Панов К.В.

Проблемы определения термина «предпринимательская деятельность»

*Пермский Государственный Гуманитарно-педагогический Университет
(Россия, Пермь)*

doi: 10.18411/lj-08-2020-194

ids: lj-08-2020-194

*Научный руководитель
Мальцев О.В.*

Аннотация

В статье рассматриваются различные подходы к термину «предпринимательская деятельность», проведен анализ определения, выделены некоторые противоречивые признаки.

Для анализа термина «предпринимательская деятельность» были рассмотрены нормативно-правовые акты стран Евросоюза.

Ключевые слова: Предпринимательская деятельность, сферы хозяйственной деятельности, профессионализм предпринимателя, теоретическое знание, практический навык.

Предпринимательская деятельность. Статья 2 Гражданского Кодекса РФ описывает предпринимательство, как самостоятельную, осуществляемую на свой риск деятельность, которая направлена на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

Сферы хозяйственной деятельности. Статья 3 Хозяйственного кодекса Украины рассматривает хозяйственную деятельность, как деятельность субъектов хозяйствования в сфере общественного производства, направленная на изготовление и реализацию продукции, выполнение работ либо оказание услуг стоимостного характера, имеющих ценовую определенность.

Профессионализм предпринимателя - это признак, предполагающий наличие у предпринимателя определенных знаний и навыков. В настоящее время данное требование закреплено в отношении далеко не всех видов предпринимательской деятельности, в основном наличие определенного образования требуется при осуществлении лицензируемых видов деятельности.

Теоретическое знание - это совокупность высказываний об идеализированных объектах, которые являются продуктами конструктивной и творческой деятельности мышления. Теоретическое знание отражает явления и процессы со стороны их универсальных внутренних связей и закономерностей, постигаемых с помощью рациональной обработки данных эмпирического уровня.

Практический навык – это безошибочно выполняемая деятельность, которая из-за многократного повторения становится автоматизированной.

Существенное увеличение указов и законов, внесение поправок в нормативно-правовые акты, регулирующие предпринимательскую деятельность, показывает повышенное внимание государства к проблемам бизнеса и создания необходимых условий для получения результатов. Одна из важных ролей предпринимательства - двигатель экономики любой страны, в том числе и России. Высокая эффективность деятельности субъектов малого и среднего бизнеса в текущих условиях дадут толчок для начала положительных тенденций в современной ситуации.

Опираясь на Гражданский Кодекс Российской Федерации, был проведен анализ определения, а также выделены некоторые противоречивые признаки:

- **Самостоятельность.** Данный признак включает в себя две группы: имущественная и организационная самостоятельность.

Организационная самостоятельность заключается в принятии решения (волевой характер), а имущественная говорит о наличии у предпринимателя обособленного имущества для ведения предпринимательской деятельности.

Противоречие такого признака определяет наличие в экономике холдинговых компаний. Часто данные компании строят своё слияние с другими фирмами на основе поглощений. Холдинговые компании могут создаваться посредством последовательного присоединения или получения контроля над компаниями, которые объединены одним видом бизнеса (машиностроение, пищевая промышленность, с/х и т.д.).

В таком виде поглощения холдинг представляет головную компанию с цепью дочерних предприятий, выстроенных по типу полного цикла, которые включают выращивание, обработку и продажу. В данных случаях этот признак не имеет силы.

- **Сферы хозяйственной деятельности.** Законодательное определение описывает сферы хозяйственной деятельности, как продажа товаров, пользование имуществом, выполнение работ или оказание услуг.

Противоречие указанного признака заключается в том, что он не включает в себя обозначение таких сфер хозяйства как:

1. строительство, производство;
2. сельское хозяйство и т.д.

Помимо этого, существует и недостаток в определении первичного и вторичного сектора хозяйств. Экономика России многогранна и все направление нельзя представить закрытым перечнем. Таким образом, для более полного анализа понятия нужно изучить предпринимательскую деятельность в рамках нормативно-правовых актов стран Европейского союза.

К примеру, в Польше предпринимательская деятельность описывается в законе о свободе хозяйственной деятельности: «предпринимательская деятельность является видом деятельности рабочих и отраслей промышленности, торговли, строительства, извлечения минералов из месторождений и идентификации, а также профессиональной деятельности, осуществляется таким образом, чтобы функционирование было организованным и непрерывным». В данном определении, мы видим противоречивый для Гражданского Кодекса Российской Федерации признак – профессионализм.

В Коммерческом кодексе Франции предпринимательская деятельность рассматривается словом “commerce” как в узком, так и в широком смысле.

В широком смысле определение «commerce» включает в себя профессиональную и предпринимательскую (экономическую) деятельность, которая осуществляется с целью получения прибыли. Термин включает в себя два признака – нацеленность на получение прибыли и профессионализм

Торговое уложение Германии описывает предпринимательскую деятельность широким перечнем сделок, это дает возможность в полном объеме перечислить все сферы экономики данной страны. Раскрывая определение профессионализма предпринимателя, важно отметить, что профессиональная деятельность состоит в:

1. Ведение деятельности людьми, которые имеют теоретические знания и практические навыки. В первом случае, подтверждение профессионализма действующее законодательство принимает ранее полученное образование (например, юридическое), в другом требует сдачи подтверждающего экзамена (аудиторы).
2. Реализация деятельности по определённым методикам правилам.
3. Соответствие результатов и требований.
4. Подконтрольность деятельности государственным органам и др. С каждым годом в Российской Федерации возрастает необходимость узаконивания профессиональной деятельности в нормативно-правовых актах. Отсутствие легального

определения позволяет научному сообществу самим сформировать её отличительные признаки. Оценивая законодательное развитие определения предпринимательской деятельности, можно отметить две тенденции:

- конструкция законодательного определения совершенствуется, причем делаются попытки уточнить и нормативно отточить его элементы. Законодатель пошел по пути инкорпорации норм о предпринимательской деятельности в Гражданский кодекс и достиг определенных успехов.
- Становится все более ясной недопустимость избегания теоретических противоречий данного подхода и в достаточной мере удовлетворить потребности правоприменения.

Следует сказать, что в положении статьи 34 части первой Конституции Российской Федерации, прописано, что «каждый имеет право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности». Исходя из этого, можно сказать, что предпринимательская деятельность является видом экономической деятельности.

Следовательно, определение экономической деятельности выступает родовым по отношению к понятию предпринимательской деятельности, а это означает, что любая предпринимательская деятельность является экономической деятельностью. Следует заметить, что в легальном определении предпринимательской деятельности, закрепленное в абзаце 3 пункта 1 статьи 2 Гражданского Кодекса Российской Федерации, указание на ее разновидность как экономической деятельности отсутствует.

Известные авторы И. В. Филимонова и Х. М. Цутиева трактовали, что «традиционно экономическая деятельность понимается как создание и распределение материальных благ, источник удовлетворения разнообразных потребностей человека».

Если говорить о судебной практике, то она преимущественно указывает на два признака экономической деятельности:

- 1) возникновение ее из социальных отношений, которые складываются по поводу производства, распределения и потребления товаров, работ или услуг;
- 2) отсутствие связи с личным потреблением или приобретением гражданами товаров, работ или услуг, которые не предназначены для экономической деятельности.

Хозяйственная деятельность, являющаяся видом экономической деятельности, трактуется как порядок ее организации, руководства и непосредственного осуществления. Доктор юридических наук И. В. Ершова говорит, что «понятие хозяйственной деятельности включает предпринимательство, но не сводится к нему. Предпринимательская и хозяйственная деятельность — это перекрестные понятия. Не вся хозяйственная деятельность может считаться предпринимательской». «Предпринимательство является одним из направлений хозяйственной деятельности, одна из черт которой — получение прибыли. Но, во-первых, десятки тысяч субъектов хозяйственной деятельности функционируют и создаются не для извлечения прибыли, а с целями решения социальных задач. Во-вторых, строительные, промышленные, транспортные и другие предприятия создаются и осуществляют хозяйственную деятельность не только в целях получения прибыли». Можно сказать, что предпринимательскую деятельность отличает от хозяйственной деятельности направленность первой на извлечение прибыли, что не позволяет ставить знак равенства между хозяйственной и предпринимательской деятельностью. Именно эта

цель выделяет предпринимательство из более широкого понятия хозяйственной сферы как деятельности по производству и реализации материальных благ.

1. Гражданский кодекс РФ [Электронный ресурс] – М., 2015 — Режим доступа: <http://base.garant.ru>
2. Е.В. Беликова. Состояние современного рынка трудовых ресурсов в России: проблемы и тенденции развития/ Е.В. Беликова, А.Н. Сырбу// Бизнес. Образование. Право. - Издательство «Прин Терра», 2013
3. Хозяйственный кодекс Украины №436-IV [Электронный ресурс] https://online.zakon.kz/m/document/?doc_id=30418746
4. Предпринимательское (хозяйственное) право: учебник / под редакцией В.В. Лаптева, С.С. Занковскаго. М.; 2006. С. 5.

Смирнов О.В.

Юридический процесс и процедура: понятие, сущность, различия

*Владимирский юридический институт ФЦИН России
(Россия, Владимир)*

doi: 10.18411/lj-08-2020-195

idsp: ljjournal-08-2020-195

Аннотация

Настоящая статья посвящена, прежде всего, проблематике процедуры подготовки проектов нормативных правовых актов и поиску путей решения выявленных проблем.

Ключевые слова: нормативно-правовой акт, законодательство, законодательный процесс, процедура подготовки нормативно-правового акта.

Abstract

This article is devoted, first of all, to the problems of the procedure for preparing draft regulatory legal acts and the search for ways to solve the identified problems.

Keywords: normative legal act, legislation, legislative process, procedure for preparing a normative legal act.

На сегодняшний день в Российской Федерации (Далее РФ) система законотворчества, а, вместе с ней и правовая система, нуждаются в обязательном упорядочивании, систематизации и согласованности нормативно – правовых актов (Далее НПА).

Основной источник, регламентирующий законодательный процесс в России – Конституция РФ, однако, полноценного и легального определения самого процесса не существует. Равно, как нет четкого понятия и для «процедуры» в системе правотворчества. Вместе с тем процедурность синонимичная с нормативностью, реализовала себя в правовом регулировании, где существуют многочисленные и разнообразные процедурные отрасли: гражданское право, уголовно право, семейное право и так далее.

Процедурный механизм процесса законотворчества является важнейшей и неотделимой частью механизма всего правового урегулирования, так как процедура касается не только реализации, но и создания, а также отмены юридических норм.

Именно из-за отсутствия юридически грамотно оформленного и нормативно-закрепленного понятия, определяющего значение «процедура» и «процесс», возникают закономерные трудности в восприятии и последующей реализации некоторых НПА.

Так что же всё-таки несут в себе понятия «процедура» и «процесс» и в чем их различия? Возможно ли, что эти понятия тождественны, тогда почему реализация процедуры не возможна без процесса и наоборот? Для ответа на эти вопросы