смешанные и непоименованные; 2) устранении некоторых видов запретов (например, дополнительная возможность совершения односторонних сделок ([ст. 310](http://study.garant.ru/#/document/10164072/entry/310) ГК РФ));

3) коммерческая деятельность является деятельностью публичной, систематической, профессиональной и направленной на получение прибыли, что налагает на коммерсантов повышенные требования, которые вводятся как самими субъектами коммерческой деятельности путем установления обычаев делового оборота, кодексов деловой этики, кодексов добросовестных практик, деловых обыкновений, так и посредством включения в правовое регулирование коммерческих отношений разных видов ограничений - обязываний и запретов. Содержание повышенных требований к субъектам коммерческой деятельности сводится к следующему:

а) установление дополнительных обязанностей:

- обязательное информирование о свойствах товара;

- повышенная осмотрительность, заботливость и добросовестность по отношению к контрагенту;

- использование простых форм заключения договоров;

- формулирование точных и строгих условий договоров;

- установление повышенной ответственности за нарушение договора относительно граждан-потребителей;

б) ограничение отдельных прав для сторон коммерческого отношения:

- недопустимость ограничения ответственности за нарушение договора ([п. 2 ст. 400](http://study.garant.ru/#/document/10164072/entry/40002) ГК РФ);

- отсутствие права требовать расторжения или изменения договора присоединения ([п. 3 ст. 428](http://study.garant.ru/#/document/10164072/entry/42803) ГК РФ);

- ограничение права на некоторые виды односторонних сделок ([п. 1 ст. 546](http://study.garant.ru/#/document/10164072/entry/5461) ГК РФ).

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

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

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

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

4. Таможенные правоотношения. Перемещение товаров через таможенную границу Российской Федерации.

5. Трудовые правоотношения. Регулирование труда торговых работников.

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

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

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

6. Отношения в сфере международной торговли международного торгового процесса[\*(16)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/16).

1.4. Принципы коммерческого права

Учитывая, что коммерческое право является подотраслью права гражданского, к нему должны применяться все принципы гражданского права, имеющие отношение к правовому регулированию имущественных отношений. Кроме того, как и в любой отрасли права, в основе правового регулирования коммерческих отношений лежат основные конституционные принципы, а также принципы некоторых смежных с коммерческим правом отношений. Таким образом, принципы коммерческого права слагаются из нескольких основных групп: 1) конституционные принципы; 2) общеправовые принципы; 3) принципы гражданского права; 4) некоторые принципы смежных подотраслей гражданского права.

Конституционные принципы в регулировании коммерческих отношений можно классифицировать по трем группам: 1) принципы, составляющие основу конституционного строя Российской Федерации; 2) принципы, составляющие основу федеративного устройства, и 3) принципы, составляющие основу правового статуса субъектов торговых правоотношений.

К принципам, составляющим основу конституционного строя Российской Федерации, относятся принципы: 1) единства экономического пространства; 2) свободного перемещения товаров, услуг и финансовых средств; 3) поддержки конкуренции; 4) свободы экономической деятельности; 5) признания и равной защиты всех форм собственности.

Принципами, составляющими основу федеративного устройства Российской Федерации, являются принципы: 1) недопустимости препятствий для свободного перемещения товаров, услуг и финансовых средств; 2) специального порядка ограничения свободы перемещения товаров и услуг.

Особое значение в коммерческом праве имеют принципы, составляющие основу правового статуса субъектов торговых правоотношений, в число которых входят принципы: 1) свободы объединений; 2) свободного использования коммерсантами своих способностей и имущества для не запрещенной законом экономической деятельности; 3) недопустимости экономической деятельности, направленной на монополизацию и недобросовестную конкуренцию; 4) охраны частной собственности; 5) судебного порядка изъятия имущества; 6) компенсации принудительно отчуждаемого имущества для государственных нужд.

К наиболее значимым общеправовым принципам, играющим важную роль в формировании принципов коммерческого права, можно отнести следующие принципы: 1) справедливости, 2) социального равенства и равноправия, 3) верховенства закона и законности, 4) единства прав и обязанностей, 5) ответственности, защиты прав и свобод, 6) запрета злоупотребления правом; 7) особенно важным в данном исследовании представляется принцип свободы воли.

Практически каждый из упомянутых общеправовых принципов лежит в основе отраслевых принципов права, преломляясь в них с учетом особенностей метода и способов правового воздействия, используемых каждой конкретной отраслью права. Применительно к коммерческому праву общеправовые принципы трансформируются в более специализированные принципы в соответствии с предметом и методом правового регулирования коммерческих отношений:

1) принцип социальной справедливости воплощается в принципе добросовестности и разумности[\*(17)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/17);

2) принципы равноправия и социального равенства - в принцип юридического равенства участников коммерческого оборота;

3) принцип недопустимости произвольного вмешательства в частные дела - в принцип беспрепятственного (свободного) осуществления гражданских прав;

4) принцип ответственности - в принцип полного возмещения убытков и принцип обеспечения восстановления нарушенных прав;

5) принцип свободы воли - в принципы автономии воли, свободы договора, приобретения и осуществления прав в своем интересе и т.д.

Кроме того, коммерческому праву присущи отраслевые принципы гражданско-правового регулирования. Это прежде всего принцип диспозитивности, базирующийся на диспозитивно-дозволительном методе гражданского права, а также группа принципов, связанных с обязательственными отношениями, таких как: 1) принцип эквивалентности отношений, 2) принцип стабильности обязательств, 3) принцип невозможности передачи большего количества прав, чем имеется. Вещно-правовые отношения базируются на самостоятельном принципе неприкосновенности частной собственности.

Следует особо отметить несколько наиболее важных гражданско-правовых принципов, используемых коммерческим правом:

1. Принцип юридического равенства участников гражданских правоотношений. Существеннейший принцип коммерческого права, коренным образом выделяющий его из группы предпринимательских отношений, подлежащих регулированию предпринимательским правом и основанных на вертикальных связях субординации (власть - подчинение). Субъекты коммерческой деятельности - это всегда равные в правовом положении лица, вне зависимости от их социально-правового статуса. Равенство сторон договора обеспечивается при помощи установления специальных режимов льготного правового регулирования для "слабой" стороны в отношениях для "выравнивания" правового положения его сторон. Ярким примером реализации принципа юридического равенства сторон коммерческого отношения является право поставщика на односторонний отказ от исполнения договора поставки товаров для государственных нужд. Правила, установленные [ст. 533](http://study.garant.ru/#/document/10164072/entry/533) ГК РФ, базируются на презумпции равенства сторон этого договора, несмотря на то, что в роли заказчика выступает государство как юридическое лицо. Несмотря на столь выраженную разницу в экономическом положении контрагентов, они обладают одинаковыми юридическими возможностями и на их действия распространяются одни и те же гражданско-правовые нормы.

2. Принцип диспозитивности в коммерческом праве означает возможность участников отношений на оптовых рынках самостоятельно, по своему усмотрению и в соответствии со своими интересами выбирать варианты соответствующего поведения. Они в подавляющем большинстве случаев самостоятельно решают, вступать или не вступать в те или иные отношения друг с другом, требовать или не требовать исполнения обязательств контрагентом, обращаться за судебной защитой своих прав или нет и т.д. Как указывает В.Ф. Яковлев, принцип диспозитивности - это возможность субъектов гражданского права по своему усмотрению приобретать субъективные гражданские права и обязанности, определять в известных пределах их содержание, осуществлять их, распоряжаться ими[\*(18)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/18). Принцип диспозитивности - это закрепление за гражданами и организациями юридически обеспеченной возможности по своему усмотрению распоряжаться принадлежащими им гражданскими правами, в том числе правом на их защиту[\*(19)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/19).

3. Принцип недопустимости произвольного вмешательства в частные дела характеризует гражданское право в целом и коммерческое право как его часть в качестве отрасли частного права. В соответствии с этим принципом непосредственное вмешательство публичных образований в частные дела, в том числе в хозяйственную деятельность, коммерческую деятельность участников рынков движения товаров - товаровладельцев-собственников, допустимо только в случаях, прямо предусмотренных законом. Действие этого принципа приобретает большую актуальность в коммерческих отношениях, регулирование которых в некоторых случаях предусматривает необходимость такого вмешательства со стороны государственных структур. Согласно этому принципу законодательством предусматривается, например, возможность признания судом недействительными актов публичной власти или их неприменения при разрешении спора ([ст. 12](http://study.garant.ru/#/document/10164072/entry/12) ГК РФ), а также имущественная ответственность органов публичной власти за незаконное вмешательство в гражданские правоотношения ([ст. 16](http://study.garant.ru/#/document/10164072/entry/16) ГК РФ).

4. Принцип неприкосновенности собственности означает обеспечение собственникам товаров возможности использовать принадлежащее им имущество в своих интересах, не опасаясь его произвольного изъятия или запрета либо ограничений в использовании. Наибольшее значение этот принцип приобретает при организации торгового оборота, участники которого выступают как независимые продавцы, являющиеся собственниками товаров. Этот принцип, в свою очередь, базируется на существенном частноправовом конституционном принципе, установленном [ч. 3 ст. 35](http://study.garant.ru/#/document/10103000/entry/353) Конституции РФ, в соответствии с которым никто не может быть лишен своего имущества иначе как по решению суда, принятому на законных основаниях. Случаи изъятия товаров у их владельцев представляют собой лишь исключение из общего правила, в соответствии с которым изъятие имущества в публичных интересах также допускается лишь в прямо установленных законом случаях и с обязательной предварительной равноценной компенсацией. Этот принцип непосредственно коррелирует с принципом всемерной охраны и судебной защиты гражданских прав, в соответствии с которым участникам гражданских правоотношений предоставляются широкие возможности защиты своих прав и интересов: судебная защита, самозащита, использование мер оперативного воздействия на неисправных контрагентов и некоторых других правовых средств.

В связи с тем что основой современного торгового оборота является договор, в регулировании коммерческих отношений особую роль играют также основополагающие принципы исполнения договорных обязательств, к числу которых относятся:

1. Принцип надлежащего исполнения. Этот принцип следует из содержания [ст. 309](http://study.garant.ru/#/document/10164072/entry/309) ГК РФ, посвященной общим положениям исполнения обязательств. Он гласит, что обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства, требованиями закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований - в соответствии с обычаями делового оборота или иными обычно предъявляемыми требованиями. Содержание этого принципа составляет собственно "дисциплина в договоре", "соблюдение которой предполагает необходимость точного и своевременного исполнения сторонами договора всех своих обязанностей в строгом соответствии с условиями их соглашения и требованиями законодательства"[\*(20)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/20). С.В. Сарбаш считает, что этот принцип носит генеральный характер, потому что "он в широком смысле обнимает собой все другие: принцип реального исполнения, принцип недопустимости одностороннего отказа от исполнения обязательства, принципы сотрудничества и добросовестности"[\*(21)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/21).

2. Принцип недопустимости одностороннего отказа от исполнения обязательства установлен [ст. 310](http://study.garant.ru/#/document/10164072/entry/310) ГК РФ, согласно которой односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение его условий не допускаются, за исключением случаев, предусмотренных законом. Данный принцип именуют также принципом неизменности обязательств[\*(22)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/22) и принципом стабильности обязательств[\*(23)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/23). Для коммерческого права важность приобретает правило ст. 310 ГК РФ о том, что односторонний отказ от исполнения обязательства, связанного с осуществлением его сторонами предпринимательской деятельности, и одностороннее изменение условий такого обязательства допускаются также в случаях, предусмотренных договором, если иное не вытекает из закона или существа обязательства. Применение этого принципа в коммерческих отношениях существенно расширяет границы договорной свободы, предоставляя коммерсантам дополнительные возможности для оперативного маневрирования при решении задач, связанных с продвижением товаров по рынкам. Стабильность договорных обязательств, рассматриваемая в качестве меры защиты в общем частноправовом режиме, для профессионального торговца может стать существенным тормозом в быстрой реализации товара. С учетом того что на оптовых рынках и вообще в предпринимательской среде действуют профессиональные участники оборота, законодатель счел возможным ослабить действие принципа стабильности обязательств. Важно заметить, что указанный принцип реализуется в предпринимательской среде на договорной основе, т.е. в соответствии с принципом свободы договора.

3. Принцип реального исполнения. Требование реального исполнения выражается в необходимости исполнить обязательство в натуре: совершить именно то действие, которое составляет предмет обязательства (передать определенную вещь, выполнить определенную работу, оказать соответствующую услугу). Принцип реального исполнения следует из положения [п. 1 ст. 396](http://study.garant.ru/#/document/10164072/entry/3961) ГК РФ, согласно которому уплата неустойки и возмещение убытков в случае ненадлежащего исполнения обязательства не освобождают должника от исполнения обязательства в натуре, если иное не предусмотрено законом и договором. Реальное исполнение особенно важно в коммерческой деятельности, поскольку для покупателей важно приобретение конкретных товаров, а не возмещение убытков в иной неэквивалентной товару форме. Реализация принципа реального исполнения на товарных рынках направлена на точное исполнение обязательств в натуре; применение мер ответственности в данном случае является правом потерпевшей стороны, а не обязанностью нарушителя.

4. Принцип экономичности исполнения. Правило об экономичности исполнения, установленное ранее [ч. 2 ст. 168](http://study.garant.ru/#/document/3961100/entry/16802) ГК РСФСР 1964 г., в соответствии с которым каждая из сторон должна была исполнять свои обязанности наиболее экономичным для социалистического народного хозяйства образом, сохраняет свое значение и в сегодняшних условиях, так как оно отвечает интересам участников обязательств и может рассматриваться как обычно предъявляемое требование, призванное устранять дополнительные для сторон имущественные затраты и потери[\*(24)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/24). Экономичность исполнения, вне всякого сомнения, является вопросом частноправовой сферы должника. В некоторых случаях неэкономичность его действий может отражаться на имущественной сфере кредитора. В этом отношении суть данного принципа в современных условиях заключается в том, что неэкономичное исполнение должником своей обязанности не должно отражаться на интересе кредитора и на его правах[\*(25)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/25). Другими словами, если обязательство исполняется должником, с точки зрения кредитора, неэкономично, то реализация этого принципа должна предполагать, что разница между исполнением, проведенным экономично, и исполнением, проведенным неэкономично, должна восполняться за счет должника. В торговом обороте такие ситуации обычно разрешаются в исковом порядке, так как существующее законодательство не содержит предписаний, касающихся критериев установления экономичности исполнения. Определенным путем к решению проблемы реализации этого принципа на практике может служить систематическое применение его в совокупности с принципом разумности и добросовестности. Так, например, в одном из [постановлений](http://study.garant.ru/#/document/12109120/entry/902) Пленум ВАС РФ указал, что, если порядок распределения транспортных расходов по доставке товара договором не установлен, суд путем толкования условий такого договора должен выяснить действительную волю сторон с учетом практики их взаимоотношений[\*(26)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/26).

Как регулятор предпринимательской деятельности коммерческое право субсидиарно использует принципы предпринимательского (хозяйственного) права, имеющие отношение к предмету регулируемых им общественных отношений. Многие из принципов предпринимательского права совпадают с конституционными, общеправовыми и частноправовыми принципами, рассмотренными выше. Для коммерческого права существенное значение приобретают принципы, определяемые, с одной стороны, спецификой собственно предпринимательской деятельности, а с другой стороны, особым характером публично-правового вмешательства в сферу частноправовых интересов товаровладельцев.

1. Принцип единства экономического пространства. [Статья 8](http://study.garant.ru/#/document/10103000/entry/801) Конституции РФ гарантирует единство экономического пространства в Российской Федерации, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств. Современное отечественное законодательство не содержит легального определения термина "экономическое пространство". Представляется, что в целях коммерческого права под "экономическим пространством" следует понимать не столько геоэкономическую категорию, сколько экономическое пространство оптового рынка товаров и сопутствующих ему услуг. Применительно к коммерческим отношениям единство экономического пространства предполагает:

а) единую нормативно-правовую базу осуществления коммерческой деятельности с верховенством федеральных законов в системе источников регулирования предпринимательской деятельности в целом;

б) единые на всей территории страны требования к предпринимателям-коммерсантам, в том числе и на этапе их регистрации в качестве таковых;

в) отсутствие законодательных ограничений свободы выбора контрагента на оптовых рынках товаров;

г) единую денежную единицу и централизованную денежную эмиссию[\*(27)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/27).

2. Принцип возмездности коммерческих обязательств. Реализация этого принципа в правовом регулировании коммерческих отношений сводится, с одной стороны, к презюмированию возмездности любой коммерческой сделки, а с другой стороны, к установлению в связи с этим специальных правил правового регулирования отношений (прежде всего договорных отношений), когда в них одна из сторон участвует с коммерческой целью. Таковы, например, правила, установленные законодателем для коммерческих вариантов представительства, предоставляющие контрагенту коммерсанта преимущества в прекращении договорных обязательств или установление для коммерческих представителей специальных правил поведения, обязываний и т.п. ([п. 3 ст. 977](http://study.garant.ru/#/document/10164072/entry/9773) ГК РФ), а также применение к коммерсантам особой формы ответственности без учета вины ([п. 3 ст. 401](http://study.garant.ru/#/document/10164072/entry/4013) ГК РФ). Недопустимость любых вариантов дарения между коммерческими организациями ([подп. 4 ст. 575](http://study.garant.ru/#/document/10164072/entry/5754) ГК РФ) является также одним из примеров реализации принципа возмездности коммерческих отношений.

3. Принцип свободы конкуренции и ограничения монополистической деятельности. На необходимость поддержки конкуренции указывается в [ст. 8](http://study.garant.ru/#/document/10103000/entry/8) Конституции РФ. Согласно [ч. 2 ст. 34](http://study.garant.ru/#/document/10103000/entry/3402) Конституции РФ не допускается экономическая деятельность, направленная на монополизацию и недобросовестную конкуренцию. Создание конкурентной среды является мощным стимулом для развития экономических отношений в сфере торговли, сдерживания цен и регулирования оптимального ценообразования. С другой стороны, установлению стабильных и справедливых цен способствует государственное ограничение монополистической деятельности, в том числе и на оптовых рынках. Регулирование монополистической деятельности необходимо для улучшения качества товаров, снижения их цены, создания на рынке товаров благоприятных условий для их сбыта и приобретения. Механизмом, сдерживающим монополистические тенденции на рынке, является конкуренция. Добросовестная конкуренция подразумевает экономически обоснованные и социально оправданные методы соперничества между коммерсантами. Благодаря конкуренции успех и прибыльность коммерческой деятельности достигаются за счет улучшения использования маркетинговых ходов и рекламных кампаний по реализации товаров и повышения качества услуг, связанных с их продвижением на рынке.

4. Принцип государственного регулирования. Этот принцип непосредственно связан с принципом ограничения монополистической деятельности. Однако вмешательство государства в сферу коммерческих отношений не ограничивается регулированием деятельности монополий. Воздействие государства на коммерцию связано с необходимостью достижения наиболее оптимального соотношения государственного регулирования торговой деятельности с интересами товаровладельцев, оптовых потребителей, а также потребителей услуг на товарных рынках. Главной задачей государства в этом направлении является использование экономических, а не административно-хозяйственных методов воздействия. Следует помнить, что государство призвано не ограничивать коммерческую деятельность, а способствовать защите конечных потребителей товаров, обеспечивая в соответствии с [п. 2 ст. 1](http://study.garant.ru/#/document/10164072/entry/19992) ГК РФ защиту основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства.

5. Принцип баланса (сочетания) частных и публичных интересов. При осуществлении государственного регулирования коммерческих отношений государство ограждает интересы общества от недобросовестных действий коммерсантов, обеспечивая общественные интересы. Такой подход прямо вытекает из предусмотренного в [ст. 7](http://study.garant.ru/#/document/10103000/entry/7) Конституции РФ положения, согласно которому Россия является социальным государством. Коммерческая деятельность кроме гражданского законодательства опосредуется рядом публично-правовых норм, сужающих сферу свободы коммерсантов. Создание публично-правовой базы правового регулирования коммерческой деятельности должно не только исходить из соблюдения интересов государства, предъявляющих специальные требования к деятельности участников торговых рынков, но и учитывать интересы товаровладельцев и производителей работ и лиц, оказывающих услуги на рынках товаров по созданию для них выгодных для предпринимательства условий. Поэтому соблюдение принципа баланса частных и публичных интересов является залогом успешного развития предпринимательства вообще и коммерческой деятельности в частности.

1.5. Понятие и виды коммерческих правоотношений

1.5.1. Понятие и особенности коммерческих правоотношений

В процессе коммерческой деятельности ее участники вступают в многообразное количество связей, содержанием которых являются действия по приобретению и отчуждению товаров, оказанию различного рода услуг, связанных с продвижением товаров на оптовых рынках. Все эти отношения регулируются нормами коммерческого права и являются коммерческими правоотношениями. Коммерческими правоотношениями являются общественные отношения, связанные с профессиональным осуществлением коммерческой деятельности по продвижению товаров на оптовых рынках, смежные с ними отношения некоммерческого характера и отношения по государственному регулированию коммерческой деятельности, урегулированные нормами коммерческого права.

Коммерческому правоотношению как одному из видов правоотношений присущи общие признаки, характерные для всех правоотношений: 1) возникновение, изменение или прекращение только на основе правовых норм, которые непосредственно порождают правоотношения и реализуются через них; 2) связанность субъектов правоотношений взаимными правами и обязанностями; 3) волевой характер; 4) охрана со стороны государства; 5) индивидуализированность субъектов, строгая определенность их взаимного поведения, персонификация прав и обязанностей[\*(28)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/28).

Коммерческие правоотношения имеют ряд специфических, присущих только им особенностей: 1) эти отношения возникают в особой сфере человеческой деятельности - в сфере оптовой торговли, они имеют специальный направленный характер; 2) эти отношения возникают между профессионалами, в них исключается наличие участников, действующих на непрофессиональной основе; 3) эти отношения существуют всегда на возмездной основе, их отличительной особенностью является обязательное извлечение прибыли одной или несколькими сторонами правоотношения; 4) эти отношения складываются в условиях действия торгового рынка товаров, что обусловливает необходимость их специальной организации; 5) эти отношения протекают в особом режиме конкуренции, в условиях конкурентной среды, нуждаясь в формировании правовой защиты; 6) эти отношения нуждаются в специальном правовом режиме контроля со стороны государства.

С.Н. Постовой по субъектному признаку в коммерческом праве выделяет пять видов правоотношений: 1) правоотношение производителя с потребителем; 2) правоотношение производителя с посредником; 3) правоотношение между потребителями; 4) правоотношение между продавцами и субъектами, обслуживающими сферу торгов[\*(29)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/29). Представляется, что отношения между потребителями не входят в сферу правового регулирования коммерческого права и поэтому не являются разновидностью коммерческих правоотношений. Кроме того, особым видом отношений в коммерческом праве являются отношения между участниками коммерческого оборота и государством, выполняющим регулятивные и охранительные функции в сфере правового регулирования торговли.

1.5.2. Виды коммерческих правоотношений

Среди всего разнообразия общественных отношений в сфере торговли можно выделить несколько групп коммерческих правоотношений:

1) обязательственные правоотношения, возникающие на основании заключенных договоров: между производителями и их поставщиками по закупке сырья, материалов и оборудования для нужд производства; между производителями и оптовыми продавцами; между оптовыми продавцами и оптовыми потребителями (розничными торговцами) по выводу товаров на розничные рынки; сервисные обязательства - договоры, способствующие продвижению товаров на рынке и обеспечению их реализации (по доставке и транспортировке, хранению товаров, оказанию маркетинговых, информационных услуг и др.);

2) организационные правоотношения участников коммерческой деятельности с органами исполнительной власти и местного самоуправления по вопросам организации торговли (например, торговли на ярмарках ([ст. 11](http://study.garant.ru/#/document/12171992/entry/11) ФЗ о ГРТД)), размещения торговых объектов ([ст. 10](http://study.garant.ru/#/document/12171992/entry/10) ФЗ о ГРТД), осуществляемых на договорной основе;

3) отношения, связанные с государственным регулированием торговой деятельности, в частности с антимонопольным регулированием торговли, государственным и муниципальным контролем и надзором;

4) правоотношения между ассоциациями, союзами и иными некоммерческими организациями, объединяющими субъектов коммерческой деятельности на договорной основе.

1. Обязательственные правоотношения составляют основную часть коммерческих правоотношений. Поскольку под объектом любого правоотношения в праве понимаются действия (или бездействие), которые должна совершить обязанная сторона (или соответственно воздержаться от их совершения)[\*(30)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/30), то объектом коммерческого правоотношения соответственно является деятельность сторон договора направленная на достижение правовой цели коммерческой сделки.

Исходя из этого, можно выделить несколько групп обязательственных коммерческих правоотношений:

1) отчуждательные коммерческие обязательства, к числу которых следует относить некоторые виды купли-продажи, мену, товарный кредит и иные. Из всего многообразия купли-продажи признакам коммерческих правоотношений отвечают только конструкции поставки, мены, дистрибуции, поставки для государственных нужд и контрактации;

2) посреднические коммерческие обязательства - это отношения товаровладельцев с различными коммерческими представителями, действующими на оптовых рынках с целями продвижения товаров: коммерческими посредниками, комиссионерами, агентами, биржевыми посредниками и др.;

3) отношения в сфере интеллектуальной собственности, связанные с использованием коммерческих и фирменных наименований, товарных знаков и иных средств индивидуализации товаров, включая исключительные права на товар;

4) сервисные (обслуживающие) обязательства - это группа отношений, способствующих сбыту и продвижению товаров на оптовых рынках, в которую включаются отношения в сфере страхования, хранения, транспортировки товаров и связанных с ней услуг (например, транспортной экспедиции), а также маркетинговые работы, распространение рекламы, иные виды услуг в этом направлении;

5) кондикционные и деликтные обязательства, возникающие в коммерческих отношениях, связаны с возможностью причинения вреда здоровью человека при изготовлении, обороте и употреблении (использовании) продукции, а также при утилизации или уничтожении некачественной и опасной продукции. Такого рода отношения также могут возникать в связи с вероятностью угрозы жизни или здоровью граждан, имуществу физических или юридических лиц, государственному или муниципальному имуществу, окружающей среде, жизни или здоровью животных и растений[\*(31)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/31).

2. Организационные правоотношения участников коммерческой деятельности с органами исполнительной власти и местного самоуправления по вопросам организации торговли. Взаимоотношения коммерсантов и органов государственной и муниципальной власти обоюдовыгодны: 1) для коммерсантов создаются условия для более выгодной торговли, укрепления и расширения торговых сетей, развития малого и среднего бизнеса; 2) для государственных и муниципальных образований содействие продвижению товаров позволяет в большей степени удовлетворить запросы потребителей, организовать и контролировать торговлю, вкладывать бюджетные средства в коммерческие рынки с целью их быстрого и эффективного возвращения. Кроме того, такая политика местной и государственной власти создает дополнительные рабочие места, способствует развитию здоровой конкуренции, а полученные дополнительные средства в бюджет направляются и на развитие коммерческого дела, и на социальные нужды граждан.

Однако в процессе взаимодействия коммерсантов с государственными или муниципальными структурами на почве исполнения последними контрольно-надзорных функций возникают определенные злоупотребления. В целях защиты прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при проведении федеральными органами исполнительной власти, органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации государственного контроля (надзора) был принят Федеральный закон от 26 декабря 2008 г. N 294-ФЗ "О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля"[\*(32)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/32). В соответствии со [ст. 3](http://study.garant.ru/#/document/12164247/entry/3) этого Закона основными принципами защиты прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при проведении государственного контроля (надзора) являются:

1) преимущественно уведомительный порядок начала осуществления отдельных видов предпринимательской деятельности;

2) презумпция добросовестности юридических лиц, индивидуальных предпринимателей;

3) открытость и доступность для юридических лиц, индивидуальных предпринимателей нормативных правовых актов Российской Федерации, муниципальных правовых актов;

4) проведение проверок в соответствии с полномочиями органа государственного контроля (надзора), органа муниципального контроля, их должностных лиц;

5) недопустимость проводимых в отношении одного юридического лица или одного индивидуального предпринимателя несколькими органами государственного контроля (надзора), органами муниципального контроля проверок исполнения одних и тех же обязательных требований и требований, установленных муниципальными правовыми актами;

6) недопустимость требования о получении юридическими лицами, индивидуальными предпринимателями разрешений, заключений и иных документов, выдаваемых органами государственной власти, органами местного самоуправления, для начала осуществления предпринимательской деятельности, за исключением случаев, предусмотренных федеральными законами;

7) ответственность органов государственного контроля (надзора), органов муниципального контроля, их должностных лиц за нарушение законодательства Российской Федерации при осуществлении государственного контроля (надзора), муниципального контроля;

8) недопустимость взимания органами государственного контроля (надзора), органами муниципального контроля с юридических лиц, индивидуальных предпринимателей платы за проведение мероприятий по контролю;

9) финансирование за счет средств соответствующих бюджетов проводимых органами государственного контроля (надзора), органами муниципального контроля проверок, в том числе мероприятий по контролю;

10) разграничение полномочий федеральных органов исполнительной власти в соответствующих сферах деятельности, уполномоченных на осуществление федерального государственного контроля (надзора), органов государственной власти субъектов Российской Федерации в соответствующих сферах деятельности, уполномоченных на осуществление регионального государственного контроля (надзора), на основании федеральных законов и законов субъектов Российской Федерации.

3. Отношения, связанные с государственным регулированием обращения отдельных видов товаров.

В соответствии с [ч. 2 ст. 1](http://study.garant.ru/#/document/12171992/entry/102) ФЗ о ГРТД государственное регулирование торговли осуществляется в целях: 1) обеспечения единства экономического пространства в Российской Федерации путем установления требований к организации и осуществлению торговой деятельности; 2) развития торговой деятельности в целях удовлетворения потребностей отраслей экономики в произведенной продукции, обеспечения доступности товаров для населения, формирования конкурентной среды, поддержки российских производителей товаров; 3) обеспечения соблюдения прав и законных интересов юридических лиц, индивидуальных предпринимателей, осуществляющих торговую деятельность и поставки производимых или закупаемых товаров, предназначенных для использования их в предпринимательской деятельности, в том числе для продажи или перепродажи; 4) обеспечения баланса экономических интересов субъектов коммерческой деятельности, а также обеспечения при этом соблюдения прав и законных интересов населения.

В коммерческой деятельности правоотношения с государственными органами исполнительной власти возникают в различных сферах деятельности: 1) при формировании конкурентной среды в целях защиты конкуренции[\*(33)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/33); 2) в сфере антимонопольного законодательства[\*(34)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/34); 3) в сфере государственной регистрации товаров[\*(35)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/35); 4) в сфере государственного регулирования цен на товары[\*(36)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/36); 5) в сфере технического регулирования товаров[\*(37)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/37); 6) в системе государственных стандартов[\*(38)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/38); 7) в лицензировании коммерческой деятельности[\*(39)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/39); 8) в сфере государственного контроля (надзора) в торговле ([ст. 16](http://study.garant.ru/#/document/12171992/entry/16) ФЗ о ГРТД).

Правоотношения, связанные с государственным регулированием коммерческой деятельности, можно систематизировать по содержанию, на которое направлены эти отношения, и по методам воздействия на коммерческий оборот. Содержанием правоотношений, возникающих в связи с государственным регулированием торговли, является обеспечение публичных интересов: 1) безопасности общества от возможных неблагоприятных последствий ведения предпринимательства; 2) стабильных макроэкономических процессов; 3) конкуренции; 4) защиты прав участников коммерческой деятельности; 5) защиты прав потребителей; 6) защиты жизни и здоровья граждан и т.п.

Для решения этих задач государство использует определенные методы регулирования: 1) установление требований к организации и осуществлению торговой деятельности; 2) антимонопольное регулирование в этой области; 3) информационное обеспечение в этой области; 4) государственный контроль (надзор) и муниципальный контроль в области торговли ([ч. 1 ст. 4](http://study.garant.ru/#/document/12171992/entry/401) ФЗ о ГРТД).

4. Правоотношения между ассоциациями, союзами и иными некоммерческими организациями, объединяющими субъектов коммерческой деятельности на договорной основе. Согласно [ч. 2 ст. 7](http://study.garant.ru/#/document/12171992/entry/702) ФЗ о ГРТД некоммерческие организации, объединяющие субъектов коммерческой деятельности, вправе принимать участие в формировании и реализации государственной политики в области торговой деятельности, которое может осуществляться на основе соглашений между ассоциациями, союзами и иными некоммерческими организациями в целях формирования принципа добросовестности при заключении между ними договоров и исполнении ими договоров ([ч. 1 ст. 12](http://study.garant.ru/#/document/12171992/entry/121) ФЗ о ГРТД). Объектами таких правоотношений, в частности, являются: 1) разработка проектов нормативных правовых актов Российской Федерации в области торговой деятельности, региональных и муниципальных программ развития торговли; 2) анализ финансовых, экономических, социальных и иных показателей развития торговли; 3) оценка эффективности применения мер по ее поддержке; 4) подготовка прогнозов развития торговли на территориях субъектов Российской Федерации, муниципальных образований; 5) распространение российского и иностранного опыта в области торговой деятельности; 6) предоставление необходимой информации для формирования и реализации государственной политики в области торговой деятельности; 7) формирование предложений о совершенствовании торговой деятельности.

1.6. Источники коммерческого права России

Источниками права является совокупность нормативных актов, в которых содержатся нормы права, направленные на регулирование того или иного вида общественных отношений. В России правовое обеспечение в сфере торговли продолжает формироваться в рамках гражданского законодательства.

1. Правовой основой торгового законодательства является Конституция РФ. В ней также содержатся нормы коммерческого права. Так, [ст. 8](http://study.garant.ru/#/document/10103000/entry/801) гласит, что в Российской Федерации гарантируется единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности. [Статья 34](http://study.garant.ru/#/document/10103000/entry/3401) гарантирует каждому право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности. [Статья 71](http://study.garant.ru/#/document/10103000/entry/71) Конституции РФ отнесла к ведению РФ гражданское и арбитражно-процессуальное законодательство. Соответственно [п. 2 ст. 3](http://study.garant.ru/#/document/10164072/entry/30002) ГК РФ устанавливает, что гражданское законодательство состоит из ГК РФ и принятых в соответствии с ним иных федеральных законов, регулирующих гражданские отношения.

2. В силу того что коммерческое право есть сфера частноправового регулирования, основным для него является важнейший Федеральный закон - Гражданский кодекс Российской Федерации (ГК РФ), выступающий стержнем частного права и объединяющий как общие его нормы, так и специальные нормы, регулирующие предпринимательскую деятельность. ГК РФ - основной законодательный акт, объединяющий нормы частного права, включая те из них, которые отражают особенности регулирования предпринимательской деятельности. Например, в [п. 1 ст. 49](http://study.garant.ru/#/document/10164072/entry/4901) ГК РФ прямо указывается, что отдельными видами деятельности, перечень которых определяется законом, юридическое лицо может заниматься только на основании специального разрешения (лицензии).

Согласно [ст. 2](http://study.garant.ru/#/document/10164072/entry/2) ГК РФ гражданское законодательство: 1) определяет правовое положение участников гражданского оборота; 2) определяет основания возникновения и порядок осуществления права собственности и других вещных прав, прав на результаты интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации (интеллектуальных прав); 3) регулирует договорные и иные обязательства, а также другие имущественные и личные неимущественные отношения, основанные на равенстве, автономии воли и имущественной самостоятельности участников. ГК РФ регулирует отношения между лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность, или с их участием, определяет правовые начала функционирования рыночного хозяйства: неприкосновенность собственности, свободу договора, недопустимость вмешательства кого-либо в частные дела, равенство различных форм собственности и т.п.

3. Федеральные законы. ГК РФ посвятил понятию "гражданское законодательство" специальную статью 3. В частности, ее [п. 2](http://study.garant.ru/#/document/10164072/entry/30002) предусматривает, что гражданское законодательство состоит из Гражданского кодекса и принятых в соответствии с ним иных федеральных законов. В российском коммерческом законодательстве особенности правового регулирования предпринимательской деятельности находят выражение непосредственно как в самом ГК РФ ([п. 1 ст. 2](http://study.garant.ru/#/document/10164072/entry/200001)), так и в ряде специальных нормативных актов. Таковыми, например, являются [Федеральный закон](http://study.garant.ru/#/document/10105712/entry/0) "Об акционерных обществах"[\*(40)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/40), [Федеральный закон](http://study.garant.ru/#/document/12148517/entry/0) "О защите конкуренции"[\*(41)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/41) (ЗоЗК), [Федеральный закон](http://study.garant.ru/#/document/12191965/entry/0) от 21 ноября 2011 г. N 325-ФЗ "Об организованных торгах"[\*(42)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/42), [Федеральный закон](http://study.garant.ru/#/document/12188083/entry/0) от 18 июля 2011 г. N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц"[\*(43)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/43), [Федеральный закон](http://study.garant.ru/#/document/10104442/entry/0) от 17 августа 1995 г. N 147-ФЗ "О естественных монополиях"[\*(44)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/44), [Федеральный закон](http://study.garant.ru/#/document/180608/entry/0) от 24 июня 1999 г. N 122-ФЗ "Об особенностях несостоятельности (банкротства) субъектов естественных монополий топливно-энергетического комплекса"[\*(45)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/45), [Федеральный закон](http://study.garant.ru/#/document/190400/entry/0) от 30 декабря 2006 г. N 271-ФЗ "О розничных рынках и о внесении изменений в Трудовой кодекс Российской Федерации"[\*(46)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/46), [Федеральный закон](http://study.garant.ru/#/document/12117866/entry/0) от 2 января 2000 г. N 29-ФЗ "О качестве и безопасности пищевых продуктов"[\*(47)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/47), [Федеральный закон](http://study.garant.ru/#/document/10105489/entry/0) от 22 ноября 1995 г. N 171-ФЗ "О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции"[\*(48)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/48), [Федеральный закон](http://study.garant.ru/#/document/183519/entry/0) от 10 июля 2001 г. N 87-ФЗ "Об ограничении курения табака"[\*(49)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/49), [Федеральный закон](http://study.garant.ru/#/document/12168369/entry/0) от 18 июля 2009 г. N 177-ФЗ "О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в связи с совершенствованием контроля за оборотом прекурсоров наркотических средств и психотропных веществ"[\*(50)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/50) и многие другие специальные нормативные акты.

В связи с необходимостью совершенствования правового регулирования государственного вмешательства в сферу свободной торговли 28 декабря 2009 г. Государственной Думой ФС РФ был принят [Федеральный закон](http://study.garant.ru/#/document/12171992/entry/0) N 381-ФЗ "Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации"[\*(51)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/51), установивший базовые принципы и правила организации и осуществления государственного контроля, антимонопольного регулирования и информационного обеспечения в области оптовой и розничной торговли.

Большую роль в торговом обороте играют нормативные правовые акты, регулирующие деятельность транспорта: [Кодекс](http://study.garant.ru/#/document/12122218/entry/0) внутреннего водного транспорта[\*(52)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/52); [Воздушный кодекс](http://study.garant.ru/#/document/10200300/entry/0) [\*(53)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/53); [Кодекс](http://study.garant.ru/#/document/12115482/entry/0) торгового мореплавания[\*(54)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/54); [Устав](http://study.garant.ru/#/document/12129475/entry/0) железнодорожного транспорта РФ[\*(55)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/55).

Важными законами в области коммерческого права являются: [Закон](http://study.garant.ru/#/document/10102727/entry/0) РФ от 7 июля 1993 г. "О торгово-промышленных палатах в Российской Федерации"[\*(56)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/56); [Федеральный закон](http://study.garant.ru/#/document/12129354/entry/0) от 27 декабря 2002 г. "О техническом регулировании"[\*(57)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/57); [Федеральный закон](http://study.garant.ru/#/document/12133486/entry/0) от 8 декабря 2003 г. "Об основах государственного регулирования внешнеторговой деятельности"[\*(58)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/58) и др.

4. Подзаконные акты. Нормативные акты, не относящиеся к законам, являются подзаконными. Это нормативные акты Президента РФ и Правительства РФ, министерств и ведомств, органов местного самоуправления. Среди них ведущую роль играют нормативные акты, издаваемые Президентом РФ и Правительством РФ. [Статья 3](http://study.garant.ru/#/document/10164072/entry/3) ГК РФ ограничивается в отношении указов Президента Российской Федерации установлением того, что они не должны противоречить Кодексу и иным законам. Конституция РФ лишь самым общим образом определяет направления деятельности Президента Российской Федерации ([ст. 83-89](http://study.garant.ru/#/document/10103000/entry/83)). В [п. 2](http://study.garant.ru/#/document/10103000/entry/9002) и [3 ст. 90](http://study.garant.ru/#/document/10103000/entry/903) Конституции РФ, посвященным принимаемым Президентом РФ актам, предусмотрено, что его указы обязательны для исполнения на всей территории Российской Федерации и не должны противоречить Конституции РФ, а также федеральным законам. Отсутствие в Конституции РФ перечня вопросов, подлежащих регулированию только законом, позволяет толковать правотворческую деятельность Президента РФ достаточно широко. В качестве примеров можно привести [Указ](http://study.garant.ru/#/document/2108980/entry/0) Президента РФ от 18 июня 1996 г. N 933 "О Федеральной целевой программе стабилизации и развития агропромышленного производства в Российской Федерации на 1996-2000 годы"[\*(59)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/59), [Указ](http://study.garant.ru/#/document/10200555/entry/0) Президента РФ от 8 апреля 1997 г. N 305 "О первоочередных мерах по предотвращению коррупции и сокращению бюджетных расходов при организации закупки продукции для государственных нужд"[\*(60)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/60), [Указ](http://study.garant.ru/#/document/10104219/entry/0) Президента РФ от 29 января 1992 г. N 65 "О свободе торговли"[\*(61)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/61), [Указ](http://study.garant.ru/#/document/10103676/entry/0) Президента РФ от 28 февраля 1995 г. N 221 "О мерах по упорядочению государственного регулирования цен (тарифов)"[\*(62)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/62), [Указ](http://study.garant.ru/#/document/10102753/entry/0) Президента РФ от 22 сентября 1993 г. N 1401 "Об упорядочении расчетов за сельскохозяйственную продукцию и продовольственные товары"[\*(63)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/63).

Постановления Правительства РФ, непосредственно касающиеся вопросов регулирования торговой деятельности, особенно в связи с принятием [Федерального закона](http://study.garant.ru/#/document/12129354/entry/0) "О техническом регулировании"[\*(64)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/64). В их числе [Постановление](http://study.garant.ru/#/document/12135835/entry/0) Правительства РФ от 17 июня 2004 г. N 294 "О Федеральном агентстве по техническому регулированию и метрологии"[\*(65)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/65), [Постановление](http://study.garant.ru/#/document/194382/entry/0) Правительства РФ от 19 ноября 2008 г. N 858 "О порядке разработки и утверждения сводов правил"[\*(66)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/66), [Постановление](http://study.garant.ru/#/document/186683/entry/0) Правительства РФ от 23 января 2004 г. N 32 "О регистрации и размере платы за регистрацию системы добровольной сертификации"[\*(67)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/67), [Постановление](http://study.garant.ru/#/document/12142098/entry/0) Правительства РФ от 15 сентября 2005 г. N 569 "О Положении об осуществлении государственного санитарно-эпидемиологического надзора в Российской Федерации"[\*(68)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/68), [Постановление](http://study.garant.ru/#/document/12136495/entry/0) Правительства РФ от 30 июля 2004 N 401 "О Федеральной службе по экологическому, технологическому и атомному надзору"[\*(69)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/69), [Постановление](http://study.garant.ru/#/document/12169668/entry/0) Правительства РФ от 15 сентября 2009 г. N 753 "Об утверждении технического регламента о безопасности машин и оборудования"[\*(70)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/70) и ряд других.

Указы Президента РФ и постановления Правительства РФ отличаются по юридической силе от закона, в частности, тем, что в случае противоречия вышестоящему акту (кодексу или иному закону) суд, установивший указанное противоречие, не только может, но и обязан применить взамен указа или постановления Правительства соответственно кодекс или соответствующий закон.

Помимо правовых актов (законов, указов Президента РФ и постановлений Правительства РФ) к источникам коммерческого права также относятся акты министерств и иных федеральных органов исполнительной власти (в общепринятой ранее терминологии - "ведомственные акты"). В [п. 7 ст. 3](http://study.garant.ru/#/document/10164072/entry/3307) ГК РФ предусмотрено, что органы исполнительной власти могут издавать акты, содержащие нормы гражданского права, в случаях и в пределах, предусмотренных Кодексом, другими законами и иными правовыми актами, т.е. как указами Президента РФ, так и постановлениями Правительства РФ. Следовательно, издание любого ведомственного акта должно быть основано на указании, содержащемся в правовом акте. ГК РФ содержит несколько отсылок к различного рода правилам, без конкретизации того, кто именно должен их утверждать, ограничившись указанием на необходимость соответствия закону, прямо названному в определенной статье Кодекса. Так, в силу [п. 2 ст. 784](http://study.garant.ru/#/document/10164072/entry/7842) ГК РФ условия перевозки грузов, пассажиров и багажа определяются транспортными [уставами](http://study.garant.ru/#/multilink/57657436/paragraph/216/number/2) и [кодексами](http://study.garant.ru/#/multilink/57657436/paragraph/216/number/3), иными [законами](http://study.garant.ru/#/document/12112506/entry/0) и издаваемыми в соответствии с ними [правилами](http://study.garant.ru/#/multilink/57657436/paragraph/216/number/5). Подобного рода правила различны: например, [Правила](http://study.garant.ru/#/document/12154857/entry/1000), установленные [Постановлением](http://study.garant.ru/#/document/12154857/entry/0) Правительства РФ от 23 июля 2007 г. N 468 "Об утверждении Правил осуществления государственного контроля в области регулирования тарифов и надбавок"[\*(71)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/71), [Правила](http://study.garant.ru/#/document/12123871/entry/1000) осуществления государственных закупочных и товарных интервенций для регулирования рынка сельскохозяйственной продукции, сырья и продовольствия, утвержденные [Постановлением](http://study.garant.ru/#/document/12123871/entry/0) Правительства РФ от 3 августа 2001 г.[\*(72)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/72) N 580, [Правила стандартизации](http://study.garant.ru/#/document/12159230/entry/0) ПР 50.1.024-2005 "Основные положения и порядок проведения работ по разработке, ведению и применению общероссийских классификаторов"[\*(73)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/73), [постановление](http://study.garant.ru/#/document/194382/entry/0) Правительства РФ от 19 ноября 2008 г. N 858 "О порядке разработки и утверждения сводов правил"[\*(74)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/74) и иные.

К числу таких актов, в частности, относятся [приказ](http://study.garant.ru/#/document/12166717/entry/0) Минсельхоза России от 27 марта 2009 г. N 110 "Об определении предельных уровней минимальных цен на зерно при проведении государственных закупочных интервенций в 2009 году"[\*(75)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/75), [приказ](http://study.garant.ru/#/document/195220/entry/0) Минпромторга России от 12 февраля 2009 г. N 56 "Об утверждении Административного регламента исполнения Федеральным агентством по техническому регулированию и метрологии государственной функции по ведению федерального каталога продукции для федеральных государственных нужд"[\*(76)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/76), приказы Ростехрегулирования [от 31 октября 2008 г. N 3469](http://study.garant.ru/#/document/194362/entry/0) "Об утверждении Перечня национальных стандартов, в результате применения которых на добровольной основе обеспечивается соблюдение требований Федерального закона от 24 июня 2008 г. N 90-ФЗ "Технический регламент на масложировую продукцию"[\*(77)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/77), [N 3468](http://study.garant.ru/#/document/194361/entry/0) "Об утверждении Перечня национальных стандартов, в результате применения которых на добровольной основе обеспечивается соблюдение требований Федерального закона от 12 июня 2008 г. N 88-ФЗ "Технический регламент на молоко и молочную продукцию"[\*(78)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/78) и ряд других нормативных актов.

Нормативные акты федеральных органов исполнительной власти, которые затрагивают права, свободы и обязанности человека и гражданина, устанавливают правовой статус организаций или имеют межведомственный характер, подлежат государственной регистрации в Министерстве юстиции РФ. Кроме того, они должны быть в обязательном порядке (кроме актов, которые содержат сведения, составляющие государственную тайну или носящие конфиденциальный характер) официально опубликованы.

5. Международные соглашения. Конституция РФ ([п. 4 ст. 15](http://study.garant.ru/#/document/10103000/entry/1504)) объявила общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации составной частью ее правовой системы. В Конституции РФ закреплен приоритет правил международных договоров по отношению к правилам, включенным в национальные законы: если международным договором РФ установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора. Конституция РФ также предопределила их приоритет по отношению ко всем другим правовым нормам. [Закон](http://study.garant.ru/#/document/10103790/entry/0) "О международных договорах РФ" в развитие приведенных правил Конституции РФ указал на то, что положения официально опубликованных международных договоров РФ, не требующие издания внутригосударственных актов для их применения, действуют в РФ непосредственно. Для осуществления иных положений международных договоров РФ принимаются соответствующие внутригосударственные акты (ст. 15). Эти правила Конституции РФ отражены в [ст. 7](http://study.garant.ru/#/document/10164072/entry/7) ГК РФ с акцентом на то, что непосредственное применение международных договоров к гражданским (тем самым и договорным) отношениям возможно во всех случаях, кроме тех, когда из международного договора следует, что для его применения требуется издание внутригосударственного акта.

Среди международных актов особое место занимают многосторонние договоры (конвенции), имеющие прямое отношение к регулированию гражданских договорных отношений. Следует прежде всего указать на [Конвенцию](http://study.garant.ru/#/document/10104469/entry/0) ООН "О договорах международной купли-продажи товаров" (Венскую конвенцию[\*(79)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/79)). Россия участвует и в иных аналогичных многосторонних соглашениях, включая, в частности, такие имеющие непосредственное отношение к договорам, как [Женевская конвенция](http://study.garant.ru/#/document/2540495/entry/0) о договоре международной дорожной перевозки грузов[\*(80)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/80) (имеются в виду автомобильные перевозки), [Варшавская конвенция](http://study.garant.ru/#/document/10106270/entry/0) для унификации некоторых правил, касающихся международной воздушной перевозки[\*(81)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/81), [Афинская конвенция](http://study.garant.ru/#/document/2540727/entry/0) о перевозке морем пассажиров и их багажа, [Международная конвенция](http://study.garant.ru/#/document/2540723/entry/0) об унификации некоторых правил, относящихся к перевозке пассажиров морем, от 29 апреля 1961 г.[\*(82)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/82) и многие другие.

В связи с укреплением и расширением международных торговых связей, гармонизацией и укреплением торгового законодательства Россия также является участницей некоторых региональных соглашений, например [соглашения](http://study.garant.ru/#/document/10101167/entry/0) стран СНГ "О создании зоны свободной торговли" от 15 апреля 1994 г.[\*(83)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/83) или [соглашения](http://study.garant.ru/#/document/1156069/entry/0) между Правительством РФ и Правительством Республики Узбекистан от 4 мая 2005 г. "О принципах взимания косвенных налогов во взаимной торговле"[\*(84)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/84) и др.

Б.И. Пугинский указывает, что "некоторые из высших органов ЕС - Совет и Комиссия - наделены правом издавать нормативные правовые акты: регламенты, директивы, решения, рекомендации и заключения. Регламенты служат актами прямого действия и обязательны для каждого государства - члена ЕС. Директивы содержат обязательные положения для государств, которым они адресуются, и реализуются на основании правовых актов, издаваемых этими государствами. Решения обязательны лишь для субъектов, которым они адресованы. Рекомендации и заключения не носят императивно обязывающего характера"[\*(85)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/85).

6. Обычаи делового оборота. Важное значение в регулировании коммерческих отношений имеют обычаи делового оборота. "Правовые обычаи как особая разновидность обычаев являются формой (источником) права, обладают юридической нормативностью, установлены в качестве правила в отношении неопределенного круга лиц и занимают особое место в механизме правового регулирования, при этом на разных исторических этапах и в разных отраслях права их роль и значение различны"[\*(86)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/86). Обычаем делового оборота признается сложившееся и широко применяемое в какой-либо области предпринимательской деятельности правило поведения, не предусмотренное законодательством, независимо от того, зафиксировано ли оно в каком-либо документе ([п. 1 ст. 5](http://study.garant.ru/#/document/10164072/entry/50001) ГК РФ).

Признаки обычая делового оборота сводятся к следующему:

1) это правило поведения, не предусмотренное законодательством. Оно применяется, если не противоречит обязательным для участников соответствующего отношения положениям законодательства или договору;

2) это правило поведения, сложившееся и широко применяемое на практике независимо от того, зафиксировано ли оно в каком-либо документе. Так, в международных контрактах нередки ссылки на ИНКОТЕРМС, делающие эти правила частью договора, что служит в данном случае основанием для того, чтобы руководствоваться ими. А из [ст. 431](http://study.garant.ru/#/document/10164072/entry/431) ГК РФ следует, что при толковании договора принимаются во внимание все соответствующие обстоятельства, включая обычаи делового оборота. В соответствии с п. 4 постановления Правления ТПП от 28 июня 2001 г. N 117-13[\*(87)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/87) правила Международной торговой палаты для толкования торговых терминов [ИНКОТЕРМС-2000](http://study.garant.ru/#/document/12151637/entry/0) [\*(88)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/88) признаются торговым обычаем;

3) это правило поведения, применяемое исключительно в сфере предпринимательской деятельности. Обычай делового оборота - это разновидность обычая вообще. Так, в [ст. 309](http://study.garant.ru/#/document/10164072/entry/309) ГК РФ установлено, что обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований - в соответствии с обычаями делового оборота или иными обычно предъявляемыми требованиями.

В российской правовой системе к обычаям делового оборота приравниваются некоторые международные правовые акты, имеющие правовой статус торговых обычаев или обычаев делового оборота. К числу таких международных актов, в частности, относятся: 1) типовые дистрибьюторские и агентские соглашения; 2) правила об аккредитивах, чеках, инкассо; 3) документы ЮНКТАД - Конференции ООН по торговле и развитию; 4) документы ЮНСИТРАЛ - Комиссии ООН по праву международной торговли; 5) [Принципы](http://study.garant.ru/#/document/70530660/entry/1300) европейского договорного права (ПЕДП); 6) Свод принципов, правил и стандартов lex mercatoria, сокращенно именуемый Принципами СЕНТРАЛ. Применительно к отдельным типам договоров, используемым во внешнеторговом (международном) гражданском обороте, международными органами (ассоциациями) изданы различного рода рекомендательные акты. Речь идет, в частности, о [Международных правилах](http://study.garant.ru/#/document/10104481/entry/0) по унифицированному толкованию торговых терминов (ИНКОТЕРМС), утверждаемых периодически в перерабатываемом виде Международной торговой палатой, о подготовленных Международной торговой палатой [Унифицированных правилах](http://study.garant.ru/#/document/517056/entry/0) по договорным гарантиям, а также об [Унифицированных правилах](http://study.garant.ru/#/document/517245/entry/0) для гарантий по первому требованию и др. Международным институтом унификации частного права (УНИДРУА) разработаны [Принципы](http://study.garant.ru/#/document/2563852/entry/0) международных коммерческих договоров.

Наряду с обычаями делового оборота в коммерческой деятельности важную роль играют деловые обыкновения. И.Б. Новицкий отмечал, что "деловое обыкновение представляет собой не норму права, а особое средство восполнить содержание воли сторон в конкретном правоотношении, если в какой-либо части эта воля не выражена прямо". В отличие от этого "обычай... есть правовая норма и, следовательно, обязателен. Деловое же обыкновение - лишь распространенная, но ни для кого не обязательная практика. Ознакомление с этой практикой позволяет судить о том, как разрешается большинством участников деловых отношений тот или иной вопрос, возникающий при известных обстоятельствах, как "принято" его разрешать"[\*(89)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/89) В гражданском законодательстве РФ категория "обыкновение" не упоминается, скрываясь в [ст. 309](http://study.garant.ru/#/document/10164072/entry/309) ГК РФ под собирательным понятием "иных обычно предъявляемых требований". Напротив, п. 2 ст. 1-205 UCC[\*(90)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/90) определяет торговое обыкновение как любую практику или порядок деловых отношений, соблюдение которых в тех или иных местах, профессии или сфере деятельности носит настолько постоянный характер, что оправдывает ожидание их соблюдения также и в связи с данной сделкой. А поскольку соглашение - это фактически совершенная сделка, наличие которой вытекает из заявлений сторон или иных обстоятельств, в том числе торговых обыкновений (см. п. 3 ст. 1-201 UCC), то торговое обыкновение - явление, неразрывно связанное с соглашением сторон. Б.И. Пугинский отмечает, что новым направлением развития торгового права явилось издание в документированном виде современных обычаев торгового оборота и рекомендательных правовых актов по вопросам торговых отношений[\*(91)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/91).

1.7. Правовой режим коммерческой деятельности

Правовой режим коммерческой деятельности - это особый порядок правового регулирования в виде законодательного установления системы дозволений, обязываний и запретов, специфика которого определяется сущностью коммерческих отношений, представляющих собой разновидность имущественных отношений, складывающихся на оптовых товарных рынках. Для коммерческого права, предметом которого является одна из разновидностей имущественных отношений (оптовая торговля и связанная с ней коммерческая деятельность), подлежащих регулированию частноправовыми средствами, характерен гражданско-правовой метод регулирования. В соответствии с этим основными особенностями метода коммерческого права являются признаки отраслевого метода правового регулирования гражданского права, юридическое равенство сторон коммерческого правоотношения, общая и согласованная воля сторон коммерческих отношений, основанная на их самостоятельности и независимости, инициативный характер коммерческих отношений, договорная основа этих отношений, преобладание в правовом регулировании дозволений над запретами и обязываниями, судебный порядок защиты прав и интересов, имущественный и компенсационный характер ответственности.

Дозволительный характер гражданско-правового регулирования лежит в основе коммерческой деятельности. Как и любые дозволения, юридические дозволения выражаются преимущественно в субъективных правах на собственное активное поведение. "Дозволение в праве - это субъективное юридическое право"[\*(92)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/92). Дозволения в коммерческой деятельности обеспечиваются посредством реализации основных принципов гражданского права, подотраслью которого является коммерческое право. Принцип диспозитивности в коммерческом праве означает возможность участников отношений на оптовых рынках самостоятельно, по своему усмотрению и в соответствии со своими интересами выбирать варианты соответствующего поведения. Существенное значение в формировании дозволительной сферы участников коммерческой деятельности имеет правило об экономичности исполнения, которое может рассматриваться как обычно предъявляемое требование, призванное устранять дополнительные для сторон имущественные затраты и потери[\*(93)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/93). Экономичность исполнения является вопросом частноправовой сферы должника.

Важным фактором формирования дозволений в коммерческой деятельности являются свободное перемещение товаров и услуг, поддержка конкуренции и свобода экономической деятельности, установленные [п. 1 ст. 8](http://study.garant.ru/#/document/10103000/entry/801) Конституции РФ. Добросовестная конкуренция подразумевает экономически обоснованные и социально оправданные методы соперничества между коммерсантами. Создание конкурентной среды является мощным стимулом для развития экономических отношений в сфере торговли, сдерживания цен и регулирования оптимального ценообразования. Стимулирование конкуренции на товарных рынках может осуществляться посредством[\*(94)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/94) применения мер, направленных на увеличение количества конкурентоспособных хозяйствующих субъектов, стимулирования повышения качества продаваемой продукции, в том числе и путем использования стандартов организаций и проведения добровольной сертификации товаров, использования конкурсных способов заключения договоров, например, посредством биржевой торговли или заключения договора на торгах, а также путем внедрения рыночного механизма предоставления государственной и муниципальной помощи ([гл. 5](http://study.garant.ru/#/document/12148517/entry/500) ЗоЗК).

В связи с тем что договор является правовой основой торговой деятельности, для хозяйствующих субъектов товарных рынков существенно расширены рамки договорной свободы, что проявляется в возможности заключения любых видов договоров, включая смешанные и непоименованные, а также в устранении некоторых видов запретов (например, в исключении из правила общего запрета на совершение односторонних сделок ([ст. 310](http://study.garant.ru/#/document/10164072/entry/310) ГК РФ)).

Коммерческая деятельность является деятельностью публичной, систематической, профессиональной и направленной на получение прибыли, что налагает на коммерсантов повышенные требования, которые вводятся как самими субъектами коммерческой деятельности путем установления обычаев делового оборота, кодексов деловой этики, деловых обыкновений, так и посредством включения в правовое регулирование коммерческих отношений разных видов ограничений - обязываний и запретов.

Содержание повышенных требований к субъектам коммерческой деятельности может выражаться в установлении дополнительных обязанностей, связанных, например, с обязательным информированием о свойствах товара ([ст. 1032](http://study.garant.ru/#/document/10164072/entry/1032) ГК РФ), в предъявлении повышенных требований в проявлении осмотрительности, заботливости и добросовестности по отношению к контрагентам и потребителям ([п. 1 ст. 993](http://study.garant.ru/#/document/10164072/entry/9931) ГК РФ), в использовании упрощенных форм заключения договоров ([ст. 982](http://study.garant.ru/#/document/10164072/entry/982) ГК РФ), в необходимости формулирования точных и строгих условий договоров ([ст. 455](http://study.garant.ru/#/document/10164072/entry/455) ГК РФ), в установлении повышенной ответственности за нарушение договора в отношении граждан-потребителей[\*(95)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/95) и ответственности без вины ([п. 3 ст. 401](http://study.garant.ru/#/document/10164072/entry/4013) ГК РФ).

Законодательством также предусматриваются ограничения отдельных прав для сторон коммерческого отношения, таких, например, как недопустимость ограничения ответственности за нарушение договора ([п. 2 ст. 400](http://study.garant.ru/#/document/10164072/entry/40002) ГК РФ), отсутствие права требовать расторжения или изменения договора присоединения ([п. 3 ст. 428](http://study.garant.ru/#/document/10164072/entry/42803) ГК РФ), ограничение права на односторонние сделки ([п. 1 ст. 546](http://study.garant.ru/#/document/10164072/entry/5461) ГК РФ). К разряду ограничений в осуществлении коммерческой деятельности также можно отнести установление специальных правил для публичных договоров ([ст. 426](http://study.garant.ru/#/document/10164072/entry/426) ГК РФ), которые состоят в том, что коммерческая организация не вправе оказывать предпочтение одному лицу в отношении другого, цены товаров должны быть одинаковыми для всех контрагентов, а также в запрете на отказ от заключения публичного договора[\*(96)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/96).

Сделки с товарами в коммерческом обороте невозможны без соблюдения условий их действительности. Поэтому коммерческая оборотоспособность товаров находится в непосредственной связи с правосубъектностью товаровладельцев и иных коммерсантов. Помимо общих условий действительности сделок, определяемых нормами ГК РФ ([§ 2](http://study.garant.ru/#/document/10164072/entry/10092) гл. 9), в коммерческом обороте важную роль играют правоустановления законодателя, направленные на создание условий для специальной правоспособности торговых и посреднических организаций по продвижению товаров на определенных направлениях оптового рынка. Наиболее ярко такие особенности выражены в отношении государства как субъекта торговой деятельности. Оптовая торговля лекарственными препаратами может осуществляться только юридическими лицами; частные предприниматели, следовательно, не имеют права заниматься оптовой торговлей товаром этого вида. [Статья 48](http://study.garant.ru/#/document/12174909/entry/48) Федерального закона от 12 апреля 2010 г. N 61-ФЗ "Об обращении лекарственных средств"[\*(97)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/97) устанавливает перечень юридических лиц, которым разрешен ввоз лекарственных средств на территорию Российской Федерации. В соответствии с [п. 1 ст. 5](http://study.garant.ru/#/document/12107402/entry/501) Федерального закона "О наркотических средствах и психотропных веществах"[\*(98)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/98) в Российской Федерации действует государственная монополия на основные виды деятельности, связанные с оборотом наркотических средств, психотропных веществ: культивирование растений; разработку, переработку, распределение, ввоз (вывоз), уничтожение наркотических средств, психотропных веществ. Согласно [п. 2 ст. 5](http://study.garant.ru/#/document/12107402/entry/502) того же Закона все указанные виды деятельности, за исключением вывоза наркотических средств и психотропных веществ, осуществляются только государственными унитарными предприятиями и государственными учреждениями в порядке, установленном этим законом и принимаемыми в соответствии с ним иными нормативными правовыми актами Российской Федерации. Кроме установления режима запретов на некоторые виды деятельности, ограничений правоспособности по кругу субъектов и предъявления требований к их организационно-правовой форме для осуществления контрольных функций за оборотом некоторых видов товаров государством могут устанавливаться специальные правила (обязывания), предписывающие необходимость совершения дополнительных действий субъектам торгового рынка[\*(99)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/99).

[Абзац 3 п. 1 ст. 2](http://study.garant.ru/#/document/10164072/entry/2001) ГК РФ предусматривает обязательную государственную регистрацию любых лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность. Это связано с необходимостью осуществления государством контрольных и надзорных функций за субъектами торговли с целью охраны участников коммерческих отношений, производителей и потребителей товаров от возможных нарушений их прав и обеспечением их своевременной и эффективной защиты. Правовое регулирование государственной регистрации субъектов коммерческого права осуществляется на основании [Федерального закона](http://study.garant.ru/#/document/12123875/entry/0) от 8 августа 2001 г. N 129-ФЗ "О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей"[\*(100)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/100). Государственная регистрация субъектов торговой деятельности является необходимым инструментом, регулирующим их правомерную деятельность в торговом обороте. Регистрация позволяет определить группы и количество участников торгового оборота, их взаимодействие и взаимный контроль в процессе осуществления коммерческой деятельности, специфику этой деятельности и объемы осуществляемого ими товарного оборота.

Государственная регистрация является необходимым условием для существования юридического лица и его индивидуализации. Свойства юридического лица не могут возникнуть у организации сами по себе, без определенной совокупности правоустанавливающих фактов. Правоспособность юридического лица - коммерческой организации возникает с момента его государственной регистрации, что напрямую указано в законе и подтверждается литературой[\*(101)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/101).

Особую роль в формировании правового режима коммерческой деятельности играет ее государственное регулирование, которое непосредственно связано с принципом ограничения монополистической деятельности. Однако вмешательство государства в сферу коммерческих отношений не ограничивается регулированием деятельности монополий. Воздействие государства на коммерцию связано с необходимостью достижения наиболее оптимального соотношения государственного регулирования торговой деятельности с интересами товаровладельцев, оптовых потребителей, а также потребителей услуг на товарных рынках. Главной задачей государства в этом направлении является использование экономических, а не административно-хозяйственных методов воздействия. Следует помнить, что государство призвано не ограничивать коммерческую деятельность, а способствовать защите конечных потребителей товаров, обеспечивая в соответствии с [п. 2 ст. 1](http://study.garant.ru/#/document/10164072/entry/19992) ГК РФ охрану основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, оборону страны и безопасность государства.

При осуществлении государственного регулирования коммерческих отношений государство ограждает интересы общества от недобросовестных действий коммерсантов, обеспечивая общественные интересы. Такой подход прямо вытекает из предусмотренного в [ст. 7](http://study.garant.ru/#/document/10103000/entry/7) Конституции РФ положения, согласно которому Россия является социальным государством. Коммерческая деятельность кроме гражданского законодательства опосредуется рядом публично-правовых норм, сужающих сферу свободы коммерсантов. Создание публично-правовой базы правового регулирования коммерческой деятельности должно не только исходить из соблюдения интересов государства, предъявляющих специальные требования к деятельности участников торговых рынков, но и учитывать интересы товаровладельцев и производителей работ, а также лиц, оказывающих услуги на рынках товаров для создания для них выгодных для предпринимательства условий. Поэтому соблюдение принципа баланса частных и публичных интересов является залогом успешного развития предпринимательства вообще и коммерческой деятельности в частности.

Государственное регулирование торговли относится только к деятельности, связанной с продажей товаров и осуществляемой посредством заключения договоров розничной купли-продажи или поставки, и представляет собой особый вид правоотношения, участниками которого являются, с одной стороны, органы государственной власти и местного самоуправления, а с другой стороны, юридические лица и индивидуальные предприниматели (субъекты коммерческой деятельности), организующие торговую деятельность как посредством создания торговых объектов и обеспечения их функционирования, так и без их использования. В соответствии с этим в сферу государственного регулирования торговли не входят отношения, возникающие при осуществлении купли-продажи товаров между гражданами, так как, во-первых, такая деятельность не является предпринимательской, а во-вторых, она уже урегулирована положениями гражданского законодательства; отношения между самими субъектами предпринимательской деятельности (горизонтальные связи рынка), поскольку такие отношения урегулированы нормами [ГК](http://study.garant.ru/#/document/10164072/entry/0) РФ и законодательства о защите конкуренции; отношения между субъектами коммерческой деятельности и гражданами, также урегулированные гражданским законодательством, в том числе законодательством о защите прав потребителей; отношения, связанные с организацией розничных рынков, а также с организацией и осуществлением деятельности по продаже товаров (выполнению работ, оказанию услуг) на розничных рынках, поскольку такие отношения регламентируются [Федеральным законом](http://study.garant.ru/#/document/190400/entry/0) "О розничных рынках и о внесении изменений в Трудовой кодекс Российской Федерации"[\*(102)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/102), а также отношения, возникающие в связи с организацией и использованием торговых объектов в области предоставления услуг (например, предприятий общественного питания или бытовых услуг населению).

В настоящее время государственное регулирование торговой деятельности регламентируется целым рядом законодательных и подзаконных актов как на федеральном уровне, так и на уровне субъектов Федерации. Среди наиболее значимых следует отметить: федеральные законы [от 2 января 2000 г. N 29-ФЗ](http://study.garant.ru/#/document/12117866/entry/0) "О качестве и безопасности пищевых продуктов"[\*(103)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/103); [от 22 ноября 1995 г. N 171-ФЗ](http://study.garant.ru/#/document/10105489/entry/0) "О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции"[\*(104)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/104); [от 10 июля 2001 г. N 87-ФЗ](http://study.garant.ru/#/document/183519/entry/0) "Об ограничении курения табака"[\*(105)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/105); [от 7 марта 2005 г. N 11-ФЗ](http://study.garant.ru/#/document/12139111/entry/0) "Об ограничениях розничной продажи и потребления (распития) пива и напитков, изготавливаемых на его основе"[\*(106)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/106) и целый ряд иных федеральных законов, устанавливающих нормы и правила регулирования торговой деятельности определенных групп товаров.

Государственное регулирование торговой деятельности выполняет ряд важных функций, исполнение которых возложено на органы государственной власти и местного самоуправления, в число которых входит формирование и реализация политики государства в сфере торговой деятельности, осуществление контроля и надзора в области торговли, формирование и ведение информационных ресурсов, включая реестры участников торговой деятельности и торговых объектов, определение мест размещения торговых объектов, выдача разрешений на осуществление торговой деятельности в случаях, предусмотренных законодательством.

Система государственного регулирования коммерческой деятельности складывается из государственного регулирования деятельности субъектов товарных рынков, которое осуществляется посредством проведения лицензирования их деятельности, ведения реестров хозяйствующих субъектов торговой деятельности, осуществления государственного контроля за деятельностью субъектов товарных рынков. Особым предметом государственного регулирования являются требования, предъявляемые к качеству товаров, которые выражаются в установлении технических регламентов на отдельные группы товаров, в проведении стандартизации товаров, в подтверждении соответствия отдельных групп товаров[\*(107)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/107), а также в регламентации метрологических и санитарных требований к ним[\*(108)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/108).

Важным аспектом государственного регулирования деятельности субъектов товарных рынков является установление порядка лицензирования некоторых ее видов. Дефиниция лицензии, установленная [ст. 2](http://study.garant.ru/#/document/12123874/entry/2011) Федерального закона от 8 августа 2001 г. N 128-ФЗ "О лицензировании отдельных видов деятельности"[\*(109)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/109), предполагает специальный разрешительный порядок осуществления конкретного вида деятельности при обязательном соблюдении лицензионных требований и условий. Правовой режим лицензирования является вариантом разрешительного режима правового регулирования, который связан со специфическим технико-юридическим режимом исключения, образующим неотъемлемую часть и общедозволительного, и разрешительного порядка регулирования[\*(110)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/110).

При осуществлении коммерческой деятельности в соответствии с [Постановлением](http://study.garant.ru/#/document/12144680/entry/0) Правительства РФ от 26 января 2006 г. N 45[\*(111)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/111) обязательному лицензированию подлежит, в частности, деятельность, связанная с оборотом наркотических средств и психотропных веществ[\*(112)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/112), лома цветных металлов[\*(113)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/113), деятельность по разработке, производству, реализации и приобретению в целях продажи специальных технических средств, предназначенных для негласного получения информации[\*(114)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/114), по распространению взрывчатых материалов промышленного назначения[\*(115)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/115), оптовая и розничная торговля лекарственными средствами[\*(116)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/116) и др.

Серьезной проблемой при осуществлении коммерческой деятельности являются попытки хозяйствующих субъектов товарных рынков занять преимущественное положение по отношению к своим конкурентам, что находит выражение в формировании ими дискриминационных условий торговой деятельности на рынках, осуществлении недобросовестной конкуренции, попытках занять доминирующее положение на рынке. Эти факторы предопределяют необходимость установления жесткого государственного вмешательства в сферу свободного коммерческого оборота, которое заключается в применении специальных мер, ограничивающих деятельность, направленную на причинение вреда конкуренции.

Все виды мер правового воздействия, ограничивающих деятельность, которая может нанести вред конкуренции, условно можно разделить на две большие группы: меры, законодательно ограничивающие деятельность, которая может препятствовать формированию конкурентной среды, и меры, запрещающие такую деятельность. И та, и другая группа мер направлены на развитие конкуренции путем введения ограничений на деятельность субъектов рынка, которые могут препятствовать добросовестной конкуренции. Существенным их отличием друг от друга является различный правовой режим. Меры, ограничивающие деятельность, препятствующую формированию конкурентных отношений на рынке, носят характер позитивных обязываний субъектов коммерческой деятельности, которые могут выражаться в установлении специальных правил, связанных с различными видами объединений субъектов на рынках, которые могут нанести вред конкуренции (например, для деятельности групп лиц, их объединений или отдельных видов лиц на рынке, а также для заключения соглашений между ними); контроле государства над деятельностью субъектов рынка (например, контроле над формированием цен на рынках); выявлении и предупреждении незаконной деятельности (например, формировании доминирующего положения субъектов на рынках); установлении порядка совершения некоторых действий (например, заключения отдельных видов договоров, проведения торгов, конкурсов и аукционов, ведение специальных реестров лиц, занимающих доминирующее положение на рынке).

Меры, запрещающие деятельность, способствующую торможению развития конкурентных отношений на рынке, носят характер общих запретов. На них распространяется разрешительный правовой режим гражданско-правового регулирования - "запрещено все, кроме прямо разрешенного". К такого рода запретам прежде всего относятся запреты на монополистическую деятельность: запрет на злоупотребление субъектом рынка его доминирующем положением, запрет на ограничивающие конкуренцию соглашения или согласованные действия субъектов рынка, запрет на недобросовестную конкуренцию, запрет на принятие актов государственных и муниципальных органов, которые могут принести вред конкуренции. Меры запретительного характера иногда рассматриваются в качестве "мер защиты конкуренции"[\*(117)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/117).

Важным элементом правового режима коммерческой деятельности является государственный контроль и надзор за деятельностью субъектов товарных рынков. С точки зрения правового режима контроль представляет собой дополнительное право органов государственной или местной исполнительной власти на осуществление проверки деятельности коммерческих структур или участников коммерческого оборота. Это право играет роль "ограничителя" прав коммерсантов, так как в случае выявления нарушений их деятельности уполномоченные органы вправе применить меры государственного воздействия на нарушителя.

В целях создания условий для добросовестной конкуренции большое значение имеет проведение государственного контроля за экономической концентрацией, который в соответствии с гл. 7 ЗоЗК реализуется путем предоставления антимонопольным органом предварительного согласия на создание и реорганизацию коммерческих организаций ([ст. 27](http://study.garant.ru/#/document/12148517/entry/27) ЗоЗК) посредством слияния коммерческих организаций, присоединения одной коммерческой организации к другой, создания коммерческой организации, если ее уставный капитал оплачивается акциями (долями) или имуществом другой коммерческой организации. Кроме того, государственный контроль за экономической концентрацией осуществляется посредством предоставления предварительного согласия антимонопольного органа на совершение сделок с акциями, долями или имуществом коммерческих организаций, правами в отношении коммерческих организаций ([ст. 28](http://study.garant.ru/#/document/12148517/entry/28) ЗоЗК), а также путем принятия антимонопольным органом обязательных уведомлений о совершении некоторых категорий сделок, установленных [ст. 30](http://study.garant.ru/#/document/12148517/entry/30) ЗоЗК.

Важным механизмом государственного контроля в сфере коммерческой деятельности является ведение реестров лиц, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем 35% или занимающих доминирующее положение на рынке определенного товара, если в отношении такого рынка другими федеральными законами в целях их применения установлены случаи признания доминирующим положения хозяйствующих субъектов. [Порядок](http://study.garant.ru/#/document/12157853/entry/1000) формирования и ведения реестра установлен Правительством РФ[\*(118)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/118). Реестр является государственным информационным ресурсом, и его ведение осуществляется путем включения в него сведений о хозяйствующих субъектах рынка, а также исключения из него соответствующих сведений и внесения изменений в содержащиеся в нем сведения. Требования к порядку исполнения антимонопольным органом государственной функции и административные процедуры по исполнению антимонопольным органом функций, связанных с ведением реестра, установлены "[Административным регламентом](http://study.garant.ru/#/document/190796/entry/1000) Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по ведению реестра хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара более чем тридцать пять процентов"[\*(119)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/119), который определяет сроки и последовательность административных процедур Федеральной антимонопольной службы, ее территориальных органов и их структурных подразделений, порядок взаимодействия между ними, а также порядок взаимодействия ФАС России и ее территориальных органов с другими федеральными органами исполнительной власти и иными организациями при осуществлении указанных полномочий.

В соответствии со ст. 11 ЗоЗК запрещаются соглашения, а согласно [ст. 11.1](http://study.garant.ru/#/document/12148517/entry/171134) ЗоЗК и согласованные действия хозяйствующих субъектов, занимающих доминирующее положение на рынке определенного товара, направленные на ограничение конкуренции. Государственный контроль также направлен на выявление таких соглашений и с целью признания их в дальнейшем недействительными. Согласно [п. 1 ст. 35](http://study.garant.ru/#/document/12148517/entry/3501) ЗоЗК субъекты торговых рынков, имеющие намерение достичь соглашения, которое может быть признано допустимым в соответствии с ЗоЗК, вправе обратиться в антимонопольный орган с заявлением в письменной форме о проверке соответствия проекта соглашения требованиям антимонопольного законодательства, предоставив в антимонопольный орган документы и сведения в соответствии с Перечнем, утвержденным федеральным антимонопольным органом[\*(120)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/120). Антимонопольный орган может отказать заявителю в утверждении такого соглашения в случаях, если такие соглашения запрещены ЗоЗК ([п. 1 ст. 11](http://study.garant.ru/#/document/12148517/entry/1101) ЗоЗК); если физическим лицам, коммерческим организациям и некоммерческим организациям, предоставившим проект соглашения, запрещается координация экономической деятельности хозяйствующих субъектов ([п. 3 ст. 11](http://study.garant.ru/#/document/12148517/entry/1103) ЗоЗК); если сведения, предоставленные заявителями, недостоверны; если предоставлены не все документы, предписанные Перечнем ([подп. 3 п. 4 ст. 35](http://study.garant.ru/#/document/12148517/entry/350403) ЗоЗК).

Важной функцией государственного контроля на товарных рынках является контроль уровней цен на товары. Этот вид контроля необходим для предупреждения установления на рынках монопольно высоких и монопольно низких цен. [Пунктами 19](http://study.garant.ru/#/document/5633776/entry/10319) и [20](http://study.garant.ru/#/document/5633776/entry/10320) приказа ФАС России от 25 апреля 2006 г. N 108 "Об утверждении Порядка проведения анализа и оценки состояния конкурентной среды на товарном рынке"[\*(121)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/121) установлены правила наблюдения за товарным рынком и ведения экономико-статистических расчетов, на основании результатов которых определяются взаимозаменяемые товары. В соответствии с этим Порядком государственный контроль цен включает анализ ценообразования и динамики цен, изменения объема спроса при изменении цен, проведение процедуры "теста гипотетического монополиста", расчет показателя перекрестной эластичности спроса.

Во исполнение [Указа](http://study.garant.ru/#/document/10103676/entry/0) Президента РФ от 28 февраля 1995 г. N 221 "О мерах по упорядочению государственного регулирования цен (тарифов)"[\*(122)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/122) Правительство РФ утвердило специальные перечни товаров и услуг, на которые распространяется режим государственного регулирования цен, в том числе: [перечень](http://study.garant.ru/#/document/10103866/entry/1000) продукции производственно-технического назначения, товаров народного потребления и услуг, на которые государственное регулирование цен (тарифов) на внутреннем рынке Российской Федерации осуществляют Правительство РФ и федеральные органы исполнительной власти; [перечень](http://study.garant.ru/#/document/10103866/entry/2000) продукции производственно-технического назначения, товаров народного потребления и услуг, на которые государственное регулирование цен (тарифов) на внутреннем рынке Российской Федерации осуществляют органы исполнительной власти субъектов Федерации; [перечень](http://study.garant.ru/#/document/10103866/entry/3000) услуг транспортных, снабженческо-сбытовых и торговых организаций, по которым органам исполнительной власти субъектов Российской Федерации предоставляется право вводить государственное регулирование тарифов и надбавок[\*(123)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/123). При этом не признается монопольно высокой или монопольно низкой цена товара, установленная субъектом естественной монополии в пределах тарифа на такой товар, определенного органом регулирования естественной монополии. Контроль над уровнем цен субъектов естественных монополий осуществляется Федеральной службой по тарифам (ФСТ России)[\*(124)](http://study.garant.ru/#/document/57657436/entry/124).

Правовой режим коммерческой деятельности в современных условиях представляет собой достаточно сложную, но гибкую систему взаимодействия норм гражданского законодательства со средствами публично-правового регулирования торгового оборота. Конечно, эта система не лишена недостатков. Однако уже достаточно длительный временной интервал, в котором действует этот правовой режим, продемонстрировал его состоятельность. Разумное сочетание частноправовых и публично-правовых начал в регулировании коммерческой деятельности является прочной основой для ее дальнейшего прогресса в целях наиболее полного удовлетворения экономических потребностей общества.

Вопросы для самоподготовки

1. Дайте понятие коммерческого права.

2. Каково соотношение коммерческого предпринимательского и гражданского права?

3. Каков предмет коммерческого права, что входит в его структуру?

4. Какой метод правового регулирования присущ коммерческому праву?

5. Назовите основные принципы коммерческого права.

6. Назовите основные источники коммерческого права.

7. Определите содержание коммерческого правоотношения и укажите, какие его виды можно выделить.

Рекомендуемая литература

Актуальные проблемы коммерческого права: Сб. статей / Под ред. проф. Б.И. Пугинского. М.: Зерцало, 2002. Вып. 2. 2005.

Алексеев С.В. Правовое регулирование предпринимательской деятельности: Учебное пособие для вузов. М.: Закон и право: ЮНИТИДАНА, 2004.

**Менеджеру, студенту, преподавателю**

**БЕСПЛАТНО по экономике и менеджменту:**

[**Электронная библиотека учебников**](http://учебники.информ2000.рф/)

[**Материалы для самообразования и рефератов**](http://учебники.информ2000.рф/povyshenie-kvalifikacii-rukovoditelei.htm)

[**Готовые дипломы**](http://учебники.информ2000.рф/diplom.htm)

|  |
| --- |
| НАПИСАНИЕ на ЗАКАЗ:  1. Дипломы, курсовые, рефераты...  2. Диссертации и научные работы  3. Школьные задания  Онлайн-консультации  Любая тематика, в том числе АДМИНИСТРАТИВНОЕ ПРАВО, экономика, техника, менеджмент, биология…  Приглашаем авторов  <http://учебники.информ2000.рф/napisat-diplom.shtml>  УЧЕБНИКИ, ДИПЛОМЫ, ДИССЕРТАЦИИ –  На сайте электронной библиотеки  [www.учебники.информ2000.рф](http://www.учебники.информ2000.рф) |

|  |  |
| --- | --- |
| [**СТУДЕНЧЕСКИЕ и АСПИРАНТСКИЕ РАБОТЫ на ЗАКАЗ**](http://учебники.информ2000.рф/napisat-diplom.shtml) |  |

|  |  |
| --- | --- |
| [**КНИЖНЫЙ МАГАЗИН**](http://учебники.информ2000.рф/chitai.shtml) |  |

|  |  |
| --- | --- |
| [**ТОВАРЫ для ХУДОЖНИКОВ и ДИЗАЙНЕРОВ**](http://учебники.информ2000.рф/kar.shtml) |  |

|  |  |
| --- | --- |
| [**АУДИОЛЕКЦИИ**](http://учебники.информ2000.рф/lectr.shtml) |  |

|  |  |
| --- | --- |
| [**IT-специалисты: ПОВЫШЕНИЕ КВАЛИФИКАЦИИ**](http://учебники.информ2000.рф/otu.shtml) |  |

|  |  |
| --- | --- |
| [**ФИТНЕС на ДОМУ**](http://учебники.информ2000.рф/fit1.shtml) |  |