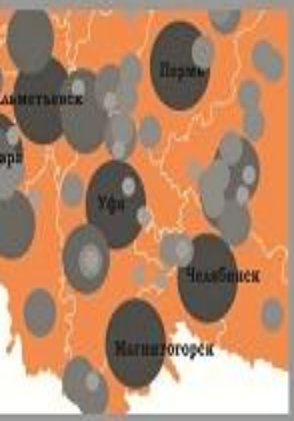
Введение в предпринимательское право

План

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



250 крупнейших промышленных центров городов России [ТОР-250]

Объем промышленного производства, млрд. рублей в 2010 году

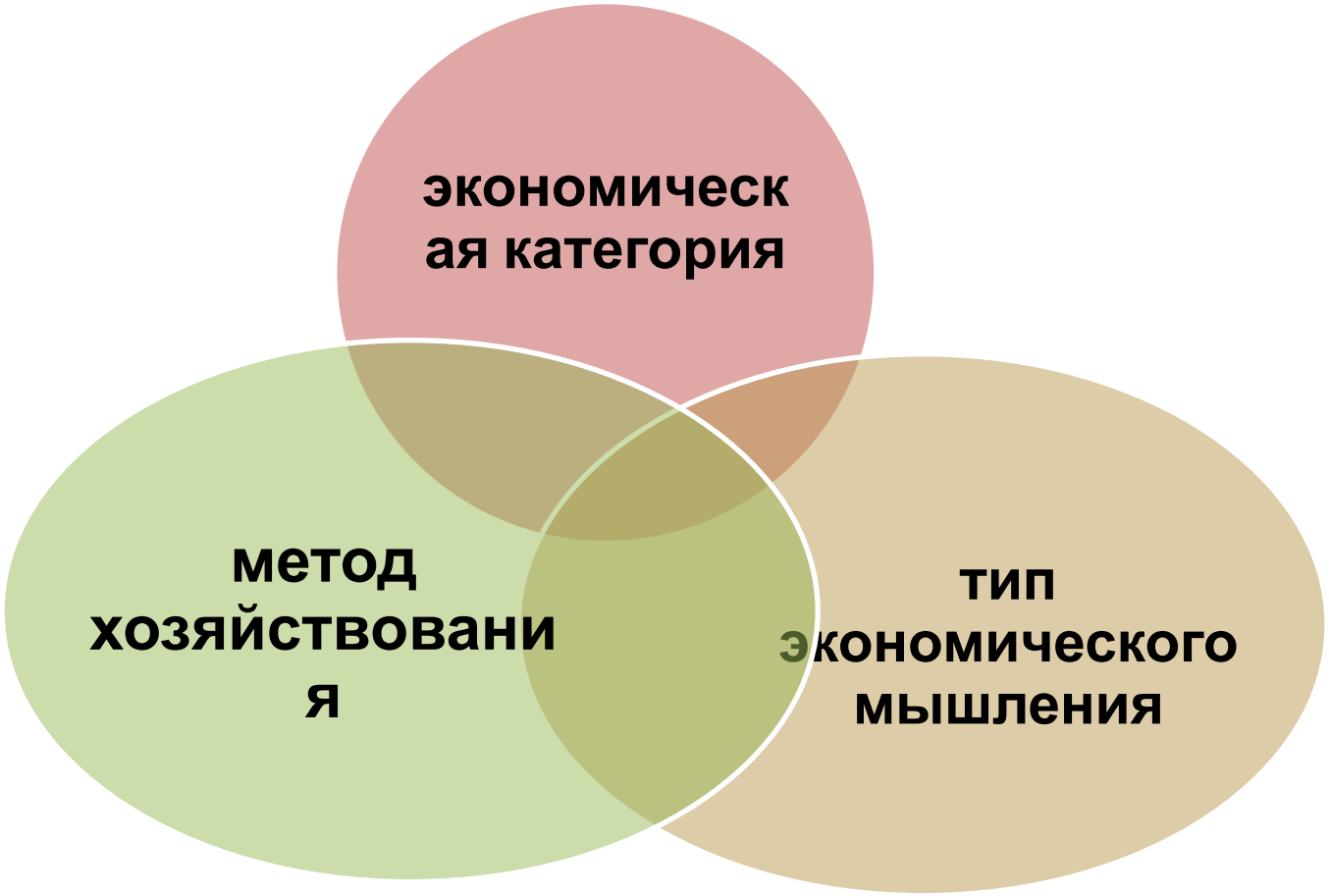
10-19 20-49 50-99 100-199 200-799 800-1900

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

ФРАНЦИЯ 18 ВЕК ТЕОРИЯ РИСКА	ЭКОНОМИСТ **Кантильон** **(автор термина)**	**ОБОСОБЛЕНИЕ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЯ ОТ СОБСТВЕННИКА**
Теория инновации	**Шумпетер**	**"...делать не так, как делают другие"**
Теория личности	**Мизес Хаек**	выбор наиболее пригодных **методов** для снабжения населения самым **дешевым способом**

Экономико-правовые конструкции

прибыль

- **Чистые активы**

Предприн.доход

- **Нормальная прибыль**
- **Сверхприбыль**

Предприн.риск

- **убытки**

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	Противоположная тенденция (объединение ГК и ТК)
• Франция • ФРГ • Испания • Португалия • Япония • государства Латинской Америки	• **объединение ГК и ТК кодексов** (Швейцария, Италии) • **ликвидация торговых судов** (Нидерланды) • **ограничение компетенции Тсудов** (ФРГ)

Иллюстрация ретроспективы ХП-ПП

<u>Политика-</u> предпринимательство (теория **«двухсекторного права»):**

противопоставление

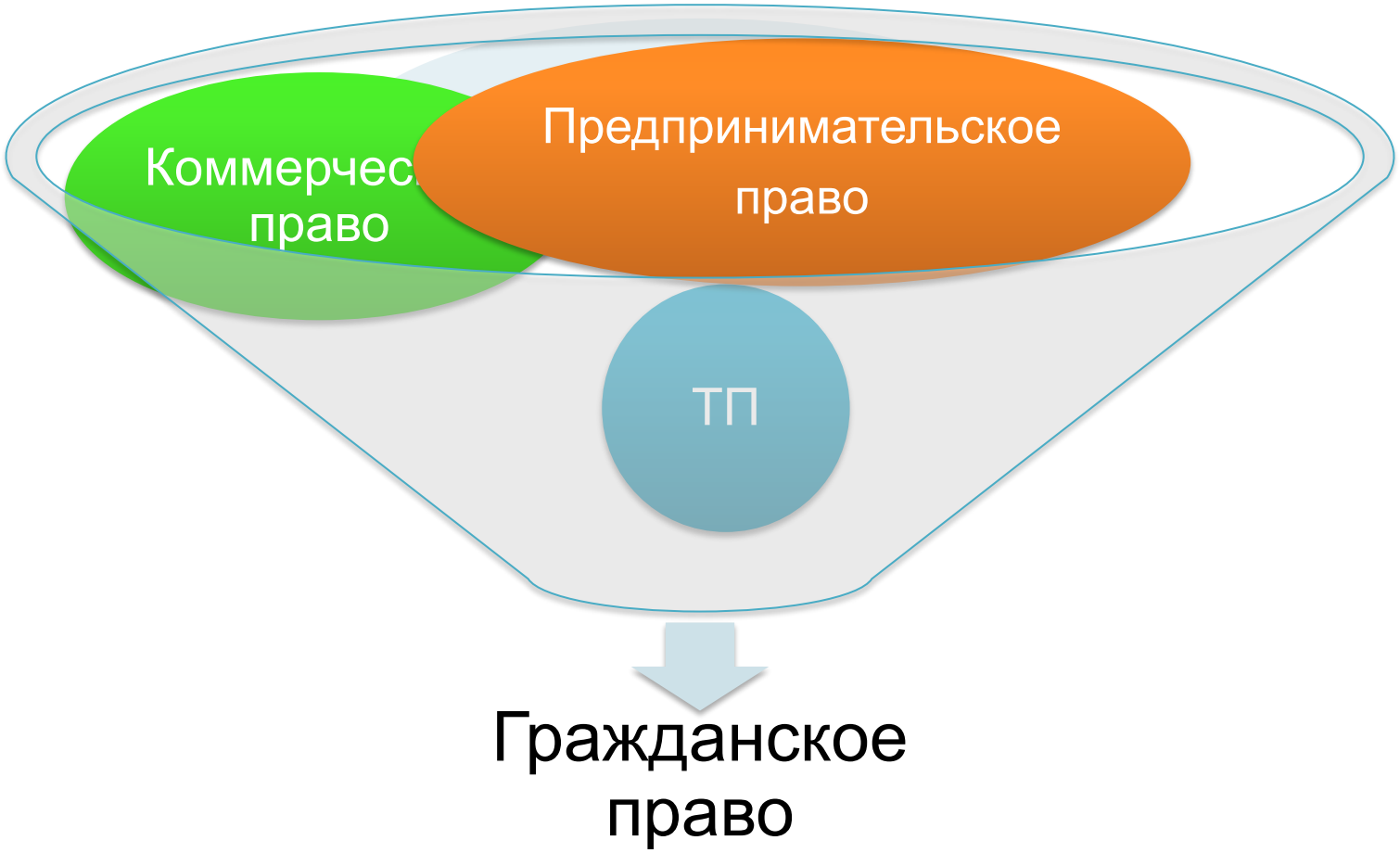
Гражданского и хозяйственно-административное права

- **<u>источник</u>** (диктатура пролетариата)
- **<u>цель</u>** (построение коммунистического общества)
- **<u>экономическая основа</u>** (социалистическая собственность)

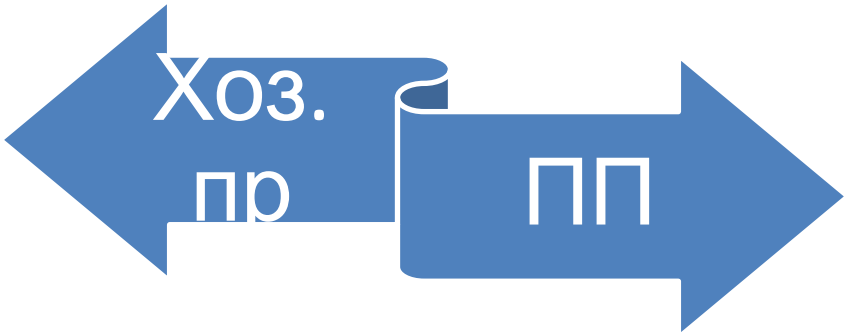
Концепции ХП-КП-ПП

- «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 предпринимательской 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 - пионер новых идей

ТП интернациональн о

Соотношение ГП и ТП
(по П.П. Цитовичу)

Гражданское право	**Торговое право**
• Основное понятие - **юридическое отношение** • **разъединяет и противопоставляет** лиц • ГП **индивидуально**	• 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:

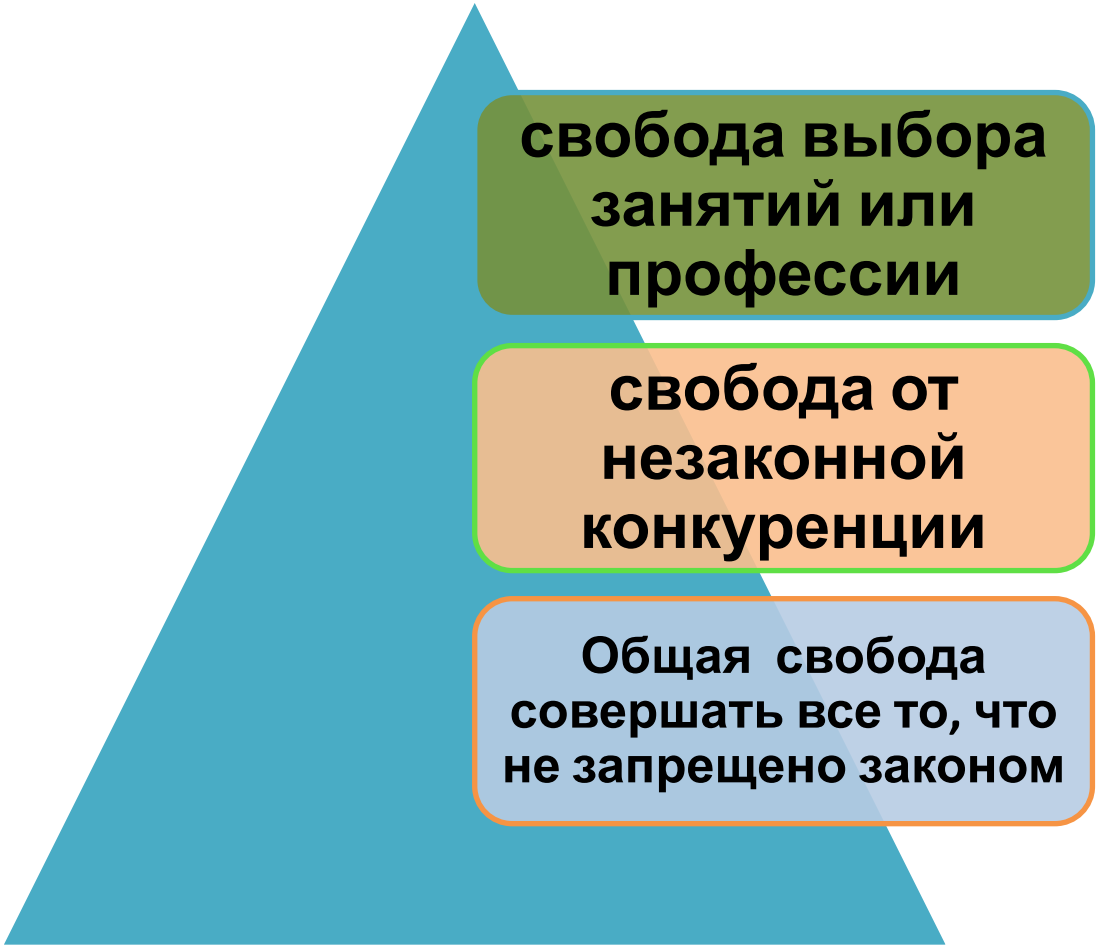
1) возникшим из корпоративных отношений (глава 4);

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



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 18.07.2**011**) "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 А21-2060/2006.

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	Континентальная СП
юридическое лицо - это фикция, необходимая только для целей законодательной техники, а участники - это "опосредованные владельцы" юридического лица	**юридическое лицо представляет собой <u>реальный субъект</u>**

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 <u>посредством "снятия покрова</u>"**

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 покрова"- 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

Постановление ЕСПЧ от 20.09.2011

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

Постановление 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**.