

**Нуркеев А. О., докторант Академии финансовой полиции**

## **ПРАВОВАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ ПО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВУ ЗАРУБЕЖНЫХ ГОСУДАРСТВ**

Современная хозяйственная практика свидетельствует о том, что лишь правовая сбалансированность частных и публичных интересов является залогом успешного экономического развития общества. Поэтому, государство, как основной гарант этих интересов, в целях регулирования экономики использует комплекс средств гражданского, административного, трудового, экономического и других отраслей права. Ведущими отраслями, регулирующими экономическую среду, в большинстве зарубежных стран являются:

гражданское право, охватывающее частноправовые отношения и строящееся на началах равенства;

- торговое и (или) хозяйственное право, регулирующее специальную торговую деятельность (а в некоторых случаях любую деятельность, имеющую целью получение прибыли);

административное право, предметом регламентации которого являются отношения, возникающие в связи с управлением в сфере экономики.

Однако в некоторых зарубежных странах произошло обособление норм, регулирующих предпринимательскую деятельность, в отдельную отрасль права. Вопросы о том, как достаточно точно ее обозначить, насколько широки ее границы, как отделить ее от уже существующих отраслей права в каждой стране решаются по-разному. По этому поводу существует несколько точек зрения. Согласно первой, хозяйственное право не признается отраслью права, вторая отстаивает идею об отделении его от других отраслей права. Признавая необходимость обособления хозяйственного права, его рассматривают как отрасль публичного права, регламентирующую, главным образом, государственное управление экономикой. Например, во Франции в современный период формируется так называемое публичное экономическое право (*droit public economique*). Отметим, что развитие французской правовой экономики характеризуется исследованием и выделением новых отраслей права. Это подтверждается предыдущим примером, а также появлением такого понятия, как «право маркетинга» (*droit du marketing*)<sup>1</sup>.

В Германии понятие «хозяйственное право» объединяет в себе хозяйственное публичное и хозяйственное частное право. Обычно в странах романо-германской правовой системы отраслью хозяйственного права (*Wirtschaftsrecht*) охватывается весь спектр отношений, связанных как с осуществлением предпринимательской деятельности, так и с ее регулированием со стороны государства. В него включаются нормы, ограничивающие недобросовестную конкуренцию, свободу некоторых предпринимательских действий, главным образом, создание монопольного положения на рынке.

Выделяется и торговое право (*Handelsrecht*), хотя при этом и нарушается четкое соответствие понятия «торговое право» действительному его содержанию. Другими словами, торговое право регулирует не только торговую, но и любую иную предпринимательскую деятельность<sup>2</sup>.

В странах англо-саксонской правовой системы регулирование всей торгово-промышленной деятельности происходит по-разному. В США, Канаде существует понятие «права бизнеса» (*business law*). Оно включает в себя нормы частного права, относящиеся к праву собственности, в том числе к обороту недвижимости, договорному, охватывающему куплю-продажу,

страхования, и деликатному праву, а также нормы публичного права, касающиеся защиты прав потребителя, антимонопольного регулирования, инвестиций и организационно-правовых форм бизнеса, трудовых соглашений. Тем не менее, исходят из того, что бизнес-отношения охватывают все отношения между участниками рыночной экономики и включают отношения предпринимателей между собой, с потребителями, государственными структурами, а также с наемными работниками. Право бизнеса лишь с некоторыми оговорками можно приравнять к предпринимательскому (хозяйственному) праву в российском понимании.

В Великобритании деление права на отрасли отсутствует, поэтому речь может идти лишь об отдельных институтах, которые регламентируются в законодательном порядке либо нормами прецедентного права. С усложнением экономических отношений, развитием делового оборота появилась растущая потребность в систематизации и упрощении английского права. В связи с этим многие институты получили законодательное закрепление. Так складывалось статутное право, которое объединяет законы и подзаконные акты, относящиеся к сфере предпринимательства, среди которых наиболее значительными являются законы о продаже товаров в 1893 и 1980 гг., о векселях 1882 г., о собственности 1925 г., о компаниях 1985 г. Почти все институты торгового права урегулированы в законодательном порядке.

Таким образом, круг отношений, регулируемых законодательством в современный период, расширяется. Некоторые нормы прецедентного права также включаются в статусы.

Следовательно, правовая система любого зарубежного государства, признается это или не признается, содержит блок правовых норм, регулирующих отношения, связанные с осуществлением деятельности с целью получения прибыли путем производства и продажи товаров, выполнения работ и оказания услуг. Но называют эту деятельность не всегда однозначно — экономической, коммерческой, торговой, предпринимательской. Найти терминологическое соответствие в казахстанском праве всем указанным терминам — задача довольно трудная. В этот блок входят также нормы, регулирующие деятельность, связанную с управлением в этой сфере. Тем более, что в современных условиях отмечается общая для всех правовых систем зарубежных стран тенденция увеличения властного регулирования государством экономической сферы.

Данное обстоятельство соответствующим образом влияет на создание новых сегментов этих правовых систем. Объединим условно указанные группы норм под понятием «предпринимательское (хозяйственное) право».

Под источником хозяйственного права зарубежных стран понимается способ выражения, закрепления и осуществления правовых правил. Практически различают следующие источники права: нормативный акт, прецедент и правовой обычай.

Рассмотрим кратко основные источники, регулирующие предпринимательскую деятельность в некоторых странах. В зависимости от того, к какой правовой системе принадлежит государство, определенный вид источников играет наиболее значимую роль в регулировании экономической сферы. В странах романо-германской правовой системы определяющее значение имеют законы, в первую очередь, торговые кодексы, в странах англо-американской системы права — судебные прецеденты.

Главными источниками хозяйственного права Германии в современный период являются Вексельный устав 1847 г., Германский торговый кодекс 1897 г., Закон о товариществе с ограниченной ответственностью 1892 г., Акционерный закон 1965 г., Конкурсный устав 1877 г., Закон о мировых сделках 1935 г., Закон о картелях 1957 г. и др.

С принятием во Франции Конституции 1958 г. особую роль в правовом регулировании экономической сферы играют акты исполнительной власти, принимаемые во исполнение законов. Кроме того, усилилась роль делегированного законодательства, приравненного по силе к закону. Иными словами, нормы, относящиеся к предпринимательскому (хозяйственному) праву, в значительной степени определяются исполнительной властью. Так, например, после принятия в 1966 г. Закона о торговых товариществах, в 1967 г. издается декрет о торговых товариществах, развивающий ряд положений Закона; принятие Ордонанса от 1 декабря 1986 г. (о свободе цен и конкуренции) сопровождалось Декретом от 29 декабря 1986 года, устанавливающим условие его применения; Декрет от 23 сентября 1967 г. установил статус групп, созданных по экономическим интересам.

Особенностью правовой системы Великобритании является определяющая роль судебных решений (прецедентов) и второстепенная роль кодифицированных актов. Например, здесь нет гражданского и торгового кодексов. В связи с этим объем именно законодательных актов очень не большой по сравнению с имеющимися в других развитых европейских странах. Однако, в правовом регулировании экономической сферы законодательные акты играют немаловажную роль.

Специфическое место в английском праве занимает законодательство о компаниях. Закон о компаниях 1985 г. является основным актом, регулирующим отношения в экономической сфере. Впоследствии в него были внесены коррективы Законом о несостоятельности 1986 г., Законом о финансовых службах 1986 г. наиболее существенные изменения он претерпел в 1989 г. Кроме того, важное значение имеют: Закон о предпринимательских наименованиях 1985 г., который предусматривает правило составления фирменных наименований компании, учрежденных в Великобритании; Закон о ценных бумагах 1985 г., запрещающий сделки с паями, с использованием конфиденциальной информации. Наряду с Законом о несостоятельности 1986 г. был принят Закон о дисквалификации директоров компании. Он устанавливает, что лица, которым передано руководство компаниями, подвергшимися добровольной ликвидации, администрированию или процедуре управления имуществом должника, обязаны предоставить министру торговли и промышленности доклад о некомпетентных действиях бывших директоров компании, а затем уже решается вопрос о целесообразности судебной процедуры. Британское законодательство исходит из того, что вину за сложившееся положение несет директор (владелец) компании оказавшейся несостоятельной.

Закон о векселях 1881 г. и Закон и потребительском кредите 1974 г. разрешают многие вопросы кредитования, продажи товаров в рассрочку и, одновременно, направлены на защиту прав потребителей. Закон о промышленном развитии 1968 г. предусматривает оказание финансовой поддержки от-

дельным, наиболее эффективным отраслям производства и содействие развитию районов, в которых складывается неблагоприятная экономическая конъюнктура.

Английское право оказало огромное влияние на правовые системы других государств, прежде всего США. Однако при анализе американского права отмечается стремление к унификации и кодификации штатного и федерального законодательства.

Центральное место в сфере законодательства занял Единый торговый кодекс (ЕТК), первый официальный текст которого появился в 1952 г. (ныне действует официальный текст 1990 г.). Это — собрание норм по отдельным, наиболее важным для хозяйственной деятельности института без общих положений, ныне федеральный закон США<sup>3</sup>. Законодательство, регулирующее деятельность коммерческих организаций, является преимущественно прерогативой штатов. В самостоятельную отрасль правового регулирования, осуществляемого, главным образом, федеральными законами, превратилась так называемое антитрестовское законодательство. Первым федеральным актом в этой области стал Закон Шермана 1890 г., который был дополнен в 1914 году Законом Клейтона и Законом о федеральной торговой комиссии<sup>4</sup>. Что касается статусного права отдельных штатов, то помимо принятых в каждом из них соответствующих редакций ЕТК, важное значение имеет штатное законодательство о предпринимательских корпорациях (например, Закон о предпринимательских корпорациях штата Нью-Йорк 1963 г.)

Таким образом, несмотря на своеобразие правовых систем общая характеристика источников предпринимательского (хозяйственного) права зарубежных стран позволяет сделать вывод о том, что правовое регулирование экономической сферы основывается, главным образом, на нормативно-правовых актах. На сегодняшний день нормативно-правовые акты Республики Казахстан, регламентирующие деятельность частных предприятий, достаточно эффективно регулируют отношения, возникающие в этой сфере.

<sup>1</sup> Ионова Ж. А. Правовые проблемы легитимации предпринимательства. // Государство и право. — 1997 — № 5. — С.46.

<sup>2</sup> Котин. В., Ответственность за незаконное предпринимательство. — М., 1995.

<sup>3</sup> Кошаева Т. О. Незаконное предпринимательство и уголовный закон. // Уголовное право. — 1997. — № 3 — С. 113.

<sup>4</sup> Белов А. П. Международное предпринимательское право. — М, 2001.

## **Түйін**

Бұл мақалада алыс шетелдік тәжірибе қолданып кәсіпкерлік қызмет құқығының негіздерін және кәсіпкерлікке құқықтық сипаттамасы қарастырылған.

## **Resume**

In this article author describes the sources of business law and legal characteristics of enterprise, using the experience of foreign countries.