

МИНИСТЕРСТВО НАУКИ И ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ  
федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение высшего образования  
«Тольяттинский государственный университет»

Институт права

(наименование института полностью)

Кафедра «Предпринимательское и трудовое право»

(наименование кафедры)

40.05.01 Правовое обеспечение национальной безопасности

(код и наименование направления подготовки, специальности)

Гражданско-правовая

(направленность (профиль/специализация))

## ДИПЛОМНАЯ РАБОТА

на тему Формы и способы защиты прав предпринимателей

Студент

И.И. Донгаузер

(И.О. Фамилия)

(личная подпись)

Руководитель

Е.В. Чуклова

(И.О. Фамилия)

(личная подпись)

**Допустить к защите**

Заведующий кафедрой канд. пед. наук, доцент, О.А. Воробьева

(ученая степень, звание, И.О. Фамилия) (личная подпись)

« \_\_\_\_\_ » \_\_\_\_\_ 20 \_\_\_\_ г.

Тольятти 2019

## АННОТАЦИЯ

Актуальность темы исследования не вызывает сомнений в силу особой роли предпринимательской деятельности в экономике страны. В силу особого правового статуса, предприниматели нуждаются в способах защиты, адекватных степени нарушения их прав. Защита прав предпринимателей является одной из насущных проблем, решение которой напрямую зависит от надлежащей юридической основы. Правовое регулирование предпринимательской деятельности в качестве основной цели должно иметь представление субъектам предпринимательской деятельности максимальных возможностей в осуществлении их социально-полезных и экономических функций и обеспечивать надлежащий уровень защиты.

Цель работы – исследование способов защиты прав предпринимателей и форм их реализации.

Достижение поставленной цели возможно с помощью решения следующих задач:

- дать определение понятию «защита прав предпринимателей» исследовав основные подходы, сложившиеся в доктрине;
- рассмотреть классификацию форм и способов защиты;
- проанализировать порядок реализации форм защиты прав;
- провести анализ некоторых способов защиты прав предпринимателей.

Структура работы соответствует целям и задачам исследования и включает в себя: введение, три главы, разделенные на семь параграфов, заключение и список используемых источников.

Объем работы: 70 страниц

## ОГЛАВЛЕНИЕ

ВВЕДЕНИЕ.....	4
ГЛАВА 1 ОБЩЕПРАВОВАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА ЗАЩИТЫ ПРАВ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЕЙ .....	6
1.1 Определение понятия «защита прав предпринимателей» .....	6
1.2 Понятие и классификация способов и форм защиты прав предпринимателей .....	13
1.3 Уполномоченный по защите прав предпринимателей в системе защиты их прав .....	188
ГЛАВА 2 ФОРМЫ ЗАЩИТЫ ПРАВ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЕЙ.....	32
2.1 Неюрисдикционная форма защиты прав предпринимателей.....	32
2.2 Юрисдикционная форма защита прав предпринимателей .....	35
ГЛАВА 3 ОТДЕЛЬНЫЕ СПОСОБЫ ЗАЩИТЫ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЕЙ.....	44
3.1 Способы защиты, реализуемые в неюрисдикционной форме.....	44
3.2 Способы защиты, реализуемые в юрисдикционной форме.....	49
ЗАКЛЮЧЕНИЕ .....	62
СПИСОК ИСПОЛЬЗУЕМЫХ ИСТОЧНИКОВ.....	64

## ВВЕДЕНИЕ

Актуальность темы исследования не вызывает сомнений в силу особой роли предпринимательской деятельности в экономике страны. В силу особого правового статуса, предприниматели нуждаются в способах защиты, адекватных степени нарушения их прав. Защита прав предпринимателей является одной из насущных проблем, решение которой напрямую зависит от надлежащей юридической основы. Правовое регулирование предпринимательской деятельности в качестве основной цели должно иметь представление субъектам предпринимательской деятельности максимальных возможностей в осуществлении их социально-полезных и экономических функций и обеспечивать надлежащий уровень защиты.

Цель работы – исследование способов защиты прав предпринимателей и форм их реализации.

Достижение поставленной цели возможно с помощью решения следующих задач:

- дать определение понятию «защита прав предпринимателей» исследовав основные подходы, сложившиеся в доктрине;
- рассмотреть классификацию форм и способов защиты;
- проанализировать порядок реализации форм защиты прав;
- провести анализ некоторых способов защиты прав предпринимателей.

Объектом исследования являются правоотношения, возникающие в связи с использованием тех или иных форм и способов защиты.

Предметом являются нормы права, регламентирующие порядок реализации форм и способов защиты, применимых к защите прав предпринимателей.

Теоретическая база исследования. Формы и способы защиты прав предпринимателей были предметом исследования в работах большого числа ученых. Так, формы и способы защиты прав предпринимателей были под пристальным вниманием в работах таких авторов, как: Ершов В.В., Аганина

В.К., Мартемьянов В.С., Даль В., Хоскинг А., Никитова А.А., Степин А.Б., Цитович П.П., Гусева А.Л., М.К. Треушникова, Мохов А.А., Палагина А.Н., Фадеева В.А, Эмих В.В.

Нормативная база исследования. В ходе работы были использованы такие источники как Конституция РФ, Гражданских кодекс РФ, Уголовный кодекс РФ, АПК РФ, ГПК РФ.

Методология исследования: как сравнительно-правовой, формально-юридический методы.

Структура работы соответствует целям и задачам исследования и включает в себя: введение, три главы, разделенные на семь параграфов, заключение и список используемых источников.

# ГЛАВА 1 ОБЩЕПРАВОВАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА ЗАЩИТЫ ПРАВ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЕЙ

## 1.1 Определение понятия «защита прав предпринимателей»

В целях определения понятия «защита прав предпринимателей», необходимо рассмотреть понятия предпринимательство и предприниматель. «Предпринимательство – это одна из форм деятельности человека, где деятельность есть форма проявления его активности, определенное поведение; в более широком плане – использование жизненных сил, человеческой энергии». Предпринимательская деятельность в системе современного российского права анализируется и исследуется, главным образом, в науке предпринимательского права». «В тоже время, не следует забывать, что отношения, связанные с предпринимательством - уникальным, многоплановым, комплексным явлением социально-экономической жизни, - регулируются частично и другими отраслями российского права и законодательства - конституционным, гражданским, административным, налоговым, бюджетным и др.». <sup>1</sup> Предпринимательская деятельность - вид экономической, хозяйственной деятельности. Она связана с предпринимательским риском, новыми подходами к управлению, новаторством, использованием научных достижений, динамической неопределенностью и всегда направлена на систематическое получение прибыли. Предпринимательская деятельность является более узким понятием и означает разновидность хозяйственной деятельности.

Предпринимательство представляет собой одно из направлений хозяйственной деятельности, основная цель которой – получение прибыли, но нельзя не учитывать, что, во-первых, многие субъекты хозяйственной деятельности создаются и функционируют не ради извлечения прибыли, а в целях решения социальных задач, а во-вторых, промышленные, строительные, транспортные и другие предприятия создаются и осуществляют хозяйственную деятельность не только в целях получения прибыли. Разработанное с

---

<sup>1</sup> Ершов В.В. Государство и право. 2016. N 1. С. 57 - 70.

хозяйственно-правовых позиций понятие хозяйственной деятельности, включающее предпринимательство, но не сводящееся к нему, стало составной частью действующего законодательства.

Предпринимательство - такая система хозяйствования, при которой главным ее субъектом является предприниматель как движущая сила и посредник. Предприниматель рационально соединяет материальные и людские ресурсы, организует процесс воспроизводства и управляет им на основе предпринимательского риска, экономической ответственности за конечный предпринимательский результат – получение прибыли. Коммерческая деятельность, коммерция – это вид предпринимательской, хозяйственной, экономической деятельности, связанный с торговлей, товарооборотом.

Согласно толковому словарю В.И. Даля через «торг, торговлю, торговые обороты, купеческие промыслы определяется коммерция».<sup>2</sup>

Представляется наиболее целесообразным выстроить соотношение между названными выше базовыми категориями теоретических конструкций правового регулирования рыночной экономики в следующей последовательности: экономическая деятельность - хозяйственная деятельность - предпринимательская деятельность - коммерческая деятельность.

По действующему законодательству признаками предпринимательской деятельности являются:

- 1) самостоятельность осуществления предпринимательской деятельности;
- 2) осуществление ее на свой риск, т.е. рисковый характер;
- 3) направленность на систематическое получение прибыли. Следует особо подчеркнуть, хотя это напрямую и не указано в приведенном определении предпринимательства, что само слово "деятельность" свидетельствует о том, что она должна быть постоянной, систематической (во

---

<sup>2</sup> Даль В. Толковый словарь живого великорусского языка. М., 2015. Т. 2. С. 147.

всяком случае, не в качестве единичного акта), осуществляться более или менее определенный период времени.<sup>3</sup>

Судебная практика показывает, что сдача в аренду принадлежащего физическому лицу на праве собственности имущества является реализацией собственником своего законного права на распоряжение имуществом. Самого по себе факта совершения гражданином возмездных сделок недостаточно для признания его предпринимателем, если совершаемые сделки не образуют деятельности. «Учитывая, что признаки предпринимательской деятельности носят оценочный характер, квалифицировать в соответствии с ними деятельность физического лица по сдаче в аренду собственного имущества возможно только при наличии полной и исчерпывающей информации обо всех обстоятельствах его деятельности».<sup>4</sup>

Самостоятельность предпринимательской деятельности означает свободу предпринимателя в выборе направлений и методов работы, независимое принятие решений, недопустимость произвольного вмешательства кого-либо в частные дела, беспрепятственное осуществление прав, обеспечение их соблюдения, их судебной защиты.

Государственная регистрация - важный момент становления статуса предпринимателя. Но она не является сущностным признаком предпринимательской деятельности. Это, скорее всего, условие законного (надлежащего) предпринимательства. Предпринимательская деятельность иногда ведется и без государственной регистрации. В таком случае закон установил четкое правило: гражданин, осуществляющий предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, без государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя, не вправе ссылаться в отношении заключенных им при этом сделок на то, что он не является предпринимателем.

---

<sup>3</sup> Никитова А.А. Интеллектуальная собственность: понятие, содержание и защита. М.: Редакция "Российской газеты", 2017. Вып. 21. С. 36.

<sup>4</sup> Определение Судебной коллегии по административным делам Верховного Суда РФ от 20.07.2018 N 16-КГ18-17// СПС КонсультантПлюс.

В доктрине много определений предпринимательской деятельности, и у каждого есть свои особенности. Возникает вопрос, все ли виды деятельности попадают под определение «предпринимательская деятельность»? Кроме того, в науке используется не только термин «предпринимательская деятельность» но и «экономическая деятельность» существует проблема разграничение этих понятий. Это проблема актуальна как в теоретическом, так и в практическом смысле. Так как эти два термина имеют свои особенности, мы предлагаем изучить мнение различных авторов, а также законы, в которых упоминаются данные термины.

В данном определении законодатель опирается на признаки предпринимательской деятельности, но из него не следует точно, какие из признаков являются основными, а какие второстепенными. Несмотря на то, что все основные концепции основываются на легальном определении предпринимательской деятельности, как ни парадоксально, среди ученых-правоведов нет единства мнений относительно количества признаков предпринимательской деятельности, их состава и содержания. Итак, большинство авторов сходятся во мнении, что следует выделять пять основных признаков предпринимательской деятельности.

Основываясь на прямом толковании текста ст. 2 ГК РФ, профессор И.В. Ершова выделяет следующие признаки предпринимательской деятельности: самостоятельность, риск, систематическое получение прибыли, способ получения прибыли, государственная регистрация субъектов. При этом первые четыре признака квалифицируются ею как основные, пятый же - необходимость государственной регистрации - признается формальным. Близкие по смыслу и содержанию пять признаков рассматривают В.В. Гуцин и Ю.А. Дмитриев. Однако, в отличие от позиции И.В. Ершовой, В.В. Гуцин и Ю.А. Дмитриев предлагают считать необходимость государственной регистрации не признаком, а условием законности осуществления предпринимательской деятельности. Подобная позиция представляется вполне обоснованной. Действительно, п. 1 ст. 23 ГК РФ гласит, что "гражданин вправе

заниматься предпринимательской деятельностью без образования юридического лица с момента государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя". Однако п. 4 той же статьи указывает, что гражданин, осуществляющий предпринимательскую деятельность без образования юридического лица с нарушением требований п. 1 ст. 23 ГК РФ, "не вправе ссылаться в отношении заключенных им при этом сделок на то, что он не является предпринимателем", уточняя при этом, что "суд может применить к таким сделкам правила ГК РФ об обязательствах, связанных с осуществлением предпринимательской деятельности". Таким образом, даже при отсутствии легитимации субъекта его деятельность, если она обладает существенными признаками предпринимательской деятельности, такими как: самостоятельность, рисковый характер, направленность на систематическое извлечение прибыли, - будет признаваться предпринимательской, несмотря на отсутствие признака обязательной государственной регистрации субъекта предпринимательства. Тем не менее, исходя из легального определения предпринимательской деятельности, приведенного в ст. 2 ГК РФ, можно сделать вывод, что законодатель признает наличие должной государственной регистрации обязательным признаком предпринимательской деятельности. Полагаем, что объяснить данное противоречие можно как раз тем фактом, что в ст. 2 ГК РФ законодатель дает определение законной, легальной предпринимательской деятельности, для которой признак легитимации будет являться неотъемлемым. В свою очередь, ст. 171 Уголовного кодекса Российской Федерации (далее - УК РФ)<sup>5</sup> раскрывает состав незаконного предпринимательства и в качестве одного из случаев незаконного предпринимательства называет как раз "осуществление предпринимательской деятельности без регистрации"

Любое право предполагает его реализация и защиту, но правовая неопределенность наносит значительный ущерб право применению. Отсутствие

---

<sup>5</sup> Уголовный кодекс Российской Федерации. Федеральный закон от 13 июня 1996 г. N 63-ФЗ (в ред. от 07.03.2017) // СЗ РФ. 1996. N 25. Ст. 2954.

разграничения понятий «предпринимательская деятельность» и «экономическая деятельность» создает ряд сложностей в определении способа и форм защиты нарушенного права в данной сфере.

Разрешение споров из предпринимательской и иной экономической деятельности могут осуществлять арбитражные суды, а споры, имеющие частноправовой характер, могут быть переданы на рассмотрение в третейские суды. Так как третейский суд рассматривает дела частного характера, а арбитражные суды только публичного, то получается, что федеральный закон об арбитраже нуждается в корректировке посредством уточнения категорий дел, подлежащих рассмотрению в третейских судах.<sup>6</sup>

Для того чтобы определить форму и способ защиты прав предпринимателей необходимо понять, какие права и обязанности требуют защиты.

К примеру, вопрос об определении понятия "предпринимательская деятельность" и выявлении ее признаков достаточно остро дискутируется в современной правовой науке. Легальное определение термина "предпринимательская деятельность" приведено в ст. 2 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ). Итак, согласно приведенному в ГК РФ определению «предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке»<sup>7</sup>.

Защита прав предпринимателей может быть понимаема через совокупность методов и способов, которые лицо может использовать в целях защиты своего права.

В содержании права на защиту можно выделить:

---

<sup>6</sup> Степин А.Б. Индивидуальное судебное предписание в гражданском праве и его виды // Российский судья. 2017. N 6. С. 11 - 14.

<sup>7</sup> Гражданский кодекс Российской Федерации. Часть первая: Федеральный закон от 30 ноября 1994 г. N 51-ФЗ (в ред. от 28.03.2017) // СЗ РФ. 1994. N 32. Ст. 3301.

Во-первых, комплекс охранительных способов направленные на защиту своего права.

Во-вторых, способы, воздействующие непосредственно на правонарушителя.

В-третьих, комплекс мер, государственного принуждения, которые используются в том случае, если неюрисдикционные способы не принесли необходимого результата.

Можно выделить содержание права на защиту в материально-правовом и процессуальном аспектах. С точки зрения материально-правового содержания право на защиту предоставляет управомоченному лицу три группы возможностей:

- 1) право на самозащиту;
- 2) меры оперативного воздействия;
- 3) применения мер государственно-принудительного характера.

С точки зрения процессуального содержания права на защиту, предоставленного управомоченному лицу, можно выделить:

- 1) прав на договорной основе, определить компетентный орган для разрешения конфликта;
- 2) право на обращения в суд.

В юридической литературе часто упоминают два понятия, которые следует различать – это «защита права» и «охрана права». «Охрана права», является более широким понятием, так как предусматривает охрану интересов предпринимателя. В юридической науке понятие «охрана прав» рассматривается в широком и узком смыслах. Применительно к охране прав предпринимателя используется вся совокупность мер, обеспечивающих нормальный ход их реализации, включая меры не только правового, но и экономического, политического, организационного характера. но понимание охраны прав предпринимателей можно понимать и в узком смысле, и включать в него только предусмотренные законом меры, направленные на восстановление, признание гражданских прав и защиту интересов. В целях

избежания терминологической путаницы, охрану в узком значении этого слова принято именовать защитой прав. В связи с указанным, считаем возможным рассмотреть в рамках исследования защиту прав предпринимателей, а рассматривая способы сузиться до рассмотрения способов защиты прав предпринимателей.

Таким образом, защита прав предпринимателей заключается в деятельности должностных органов и самих управомоченных субъектов, направленная на защиту или восстановление нарушенных прав и интересов предпринимателей.

## 1.2 Понятие и классификация способов и форм защиты прав предпринимателей

Развитие предпринимательства является одним из приоритетных направлений государства, поэтому главной задачей является обеспечение гарантий для развития предпринимательства и защиты прав субъектов предпринимательской деятельности.

Защита прав и законных интересов предпринимателей, осуществляется в соответствии с законом, а именно совокупностью способов и методов защиты. Успешное достижение стоящих перед бизнес-сообществом целей во многом зависит от наличия действенных организационно-правовых механизмов, позволяющих исключить возможность использования уголовного преследования в качестве средства для давления на предпринимательские структуры и решения споров хозяйствующих субъектов, оградить от необоснованного привлечения к уголовной ответственности предпринимателей за неисполнение ими договорных обязательств в тех случаях, когда оно обусловлено обычными предпринимательскими рисками. К числу таких механизмов относятся, в частности, установленные законодателем дополнительные материально-правовые и процессуальные гарантии обеспечения прав и законных интересов предпринимателей, привлекаемых к

уголовной ответственности по делам о преступлениях в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности<sup>8</sup>.

Под способами защиты понимаются, закрепленные в законе юрисдикционные и неюрисдикционные меры воздействия, с помощью которых производится защита, либо восстановление нарушенного права

В законе нет четкого определения способов защиты, но в ст. 12-15 ГК РФ указывается перечень способов, используемых для защиты различного рода прав, которые в юридической литературе называют материально-правовыми. Способы защиты прав различаются в зависимости от целей, характера деятельности, разновидности властных актов и видом юрисдикционных органов. Так, по целям способы защиты прав делятся на восстановления права, принуждению к совершению действий. Самостоятельным способом защиты своего права является самозащита и меры оперативного воздействия.

Под формой защиты, понимается комплекс различных способов реализуемые при защите или восстановлении нарушенного права.

Учитывая особенности отношений в предпринимательстве, на наш взгляд, следует выделить три основные формы защиты предпринимателей, которые на наш взгляд наиболее эффективны в наше время: судебная, административная и самозащита.

Защита гражданских прав субъектов малого и среднего предпринимательства связана с реализацией материальных и процессуальных (процедурных) правил, направленных на регулирование предпринимательских отношений. В этой связи административно-правовые способы защиты рассматриваются как форма выражения субъективного права в виде требований заявителя (административного истца, лица, привлекаемого к административной ответственности, потерпевшего); как закрепленное в нормативных правовых актах и индивидуальных правовых предписаниях указание на запреты, права и

---

<sup>8</sup> Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 15.11.2016 N 48 "О практике применения судами законодательства, регламентирующего особенности уголовной ответственности за преступления в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности" // "Бюллетень Верховного Суда РФ", N 1, январь, 2017.

обязанности участников административных и иных публичных правоотношений; "элемент в содержании правоспособности" лица, обладающего статусом (специальным, целевым) субъекта малого и среднего предпринимательства, содержащий указание на нарушение прав, свобод и законных интересов и устранение препятствий их реализации.

Понятие административно-правового способа защиты гражданских прав субъектов малого и среднего предпринимательства не нашло своего всестороннего исследования в юридической литературе, в основном его определение связано с видом судопроизводства, порядком обращения в вышестоящий орган или к вышестоящему должностному лицу, предметом административного искового заявления, реализацией норм КоАП РФ, деятельностью административного органа и др. При этом авторы исходят из нормативного правового выражения способов защиты, закрепленных в нормах федеративного и регионального законодательства. Вместе с тем, как показывает правоприменительная практика, отдельные административно-правовые способы защиты закреплены в правовых положениях (позициях) высших судебных инстанций, опережающих развитие законодательства в вопросах защиты нарушенного или оспариваемого права субъектов малого и среднего предпринимательства.<sup>9</sup>

Закрепленные в законе способы защиты являются абстрактными моделями разрешения конфликта, тогда как в процессе их реализации они подлежат персонификации и конкретизации. В некоторых ситуациях они "нетипичны" и требуют индивидуального подхода для своего разрешения<sup>10</sup>. В этой связи определенное значение в формировании административно-правовых способов защиты приобретает индивидуальное судебное регулирование, позволяющее правильно определить вид (характер) административного правоотношения и его стороны в лице субъекта административного

---

<sup>9</sup> Степин А.Б. Гражданские права предпринимателей как объект комплексного правового исследования // Юрист. 2018. № 7. С. 11 - 18.

<sup>10</sup> Степин А.Б. Индивидуальное судебное предписание в гражданском праве и его виды // Российский судья. 2017. № 6. С. 11 - 14.

правонарушения, надлежащего ответчика, органа или должностного лица, чьи решения, действия (бездействие) оспариваются, заинтересованных лиц. Это дает возможность использовать способы защиты в определенном процессуальном (процедурном) порядке (регламенте) и последовательности в целях избежания их смешения, и как следствие выбора надлежащего (мотивированного) способа защиты в соответствии с требованиями ч. 1 ст. 218, ч. 8 ст. 226, ч. 2 ст. 227 КАС РФ, ст. 4, п. 4 ч. 2 ст. 125 АПК РФ, ст. ст. 30.2 - 30.14 КоАП РФ.<sup>11</sup>

Административно-правовые способы защиты гражданских прав субъектов малого и среднего предпринимательства, исходя из положений п. 2 ст. 11, ст. 12 ГК РФ, ч. 6 ст. 27 АПК РФ, ст. 124 КАС РФ и ст. 30.1 КоАП РФ, не являются исчерпывающими. В отдельных случаях они используются одновременно с гражданско-правовыми способами защиты или последовательно с ними. Такая реализация способов защиты проявляется в положениях ст. ст. 52, 53 Конституции РФ, ч. 2 ст. 119, Федерального закона от 02.10.2007 N 229-ФЗ "Об исполнительном производстве", п. 3 ст. 19 Федерального закона от 21.07.1997 N 118-ФЗ "О судебных приставах", ст. 15, 151, 1069 ГК РФ, ст. 218 КАС РФ и ст. 22 Федерального закона от 26.12.2008 N 294-ФЗ "О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля", п. 4 ч. 6 ст. 328 Федерального закона от 03.08.2018 N 289-ФЗ "О таможенном регулировании в Российской Федерации и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации" и др., предусматривающих обращения с требованиями о возмещении вреда, причиненного незаконными действиями (бездействием) государственных органов, органов местного самоуправления либо должностных лиц этих органов<sup>12</sup>, в том числе в результате издания не соответствующего закону или

---

<sup>11</sup> Определение Верховного Суда РФ от 17.10.2018 N 307-АД17-4538 // СПС "Консультант Плюс"

<sup>12</sup> п. 80 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 17.11.2015 N 50 "О применении судами законодательства при рассмотрении некоторых вопросов, возникающих в ходе исполнительного производства"; п. 2 Определения Конституционного Суда РФ от 17.07.2018 N 1738-О "Об отказе в принятии к рассмотрению

иному правовому акту акта государственного органа или органа местного самоуправления.

Основываясь на определенном (заявительном, состязательном) порядке (процессе, процедуре) обращения субъектов малого и среднего предпринимательства в судебном или несудебном порядке по поводу нарушения гражданских прав, административно-правовой способ защиты представляет собой инициативную правовую деятельность, поскольку в ходе разрешения спора (конфликта) он может быть изменен заявителем по правовому основанию или предмету (уменьшен, дополнен) и уточнен по содержанию в рамках определенной правоприменителем формы защиты.

Административно-правовой способ защиты гражданских прав субъектов малого и среднего предпринимательства - это обращение хозяйствующего субъекта в судебном или несудебном порядке по существу административного или иного публичного спора, затрагивающего его права, свободы и законные интересы, как субъекта малого и среднего предпринимательства, содержащее мотивированное требование, направленное на восстановление нарушенного или оспариваемого права.

Под судебной формой защиты подразумевается деятельность уполномоченных государством органов по защите нарушенных или оспариваемых прав. Суть ее заключается в том, что лицо, права и законные интересы которого нарушены неправомерными действиями, обращается за защитой к государственным или иным компетентным органам, которые уполномочены принять необходимые меры для восстановления нарушенного права либо пресечения правонарушения. Данная форма применяется в случаях если административная форма и самозащита не привела не к какому результату. Данная форма эффективна тем, что в судебном порядке приводятся все возможные доказательства для реализации права.

Самозащита прав предпринимателей эффективна тем, что до судебного порядка управомоченное лицо в силу своих возможностей может осуществить защиту нарушенных прав. К данной форме присущи такие способы как досудебное урегулирование, медиация, а так же ст. 37 УК РФ (необходимая оборона) и ст. 39 УК РФ (крайняя необходимость).

### 1.3 Уполномоченный по защите прав предпринимателей в системе защиты их прав

Непосредственно вопросам развития правозащитных институтов в сфере предпринимательской деятельности и, в частности, института уполномоченных по защите прав предпринимателей в Российской Федерации, посвящено много работы. Учеными сегодня исследуются теоретико-правовые основы деятельности бизнес-омбудсменов, раскрываются особенности правового статуса Уполномоченного при Президенте Российской Федерации по защите прав предпринимателей и уполномоченных по защите прав предпринимателей в субъектах Российской Федерации, оцениваются перспективы развития данного правозащитного института в нашей стране. С целью получения более полного и объективного представления о значении и роли института бизнес-омбудсменов для построения в России правового государства, оценки эффективности принятой модели функционирования этого института представляется необходимым рассмотреть практические аспекты реализации полномочий, предоставленных законом уполномоченному при президенте Российской Федерации по защите прав предпринимателей и региональным уполномоченным, выявить специфические формы организации деятельности по восстановлению нарушенных прав предпринимателей.<sup>13</sup>

За почти четверть века, с момента принятия Конституции РФ в 1993 г., провозгласившей свободу экономической деятельности, признание и защиту

---

<sup>13</sup> Степин А.Б. Понятие и сущность средств защиты частного права / А.Б. Степин // Цивилист. 2016 N 3 С. 63.

частной собственности, отношения между государством и бизнесом развивались довольно противоречиво. На смену "лихим" девяностым, когда несовершенство законов заведомо ставило предпринимателей в положение нарушителей, порождая неформальные правила игры бизнеса и власти, пришли "стабильные" двухтысячные, изменившие как законы, так и "правила игры". Позитивные сдвиги в законодательном регулировании предпринимательской деятельности, осуществляемые с начала двухтысячных годов, трансформировали отношения бизнеса и власти, предоставив предпринимателям правовые инструменты для легального ведения дел, защиты своих интересов в административном и судебном порядке. Однако реальное воплощение нормативных предписаний "пробуксовывало" на местах, столкнувшись с чиновничьим произволом нового формата, приспособившим законы "к новой ситуации"<sup>14</sup>

Появление института уполномоченного по защите прав предпринимателей явилось своего рода новой вехой в моделировании отношений власти и бизнеса в Российской Федерации. Являясь инструментом самоограничения власти, данный институт представил собой не только дополнительную гарантию защиты конституционного права на предпринимательскую деятельность со стороны государства, но и стал площадкой для совместного обсуждения наиболее острых вопросов ведения бизнеса в стране.

Как отмечается в литературе, идея создания института бизнес-омбудсменов в нашей стране принадлежит Общероссийской общественной организации малого и среднего предпринимательства "Опора России", поставившей вопрос о необходимости введения должности уполномоченного по правам предпринимателей перед президентом Российской Федерации. Правовая основа института уполномоченного по защите прав предпринимателей начала формироваться в 2012 году, когда Указом

---

<sup>14</sup> Кирилловых А.А. Уполномоченный по правам предпринимателей: основы правового статуса в системе правозащитных институтов // Законодательство и экономика. 2016. N 11. С. 26 - 34.

Президента РФ от 22 июня 2012 г. N 879 была учреждена должность уполномоченного при президенте Российской Федерации по защите прав предпринимателей. Через год, в мае 2013 г., был принят Федеральный закон N 78-ФЗ "Об уполномоченных по защите прав предпринимателей в Российской Федерации" который определил правовое положение, основные задачи и компетенцию уполномоченного при президенте Российской Федерации по защите прав предпринимателей, а также установил право учреждения должности уполномоченного по защите прав предпринимателей в субъектах Российской Федерации с учетом положений федерального закона. Федеральным законом императивно определен ряд полномочий региональных бизнес-омбудсменов и предусмотрены основы их взаимодействия с уполномоченным при президенте РФ по защите прав предпринимателей.<sup>15</sup>

Вне всякого сомнения, общественно-политическая деятельность федерального бизнес-омбудсмена оказывает влияние на реализацию его полномочий в качестве защитника предпринимателей и даже в некоторой степени является функцией данного института. Согласно ч. ч. 3, 5 ст. 2 Закона N 78-ФЗ задачами Уполномоченного при Президенте РФ являются содействие развитию общественных институтов, ориентированных на защиту прав и законных интересов субъектов предпринимательской деятельности, участие в формировании и реализации государственной политики в области развития предпринимательства.

"Общественная природа" института уполномоченных по защите прав предпринимателей проявляется еще и в том, что в его рамках функционирует многочисленная "армия" общественных помощников и омбудсменов, осуществляющих свою деятельность на безвозмездной основе. На уровне муниципальных районов, а также по направлениям предпринимательской деятельности совместно с региональными уполномоченными работают более 2 тысяч их общественных представителей. На федеральном уровне

---

<sup>15</sup> Федеральный закон от 07.05.2013 N 78-ФЗ (ред. от 28.11.2015) "Об уполномоченных по защите прав предпринимателей в Российской Федерации"// СПС Консультант Плюс.

уполномоченному при президенте РФ в настоящее время помогают 39 общественных омбудсменов: омбудсмен по защите малого и среднего предпринимательства, омбудсмен по защите инвестиций за рубежом, омбудсмен по антимонопольному законодательству, омбудсмен по развитию цифровой экономики, омбудсмен по защите прав предпринимателей в сфере регулирования торговой деятельности и др.<sup>16</sup>

Появление общественных узкоспециализированных омбудсменов обусловлено объективной необходимостью дополнительного содействия разрешению споров в определенной проблемной сфере общественных отношений (налоговые отношения, лицензирование и др.) или защиты определенной группы предпринимателей, нуждающихся в дополнительной поддержке (субъектов малого и среднего предпринимательства и др.). Общественные омбудсмены осуществляют экспертные и представительские функции, взаимодействуют с органами государственной власти и управления, муниципальными органами, должностными лицами, общественными и иными организациями, подготавливают общественные обсуждения по проблемам своего направления работы.

Организационным, документационным, информационным, материально-техническим обеспечением деятельности бизнес-омбудсмена призван заниматься аппарат Уполномоченного при Президенте РФ по защите прав предпринимателей. С 1 января 2015 года уполномоченный при президенте РФ и его рабочий аппарат являются государственным органом с правом юридического лица (ч. 2 ст. 1 Закона N 78-ФЗ). Уполномоченный при президенте РФ непосредственно руководит работой аппарата, устанавливает его численность и штатное расписание, утверждает положение о нем и его структурных подразделениях (ч. 2.1 ст. 8 Закона N 78-ФЗ). Однако в открытом

---

<sup>16</sup> Мохов А.А. Институт уполномоченного по правам предпринимателей в России // Предпринимательское право. Приложение к журналу. М., 2012. N 4. С. 12 - 15.

доступе не представлена информация о численности и структуре аппарата Уполномоченного при Президенте РФ, что не может не удивлять.<sup>17</sup>

Федеральным законом от 28 ноября 2015 г. N 352-ФЗ был изменен порядок финансирования деятельности Уполномоченного при Президенте РФ и его рабочего аппарата. С 1 января 2016 года финансовое и материально-техническое обеспечение деятельности Уполномоченного при Президенте РФ осуществляется Управлением делами президента Российской Федерации за счет средств федерального бюджета, где отдельной строкой предусматриваются необходимые средства. В 2017 году на эти нужды было выделено 7 231,5 тыс. рублей (для сравнения - на обеспечение деятельности уполномоченного по правам человека в РФ бюджетом 2017 года предусмотрено 209 771,0 тыс. рублей). Исходя из этих цифр, можно предположить, что основная работа по обеспечению деятельности бизнес-омбудсмена осуществляется его сподвижниками на общественных началах.

Тем не менее доклады региональных бизнес-омбудсменов сообщают, что с целью организационно-методического обеспечения и взаимодействия с уполномоченными субъектов Российской Федерации в аппарате уполномоченного при президенте Российской Федерации по защите прав предпринимателей создан Департамент по работе с региональными уполномоченными. Основными формами взаимодействия региональных уполномоченных с федеральным центром выступают ежемесячное предоставление в аппарат Уполномоченного при Президенте РФ справочной информации по установленной форме "Профиль региона", отчетной информации о поступивших обращениях, количестве отработанных обращений, количестве проведенных мероприятий и иной активности регионального уполномоченного, участие в совместных мероприятиях и вебинарах для выработки общей позиции по отдельным вопросам. Обобщенная информация о

---

<sup>17</sup> Палагина А.Н. Уполномоченный по защите прав предпринимателей на федеральном и региональном уровне как элемент адаптивной инфраструктуры поддержки малого и среднего предпринимательства // Вопросы регулирования экономики. 2017. N 2. С. 82 - 89.

результатах работы института бизнес-омбудсменов отражается в ежегодных докладах президенту РФ, подготавливаемых Экспертным центром при федеральном уполномоченном.

Реализация компетенции бизнес-омбудсменов осуществляется прежде всего в ходе работы по рассмотрению жалоб, поступивших от субъектов предпринимательской деятельности. Основу правового регулирования порядка рассмотрения жалоб и принятия по ним решений составляют следующие документы:

- Федеральный закон от 2 мая 2006 г. N 59-ФЗ "О порядке рассмотрения обращений граждан Российской Федерации";<sup>18</sup>

- ст. 4 Федерального закона от 7 мая 2013 г. N 78-ФЗ "Об Уполномоченных по защите прав предпринимателей в Российской Федерации";<sup>19</sup>

- локальные акты Уполномоченного при Президенте РФ (Порядок подачи и рассмотрения жалоб, принятия решений по ним Уполномоченным при Президенте Российской Федерации по защите прав предпринимателей; Порядок рассмотрения уполномоченными по защите прав предпринимателей в субъектах РФ обращений, поступивших от Уполномоченного; Регламент работы Общественного представителя Уполномоченного при Президенте Российской Федерации по защите прав предпринимателей и др.);

- локальные акты уполномоченных по защите прав предпринимателей в субъектах Российской Федерации<sup>20</sup>.

Рассмотрение жалоб предпринимателей подразумевает установленный алгоритм работы аппарата регионального уполномоченного, включающий определенную последовательность действий: проверку обращения на соответствие формальным требованиям; регистрацию обращения в Единой

---

<sup>18</sup> Федеральный закон от 02.05.2006 N 59-ФЗ (ред. от 27.12.2018) "О порядке рассмотрения обращений граждан Российской Федерации" // СПС Консультант Плюс.

<sup>19</sup> Федеральный закон от 07.05.2013 N 78-ФЗ (ред. от 28.11.2015) "Об уполномоченных по защите прав предпринимателей в Российской Федерации" // СПС Консультант Плюс.

<sup>20</sup> Абакумова Е.Б. Практические аспекты функционирования института уполномоченных по защите прав предпринимателей в Российской Федерации // Право и экономика. 2018. N 6. С. 11 - 16; N 7. С. 9 – 16.

информационной системе с присвоением индивидуального номера; отправку заявителю письма о принятии обращения в работу; первичную правовую проверку представленных материалов; рассмотрение жалобы "по существу"; реализацию мер по защите прав заявителя; решение системных проблем.<sup>21</sup>

Отметим, что внедрение Единой информационной системы (далее - ЕИС) уполномоченных по защите прав предпринимателей РФ позволило создать общую базу для хранения и обработки материалов жалоб на федеральном и региональном уровне, содержащую все результаты деятельности уполномоченных, включая ответы на запросы от органов власти, экспертные заключения и пр. Сложно переоценить значение ЕИС для эффективности функционирования института бизнес-омбудсменов, поскольку она призвана не только статистически обобщать и отслеживать динамику поступления жалоб, но и оказывать информационно-методическую помощь в работе региональных уполномоченных.

Работа с обращениями предпринимателей на федеральном уровне ведется по делам, которые имеют определенный общественный резонанс или затрагивают интересы крупного бизнеса, а также по наиболее вопиющим и сложным случаям нарушения прав. Большая часть жалоб предпринимателей, адресованных Уполномоченному при Президенте РФ, перенаправляется на рассмотрение уполномоченному в субъекте РФ, который в соответствии с регламентом должен изучить содержание жалобы, установить прямой контакт с заявителем и подготовить план-график мероприятий по делу. По результатам рассмотрения обращения региональный бизнес-омбудсмен направляет в Департамент по работе с региональными уполномоченными Аппарата Уполномоченного при Президенте РФ мотивированное экспертное заключение по утвержденной форме, в котором с учетом применимых норм права по итогам проведенной экспертизы отражается один из выводов:

- "нарушение отсутствует";

---

<sup>21</sup> Фадеева В.А. Институт уполномоченного по защите прав предпринимателей в РФ // Изв. Саратов. ун-та. Нов. сер. Сер. Экономика. Управление. Право. 2017. N 4 - 2. С. 729 - 734.

- "нарушение выявлено";
- "выявлена системная проблема, связанная с несовершенством законодательства".

На базе анализа и систематизации жалоб и обращений предпринимателей строится работа с массовыми и системными проблемами. Для решения проблем, связанных с несовершенством законодательства, Экспертным центром при Уполномоченном при Президенте РФ готовятся законодательные инициативы и проекты нормативных актов, а в случае массовых нарушений законодательства и ненадлежащей правоприменительной практике проводится совместная работа с органами прокуратуры.

Рассмотрение жалобы "по существу" связано с проведением анализа ситуации, уточнением фактов, изложенных в обращении, личным общением с заявителями и другими участниками конфликта. Процессуальными полномочиями по полномасштабному расследованию в связи с поступающими жалобами бизнес-омбудсмены не наделены, но тем не менее ряд закрепленных в ч. 1 ст. 5 Закона N 78-ФЗ правомочий позволяет им получать нужную информацию по рассматриваемому делу (запрашивать и получать от органов государственной власти, органов местного самоуправления и у должностных лиц необходимые сведения, документы и материалы; беспрепятственно посещать органы государственной власти, органы местного самоуправления; без специального разрешения посещать места содержания под стражей подозреваемых и обвиняемых, а также учреждения пенитенциарной системы, исполняющие уголовные наказания в виде лишения свободы; с письменного согласия заявителя принимать участие в выездной проверке, осуществляемой в отношении заявителя в рамках государственного контроля (надзора) и муниципального контроля).<sup>22</sup>

За пять лет работы института в адрес уполномоченных по защите прав предпринимателей поступило около 37 тысяч обращений, из них примерно 90%

---

<sup>22</sup> Эмих В.В. Омбудсмены, содействующие защите прав предпринимателей: тенденции и перспективы развития // Социум и власть. 2016. N 3 (41). С. 74.

касаются административных дел, а оставшиеся 10% содержат жалобы на незаконное уголовное преследование. По информации, представленной в Докладе Президенту Российской Федерации 2017 года (далее - Доклад 2017 года), успешное решение проблем предпринимателей по административным делам осуществлено по более чем 1 000 обращений. Это число выглядит более чем скромно на фоне общего объема поступивших обращений предпринимателей. Но, к сожалению, по форме представления данных Доклада 2017 года, равно как и докладов предыдущих периодов, невозможно составить полную и достоверную картину о результатах рассмотрения обращений, найти обоснование столь низкого показателя результативности.

При возбуждении уголовных дел, по которым осуществляется уголовное преследование предпринимателей, применяются в основном составы преступлений, предусмотренные статьями 159 - 159.6, 160 и 165 Уголовного кодекса РФ и реже статьями 171 - 172, 173.1 - 174.1, 176 - 178, 180, 181, 183, 185, 185.2 - 185.4, 190 - 199.2 Уголовного кодекса РФ. Защита по уголовным делам экономической направленности имеет свою особую специфику, связанную с тем, что такие уголовные дела затрагивают экономические и зачастую политические интересы различных лиц. Возбуждение уголовного дела, а особенно арест предпринимателя, может являться средством коррупционного давления или разрешения хозяйственных споров в конкурентной борьбе. Согласно информации, опубликованной в Докладе 2017 года, до 80% уголовных дел, возбужденных правоохранными органами по экономическим статьям, не доходят до суда, что является косвенным подтверждением недобросовестного пользования полномочиями сотрудниками правоохранных органов. Также отмечается, что в ходе следственных действий происходят массовые нарушения уголовного процессуального законодательства<sup>23</sup>, но ответственность за эти нарушения редко бывает

---

<sup>23</sup> Степин А.Б. Понятие и сущность средств защиты частного права // Цивилист. 2018 N 3 С. 7 – 12.

пропорциональна объемам нанесенного бизнесу урона и в подавляющем большинстве случаев ограничивается замечанием или выговором.

В целях оперативного и объективного рассмотрения обращений уполномоченный вправе инициировать создание рабочих групп в органах прокуратуры, правоохранительных органов, органов государственной власти (ч. 3 ст. 5 Закона N 78-ФЗ). В 2012 году по инициативе бизнес-омбудсмана была создана Межведомственная рабочая группа по защите прав предпринимателей, в состав которой, помимо Уполномоченного при Президенте Российской Федерации по защите прав предпринимателей, вошли Генеральная прокуратура РФ, Министерство внутренних дел РФ, Следственный комитет РФ, Министерство экономического развития РФ, а также ведущие предпринимательские объединения ("Деловая Россия", "Опора России", Торгово-промышленная палата Российской Федерации).<sup>24</sup>

Межведомственная рабочая группа по защите прав предпринимателей призвана решать следующие задачи: а) обеспечение взаимодействия между ее членами по вопросам нарушения прав предпринимателей; б) реализацию совместных мероприятий по защите прав предпринимателей с использованием имеющихся правовых, информационных, научных, аналитических, методических и организационных ресурсов; в) подготовку предложений, направленных на повышение эффективности защиты прав предпринимателей. Основной прикладной задачей рабочей группы является оперативное рассмотрение обращений бизнесменов при нарушении их прав в случаях, когда восстановление законности находится в компетенции Генеральной прокуратуры РФ. По словам заместителя начальника Главного управления по надзору за исполнением федерального законодательства Генеральной прокуратуры РФ - начальника управления по надзору за соблюдением прав предпринимателей Алексея Пухова при участии бизнес-омбудсменов в 2015 году было выявлено 171 тыс. нарушений прав предпринимателей. Эта цифра

---

<sup>24</sup> Степин А.Б. Обратная сила постановлений Конституционного Суда Российской Федерации как средство защиты частного права / А.Б. Степин // Российская юстиция. 2016.- N 2.- С. 69 - 71.

была отражена в Докладе Уполномоченного при Президенте РФ за 2016 год, а впоследствии без какой-либо корректировки "перекочевала" в Доклад 2017 года.<sup>25</sup>

Организация взаимодействия уполномоченных с различными государственными и общественными институтами является необходимым условием их результативной работы. Для этих целей как на федеральном, так и на региональном уровне уполномоченными заключаются соглашения об информационном и техническом сотрудничестве с органами государственной власти, ведомствами, учреждениями, общественными организациями. На сегодняшний день Аппаратом Уполномоченного при Президенте РФ заключены такие соглашения с Генеральной прокуратурой РФ, Министерством внутренних дел РФ, Министерством по делам гражданской обороны, чрезвычайным ситуациям и ликвидации последствий стихийных бедствий, Федеральной службой по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека, Федеральной службой судебных приставов, Московской государственной юридической академией имени О.Е. Кутафина, Национальным исследовательским университетом "Высшая школа экономики", Юридическим факультетом Московского государственного университета имени М.В. Ломоносова.<sup>26</sup>

Кроме того, в рамках взаимодействия с органами государственной власти представители Уполномоченного при Президенте РФ входят в общественные советы ряда министерств и ведомств (Министерство природы, Министерство труда, Министерство экономического развития, Министерство сельского хозяйства, Министерство связи и массовых коммуникаций, Министерство культуры, Роскомнадзор, Росреестр, Ростехнадзор, Росаккредитация, Росатом).

В соответствии с законодательством институт уполномоченных в своей деятельности может опираться на общественные, экспертные, правозащитные

---

<sup>25</sup> Совершенствование нормативно-правовой базы и правоприменения в сфере бюджетных правоотношений в городе Новосибирске (ч. 2) // Государственная власть и местное самоуправление. 2017.- N 12. С. 34 - 39.

<sup>26</sup> Смагина И.А. Предпринимательское право: Учеб. пособие. 3-е изд., испр. и доп. / И.А. Смагина. М.: Омега-Л. 2016. С. 288.

сообщества (ч. 6 ст. 4 Закона N 78-ФЗ). Вовлечение общественных организаций, экспертов или экспертных центров в работу бизнес-омбудсменов способствует более полному, всестороннему и объективному рассмотрению дел, что особенно ценно при анализе серьезных системных проблем. В качестве экспертов привлекаются лица, обладающие знаниями в области экономики и права, государственного управления и проч., являющиеся сотрудниками научно-исследовательских и образовательных учреждений, членами предпринимательских и адвокатских объединений, представителями государственных органов власти. На сегодняшний день институт Уполномоченного - это крупнейшее в СНГ объединение адвокатов и юристов (более 900 специалистов), помогающих бизнесу в административных и уголовных спорах из принципа ради общественного блага.<sup>27</sup>

Проведенное исследование позволяет прийти к выводу, что на сегодняшний день сформирована институциональная основа для деятельности уполномоченных по защите прав предпринимателей на федеральном и региональном уровнях. За пять лет своего существования институт бизнес-омбудсменов превратился в сложно структурированную организацию, имеющую разветвленную экспертную сеть и налаженные внешние связи с ключевыми органами государственной власти в сфере обеспечения прав человека. Такая модель функционирования не только усиливает правозащитный потенциал самого института уполномоченных по защите прав предпринимателей, но интегративно влияет на деятельность государственных органов и общественных организаций, занимающихся решением проблем ведения бизнеса и обеспечением законности в этой области. Инфраструктура института уполномоченных по защите прав предпринимателей позволяет оперативно реагировать на нарушения законодательства в отношении субъектов предпринимательской деятельности с использованием возможностей

---

<sup>27</sup> Ершова И.В. Экономическая деятельность: понятие и соотношение со смежными категориями / И.В. Ершова // Lex Russica. 2016.- N 9. С. 46 - 61.

ресурсного маневрирования, а также проявлять гибкость в выборе возможных способов урегулирования конфликта.<sup>28</sup>

Выполнение правозащитной функции института уполномоченных по защите прав предпринимателей, выражающейся главным образом в работе с конкретными обращениями предпринимателей об ущемлении их прав, осуществляется на системном уровне. При этом решается важнейшая задача, которую призвано обеспечивать государство при реализации политики в сфере поддержки предпринимательской деятельности, - сбор и анализ информации для оценки условий предпринимательской деятельности в стране и разработки предложений по корректировке нормативного регулирования.

Бизнес-омбудсмены ведут активную общественно-политическую жизнь, участвуют в различных мероприятиях и конференциях, проводят совещания, семинары, а также ведут просветительскую работу среди предпринимателей. Деятельность уполномоченных и связанных с ними общественных структур является открытой и отражается на соответствующих интернет-сайтах. Все это создает необходимый общественный резонанс проблеме защиты прав предпринимателей, повышает авторитет бизнес-омбудсменов в отношениях с органами государственной и муниципальной власти.<sup>29</sup>

Тем не менее, нельзя не сказать, что ежегодные доклады Уполномоченного при Президенте РФ, являющиеся квинтэссенцией всего комплекса работ, осуществленных бизнес-омбудсменами, по своему содержанию не вполне соответствуют высокому уровню данного института. К сожалению, в этих документах можно наблюдать манипулирование статистическими данными и не вполне корректное представление информации. Так, например, в части Доклада 2017 года, касающейся проблемы уголовного преследования предпринимателей, приводится информация о 5 млн нарушений, допущенных в ходе досудебного производства органами дознания и следствия,

---

<sup>28</sup> Проблемы института защиты прав предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора), муниципального контроля // Бизнес в законе. 2015.- N 4. С. 75 - 79

<sup>29</sup> Мохов А.А. Институт уполномоченного по правам предпринимателей в России // Предпринимательское право. Приложение к журналу. М., 2015.- N 4. С. 12 - 15.

выявленных в 2016 году Генеральной прокуратурой РФ, без какого-либо уточнения этой цифры в отношении субъектов предпринимательской деятельности. А ведь именно эти сведения должны быть главным аргументом в разговорах о существовании "уголовного пресса" над бизнесом в нашей стране, а не большое количество возбужденных уголовных дел и низкий процент оправдательных приговоров. Кроме того, в Докладе могла бы быть отражена статистика обработки обращений предпринимателей к бизнес-омбудсменам, характеризующая ситуацию в этом ракурсе. Однако доклады Уполномоченного при Президенте РФ не показывают даже общей картины о количестве подтвержденных правонарушений из числа жалоб предпринимателей. Полагаем, что этот недочет необходимо исправить и включить в доклады не только информацию о количестве поступивших и "отработанных" обращений, но и более детальные сведения о результатах этой "отработки": какое количество из заявленных правонарушений подтверждено правовой экспертизой; сколько из них удалось урегулировать в добровольном порядке, а сколько потребовало административного или судебного вмешательства; точное количество обращений, по которым удалось осуществить восстановление в правах, и их регионально-предметное распределение. Такая информация позволит не только составить представление о ситуации с правами предпринимателей в России и ее регионах, но и осуществить оценку эффективности функционирования института бизнес-омбудсменов в части работы с жалобами.<sup>30</sup>

Исследуя институт по защите прав предпринимателей, можно отметить сложную специфику отношений в предпринимательской сфере. С учетом динамики развития предпринимательства не стоит забывать и о совершенствовании механизмов правовой системы. Нужно уделять большое внимание правоприменению и реализации норм, обеспечивающих защиту прав предпринимателей.

---

<sup>30</sup> Система руководства, управления и надзора в сфере деятельности войск национальной гвардии Российской Федерации // Военно-юридический журнал. 2017. № 9. С. 51 - 55.

## ГЛАВА 2 ФОРМЫ ЗАЩИТЫ ПРАВ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЕЙ

### 2.1 Неюрисдикционная форма защиты прав предпринимателей

Неюрисдикционной формой защиты прав предпринимателей является защита гражданского права самостоятельными действиями управомоченного лица без обращения в государственные и иные уполномоченные государственные органы. Эта форма защиты имеет место в случае самозащиты гражданских прав и применение управомоченным лицом мер оперативного воздействия на правонарушителя.

Самозащита прав и интересов предпринимателей. Ст. 14 Гражданского кодекса РФ допускает самозащиту предпринимателями своих прав. При этом понятие самозащиты кодекс не дает, но указывает, что способы самозащиты должны быть соразмерны нарушению и не выходить за пределы действий, необходимых для его устранения.

К примеру, к ним можно отнести разного рода превентивные или предупредительные (охранительные) действия в целях защиты от возможных посягательств, это могут быть как юридические, так технические средства охраны. Например, в целях охраны имущества компании ведется ее учет, проводится инвентаризация и переоценка, составляются балансы, с работниками которым вверено имущество заключаются договоры о полной материальной ответственности за причинение ущерба.<sup>31</sup>

Для охраны имущественных комплексов и других крупных объектов могут привлекаться специализированные подразделения полиции, с которыми заключаются договоры о вневедомственной охране.

В качестве технических средств защиты используется специальное оборудование. Устанавливается сигнализация, видеонаблюдение и др. Для того чтобы защитить объект промышленной собственности предприниматели получают в установленном законном порядке патенты на изобретение, полезные модели, промышленные образцы. Также с этой целью они

---

<sup>31</sup> О.М. Олейник Предпринимательское (хозяйственное) право: В 2 т. Т. 1 / Отв. ред. М.: Юрист, 2017. С. 727.

регистрируют товарные знаки, знаки обслуживания которые они используют в своей предпринимательской деятельности, регистрирующих в патентном ведомстве, учет научно технических разработок. Данные действия осуществляются в целях охраны служебной и коммерческой тайны. Разрабатываются локальные нормативные акты, в том числе, положения об охране, служебной и коммерческой тайны на предприятии, в которых указываются сведения составляющие такую тайну и круг лиц, имеющих право доступа к этой информации, также устанавливают порядок передачи этой информации другим лицам. С положением, работники должны быть ознакомлены под роспись и в случае разглашения работником конфиденциальной информации, он обязан возместить убытки, если факт разглашения информации работодатель докажет в судебном порядке.<sup>32</sup>

Еще одной неюрисдикционной формой, которую используют предприниматели, с целью защиты и восстановления нарушенных прав, является досудебный или претензионный порядок урегулирование споров. Этот порядок используется предпринимателями для того, чтобы устранить все возникающие между ними разногласия.

Медиация, является еще одной неюрисдикционной формой урегулирования споров. Любое судебное разбирательство наносит ущерб имиджу. После того как суд примет решение, стороны часто разрывают свои партнерские отношения, порой даже во вред себе, так как не могут преодолеть того негатива который в них возник. К сожалению, конфликты неизбежны и их приходится устранять.

Самое главное это разрешить спор не нарушая и не деформируя партнёрские отношения между спорящими сторонами. Именно медиация, позволяет сторонам разрешить спор мирно, сохранив при этом деловые отношения.

---

<sup>32</sup> Перспективы применения корпоративного договора в России // Современное право. 2016. N 5, 6.

Медиация (посредничество) используется во многих государствах. Так, например, в Америке свыше 80 % споров разрешаются именно с помощью медиации. Всего в мире около 30% используют эту форму. В нашей стране этот способ появился относительно недавно.<sup>33</sup>

Преимуществом этой формы урегулирования споров, является полная конфиденциальность и дружелюбность разрешение конфликта. С этой целью спорящие стороны должны сесть за стол переговоров и обратиться к помощи посредников и консультантов. Коллегия посредников существует в системе торгово-промышленной палате РФ.

Следующим в неюрисдикционным способом, является досудебный или претензионный порядок, который был обязателен для некоторых категорий дел. 12 июля 2017 года вступил в силу ФЗ № 147, которым были внесены изменения в АПК РФ. Основные изменения касаются вопросов досудебного порядка урегулирования споров. Данные изменения были в ст. 1252 и 1486 ч.4 ГК РФ. Совсем недавно п.5 АПК РФ содержал общее правило, касающееся досудебного урегулирования споров. То есть, по общему правилу, прежде чем обратиться в арбитражный суд, необходимо предварительно отправить должнику претензию. И изложить в нем суть своих требований, при этом после направления такой претензии у должника есть 30 дней для того, чтобы добровольно исполнить данные требования. Данное правило было введено 1 июня 2016 года для того, чтобы разгрузить работу арбитражных судов. Сейчас данное требование сохранилось, но на данный момент по общему правилу направлять претензию ответчику по гражданско-правовому спору нужно не всегда, а только в тех случаях, когда дело связано со взысканием денег или неосновательного обогащения. В других ситуациях необходимо направлять претензию только в тех случаях, когда об этом указано в законе, либо в договоре.

---

<sup>33</sup> Лебедева Д.С. Медиация в судах общей юрисдикции // Судья. 2016. N 3. URL: <http://psh.spb.sudrf.ru/modules.php?name=information&rid=83> (дата обращения: 19.02.2019).

Например, бывают случаи, когда необязательно направлять претензию ответчику. Эти споры связаны с признанием сделки недействительной, применением последствий ничтожной сделки, освобождением имущества из-под ареста, взысканием имущества с другого незаконного владения и т.д.

## 2.2 Юрисдикционная форма защита прав предпринимателей

Конституция РФ в ст.46 гарантирует каждому гражданину РФ судебную защиту его прав и свобод.

Районные и городские суды, рассматривают споры как имущественного, так и не имущественного характера в соответствии с правилами, предусмотренными в ГПК РФ. В основном эти суды рассматривают споры между гражданами. Как правило, эти споры связаны с имуществом супругов, наследованием, но, так или иначе, есть категория споров, вытекающая из предпринимательской деятельности. К ней относятся споры имущественного характера, вытекающие из договоров займа, купли-продажи акций, связанных с обжалованием решений акционерами общего собрания, а также споры предпринимателей-работодателей с работниками, работающих у него по трудовому договору. Если между работником и предпринимателем заключен гражданско-правовой договор (договор подряда, договор на выполнение работ), то этот спор между ними должен передаваться на рассмотрение в арбитражный суд.

Также суды общей юрисдикции рассматривают дела о незаконном ведении предпринимательской деятельности гражданами, которые не зарегистрировались в качестве индивидуальных предпринимателей. Таким образом, особенностью споров или дел, которые рассматривают эти суды, является то, что одной из сторон является гражданин. Если обе стороны

являются предпринимателями или коммерческими организациями, то они должны обращаться в другие суды, например арбитражные.<sup>34</sup>

Особенность защиты прав предпринимателей арбитражными судами заключается в том, что именно эти суды существуют для того, чтобы разрешать споры между: организациями, предпринимателями и гражданами, лицами без гражданства, которые осуществляют предпринимательскую деятельность на территории Российской Федерации, между коммерческими организациями, в том числе иностранными и международными, а так же компаниями с иностранными инвестициями.

Арбитражным судам подведомственны самые различные экономические споры. Наиболее часто они рассматривают дела, которые связаны с расчётами за поставленный товар (недоставка, несвоевременная оплата), дела с нарушением договора займа и иным договорам по которым было допущено неисполнение денежных обязательств. Также они рассматривают дела в связи с отказом в регистрации юридического лица или индивидуального предпринимателя, рассматривают споры, связанные с банкротством предпринимателей и иные дела, которые связаны с изменением или расторжением предпринимательских договоров.<sup>35</sup>

Порядок разрешения споров арбитражными судами регулируется АПК РФ. Так, например, установлено, что предварительное судебное заседание по делу должно проходить не позднее двух месяцев с момента подачи искового заявления истцом в суд. После того, как предварительное заседание состоится, суд назначит судебное заседание, которое должно пройти так же, не позже одного месяца. На практике, предварительное заседание в РФ проходит быстро, порой занимает 5-10 минут. Это время чтобы заслушать ходатайство сторон, если таковое имеется, проверить все документы, представленные сторонами в качестве доказательств, присутствующих в деле. Далее судья доводит до

---

<sup>34</sup> Шкатулла В.И. Юридическая техника: Учебник. М.: Юстицинформ, 2015. С. 215

<sup>35</sup> Степин А.Б. Соотношение российских и международных средств судебной защиты частноправовых отношений // Современное общество и право. 2017. N 1. С. 69.

сведения сторон, какие доказательства на данный момент имеются и выносит определение о назначении дела к судебному разбирательству. По результатам рассмотрения дела судья от имени Российской Федерации принимает решение, которое вступает в законную силу по истечению одного месяца со дня его принятия, если в течение этого срока сторона, которой решения суда не устроило, не подаст апелляционную жалобу в вышестоящую инстанцию.<sup>36</sup>

Решение арбитражного суда может быть исполнено добровольно или принудительно. Если после того, как решение будет вынесено ответчик его не исполнит истцу придется получать исполнительный лист на это решение и через судебных приставов пытаться в принудительном порядке заставить ответчика исполнить судебное решение или получить иными способами причитающиеся денежные средства.

Конституционная защита прав и интересов предпринимателей. В соответствии с ФЗ РФ правом на обращение в Конституционный Суд РФ обладают, в том числе и индивидуальные предприниматели и коммерческие организации. В этот суд они могут обращаться с жалобой на нарушение их законных прав и интересов какими либо законодательными актами, положение которых по их мнению, не соответствует Конституции РФ, являются не конституционными, а значит не законными. Особенности рассмотрения дел в Конституционном Суде является то, что обращаясь в этот суд, предприниматели не могут требовать возмещение причинённого им ущерба или требовать компенсацию морального вреда. Они могут лишь потребовать, чтобы Конституционный Суд признал не соответствующий закону тот или иной нормативный акт или решение.<sup>37</sup>

Обращение в Конституционный Суд должно быть мотивированным. Если удовлетворения решения, Суд сочтет тот, или иной нормативный акт не конституционным, то в последующем, эти нормативные акты утратят свою

---

<sup>36</sup> Голубок С.А. Международно-правовые стандарты права на судебную защиту // Правоведение. 2017. N 1. С. 114.

<sup>37</sup> Степин А.Б. Видовая характеристика средств защиты частного права в российском законодательстве // Российская юстиция. 2016. N 6. С. 9.

силу. Предприниматель может использовать юрисдикционную форму защиты, когда нормативные акты органов местного самоуправления создают для предпринимателей необоснованные препятствия для осуществления коммерческой деятельности. Это может в частности выражаться в предоставлении неравных условий доступа на рынок при проведении различных конкурсов, аукционов, получении лицензии, для занятия некоторыми видами деятельности, установлении каких-либо ограничений под предлогом борьбы с некачественной продукцией. Например, органы местного самоуправления устанавливают требования обязательной маркировки товаров, для которых она не требуется.<sup>38</sup>

Административные барьеры могут также выражаться в неправомерном усложнении процедур лицензирования и расширение полномочий самих лицензирующих органов или даже введению, установление новых видов деятельности, для осуществления которых требуется получение лицензии и это является незаконным, так как это находится в компетенции не местных, а Федеральных органов власти<sup>39</sup>.

В других случаях, местные органы власти предоставляют необоснованные преимущества своими постановлениями государственным и муниципальным предприятиям, которые оказываются в более выгодном положении, чем предприниматели и другие коммерческие организации. Например, предоставляют таким предприятиям право выдавать различные разрешения, даже иногда передают часть своих полномочий, контрольных и иных, этим предприятиям.

Все эти факты являются незаконными и препятствуют нормальной предпринимательской деятельности.

Следующий судебный орган, который является альтернативой арбитражным судам: это третейский суд. Третейское разбирательство является

---

<sup>38</sup> Ершова И.В. Экономическая деятельность: понятие и соотношение со смежными категориями / И.В. Ершова // Lex Russica. 2016. N 9(118). С. 46 - 61.

<sup>39</sup> Гусева А.Л. Конституционно-правовой механизм защиты права на свободу предпринимательской деятельности в Российской Федерации: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 2016. С. 18.

альтернативным способом позволяющим сторонам разрешить спор. Для этого в договоре они должны указать, что споры по этому договору будут передаваться на рассмотрение в третейский суд и указать в какой именно.

Третейские суды существуют при торгово-промышленных палатах и иных организациях. В основном в крупных компаниях, которые могут позволить себе содержать свой суд. Такие суды существуют не так много времени: всего 15 лет. На сегодняшний день существует всего 4 Третейских суда. С 2017 г. была проведена реформа, которая обязывает получать разрешение Правительства и одобрение Совета по совершенствованию третейского разбирательства.<sup>40</sup>

Особенность третейского суда заключается в том, что стороны самостоятельно выбирают арбитров (судей), которые будут разрешать возникшие между ними спор из списка лиц входящих в состав того или иного третейского суда. Таким образом, дело будут рассматривать три арбитра по одному от каждой стороны и одного арбитра стороны выбирают вместе.

Преимуществом таких судов является закрытый характер разбирательства, обеспечивающие охрану коммерческой тайны и другой конфиденциальной информации предпринимателям.

Немаловажным является знание специфики той или иной предпринимательской деятельности, так как судьи третейских судов являются специалистами в самых разных областях и в силу их узкой специализации, понимая специфику бизнеса они компетентнее могут разрешить спор, между предпринимателями.<sup>41</sup>

Достаточно широкими полномочиями в сфере защиты прав предпринимателей и коммерческих организаций от неправомерных действий органов государственной власти, органов местного самоуправления их должностных лиц, наделены сегодня органы прокуратуры Российской Федерации.

---

<sup>40</sup> Российское предпринимательское право: Учебник / Отв. ред. И.В. Ершова, Г.Д. Отнюкова. М.: Проспект, 2018. С. 803.

<sup>41</sup> Степин А.Б. Понятие и сущность средств защиты частного права // Цивилист. 2015. N 3. С. 8.

В соответствии со ст. 1 ФЗ «О прокуратуре Российской Федерации» этот государственный орган осуществляет надзор за исполнением законов и с соответствием издаваемых органами местного самоуправления правовых актов, а также осуществляют контроль за соблюдением прав и свобод человека и гражданина, включая право осуществлять предпринимательскую деятельность. Это право они так же защищают и следят за тем, чтобы оно не было нарушено.<sup>42</sup>

Органы прокуратуры с этой целью могут проводить проверки на основании поступающих обращений о фактах нарушения законов, которые требуют принятия мер. Если при проверке ими будут выявлены факты дискриминации деятельности малого и среднего бизнеса или факты создания административных барьеров для осуществлении предпринимательской деятельности, то прокуратура имеет право приносить протесты на противоречащий закону правовой акт или обращаться в суд, направлять представления тем или иным лицам или органам об устранение нарушения, законных прав и интересов предпринимателей и имеют некоторые иные возможности, которые позволяют им воздействовать на тех или иных лиц с целью восстановления законности и правопорядка.<sup>43</sup>

Задача прокурорского надзора заключается в том, чтобы следить за соблюдением законов и всегда своевременно реагировать на факты его нарушения.

Таким образом, мы рассмотрели юрисдикционные формы защиты предпринимательских прав, среди которых защита прав судами общей юрисдикции являются арбитражными, третейскими судами и Конституционным Судом РФ и органами прокуратуры.<sup>44</sup>

---

<sup>42</sup> Федеральный закон от 17.01.1992 N 2202-1 (ред. от 27.12.2018) "О прокуратуре Российской Федерации" (с изм. и доп., вступ. в силу с 08.01.2019)// СПС Консультант Плюс.

<sup>43</sup> Предпринимательское (хозяйственное) право: В 2 т. Т. 1 / Отв. ред. О.М. Олейник. М.: Юрист, 2016. С. 727.

<sup>44</sup> О защите прав предпринимателей: Федеральный закон от 7 мая 2013 г. N 78-ФЗ (ред. от 28.11.2015) [Электр. ресурс]. URL: <http://www.rg.ru/2013/05/13/prava-dok.html>.

В числе других мер государственной защиты и поддержки малых предприятий, которые призваны защитить малые фирмы от более крупных фирм, которые способны монополизировать отдельные производства и отрасли, а также от административного произвола создающего порой серьезные барьеры развитию малого бизнеса можно назвать следующие направления государственной поддержки.

Во-первых, финансовая поддержка предприятий в виде льготного кредитования и страхования. Предоставление малым предприятиям налоговых и амортизационных льгот, различных субсидий на организацию и ведение бизнеса через специальные гарантийные фонды кредитования и финансового лизинга.

Во-вторых, материально-техническая поддержка, которая заключается в предоставлении технологий и оборудования в аренду.

В-третьих, консультационная и информационная поддержка, задачами которой являются обеспечение малым предприятиям доступ к техническим библиотекам, базам данных, оказание юридических консультаций, особенно по созданию, управлению налогообложения, а также подготовка переподготовка и повышение квалификации персонала малого предприятия.

В-четвертых, создание рыночной инфраструктуры, а именно поддержание выставочно-ярмарочной деятельности малых предприятий, формирование рынков оборудования и технологий, а так же рынков сбыта товаров и услуг.

С этой целью был принят Федеральный закон от 24.07.2007 N 209-ФЗ (ред. от 27.12.2018) "О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации" его задачей является координирование деятельности органов федеральной исполнительной власти по формированию инфраструктуры малого предпринимательства.

На базе этого закона государством разрабатывается, и принимаются федеральные законы о государственных фондах поддержке бизнеса, о порядке взаимодействия крупного и малого бизнеса.

Поддержка малого предпринимательства в Российской Федерации возлагалась на несколько министерств и ведомств. Среди которых можно назвать Министерство экономики, Министерство финансов, труда, Федеральная антимонопольная служба РФ.<sup>45</sup> Стоит отметить важность всех формы, используемых в целях защиты прав предпринимателей. На наш взгляд особое внимание стоит уделять такой форме как самозащита.

С 1 октября 2019 года изменятся правила судебных разбирательств. В частности, исчезнет термин «подведомственность судов», больше дел судьи начнут рассматривать в упрощённом порядке, а представлять в суде интересы россиян смогут не только адвокаты, но и граждане с высшим юридическим образованием.

Соответствующий закон Госдума уже приняла в трёх чтениях, а 23 ноября его планирует рассмотреть Совет Федерации.

Что касается исключения термина «подведомственность», то речь идёт о разграничении полномочий судов общей юрисдикции и арбитражных.

Законом устанавливается, что представителями сторон в суде могут быть только лица, имеющие высшее юридическое образование или учёную степень по юридической специальности. Исключение будет только для дел, подлежащих рассмотрению мировыми судьями или районными судами. Сейчас правило о наличии высшего юридического образования действует в отношении представителей сторон по административным делам (в КАС РФ). КАС РФ также дополняется новым критерием — наличие у представителей учёной степени по юридической специальности.

Также законом вносятся изменения в процессуальное законодательство в связи с созданием обособленных апелляционных и кассационных судов общей юрисдикции, которые должны появиться до 1 октября 2019 года, а также 1 военный апелляционный суд и 1 военный кассационный суд.

«Этот закон является важным шагом в реформировании и модернизации

---

<sup>45</sup> Предпринимательское (хозяйственное) право: В 2 т. Т. 1 / Отв. ред. О.М. Олейник. М.: Юрист. 2017. С. 573.

судопроизводства, в реализации реформы судоустройства и унификации процессуальных кодексов», — сказал при рассмотрении в Госдуме данного закона глава Комитета палаты по государственному строительству и законодательству Павел Крашенинников.

С 1 октября исчезнет подведомственность судов. Большинство дел будут рассматриваться в упрощенном порядке. Разграничены полномочия арбитражных судов и судов общей юрисдикции<sup>46</sup>. Представители должны будут иметь высшее юридическое образование или ученую степень. Это изменение не коснется при представлении интересов мировых судах и районных судах. Мотивированное решение суда отменять нельзя. Считаю, что это снизит загруженность судов.

---

<sup>46</sup> Юрист. Дорошенко Елена Анатольевна Изменения в судебной системе в 2019 году [URL: <https://www.9111.ru/questions/77777777385612/>] (Дата обращения: 29.05.19)

## ГЛАВА 3 ОТДЕЛЬНЫЕ СПОСОБЫ ЗАЩИТЫ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЕЙ

### 3.1 Способы защиты, реализуемые в неюрисдикционной форме

В зависимости от формы, в которой реализуются способы защиты, их можно разделить на две группы.

Способы защиты, реализуемые в неюрисдикционной форме.

К этой группе относятся:

1) Самозащита прав, которая включает в себя два способа: необходимую оборону и крайнюю необходимость;

2) Применение мер оперативного воздействия;

В Гражданской праве, под самозащитой понимаются действия, не запрещенные законом, направленные на защиту своих прав.<sup>47</sup>

При необходимой обороне в результате устранения нарушения прав либо угрозы их нарушения вред причиняется самому нарушителю.

При крайней необходимости опасность возникает не в результате действий тех лиц, которым причиняется вред, а из-за стихийных бедствий, аварий, в ходе задержания преступников и т.п.

Способы защиты, реализуемые в юрисдикционной форме.

К этой группе относятся так называемые меры правоохранительного характера, которые делятся на две группы:

- меры защиты, включающие в себя меры предупредительного характера и меры регулятивного характера,

Меры предупредительного характера направлены на пресечение правонарушения с целью предупреждения более тяжелых его последствий. Данные меры не связаны с имущественным воздействием на правонарушителя. В публичных отношениях субъектами предпринимательской деятельности применяются такие меры предупредительного характера, как, например, оспаривание актов нормативного и ненормативного характера, а также

---

<sup>47</sup> Постановление Четырнадцатого арбитражного апелляционного суда от 11 сентября 2017 г. по делу N А05-580/2017 // СПС "Консультант Плюс"

действий должностных лиц государственных и муниципальных органов, если затрагиваются права и законные интересы этих субъектов.

Меры регулятивного характера направлены на упорядочение отношений между субъектами с целью восстановления имущественной сферы потерпевшего либо компенсации ему неимущественного вреда. Иными словами, эти меры всегда связаны с имущественным воздействием на правонарушителя. К числу таких мер, применяемых в публичных отношениях по инициативе субъектов предпринимательской деятельности, относятся, например, взыскание убытков.

Рассмотрим некоторые способы, используемые в неюрисдикционной форме. Первым на наш взгляд стоит рассмотреть самозащиту, а именно конкретные способы, используемые в самозащите. Данная форма защиты права, является не только институтом гражданского права, но и уголовного.

В гражданском права особое внимание уделяется вопросу возмещения вреда, при осуществлении самозащиты. Суть, которого заключается в том, что способы самозащиты при их реализации должны быть соразмерны нарушению и не выходить за пределы действий, необходимых для его пресечения

Необходимая оборона - соразмерность действий лица, действующего в состоянии необходимой обороны, нарушению определяется через оценку выбора средств защиты, своевременности и интенсивности их применения, а также через сопоставление размера причиненного и предотвращенного вреда.

Например, оборона от посягательства, сопряженного с насилием, опасным для жизни человека, или хотя бы с угрозой применения такого насилия (ч. 1 ст. 37 УК РФ), в принципе не имеет никаких пределов, и в подобной ситуации допускается причинение посягающему любого вреда, в том числе и смерти, что дополнительно подчеркивается также в п. 10 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27.09.2012 N 19 "О применении судами законодательства о необходимой обороне и причинении вреда при задержании лица, совершившего преступление". Однако при реальном причинении последствия в виде смерти правоприменители

предпочитают обвинительный приговор, в лучшем случае содеянное квалифицируется как убийство при превышении пределов необходимой обороны (ст. 108 УК РФ). При этом в основу решения ложится просто сам факт причинения тяжких последствий; сознание правоприменителя ориентировано на то, что смерть человеку не может быть причинена правомерно, а обстановка обороны может максимум смягчать наказание.<sup>48</sup>

В частности, самозащита не может быть признана правомерной, если она явно не соответствует способу и характеру нарушения и причиненный (возможный) вред является более значительным, чем предотвращенный (п. 9 Постановления Пленума Верховного Суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 1 июля 1996 года N 6/8 "О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации").<sup>49</sup>

Как показывает практика, применение новых видов обстоятельств, исключающих уголовную ответственность, появившихся на законодательном уровне только с принятием действующего УК РФ, крайне незначительна, что, в свою очередь, вызывается консервативностью сотрудников, правоохранительных органов, недостаточной их компетентностью и нежеланием усложнять свою работу за счет применения новых уголовно-правовых норм.

Статья 1066 ГК РФ указывает на то, что вред не подлежит возмещению в том случае, если пределы, при устранении посягательства либо угрозы посягательства, при необходимой обороне не были преодолены.

Вред, причиненный в состоянии необходимой обороны, если при этом не были превышены ее пределы, не подлежит возмещению (ст. 1066 ГК РФ).

Примером может служить отказ в проведении проверки налоговыми органами, если данная проверка была оформлена ненадлежащим образом, а

---

<sup>48</sup> Дорогин Д.А. Обстоятельства, исключающие уголовную ответственность: правовые позиции судебных органов: монография. М.: РГУП, 2017. 230 с. // СПС Консультант Плюс.

<sup>49</sup> Постановление Пленума Верховного Суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 1 июля 1996 года N 6/8 "О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации // СПС Консультант Плюс.

именно не соблюдена форма документа. Данные проверки назначаются руководителям налогового органа, что должно быть оформлено должным образом и содержать ряд сведений.

Крайняя необходимость, отличается от необходимой обороны тем, что опасность при определенных обстоятельствах, не могла устранена иначе.

Уголовная ответственность наступает лишь в тех случаях, когда вред был причинён умышленно, в случае причинения вреда при необходимой обороне, и задержания лица при совершении преступления, не подлежит возмещению.

Меры оперативного воздействия – это предусмотренные законом способы, которыми управомоченное лицо, может воздействовать на должника, в одностороннем порядке. К числу таких мер относятся, например, меры отказного характера (п. 2 ст. 328 ГК РФ), удержание (ст. 359 - 360 ГК РФ). Данные меры применяются только в гражданско-правовых отношениях.

Наряду с неустойкой и возмещением убытков санкцией предлагалось считать, к примеру, прекращение отгрузки продукции неисправному плательщику; отказ от акцепта платежного требования; отказ от приемки исполнения по договору ввиду нарушения условий о качестве исполнения; право требовать устранения дефектов в поставленной продукции и т.п. Такой взгляд на меры оперативного воздействия позволил сделать вывод о том, что оперативные санкции - одна из форм (мер) гражданско-правовой ответственности. Здесь акцент делался на реализацию данных мер, осуществляемую в состоянии принуждения. Применение данного способа, является субъективным правом управомоченного лица.

В пример п. 2 ст. 328 ГК РФ можно привести договор купли – продажи. По договору купли-продажи, одна сторона обязуется передать товар другой стороне, а покупатель обязуется принять товар и уплатить за них определенную денежную сумму. Признание встречного характера обязательства одной из сторон дает ей право приостановить исполнение своей обязанности до исполнения обязанности контрагентом (п. 2 ст. 328 ГК РФ).

Применение мер оперативного воздействия, является важнейшим элементом неюрисдикционной формы. В данном способе есть свои преимущества и недостатки. Преимуществом данного способа является то, что этот способ относится к неюрисдикционной форме и дает возможность управомоченному лицу применять меры оперативного воздействия в отношении лица нарушенного обязательства по договору, не обращаясь в судебный орган. Недостатками можно считать сложность в применении данного способа, а именно расчет причинённого вреда и упущенной выгоды. Сложность заключается в том, что размер вреда, либо упущенной выгоды, является приблизительным и носит вероятностный характер. Необходимо обратить внимание на то, что реализация данного способа осуществляется в досудебном порядке до тех пор, пока лицо не исполнит возложенные на него обязательства. В противном случае данные обязательства можно взыскать в судебном порядке. Рассмотрим пример из судебной практики.

Общество с ограниченной ответственностью "Флор" обратилось в Арбитражный суд Московской области с иском о взыскании с общества с ограниченной ответственностью "С" 138 611 рублей 96 копеек реального ущерба и 545 207 рублей 06 копеек упущенной выгоды.

Решением Арбитражного суда Московской области от 25.07.2018 иск удовлетворен в части взыскания 5 819 рублей 77 копеек убытков, в удовлетворении иска в остальной части отказано.

Общество с ограниченной ответственностью "Флор" обратилось в Судебную коллегию по экономическим спорам Верховного Суда Российской Федерации с кассационной жалобой на принятые по делу судебные акты, ссылаясь на существенные нарушения норм права.

Оснований для пересмотра обжалуемых судебных актов в кассационном порядке по доводам жалобы, изученным по материалам, приложенным к ней, не установлено.

Доводы жалобы выводы судов не опровергают, не подтверждают существенных нарушений норм материального права и норм процессуального

права, повлиявших на исход дела, и не являются достаточным основанием для пересмотра судебных актов в кассационном порядке. По существу доводы жалобы направлены на переоценку доказательств по делу и установленных фактических обстоятельств, что не входит в полномочия суда при кассационном производстве.

Исходя из вышеизложенного, оснований для передачи кассационной жалобы для рассмотрения в судебном заседании Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда Российской Федерации не имеется.

Суд определил, отказать обществу с ограниченной ответственностью "Флор" в передаче кассационной жалобы для рассмотрения в судебном заседании Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда Российской Федерации.<sup>50</sup>

Интересен в практическом применении механизм так называемого удержания. Следует понимать, что это удержание не является предусмотренным ст. 359 - 360 ГК РФ удержанием вещи как способом обеспечения исполнения обязательства, поскольку удержание в смысле § 4 гл. 23 ГК РФ является законным (а не договорным) способом обеспечения исполнения обязательства. Он используется путем совершения кредитором фактических действий, состоящих в невозвращении должнику имущества до исполнения последним обязательства. Если обязательство должником так и не будет исполнено, то на удерживаемое имущество будет обращено взыскание в судебном порядке. Имущество будет продано с торгов, и из вырученной суммы кредитор сможет получить исполнение.

### 3.2 Способы защиты, реализуемые в юрисдикционной форме

Рассмотрим способы защиты, реализуемые в юрисдикционной форме.

---

<sup>50</sup> Определение Верховного Суда РФ от 23.05.2019 N 305-ЭС19-6108 по делу N А41-31678/2018// СПС КонсультантПлюс.

Применение субъектами предпринимательской деятельности мер предупредительного характера. Неприменение судом нормативного акта, противоречащего акту более высокой юридической силы. Данный способ защиты предусмотрен Конституцией РФ, ст. 12 ГК РФ, ГПК РФ и АПК РФ.

Часть 2 ст. 11 ГПК РФ суд, установив при разрешении гражданского дела, что нормативный правовой акт не соответствует нормативному правовому акту, имеющему большую юридическую силу, применяет нормы акта, имеющего наибольшую юридическую силу.

Часть 2 ст. 13 АПК РФ арбитражный суд, установив при рассмотрении дела несоответствие нормативного правового акта иному имеющему большую юридическую силу нормативному правовому акту, принимает судебный акт в соответствии с нормативным правовым актом, имеющим большую юридическую силу.

По сути, в данном случае речь идет о выборе нормы права для применения в конкретном деле, что производится судебными органами, исходя из общеправовых принципов разрешения коллизий в праве, о которых уже говорилось.

От признания нормативных актов недействующими указанный способ защиты отличается тем, что, во-первых, требование о неприменении нормативного акта не является предметом спора и соответственно его удовлетворение или отказ в удовлетворении фиксируется в мотивировочной, а не в резолютивной части решения суда, во-вторых, неприменение судом нормативного акта не означает, что этот акт больше применению не подлежит.

Оспаривание актов ненормативного характера государственных и муниципальных органов

К актам ненормативного характера относятся акты, содержащие требования организационно-распорядительного характера и адресованные конкретному лицу или группе лиц. Как разновидность таких актов АПК РФ выделяет решения (к которым можно отнести, например, решения налоговых органов по актам выездных налоговых проверок).

Основаниями для оспаривания данных актов (решений) являются их противоречие нормативным актам, принятие некомпетентным органом или с превышением компетенции, нарушение процедуры принятия.

Субъекты предпринимательской деятельности предъявляют требования о признании актов ненормативного характера (решений) государственных и муниципальных органов недействительными в арбитражные суды (п. 2 ст. 29 АПК РФ).

Акты ненормативного характера государственных и муниципальных органов в большинстве случаев можно обжаловать в административном порядке. Примером служат акты (решения) налоговых органов (ст. 139 - 140 НК РФ).

О действиях (бездействии) государственных или муниципальных должностных лиц необходимо вести речь тогда, когда отсутствует письменный документ, принятый руководителем государственного или муниципального органа либо его заместителем в рамках выполнения функций, возложенных на этот орган.

Разграничение между актами ненормативного характера государственных и муниципальных органов и действиями их должностных лиц необходимо, во-первых, для решения вопроса о подсудности, поскольку дела о признании незаконными действий любых должностных лиц подсудны арбитражным судам субъектов РФ, во-вторых, для административного обжалования, поскольку действия, например, налогового инспектора необходимо обжаловать его непосредственному начальнику, а не в вышестоящий налоговый орган. К сожалению, процессуальное законодательство стало смешивать данные понятия.

Решения арбитражного суда по делам об оспаривании действий (бездействии) должностных лиц также подлежат немедленному исполнению (ч. 2 ст. 182, ч. 7 ст. 201 АПК РФ).

Исключение составляют случаи, когда заявитель предъявляет в суд требование о признании незаконным бездействия государственного органа

(должностного лица), выразившегося в отказе возратить (возместить, выплатить) из бюджета определенную денежную сумму, и названное требование удовлетворяется. Такое решение суда приводится в исполнение по общему правилу, закрепленному в ч. 1 ст. 182 АПК РФ, то есть после вступления его в законную силу. Разновидностью данной категории дел являются дела об оспаривании действий (бездействия) судебного пристава-исполнителя.<sup>51</sup>

Действия (бездействие) должностных лиц государственных и муниципальных органов также подлежат обжалованию в административном порядке вышестоящему должностному лицу. Например, действия (бездействие) должностных лиц налоговых органов обжалуются вышестоящим должностным лицам в том же порядке, что и решения налоговых органов в вышестоящие инстанции.

Обжалование отказа в государственной регистрации или уклонения от государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей. Согласно п. 3 ч. 1 ст. 33 АПК РФ арбитражные суды рассматривают дела по спорам об отказе в государственной регистрации или об уклонении от государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей. Дела, предусмотренные ст. 33, подлежат рассмотрению в арбитражных судах независимо от того, являются ли участниками правоотношений, из которых возник спор или требование, юридические лица, индивидуальные предприниматели или иные организации и граждане.<sup>52</sup>

Однако, исходя из актов судебно-арбитражной практики, необходимо учитывать, что арбитражным судам подведомственны дела по спорам о создании, реорганизации и ликвидации юридических лиц, являющихся коммерческими организациями, об отказе в государственной регистрации,

---

<sup>51</sup> Информационное письмо Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 24 июля 2003 года N 73 "О некоторых вопросах применения частей 1 и 2 статьи 182 и части 7 статьи 201 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации"// СПС Консультант Плюс.

<sup>52</sup> Борзенко Ю.А. Арбитражное процессуальное право (Арбитражный процесс): Учебное пособие. Новокузнецк: ФКОУ ВПО Кузбасский институт ФСИН России, 2016. С. 81.

уклонении от государственной регистрации коммерческих организаций, а также иных организаций, деятельность которых связана с осуществлением предпринимательской и иной экономической деятельности.

Взыскание убытков регламентируется п. 2 ст. 15 ГК РФ. Под убытками понимаются расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение его имущества (реальный ущерб), а также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода). Тем самым убытки – это денежное выражение ущерба и упущенной выгоды.

Если говорить о соотношении понятий "убытки" и "вред", то это пересекающиеся понятия. Понятием вреда обозначаются отрицательные последствия деликта, включающие в себя имущественный вред, вред жизни и здоровью, а также моральный вред (см. главу 59 ГК РФ). За счет взыскания убытков возмещается имущественный вред, но при этом убытки могут взыскиваться не только во внедоговорных, но и в договорных, а также в публичных отношениях.

Как видно из приведенного определения, взыскание убытков призвано восстановить имущественную сферу потерпевшего. Поэтому по своей правовой природе взыскание убытков относится к мерам регулятивного характера.

Вред, причиненный гражданину или юридическому лицу в результате незаконных действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления либо должностных лиц этих органов, в том числе, в результате издания, не соответствующего закону или иному правовому акту акта государственного органа или органа местного самоуправления, подлежит возмещению.<sup>53</sup>

---

<sup>53</sup> "Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая)" от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 03.08.2018) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2019) // СПС Консультант Плюс.

Вред возмещается за счет соответственно казны Российской Федерации, казны субъекта Российской Федерации или казны муниципального образования.

Для взыскания убытков требуется:

1) наличие неправомерного действия, если в федеральном законе для данного случая не предусмотрено возмещение убытков, причиненных правомерным действием;

2) доказать размер убытков;

3) наличие причинной связи между действием причинителя вреда и убытками;

4) наличие вины причинителя вреда, если иное не установлено законом (п. 2 ст. 1064 ГК РФ).

В качестве примера безвиновного взыскания убытков можно привести п. 1 ст. 1070 ГК РФ, согласно которому вред, причиненный гражданину в результате незаконного осуждения, незаконного привлечения к уголовной ответственности, незаконного применения в качестве меры пресечения заключения под стражу или подписки о невыезде, незаконного наложения административного взыскания в виде ареста или исправительных работ, возмещается в полном объеме независимо от вины должностных лиц органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда в порядке, установленном законом.<sup>54</sup> Рассмотрим применение данной статьи на судебной практике.

А. обратился в суд с иском к Министерству финансов Российской Федерации о компенсации морального вреда. В обоснование исковых требований указал, что 7 октября 2010 г. он был задержан правоохранительными органами по подозрению в совершении тяжкого преступления, из-под стражи освобожден 5 декабря 2013 г.

---

<sup>54</sup> "Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая)" от 26.01.1996 N 14-ФЗ (ред. от 29.07.2018) (с изм. и доп., вступ. в силу с 30.12.2018) // СПС Консультант Плюс.

Судом установлено, что в отношении истца 23 сентября 2008 г. возбуждено уголовное дело по признакам преступления, предусмотренного ч. 4, 5, ч. 3 статьи 30, п. п. "ж", "з" части 2 статьи 105 Уголовного кодекса Российской Федерации.

7 октября 2010 г. А. был задержан, в отношении него избрана мера пресечения - содержание под стражей, он помещен в ФКУ СИЗО-1 УФСИН.

18 февраля 2014 г. приговором Н городского суда, оставленным без изменения апелляционным определением Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда Российской Федерации от 17 декабря 2014 г., А. оправдан в соответствии с вынесенным коллегией присяжных заседателей оправдательным вердиктом в связи с не установлением события преступления. Мера пресечения - содержание под стражей - отменена. За оправданным А. признано право на реабилитацию

Разрешая спор по существу и удовлетворяя в части исковые требования А. о взыскании с Министерства финансов Российской Федерации компенсации морального вреда, суд первой инстанции, ссылаясь на положения статьи 151, пунктов 1 и 3 статьи 1070, 1071, статей 1100 и 1101 Гражданского кодекса Российской Федерации, исходил из того, что моральный вред причинен истцу в результате незаконного уголовного преследования, что установлено вступившим в законную силу приговором суда, которым признано право А. на реабилитацию, в связи с чем пришел к выводу о доказанности причинения истцу нравственных страданий в результате такого преследования.

Требования о компенсации морального вреда истцом были мотивированны, в частности причинением нравственных и физических страданий, выразившихся в возникновении серьезных заболеваний в период незаконного содержания под стражей, по поводу которых он неоднократно проходил амбулаторное и стационарное лечение.

Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда Российской Федерации, рассмотрев перечисленные доводы и установленные судами первой и апелляционной инстанций факты, сложившуюся практику Европейского Суда

по правам человека, приходит к выводу, что присуждение компенсации морального вреда в размере 150 000 руб. за 38 месяцев незаконного пребывания под стражей (132 рубля за сутки) является явно не справедливой, а испрошенная истцом компенсация в размере 2 000 руб. за сутки или 2 366 000 руб. - разумной.

Решение Районного суда Санкт-Петербурга от 12 апреля 2017 г. и апелляционное определение судебной коллегии по гражданским делам Санкт-Петербургского городского суда от 31 августа 2017 г. в части размера компенсации морального вреда изменить, взыскать с Министерства финансов Российской Федерации за счет казны Российской Федерации в пользу А компенсацию морального вреда в размере 2 366 000 руб.<sup>55</sup>

Помимо этого в федеральных законах устанавливаются специальные положения об ответственности государственных и муниципальных органов и их должностных лиц в виде возмещения убытков (см., например, подп. 14 п. 1 ст. 21, ст. 35, ст. 37, п. п. 1 - 3 ст. 103 НК РФ).

Субъекты предпринимательской деятельности, в отношении которых распространены сведения, порочащие их деловую репутацию, вправе наряду с опровержением таких сведений требовать возмещения убытков, причиненных их распространением (п. п. 5 и 7 ст. 152 ГК РФ).<sup>56</sup>

В качестве примера рассмотрим судебную практику:

По иску ИП А. к индивидуальному предпринимателю Б. О защите деловой репутации, признании не соответствующими действительности и порочащими деловую репутацию сведений, распространенных ИП Б. 27.07.2017 в сети Интернет на принадлежащем ей интернет-сайте <http://revitonica.ru/>, а также в сервисе Instagram в статье "Осторожно, Меланет (Melannett)". Опасно для здоровья!", о взыскании 200 000 рублей компенсации репутационного вреда, 200 000 рублей убытков,

---

<sup>55</sup> Определение Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ от 14.08.2018 N 78-КГ18-38// СПС Консультант Плюс.

<sup>56</sup> Определение Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда РФ от 28.03.2018 по делу N 305-ЭС17-19225, А40-97932/2015// СПС Консультант Плюс.

Решением Арбитражного суда города Москвы от 10.04.2018 в удовлетворении иска отказано.

Постановлением Девятого арбитражного апелляционного суда от 17.07.2018 принят отказ ИП Мельниковой А.И. от исковых требований о взыскании 200 000 рублей убытков и 200 000 рублей компенсации. Решение суда от 10.04.2018 в указанной части отменено, производство по делу по указанным исковым требованиям прекращено. В остальной части решение суда от 10.04.2018 оставлено без изменения.

Суды при принятии решения руководствовались статьями 150, 152 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ), разъяснениями, данными в Постановлении Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.02.2005 N 3 "О судебной практике по делам о защите чести и достоинства граждан, а также деловой репутации граждан и юридических лиц", учитывали заключение профессора, доктора медицинских наук И.М. Люцкого и пришли к выводу об отсутствии совокупности обстоятельств, предусмотренных статьей 152 ГК РФ, необходимых для удовлетворения иска о защите деловой репутации.

Отказывая в удовлетворении требований, суды исходили из доказанности ИП А. факта соответствия действительности распространенных сведений и отсутствия доказательств обратного. В передаче кассационной жалобы для рассмотрения в судебном заседании Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда Российской Федерации отказать.<sup>57</sup>

В качестве возмещения убытков с государственных и муниципальных органов, а также с контрагентов, могут быть взысканы расходы, понесенные субъектами предпринимательской деятельности по оплате юридической помощи в связи с представлением в суде их интересов.

Предъявление гражданином или юридическим лицом иска непосредственно к государственному органу, органу местного самоуправления

---

<sup>57</sup> Определение Верховного Суда РФ от 12.03.2019 N 305-ЭС19-930 по делу N А40-9377/18-12-59// СПС Консультант Плюс.

или контрагенту, допустившему соответствующее нарушение, не может служить основанием к отказу в принятии искового заявления либо к его возвращению без рассмотрения. В этом случае суд привлекает в качестве ответчика по делу соответствующий орган, либо лицо, осуществляющее обязательства по договору. При удовлетворении иска взыскание денежных сумм производится за счет средств соответствующего бюджета, либо виновного лица, а при отсутствии денежных средств - за счет иного имущества.<sup>58</sup>

Рассмотри пример из судебной практики.

По иску общества с ограниченной ответственностью "Транспортная Компания БАРС" к Российской Федерации в лице Федеральной службы судебных приставов России о взыскании 2 010 245 рублей 32 копеек в счет возмещения вреда, причиненного бездействием судебного пристава-исполнителя Красногвардейского районного отдела судебных приставов Управления Федеральной службы судебных приставов по Санкт-Петербургу В.

Решением Арбитражного суда города Санкт-Петербурга и Ленинградской области от 02.11.2017, оставленным без изменения постановлением Тринадцатого арбитражного апелляционного суда от 12.02.0018 и постановлением Арбитражного суда Северо-Западного округа от 05.06.2018, в удовлетворении требования отказано.

В жалобе заявитель просит судебные акты отменить, ссылаясь на несогласие с оценкой доказательств, установленными обстоятельствами, доказанность наличия оснований для взыскания ущерба, на нарушение норм права.

Оснований для пересмотра принятых по настоящему делу судебных актов в судебном заседании Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда Российской Федерации не установлено.

---

<sup>58</sup> Федеральный закон от 26 июля 2017 г. N 187-ФЗ "О безопасности критической информационной инфраструктуры РФ" // СЗ РФ. 2017. N 31 (часть I). Ст. 4736 // СПС Консультант Плюс.

Как следует из судебных актов, полагая, что в результате бездействия судебного пристава обществу нанесен ущерб в размере 2 010 245 рублей 32 копеек заявитель обратился в арбитражный суд с настоящим требованием.

Оценив в соответствии с нормами главы 7 Кодекса представленные сторонами доказательства, в том числе запросы судебного пристава о лицевых счетах, счетах в банках, наличии денежных средств, арендованных банковский ячейках, об имуществе, постановление судебного пристава о розыске счетов, принадлежащих должнику и наложении ареста на денежные средства от 18.04.2012, постановления о временном ограничении права на выезд должника из Российской Федерации от 26.04.2012, 29.07.2014, 25.03.2015, постановления о распределении денежных средств, поступивших во временное распоряжение от 11.05.2012, 06.06.2013, 08.10.2013, 18.02.2016, постановления об обращении взыскания на денежные средства, находящиеся на счете должника от 09.06.2012, 22.01.2014, 30.12.2015, постановление о поручении совершить отдельные исполнительные действия и (или) применить меры принудительного исполнения, заявку на оценку арестованного имущества от 08.04.2013, постановление о взыскании расходов на совершение исполнительных действий от 25.06.2013, постановление о передаче имущества для принудительной реализации на комиссионных началах от 11.07.2013, акт о передаче арестованного имущества на реализацию от 24.09.2013, постановление об отложении исполнительных действий и (или) применения мер принудительного исполнения от 28.10.2015, постановление об отмене мер по обращению взыскания на доходы должника от 25.03.2016, постановление об отмене мер по обращению взыскания на денежные средства, находящиеся на счете должника от 25.03.2016, 26.03.2016, постановление о снятии ареста с денежных средств, находящихся в банке или иной кредитной организации от 26.03.2016, справку о выдаче дубликата (утрата) исполнительного листа от 22.11.2016, руководствуясь положениями Федерального закона от 21.07.1997 N 118-ФЗ "О судебных приставах", Федерального закона от 02.10.2007 N 229-ФЗ "Об исполнительном производстве", Закона Российской Федерации от 02.12.1990 N

395-1 "О банках и банковской деятельности", статьями 15, 16, 1069 Гражданского кодекса Российской Федерации, разъяснениями, изложенными в постановлении Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 17.11.2015 N 50 "О применении судами законодательства при рассмотрении некоторых вопросов, возникающих в ходе исполнительного производства", информационном письме Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 31.05.2011 N 145 "Обзор практики рассмотрения арбитражными судами дел о возмещении вреда, причиненного государственными органами, органами местного самоуправления, а также их должностными лицами", суды, отказывая в удовлетворении требований, исходили из недоказанности обществом факта неправомерного бездействия судебного пристава и наличия причинно-следственной связи между его бездействием и наступившими последствиями в виде невзысканной задолженности.

Обстоятельства дела и представленные доказательства были предметом рассмотрения судов.

При рассмотрении дела в порядке кассационного производства Верховный Суд Российской Федерации не вправе устанавливать или считать доказанными обстоятельства, которые не были установлены либо были отвергнуты судом, либо предрешать вопросы о достоверности или недостоверности того или иного доказательства, преимуществе одних доказательств перед другими.

При таких обстоятельствах доводы заявителя не могут служить основанием для передачи заявления на рассмотрение в порядке кассационного производства Судебной коллегией Верховного Суда Российской Федерации.

Руководствуясь статьями 104, 291.6, 291.8 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, судья. В передаче

кассационной жалобы на рассмотрение Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда Российской Федерации отказать.<sup>59</sup>

Судебная практика показывает, что не все нормы гражданского и уголовного кодекса реализуются в полной мере. Причиной может являться неэффективная работа судов РФ, основной причиной является большой объем работы, возлагаемый на суды. Решением данной задачи является досудебное урегулирование. Прежде чем обращаться в суд, субъекты правоотношений должны самостоятельно урегулировать спор.

---

<sup>59</sup> Определение Верховного Суда РФ от 08.10.2018 N 307-КГ18-15182 по делу N А56-48905/2017// СПС КонсультантПлюс.

## ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Защита прав предпринимателей имеет большое значение в сфере предпринимательства в условиях правового государства, право на защиту является самостоятельным субъективным правом, обладающее специфическим содержанием. Такой подход соответствует и общетеоретическому делению субъективных прав на регулятивные и охранительные. Поэтому право на защиту является субъективным правом, представляющим собой юридически закрепленную возможность управомоченного лица использовать специальные меры правоохранительного характера.

В литературе высказано множество суждений в отношении понятия и квалификации форм защиты прав и интересов предпринимателей. Довольно широкий разброс мнений по этому вопросу обусловлен, прежде всего, тем, что в основе разграничения и классификации форм защиты исследователи применяют неодинаковые критерии. Защита прав и интересов предпринимателей может осуществляться в трех формах: судебной, административной и самозащиты.

Статья 12 ГК РФ заканчивается указанием, что защита гражданских прав может осуществляться иными способами, предусмотренными законом. На наш взгляд, это кажется недостаточным. Следует предоставить участникам предпринимательской деятельности возможность устанавливать в договорном порядке иные способы защиты.

Самозащита - это особый (частный) случай защиты, специфика которого проявляется в том, что управомоченное лицо непосредственно своими действиями может защитить нарушенное право. Под самозащитой следует понимать осуществление самостоятельно управомоченным лицом действий фактического и/или юридического характера, направленных на устранение нарушений права.

Защита права собственности и иных вещных прав предпринимателя является составной частью более широкого понятия защиты прав

предпринимателя, а к числу гражданско-правовых способов такой защиты могут быть отнесены как специальные (прежде всего вещно-правовые), так и общие способы (меры) защиты гражданских прав. Особым иском, обычно используемым для защиты права собственности предпринимателя, является требование об освобождении имущества из-под ареста (об исключении имущества из описи). Самостоятельную группу гражданско-правовых способов защиты вещных прав, и, прежде всего, права собственности, составляют иски к публичной власти, т.е. требования, предъявляемые к государственным органам (или органам местного самоуправления).

Как мы видим, в современном российском обществе, которое активно создает систему рыночной экономики, проблема защиты прав предпринимателей стоит достаточно остро. От эффективности действий по защите своих субъективных прав, в конечном счете, зависит успех предпринимательской деятельности юридических лиц, что является важным показателем для всей экономики государства.

## СПИСОК ИСПОЛЬЗУЕМЫХ ИСТОЧНИКОВ

## Нормативные правовые акты:

1. Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 N 6-ФКЗ, от 30.12.2008 N 7-ФКЗ, от 05.02.2014 N 2-ФКЗ, от 21.07.2014 N 11-ФКЗ) // СПС КонсультантПлюс.
2. Федеральный конституционный закон от 21 июля 1994 г. N 1-ФКЗ "О Конституционном Суде Российской Федерации" // СПС КонсультантПлюс.
3. Федеральный конституционный закон от 28 апреля 1995 г. N 1-ФКЗ "Об арбитражных судах в Российской Федерации" // СПС Консультант Плюс.
4. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая)" от 26.01.1996 N 14-ФЗ (ред. от 29.07.2018) (с изм. и доп., вступ. в силу с 30.12.2018) // СПС Консультант Плюс.
5. Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации" от 24.07.2002 N 95-ФЗ (ред. от 25.12.2018) (с изм. и доп., вступ. в силу с 25.12.2018) // СПС Консультант Плюс.
6. Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации" от 14.11.2002 N 138-ФЗ (ред. от 27.12.2018) (с изм. и доп., вступ. в силу с 28.12.2018) // СПС Консультант Плюс.
7. Федеральный закон от 17.01.1992 N 2202-1 (ред. от 27.12.2018) "О прокуратуре Российской Федерации" (с изм. и доп., вступ. в силу с 08.01.2019) // СПС Консультант Плюс.
8. Основы законодательства РФ о нотариате от 11 февраля 1993 г. N 4462-1. Закон РФ от 7 июля 1993 г. N 5338-1 "О международном коммерческом арбитраже" // СПС Консультант Плюс.
9. Федеральный закон от 24 июля 2002 г. N 102-ФЗ "О третейских судах в Российской Федерации" // СПС Консультант Плюс.

10. Федеральный закон от 02.05.2006 N 59-ФЗ (ред. от 27.12.2018) "О порядке рассмотрения обращений граждан Российской Федерации" // СПС Консультант Плюс.

11. 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" // СПС Консультант Плюс.

12. Федеральный закон от 27 июля 2010 г. N 193-ФЗ "Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)"// СПС Консультант Плюс.

13. Федеральный закон от 7 мая 2013 г. N 78-ФЗ "Об уполномоченных по защите прав предпринимателей в Российской Федерации"// СПС Консультант Плюс.

14. Федеральный закон от 02.03.2016 N 47-ФЗ (ред. от 23.06.2016) "О внесении изменений в Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации"// СПС Консультант Плюс.

15. Федеральный закон от 26 июля 2017 г. N 187-ФЗ "О безопасности критической информационной инфраструктуры РФ" // СЗ РФ. 2017. N 31 (часть I). Ст. 4736 // СПС Консультант Плюс.

16. Постановление Правительства РФ от 16 июля 2009 г. N 584 "Об уведомительном порядке начала осуществления отдельных видов предпринимательской деятельности"// СПС Консультант Плюс.

#### Специальная литература:

17. Арбитражный процесс: Учеб. для студентов юрид. вузов и факультетов / Под ред. М.К. Треушникова. 5-е изд., перераб. и доп. М., 2016. 234 с.

18. Абакумова Е.Б. Практические аспекты функционирования института уполномоченных по защите прав предпринимателей в Российской Федерации // Право и экономика. 2018. N 6. С. 11 - 16; N 7. С. 9 - 16.

19. Аганина В.К. Предпринимательское право: Правовое сопровождение бизнеса: Учебник для магистров М.: Проспект, 2017. 715 с.
20. Агешкина Н.А. Научно-практический комментарий к Арбитражному процессуальному кодексу Российской Федерации от 24.07.2002 N 95-ФЗ (постатейный) / под ред. А.П. Морозова [<https://demo.consultant.ru/cgi/online.cgi?>] // СПС Консультант Плюс. 2017.
21. Борзенко Ю.А. Арбитражное процессуальное право (Арбитражный процесс): Учебное пособие. Новокузнецк: ФКОУ ВПО Кузбасский институт ФСИН России, 2016. 81 с.
22. Голубок С.А. Международно-правовые стандарты права на судебную защиту // Правоведение. 2017. N 1. 114 с.
23. Грибанов В.П. Право на защиту как субъективное гражданское право; Гражданское право: Учебник / Под ред. Е.А. Суханова. 2017 Т. 1. 270 с.
24. Гусева А.Л. Конституционно-правовой механизм защиты права на свободу предпринимательской в Российской Федерации. М., 2015. 174 с.
25. Гусева А.Л. Конституционно-правовой механизм защиты права на свободу предпринимательской деятельности в Российской Федерации: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 2016. 18 с.
26. Даль В. Толковый словарь живого великорусского языка. М., 2015. Т. 2.
27. Дорогин Д.А. Обстоятельства, исключаящие уголовную ответственность: правовые позиции судебных органов: монография. М.: РГУП, 2017. 230 с. // СПС Консультант Плюс.
28. Ершов В.В. Государство и право: Учебник -. 2016. N 1. 619 с.
29. Ершова И.В. Экономическая деятельность: понятие и соотношение со смежными категориями / И.В. Ершова // Lex Russica. 2016.- N 9. 61 с.
30. Кирилловых А.А. Уполномоченный по правам предпринимателей: основы правового статуса в системе правозащитных институтов // Законодательство и экономика. 2016. N 11. 177 с.

31. Лебедева Д.С. Медиация в судах общей юрисдикции // Судья. 2016. N 3. URL: <http://psh.spb.sudrf.ru/modules.php?name=information&rid=83> (дата обращения: 19.02.2019).
32. Мартемьянов В.С. Хозяйственное право: Курс лекций. М., 2016. 312 с.
33. Мохов А.А. Институт уполномоченного по правам предпринимателей в России // Предпринимательское право. Приложение к журналу. М., 2012. N 4. 15 с.
34. Никитова А.А. Интеллектуальная собственность: понятие, содержание и защита. М.: Редакция "Российской газеты", 2017. Вып. 21. 176 с.
35. Палагина А.Н. Уполномоченный по защите прав предпринимателей на федеральном и региональном уровне как элемент адаптивной инфраструктуры поддержки малого и среднего предпринимательства // Вопросы регулирования экономики. 2017. N 2. 89 с.
36. Перспективы применения корпоративного договора в России // Современное право. 2016. N 5, 6. [ URL:<https://www.sovremennoepravo.ru/m/articles/view/Перспективы-применения-корпоративного-договора-в-России>] (Дата обращения: 25.05.19).
37. Предпринимательское (хозяйственное) право: В 2 т. Т. 1 / Отв. ред. М.: Юристъ, 2017. 727 с.
38. Предпринимательское (хозяйственное) право: В 2 т. Т. 1 / Отв. ред. О.М. Олейник. М.: Юристъ, 2016. 727 с.
39. Предпринимательское (хозяйственное) право: В 2 т. Т. 1 / Отв. ред. О.М. Олейник. М.: Юрист.- 2017. 573 с.
40. Проблемы института защиты прав предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора), муниципального контроля // Бизнес в законе. 2015.- N 4. 79 с.
41. Российское предпринимательское право: Учебник / Отв. ред. И.В. Ершова, Г.Д. Отнюкова. М.: Проспект, 2018. 803 с.

42. Система руководства, управления и надзора в сфере деятельности войск национальной гвардии Российской Федерации // Военно-юридический журнал. 2017. N 9.- 55с.
43. Смагина И.А. Предпринимательское право: Учеб. пособие. 3-е изд., испр. и доп. / И.А. Смагина. М.: Омега-Л. 2016. 288 с.
44. Совершенствование нормативно-правовой базы и правоприменения в сфере бюджетных правоотношений в городе Новосибирске (ч. 2) // Государственная власть и местное самоуправление. 2017. N 12. 39 с.
45. Степин А.Б. Видовая характеристика средств защиты частного права в российском законодательстве // Российская юстиция. 2016. N 6. 9 с.
46. Степин А.Б. Гражданские права предпринимателей как объект комплексного правового исследования // Юрист. 2018. N 7 // СПС Консультант Плюс.
47. Степин А.Б. Индивидуальное судебное предписание в гражданском праве и его виды // Российский судья. 2017. N 6 // СПС Консультант Плюс.
48. Степин А.Б. Обратная сила постановлений Конституционного Суда Российской Федерации как средство защиты частного права / А.Б. Степин // Российская юстиция. 2016. N 2. 71 с.
49. Степин А.Б. Понятие и сущность средств защиты частного права // Цивилист. 2015. N 3. 8 с.
50. Степин А.Б. Соотношение российских и международных средств судебной защиты частноправовых отношений // Современное общество и право. 2017. N 1. 69 с.
51. Фадеева В.А. Институт уполномоченного по защите прав предпринимателей в РФ // Изв. Саратов. ун-та. Нов. сер. Сер. Экономика. Управление. Право. 2017. N 4 - 2. 734 с.
52. Хозяйственное право: Учебник / Под ред. В.К. Мамутова. Киев, 2016.- 897 с.
53. Шкатулла В.И. Юридическая техника: Учебник. М.: Юстицинформ, 2015. 215 с.

54. Эмих В.В. Омбудсмены, содействующие защите прав предпринимателей: тенденции и перспективы развития // Социум и власть. 2016. N 3 (41). 78 с.

55. Юрист. Дорошенко Елена Анатольевна Изменения в судебной системе в 2019 году [URL: <https://www.9111.ru/questions/777777777385612/>] (Дата обращения: 29.05.19).

Материалы юридической практики:

56. Постановление Конституционного Суда РФ от 25.01.2001 N 1-П "По делу о проверке конституционности положения пункта 2 статьи 1070 Гражданского кодекса Российской Федерации в связи с жалобами граждан И.В. Богданова, А.Б. Зернова, С.И. Кальянова и Н.В. Труханова" // "Вестник Конституционного Суда РФ", N 3, 2001.

57. Определение Конституционного Суда РФ от 17.07.2018 N 1738-О "Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданина Андреева Павла Федоровича на нарушение его конституционных прав статьями 15, 151, 1069, 1071 и 1082 Гражданского кодекса Российской Федерации" // СПС Консультант Плюс.

58. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 17.11.2015 N 50 "О применении судами законодательства при рассмотрении некоторых вопросов, возникающих в ходе исполнительного производства" // "Российская газета", N 270, 30.11.2015.

59. Постановление Пленума Верховного Суда РФ N 6, Пленума ВАС РФ N 8 от 01.07.1996 (ред. от 25.12.2018) "О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации" // "Бюллетень Верховного Суда РФ", N 9, 1996, N 5, 1997.

60. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 15.11.2016 N 48 "О практике применения судами законодательства, регламентирующего особенности уголовной ответственности за преступления в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности" // "Бюллетень Верховного Суда РФ", N 1, январь, 2017.

61. Определение Верховного Суда РФ от 17.10.2018 N 307-АД17-4538 // СПС Консультант Плюс.

62. Определение Верховного Суда РФ от 08.10.2018 N 307-КГ18-15182 по делу N А56-48905/2017 // СПС Консультант Плюс.

63. Определение Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ от 14.08.2018 N 78-КГ18-38 // СПС Консультант Плюс.

64. Определение Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда РФ от 28.03.2018 по делу N 305-ЭС17-19225, А40-97932/2015 // СПС Консультант Плюс.

65. Постановление Четырнадцатого арбитражного апелляционного суда от 11 сентября 2017 г. по делу N А05-580/2017 // СПС Консультант Плюс.