

Введение в предпринимательское право

План

1. Доктрина ПП
2. Принципы предпринимательского права
3. Традиционные источники ПП
4. Нетрадиционные источники ПП

250 крупнейших промышленных центров городов России [TOP-250]

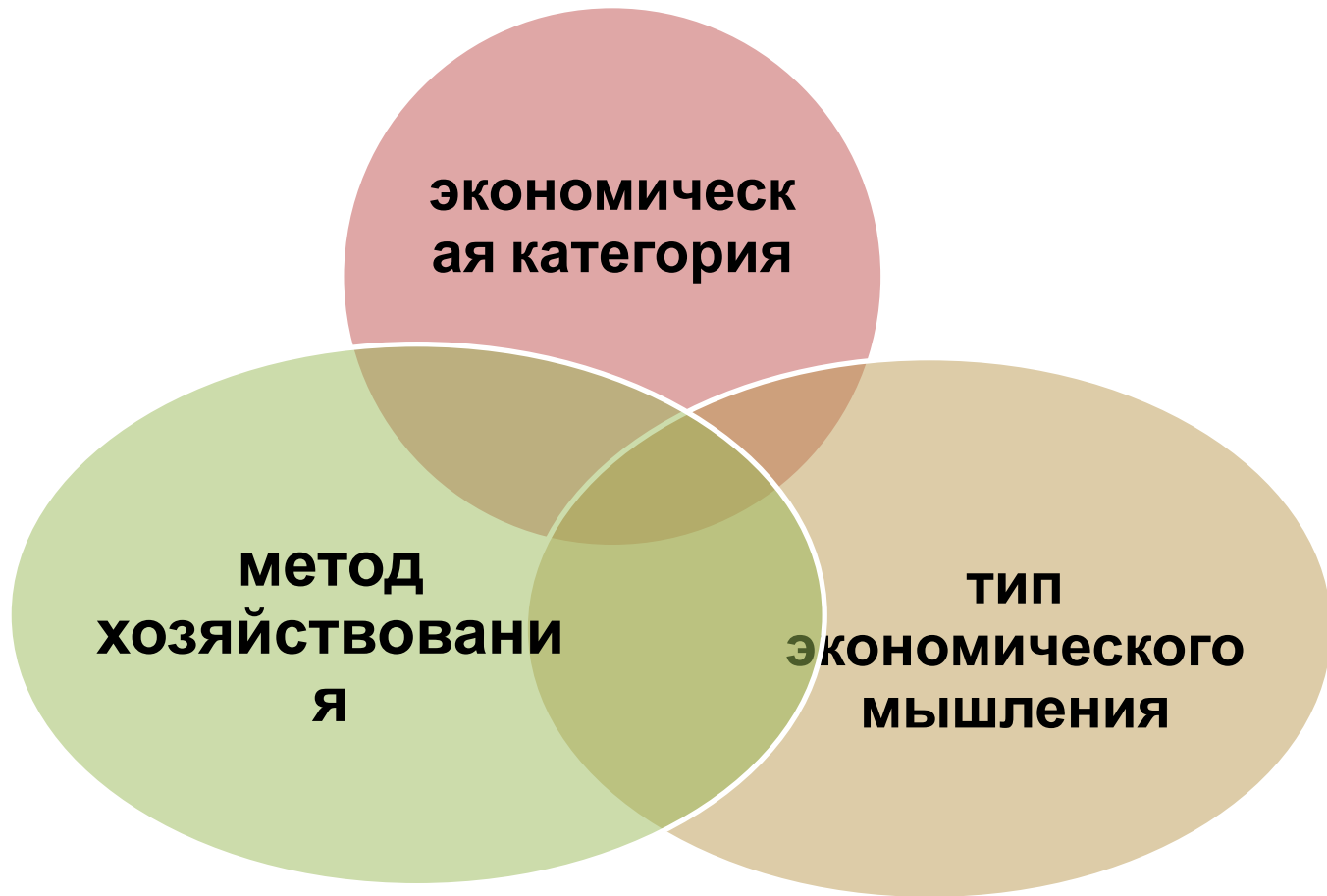


Источники: материалы открытых источников, расчет ИТП "Урбаника"

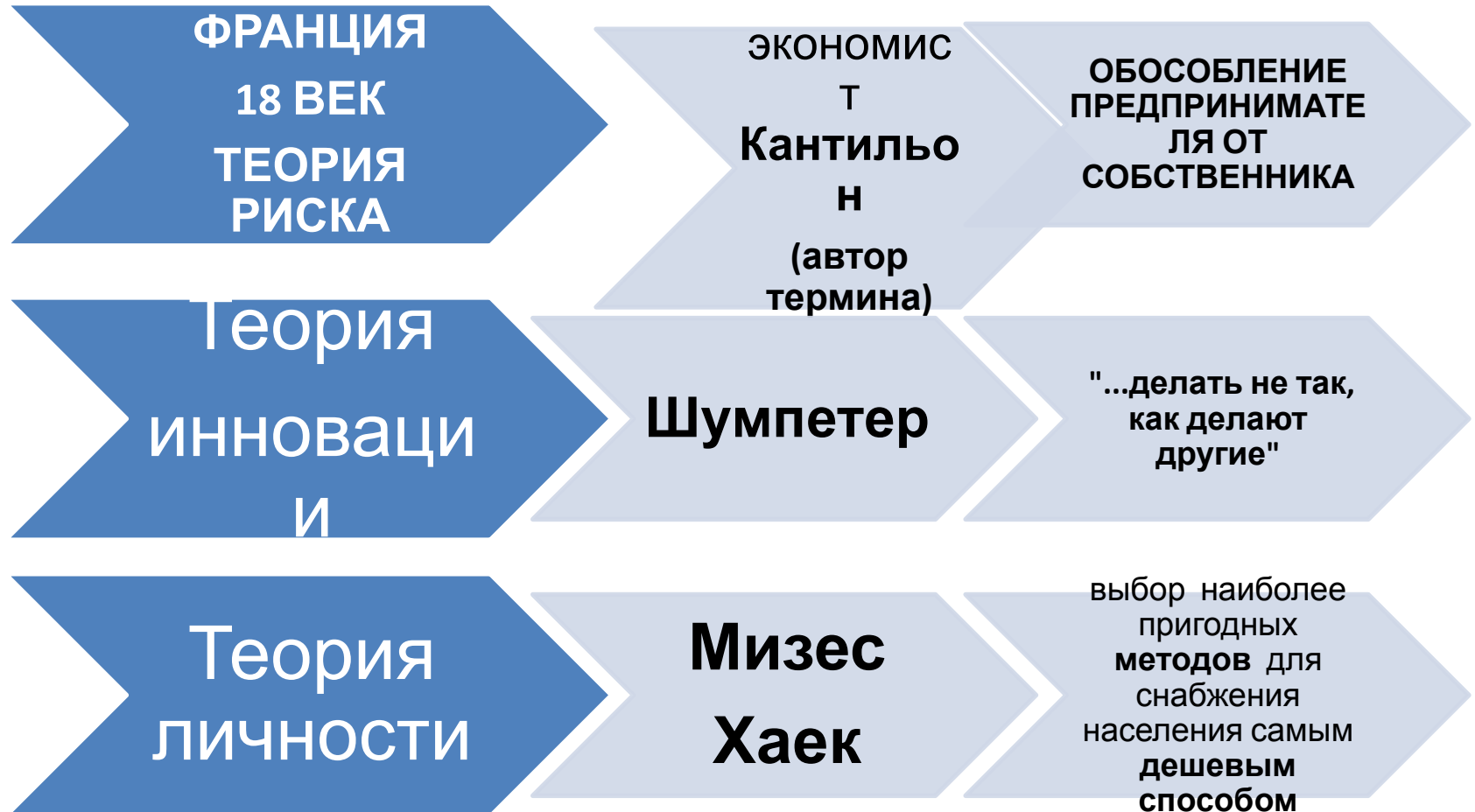
1. Доктрина ПП

- Экономика – предпринимательство
- Политика- предпринимательство
- Риски в предпринимательстве
- Дуализм частного права
- Соотношение ГП, ПП, КП, ХП
- ПП- как комплексная отрасль права

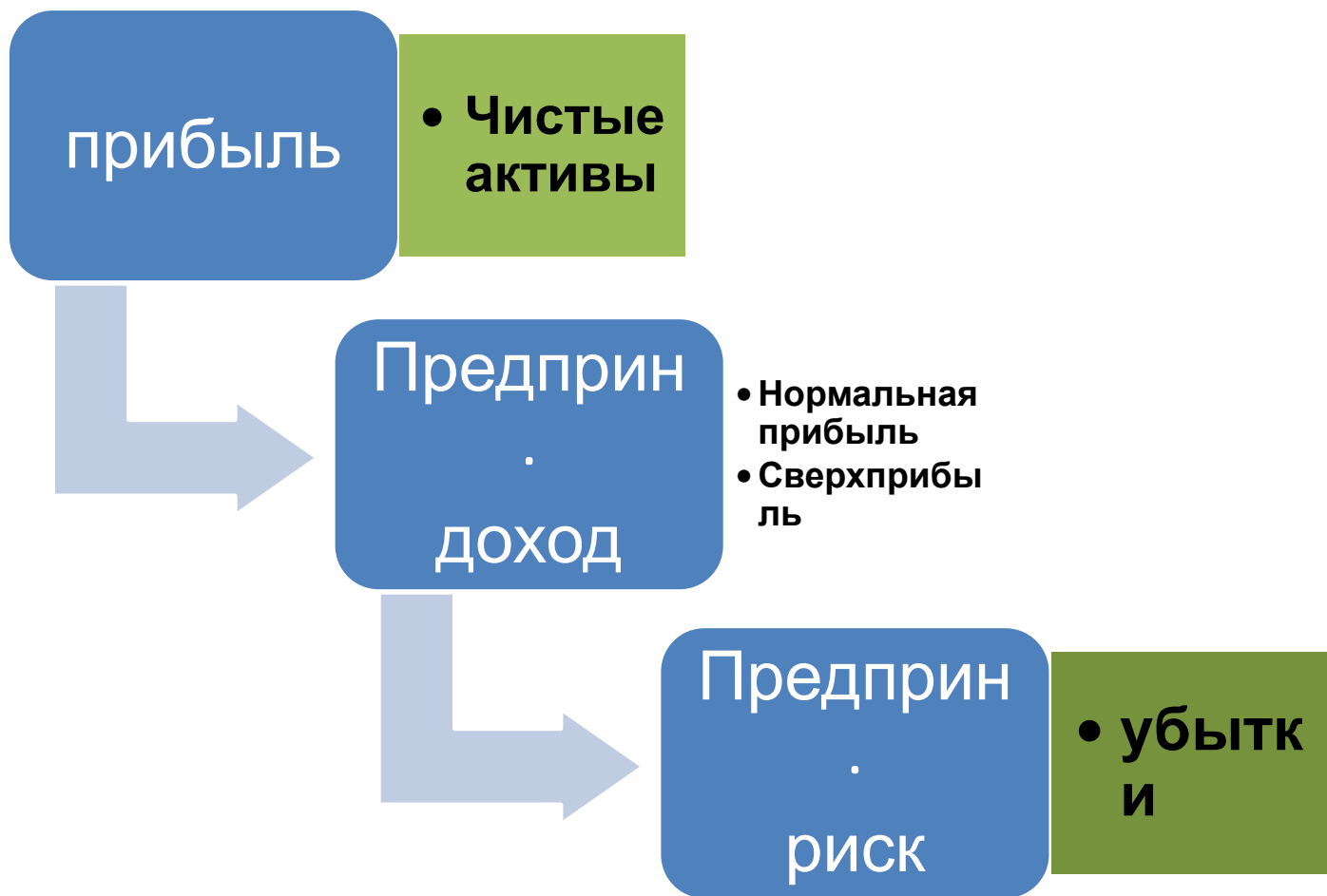
Три аспекта предпринимательства



Экономические теории предпринимательства



Экономико-правовые конструкции



Экономические аспекты оспариваемых сделок и юридически значимых действий в правоприменительной практике

- Уменьшение **стоимости активов дочерней компании** может являться **убытком материнской компании**.
- Утрата основных активов и в результате фактическое прекращение деятельности общества - признак **злонамеренных действий**, причиняющих вред обществу.
- Эквивалентность встречного предоставления по сделкам и фактическое получение денежных средств

Правовая природа ПП

Вопрос о юридической природе предпринимательского права и о его месте в российской правовой системе нельзя определить, не уяснив до конца два принципиальных момента:

- Первый - это явление дуализма в праве, породившее научный ажиотаж.
- Второй момент связан с разграничением таких понятий, как предпринимательская деятельность, коммерческая деятельность и торговая деятельность.

Дуализм частного права

Наличие ГК и ТК

- Франция
- ФРГ
- Испания
- Португалия
- Япония
- государства Латинской Америки

Противоположная тенденция (объединение ГК и ТК)

- **объединение ГК и ТК кодексов** (Швейцария, Италии)
- **ликвидация торговых судов** (Нидерланды)
- **ограничение компетенции Тсудов** (ФРГ)

Иллюстрация ретроспективы ХП- ПП

Политика-
предпринимательство
(теория
«двухсекторного
права»):

противопоставление

Гражданского и хозяйственно-
административное права

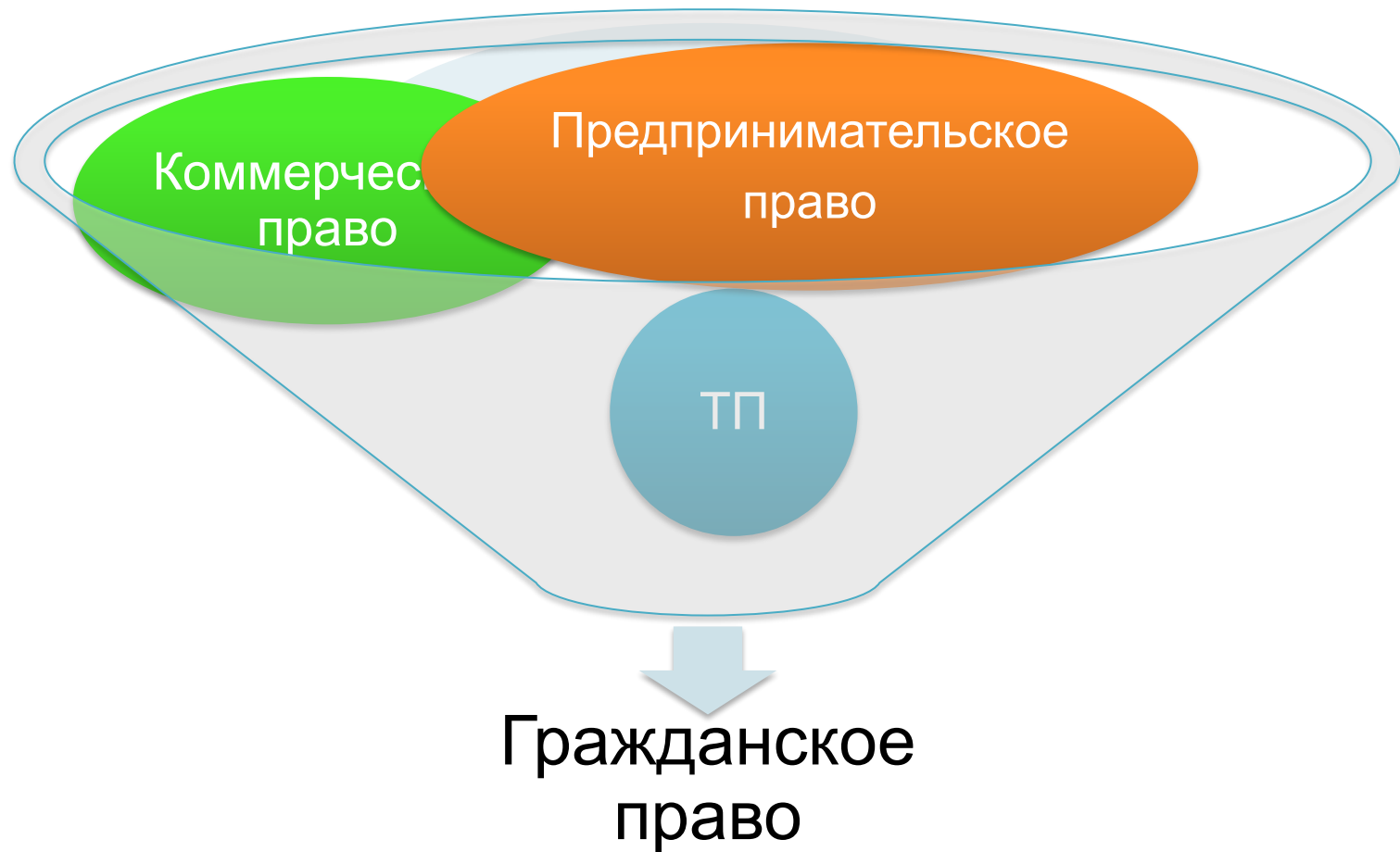
- **источник** (диктатура пролетариата)
- **цель** (построение коммунистического общества)
- **экономическая основа**
(социалистическая собственность)

Концепции ХП-КП-ПП

- «Ничего частного в ГП не признаем» - нет частной собственности
- ХП противопоставлено ГП
- ХП самостоятельная отрасль права
- ХП – ПП – КП – являются аналогами

Соотношение КП – ТП – ПП (цивилистический подход)

В.Ф. Попондопуло



Соотношение ПП – ХП
(концепция хозяйственного права)
В.В. Лаптев



**хозяйственное право
становится правом
предпринимательско
й деятельности**

Соотношение ПП – ХП
(концепция хозяйственного права)
В.К. Мамутов



**предмет
хозяйственного
права включает и
предпринимательскую,
и иную
деятельность в
области
хозяйствования**

Особенности торгового права

ТП появилось
позднее
гражданского



Наличие особых
институтов



ТП
интернациональн
о



ТП - пионер
новых идей

Соотношение ГП и ТП

(по П.П. Цитовичу)

Гражданское право

- Основное понятие - юридическое отношение
- разъединяет и противопоставляет лиц
- ГП индивидуально

Торговое право

- Основное понятие - торговое предприятие
- соединяет и подчиняет лиц
- ТП социально

Связь ГП и ПП (расширение предмета ГП)



ГК РФ Статья 307.1. Применение общих положений об обязательствах

(введена Федеральным [законом](#) от 08.03.2015 N 42-ФЗ)

3. Поскольку иное не установлено настоящим Кодексом, иными законами или не вытекает из существа соответствующих отношений, общие положения об обязательствах (настоящий подраздел) применяются к требованиям:

- 1) возникшим из корпоративных отношений ([глава 4](#));
- 2) связанным с применением последствий недействительности сделки ([параграф 2 главы 9](#)).

2. Принципы предпринимательского права

- свобода предпринимательской деятельности
- **Свобода конкуренции**
- **Единое экономическое пространство**
- сочетание частных и публичных интересов в предпринимательском праве
- государственное регулирование предпринимательской деятельности

Толкование принципа свободы предпринимательства в решениях ЕСПЧ



**свобода выбора
занятий или
профессии**

**свобода от
незаконной
конкуренции**

**Общая свобода
совершать все то, что
не запрещено законом**

3. Традиционные источники ПП

- Конституция
- Международные нормы и обычаи
- ФЗ
- Подзаконные акты
- Обычаи

Федеральные законы в области предпринимательства

- **Федеральный закон от 08.08.2001 N 129-ФЗ**
"О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей« (**ред. 2015 с изм. с 2016**)
- **Федеральный закон от 26.07.2006 N 135-ФЗ**
(ред. от 18.07.2011) "О защите конкуренции"
- **Федеральный закон от 24.07.2007 N 209-ФЗ**
"О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации« (**ред.2015**)
- **Федеральный закон от 26.12.2008 N 294-ФЗ**
"О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля« (**ред.2014 с изм. с 2015**)
- **Федеральный закон от 07.05.2013 N 78-ФЗ**
"Об уполномоченных по защите прав предпринимателей в Российской Федерации« (с изм. 2015)

Основные ФЗ в области ПД

№ 129-ФЗ

2001

№ 135-ФЗ

2006

№ 209-ФЗ

2007

№ 294 –
ФЗ

2008

№ 78 – ФЗ

2013

Обычаи и обыкновения в ГК РФ

Часть 1 ГК РФ – 13 позиций

- Статьи: 5, 6, 309, 311, 312, 314, 316, 406, 427, 431, 438, 451, 452

Часть 2 ГК РФ – 14 позиций

- статьи: 474, 478, 508, 513, 516, 848, 862, 863, 867, 874, 891, 985, 992, 998

Нетрадиционные источники ПП
(судебные «доктрины» и судебная
практика

Современные юридико-технические конструкции,
выработанные судебной практикой используемые в
ПП

- Аффилированные лица
- Взаимозависимые лица
- Сделки с заинтересованностью
- Материнская компания
- «Корпоративная вуаль»
- «Хороший директор»
- доктрина «группа компаний»
- Бенефициарный владелец
("неподписавшей стороны")

Постановление Президиума ВАС РФ от
20.03.2012 N 14989/11 по делу N
A21-2060/2006.

ВАС РФ сам учитывает в совокупности вышеприведенные критерии группы лиц, аффилированности и заинтересованности

к связанным между собой лицам суд относит не только родственников, но и лиц:

- имеющих общего ребенка с другим лицом;
- лиц, которые ранее совместно работали в органах управления юридического лица;
- лиц, в отношении которых выдавались доверенности и оформлялись анкеты депонентов

Постановление Президиума ВАС РФ от 06.03.2012 N 12505/11 по делу N А56-1486/2010.

Президиумом ВАС РФ указывается, что, поскольку сделки являются взаимосвязанными и преследуют единую цель, на ответчика как сторону одной из этих сделок переходит бремя доказывания обратного

Основные рекомендации FATF

**Конфискация
доходов без
обвинительного
приговора**

**Презумпция
виновности**

Судебная практика РФ

Критерий хорошего руководителя

- понятие "хороший руководитель" в законодательстве отсутствует
- ВАС РФ ссылается на положения Кодекса корпоративного поведения

Критерий взаимосвязанных сделок

1. оцениваться как одна сделка - с точки зрения соблюдения процедур их одобрения
2. Критерии ВМС:
 - за короткий промежуток времени,
 - совершение сделок на аналогичных условиях,
 - наличие связей между сторонами по сделкам.

Снятие «корпоративной вуали» (игнорирование корпоративной «оболочки»)

Соотношение понимание ЮЛ

Англо-саксонская СП

юридическое лицо - это фикция, необходимая только для целей законодательной техники, а участники - это "опосредованные владельцы" юридического лица

Континентальная СП

юридическое лицо представляет собой реальный субъект

Концепция ограниченной ответственности в ЮЛ

- принцип уплаты цены ограниченной ответственности: предварительно и принудительно (уставный капитал и пр.) или на добром слове
- в случае невыполнения на добром слове - post factum посредством "снятия покрыва"

идея и цель механизма "снятия корпоративного покрова"

применение лишь тогда, когда требование к
самому юридическому лицу, признаваемому
"фасадом", не может быть удовлетворено
никаким иным образом и в силу этого
необходимы специальные инструменты

концепция "снятия корпоративного покрыва"- борьба с институтом «подставное лицо»

- основное общество отвечает по долгам дочернего
- дочернее общество выступает в роли "фасада" для основного
- солидарная и субсидиарная ответственность

Толкование «разумности»,
«добросовестности»
применительно к
единоличному органу
управлению корпорации

«ХОРОШИЙ ДИРЕКТОР»

Практика ЕСПЧ

(предвидение, предсказуемость,
осмотрительность)

- прогноз правовых последствий своего поведения
- стандарт разумности для оценки предсказуемости
- при установлении признаков осмотрительности оценивается, в частности, мог ли причинитель вреда (директор корпорации) разумно предвидеть возможность наступления негативных последствий

Стандарт разумности для оценки предсказуемости

Постановлени
е ЕСПЧ от
20.09.2011

- "ОАО "Нефтяная компания "ЮКОС" против России"

Постановлени
е ЕСПЧ от
19.05.2004

- "Гусинский против Российской Федерации"

трансплантация в российское право критериев «разумного» директора Ст.53.1 ГК РФ

Презумпция «неразумности»

- 1) он принял **решение без учета имеющейся у него и (или) представленной ему информации;**
- 2) до принятия решения он **не предпринял действий, направленных на получение** необходимой для принятия решения **информации**, которые обычно предпринимаются при **сходных обстоятельствах.**

Презумпция «недобросовестности»

- 1) он действовал при наличии конфликта между его личными интересами и интересами общества
- 2) он знал или должен был знать о том, что совершенное им действие (бездействие) не отвечает интересам общества;
- 3) он без уважительных причин не исполнял или уклонялся от исполнения возложенных на него обязанностей
- 4) его действия (бездействие) и (или) принятое решение, за которое он голосовал, не соответствуют требованиям данного Федерального закона, иных федеральных законов, нормативных правовых актов, устава или внутренних документов общества.

Судебная практика РФ

Критерий хорошего руководителя

- понятие "хороший руководитель" в законодательстве отсутствует
- ВАС РФ ссылается на положения Кодекса корпоративного поведения

Критерий взаимосвязанных сделок

1. оцениваться как одна сделка - с точки зрения соблюдения процедур их одобрения
2. Критерии ВМС:
 - за короткий промежуток времени,
 - совершение сделок на аналогичных условиях,
 - наличие связей между сторонами по сделкам.