

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

ИНСТИТУТ ПРАВА
Кафедра «Гражданское право и процесс»

40.03.01 «ЮРИСПРУДЕНЦИЯ»
Гражданско-правовой

БАКАЛАВРСКАЯ РАБОТА

на тему «Защита прав предпринимателей: понятие, формы, способы»

Студент(ка)	<u>Д.А. Салганюк</u> (И.О. Фамилия)	_____	(личная подпись)
Руководитель	<u>Е.В. Чуклова</u> (И.О. Фамилия)	_____	(личная подпись)

Допустить к защите

И.о. заведующего кафедрой канд.юрид.наук, О.С.Лапшина
(ученая степень, звание, И.О. Фамилия) (личная подпись)

« _____ » _____ 2017 г.

Тольятти, 2017

МИНИСТЕРСТВО ОБРАЗОВАНИЯ И НАУКИ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение
высшего образования
«Тольяттинский государственный университет»
ИНСТИТУТ ПРАВА
Кафедра «Гражданское право и процесс»

УТВЕРЖДАЮ
И.о. заведующего кафедрой
«Гражданское право и процесс»

О.С. Лапшина
(подпись) (И.О. Фамилия)
«23» марта 2017 г.

**КАЛЕНДАРНЫЙ ПЛАН
выполнения бакалаврской работы**

Студента Салганюк Дмитрий Андреевич

по теме «Защита прав предпринимателей: понятие, формы, способы»

Наименование раздела работы	Плановый срок выполнения раздела	Фактический срок выполнения раздела	Отметка о выполнении	Подпись руководителя
Составление плана работ и библиографии	Апрель 2017	13.04.2017	Выполнено	
Обсуждение I главы работы	Апрель 2017	20.04.2017	Выполнено	
Обсуждение II главы работы	Май 2017	05.05.2017	Выполнено	
Предоставлен черновой вариант работы	Май 2017	16.05.2017	Выполнено	
Представление ВКР для проверки в системе «Антиплагиат»	19.05.2017	19.05.2017	Выполнено	
Предзащита	07.06.2017	07.06.2017	Выполнено	
Корректировка ВКР	Июнь 2017	Июнь 2017	Выполнено	
Защита ВКР перед государственной аттестационной комиссией	26.06.2017	26.06.2017		

Руководитель выпускной
квалификационной работы

(подпись)

Е.В. Чуклова
(И.О. Фамилия)

Задание принял к исполнению

(подпись)

Д.А. Салганюк
(И.О. Фамилия)

Аннотация

Актуальность темы исследования заключается в том, что на сегодняшний день предприниматели как никогда нуждаются в защите. Развитие рыночной экономики в стране во многом зависит от уровня развития малого бизнеса. Несмотря на это, на предпринимателей ложится большая нагрузка. Особенно прослеживается незащищенность предпринимателей в отношениях с государством. Вопросы о развитии и стимулировании малого и среднего бизнеса, в том числе, и путем обеспечения защиты прав и законных интересов предпринимателей, остаются актуальными.

Возрастание роли малого бизнеса и предпринимательства в экономике страны обуславливает необходимость изучения форм и способов защиты прав предпринимателей, а также проработки проблемных вопросов, касающихся данной сферы, на государственном уровне.

Структура работы определяется целями и задачами исследования. Бакалаврская работа состоит из двух логически связанных между собой глав, введения и заключения. Главы разделены на параграфы, позволяющие акцентировать внимание на отдельных проблемах в рамках определенного вопроса.

Общий объем работы - 45 стр.

Содержание

Введение.....	6
Глава 1. Общая характеристика защиты прав предпринимателей	9
1.2 Понятие защиты прав предпринимателей.....	9
1.2 Классификация форм и способов защиты прав предпринимателей.....	12
Глава 2. Защита прав предпринимателей в сфере публично-правовых и частноправовых правоотношений	22
2.1 Защита прав предпринимателей в публичном праве	22
2.2 Защита прав предпринимателей в частном праве.....	29
Заключение	38
Список используемых источников.....	41

Введение

После распада СССР Россия перешла от командно-административной системы к рыночной экономике. Данный переход сопровождался многими негативными факторами. В их числе политический кризис, экономический кризис, резкое увеличение уровня преступности, в том числе, в экономической сфере. Ситуацию также усугубляло и несовершенство законодательства. Государство было не в состоянии после перехода к рыночной экономике сразу наладить правовое регулирование предпринимательской деятельности. Следствием этого стала сильная незащищенность предпринимательского сектора. Государство в полной мере не могло осуществлять и обеспечивать защиту прав и интересов предпринимателей.

В то же время все понимали необходимость обеспечения стабильного развития предпринимательства в России. Ведь при рыночной экономике малый и средний бизнес оказывают существенное влияние на экономическое развитие страны. Создание благоприятных условий для стимулирования и развития бизнеса стало одной из приоритетных задач государства.

На сегодняшний день Россия значительно продвинулась в вопросах защиты прав предпринимательства. В государстве были созданы различные структуры и подразделения, специализирующиеся на работе в предпринимательской сфере. Издано множество нормативно-правовых актов, регулирующих предпринимательские правовые отношения, как между субъектами, так и с государственными органами.

Однако, несмотря на серьезный прорыв в данной сфере правоотношений, система защиты прав предпринимателей и по сей день остается несовершенна. На предпринимателей ложится большая нагрузка. Особенно прослеживается незащищенность предпринимателей в отношениях с государством. Вопросы о развитии и стимулировании малого и среднего

бизнеса, в том числе, и путем обеспечения защиты прав и законных интересов предпринимателей, остаются актуальны.

Этим и объясняется актуальность данной темы исследования. На сегодняшний день дискуссии о развитии малого бизнеса, защите прав предпринимателей ведутся не только в научной среде, но и на государственном уровне.

Темой данной бакалаврской работы является защита прав предпринимателей. В ней рассмотрены существующие на сегодняшний день в российском законодательстве формы и способы защиты. Рассмотрена нормативно-правовая база, являющаяся основополагающей при осуществлении защиты прав. Кроме того, в работе была рассмотрена защита прав предпринимателей в сфере публичных правоотношений и частноправовых.

Объектом исследования служат правовые отношения, возникающие по поводу защиты прав предпринимателей.

Предмет исследования – нормы российского законодательства, затрагивающие предпринимательское право в части защиты прав субъектов предпринимательской деятельности.

Целью исследования является анализ нормативно-правовых актов, регулирующих правовые отношения по защите прав предпринимателей.

Для достижения указанной цели необходимо выполнение следующих задач:

- 1) рассмотреть понятие защиты прав предпринимателей;
- 2) изучить классификацию форм и способов защиты прав предпринимателей;
- 3) рассмотреть и проанализировать защиту прав предпринимателей в публичном праве;
- 4) рассмотреть и проанализировать способы защиты прав предпринимателей в частном праве.

Методологической основой являются анализ, синтез, метод сравнения, а также логический метод.

Теоретическую основу составили научные работы ученых, в том числе научные статьи, учебники, учебные пособия. Были использованы труды таких ученых как Суханов Е.А., Витрянский В.В., Смагина И.А., Сергеев А.П.

Работа состоит из введения, двух глав и заключения.

В первой главе рассматривается понятие защиты прав, а также классификация способов и форм защиты прав предпринимателей.

Во второй главе рассмотрены непосредственно правоотношения, возникающие в процессе защиты прав предпринимателей, и их регулирование.

Практическая значимость работы заключается в том, что в ней рассмотрены и проанализированы наиболее распространенные на сегодняшний день способы защиты прав предпринимателей.

Глава 1 Общая характеристика защиты прав предпринимателей

1.2 Понятие защиты прав предпринимателей

Под защитой прав в юридической литературе понимается совокупность мер и механизмов, направленных на восстановление нарушенного права или нарушенных прав субъекта. Также данное понятие включает в себя комплекс мер и механизмов по признанию прав¹.

Соответственно, право на защиту определяется как «предоставленная управомоченному лицу возможность применения мер правоохранительного характера для восстановления его нарушенного или оспариваемого права»².

Право на защиту включает в себя комплексы мер правоохранительного характера, а также различные виды воздействия на правонарушителя. Кроме того, правоохранительные меры включают в себя и меры государственного принуждения.

Предметом защиты в предпринимательской деятельности выступают нарушенные или оспариваемые права и законные интересы субъектов, осуществляющих предпринимательскую деятельность.

Российским законодательством установлены различные способы и формы защиты прав. В Конституции, закреплена такой способ как самозащита. Кроме того, выделяются судебные и внесудебные формы. Интересы субъектов предпринимательства охраняются всей правовой системой Российской Федерации. Иными словами, нормы о защите прав присутствуют как в гражданской отрасли права, так и в уголовной, трудовой, административной, государственной и прочих отраслях³.

В зависимости от того какой отрасли касаются правоотношения или споры, возникшие в рамках предпринимательской деятельности,

¹ Смагина И.А Предпринимательское право [Электронный ресурс]: учебное пособие/ Смагина И.А.— Электрон. текстовые данные.— М.: Эксмо, 2010. С. 198.

² Рустамова С.М. Защита прав предпринимателей. // Вестник Дагестанского государственного университета. Сер. 2: Общественные науки (2). С. 89-91.

³ Минажетдинова И.И. О формах и способах защиты прав и интересов предпринимателей // Проблемы управления - 2016. - 2016. С. 93.

применяются определенные правовые способы, присущие той или иной отрасли законодательства.

Защита прав предпринимателей базируется на широком диапазоне конституционных гарантий, в большинстве своем гарантии имеют всеобщий характер и затрагивают как предпринимателей, так и обычных граждан. К ним можно отнести право защищать свои права и свободы всеми доступными законными способами, право на судебную защиту и самозащиту.

К специальным гарантиям, которые затрагивают непосредственно предпринимателей, можно отнести гарантии защиты от недобросовестной конкуренции, свободу перемещения товаров и услуг.

Защита прав должна осуществляться в соответствии с законом. То есть, для защиты прав необходимо использовать надлежащие формы и способы защиты прав. В юридической литературе способ защиты права определяется как «незапрещенные законом меры (средства), за счет применения которых производится пресечение правонарушений и устранение их последствий, а также осуществляется воздействие на правонарушителя»⁴.

Гражданским кодексом РФ предусмотрено 12 способов защиты права. Согласно статье 12 Гражданского кодекса РФ «Защита гражданских прав осуществляется путем:

признания права;

восстановления положения, существовавшего до нарушения права, и пресечения действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения;

признания оспоримой сделки недействительной и применения последствий ее недействительности, применения последствий недействительности ничтожной сделки;

признания недействительным решения собрания;

признания недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления;

⁴ Сергеев А.П., Толстой Ю.К. Гражданское право. Том 1. – М.: Проспект, 2005. С. 339.

самозащиты права;
присуждения к исполнению обязанности в натуре;
возмещения убытков;
взыскания неустойки;
компенсации морального вреда;
прекращения или изменения правоотношения;
неприменения судом акта государственного органа или органа
местного самоуправления, противоречащего закону;
иными способами, предусмотренными законом».

Как следует из последнего пункта, приведенный перечень способов не является исчерпывающим. Главный критерий способов защиты прав – это соответствие их закону.

Субъекты предпринимательского права, как и субъекты гражданских правоотношений, наделены право и дееспособностью. Следовательно, положения статьи 12 Гражданского кодекса РФ в полной мере можно отнести и к предпринимательским правоотношениям.

Защиту прав не следует путать с охраной права. По своей природе понятие «охрана права» шире понятия «защита права». В отличие от последнего, оно включает в себя любые меры, направленные на обеспечение прав и законных интересов субъекта правоотношений⁵.

Иначе говоря, охрана права – это «совокупность гарантий государства, связанных с нормативным запрещением либо иным ограничением определенных действий против охраняемого объекта и направленных на предупреждение и профилактику правонарушений»⁶.

То есть в данном случае, если к охране права относятся мероприятия, прежде всего по предупреждению нарушения прав субъектов предпринимательской деятельности, то предметом «защиты права» будут уже нарушенные или оспариваемые права субъекта.

⁵ Громоздина М.В., Токарева Е.В., Чупина А.М. Проблемные аспекты в вопросе о защите прав предпринимателей // Инновационная наука. - 2016. - №12-2. С. 158.

⁶ Смагина И.А. Предпринимательское право [Электронный ресурс]: учебное пособие/ Смагина И.А.— Электрон. текстовые данные.— М.: Эксмо, 2010. С. 200.

Таким образом, можно сделать вывод, что защита права – это установленные законом комплексы мероприятий, направленные на восстановление нарушенного права. Защита права соотносится с охраной права как часть и целое. В понятие охрана права включаются все меры, механизмы и действия по предупреждению, пресечению нарушения прав и восстановлению нарушенного права.

1.2 Классификация форм и способов защиты прав предпринимателей

В юридической литературе способы защиты прав подразделяются на материально-правовые и процессуально-правовые. Материально-правовые способы представляют собой способы действий по защите своих гражданских прав в соответствии с охранительными нормами материального права. Соответственно, процессуальные способы основаны на процессуальном законодательстве. Каждая из названных категорий, в свою очередь, также имеет свои классификации.

Так, материально-правовые способы по целям подразделяются на:

- пресекательные;
- восстановительные;
- штрафные⁷.

Пресекательные способы характеризуются тем, что к ним относятся всякого рода действия направленные на принудительное прекращение нарушения прав субъекта. То есть действия направленные на то, чтобы «пресечь» нарушение прав.

Пресекательными являются действия:

- по признанию недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления;

⁷Смагина И.А. Предпринимательское право [Электронный ресурс]: учебное пособие/ Смагина И.А.— Электрон. текстовые данные.— М.: Эксмо, 2010. С. 201.

- по неприменению судом акта государственного органа или органа местного самоуправления, противоречащего закону.

Восстановительные способы направлены, прежде всего, на восстановление положения до нарушения права. Кроме того, данные способы могут быть направлены и на признание права субъекта.

Следовательно, восстановительными способами являются:

- восстановление положения, существовавшего до нарушения прав;
- признание права;
- признание сделки недействительной и применению последствий ее недействительности – двусторонней реституции;
- присуждение к исполнению обязанности в натуре;
- возмещение убытков и компенсации морального вреда.

Штрафные способы характеризуются применением санкции к недобросовестной стороне.

К ним можно отнести:

- взыскание неустойки;
- начисление пени;
- начисление штрафов⁸.

Процессуальные способы защиты – «способы, обеспечивающие защиту прав предпринимателей в процессе рассмотрения спора о нарушенном праве»⁹.

К ним относятся:

- 1) право в договорном порядке установить компетентный орган по разрешению споров;
- 2) право обращения к компетентному органу по защите нарушенных прав и интересов предпринимателей.

По мнению Рустамовой С.М., «процессуальные способы защиты представляют собой реализацию законодательно установленной

⁸ Улизко Т.А. Способы и формы защиты прав предпринимателей в современной России // Мировая наука и современное общество: актуальные вопросы экономики, социологии и права. - 2016. С. 93.

⁹ Смагина И.А. Предпринимательское право [Электронный ресурс]: учебное пособие/ Смагина И.А.— Электрон. текстовые данные.— М.: Эксмо, 2010. С. 203

компетенции юрисдикционных органов в виде издания актов, имеющих своей целью установление, признание или подтверждение прав и юридически значимых фактов, а также восстановление нарушенных законных интересов субъектов правоотношений»¹⁰.

Любой способ по защите прав осуществляется через определенные порядок и процедуры. В зависимости от этого выделяют формы защиты прав.

Форма защиты - это «комплекс внутренне согласованных организационных мероприятий по защите субъективных прав и охраняемых законом интересов»¹¹.

Что касается соотношения понятий «способ» и «форма» защиты права, то, по мнению ученых, способ защиты права – это одна из категорий материального права. Форма защиты права, в свою очередь, - это конкретная деятельность государственных органов, направленная на защиту прав субъекта, обратившегося в эти органы. То есть данная деятельность заключается в установлении фактических обстоятельств, применении норм законодательства, определении способа защиты права, а также вынесении решения¹².

В юридической литературе принято делить формы защиты на юрисдикционные и неюрисдикционные.

Юрисдикционные формы защиты, как следует из названия, предполагают деятельность компетентных органов. К данной форме защиты прав предпринимателей относится деятельность следующих органов:

- Конституционный Суд РФ;
- арбитражные суды;
- суды общей юрисдикции;
- административные и надзорные органы;
- третейские суды;

¹⁰ Рустамова С.М. Защита прав предпринимателей. // Вестник Дагестанского государственного университета. Сер. 2: Общественные науки (2). С. 89-91.

¹¹ Смагина И.А. Предпринимательское право [Электронный ресурс]: учебное пособие/ Смагина И.А.— Электрон. текстовые данные.— М.: Эксмо, 2010. С. 200.

¹² Колодина И. Малому бизнесу готовят большие поправки// Российская бизнес-газета №483. 2004 г.

- нотариусы.

К формам неюрисдикционной защиты прав и законных интересов относятся:

- самозащиту;
- меры оперативного воздействия;
- досудебный (претензионный) порядок урегулирования споров.

Рассмотрим подробнее.

В юрисдикционной форме защиты прав в зависимости от органов, осуществляющих защиту прав, выделяют:

1. Общий порядок;
2. Специальный порядок;
3. Нотариальная защита.

Общий порядок предполагает защиту нарушенных прав посредством разрешения споров в суде. В данном случае в качестве средства защиты, по общему правилу, будет выступать иск. Иск – это «требование материально-правового характера, с которым истец обращается в арбитражный суд за защитой нарушенных прав или охраняемых законом интересов в сфере предпринимательской или иной экономической деятельности»¹³. В иных случаях судебное разбирательство может осуществляться в порядке приказного производства. Либо посредством жалобы, поданной в Конституционный суд РФ.

Конституционный суд РФ значительно расширяет возможности предпринимателей по защите своих прав и законных интересов. Это объясняется, прежде всего, тем, что, в понятие «конституционные права и свободы граждан» (ч. 4 ст. 125 Конституции РФ) законодатель включает конституционные принципы и конституционные законные интересы. Кроме того, он допускает защиту не только физических, но и юридических лиц. Также существуют определенные критерии конституционности правовых

¹³Бахарев П.В. Арбитражный процесс [Электронный ресурс]: учебное пособие/ Бахарев П.В.— Электрон. текстовые данные.— М.: Евразийский открытый институт, 2010. С.109.

актов. В частности, правовой акт, содержащий положения, противоречащие Конституции РФ, признается неконституционным.

Предприниматели могут оспаривать противоречащие Конституции РФ акты федеральных органов государственной власти, органов субъектов РФ, органов местного самоуправления и вправе обращаться с жалобой в Конституционный Суд РФ на нарушение конституционных прав и свобод.

Однако, в данном вопросе необходимо учитывать определенные нюансы. Прежде всего, в соответствии со статьей 96 Федерального конституционного закона от 21.07.1994 N 1-ФКЗ (ред. от 28.12.2016) «О Конституционном Суде Российской Федерации» правом на обращение в Конституционный суд РФ обладают только те лица, чьи конституционные права и свободы, по их мнению, были нарушены законом, применимым в конкретном деле. Иными словами, предприниматели имеют право обратиться в Конституционный суд РФ только тогда, когда имеется акт государственного органа, в котором был применен какой-либо закон. Данное обстоятельство является одним из критериев допустимости жалобы (статья 97).

Не менее важной для осуществления защиты прав и законных интересов предпринимателей является деятельность арбитражных судов. Если Конституционный суд РФ рассматривает общие положения нормативных актов, изданных органами государственной власти, и решает вопросы, касающиеся преимущественно соответствия положения данных актов Конституции РФ, то арбитражные суды, рассматривают конкретные споры между субъектами предпринимательской деятельности.

В отличие от Конституционного суда РФ деятельность арбитражных судов РФ специализирована на экономической сфере. Согласно статье 2 Арбитражно-процессуального кодекса РФ, «Задачами судопроизводства в арбитражных судах являются:

- 1) защита нарушенных или оспариваемых прав и законных интересов лиц, осуществляющих предпринимательскую и иную экономическую

деятельность, а также прав и законных интересов Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, органов государственной власти Российской Федерации, органов государственной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц в указанной сфере;

2) обеспечение доступности правосудия в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности;

3) справедливое публичное судебное разбирательство в разумный срок независимым и беспристрастным судом;

4) укрепление законности и предупреждение правонарушений в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности;

5) формирование уважительного отношения к закону и суду;

6) содействие становлению и развитию партнерских деловых отношений, формированию обычаев и этики делового оборота».

Арбитражные суды могут рассматривать различные споры. Однако, важно, чтобы все эти отношения вытекали из предпринимательской деятельности организаций - юридических лиц и граждан-предпринимателей¹⁴.

По общему правилу споры между гражданами-предпринимателями, а также между ними и юридическими лицами разрешаются арбитражным судом. Исключением являются споры, не связанные с предпринимательской деятельностью. Данное положение закреплено в п. 13 Постановления Пленума Верховного Суда РФ N 6, Пленума ВАС РФ N 8 от 01.07.1996 (ред. от 24.03.2016) «О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации».

В судах общей юрисдикции также рассматриваются споры, вытекающие из предпринимательской деятельности. К примеру, статья 262

¹⁴ Царева В.Н. Судебная защита прав предпринимателей // Прорывные инновационные исследования. - 2016. С. 115.

Гражданско-процессуального кодекса РФ относит к таким спорам дела «о восстановлении прав по утраченным ценным бумагам на предъявителя или ордерным ценным бумагам (вызывное производство)», также к данной категории относятся споры об отказе в совершении нотариальных действий.

Стороны вправе также обращаться в третейский суд для разрешения споров. Деятельность третейских судов в Российской Федерации регулируется Федеральным законом от 29.12.2015 N 382-ФЗ «Об арбитраже (третейском разбирательстве) в Российской Федерации».

Третейскому суду подведомственны экономические споры, вытекающие из осуществления предпринимательской деятельности граждан и организаций. Условия о разрешении споров путем обращения в третейский суд не являются обязательными и могут быть установлены договором или отдельным соглашением.

Следует отметить также, что третейскому суду подведомственны только те споры, которые возникают между сторонами договора – предпринимателями. Споры, вытекающие из административных правоотношений с участием субъектов предпринимательской деятельности, не относятся к компетенции третейского суда.

Помимо судебного порядка к формам юрисдикционной защиты относится специальный порядок. Он также называется административный.

Административный порядок, как следует из определения юрисдикционной формы защиты прав, предусматривает деятельность компетентных государственных органов по защите нарушенных прав предпринимателей. Данный порядок заключается, как правило, в возможности обжалования акта органа государственной власти или местного самоуправления в вышестоящий орган. Либо же защита осуществляется посредством обращения в компетентные органы за защитой нарушенных прав. Например, предприниматель вправе обратиться в прокуратуру, если

считает неправомерными действия налогового органа или иной контролирующей структуры¹⁵.

Административный порядок по общему правилу не является обязательным. Предприниматель, как правило, имеет возможность обратиться либо в компетентный орган, либо в суд. Однако есть исключения. Например, чтобы обжаловать акт налогового органа, необходимо сначала оспорить данный акт в вышестоящем налоговом органе.

Нотариальная защита играет важную роль при удостоверении бесспорных фактов, так как признание права является одним из способов защиты прав. Но следует учитывать, что нотариальная защита имеет ряд особенностей:

- нотариус удостоверяет только бесспорные факты;
- при нотариальной защите отсутствуют такие принципы как состязательность и публичность;
- юридические факты устанавливаются и подтверждаются письменными доказательствами;
- нотариальные действия могут быть совершены только нотариусом единолично.

Таким образом, можно сделать вывод, что юрисдикционная форма защиты прав предпринимателей имеет место тогда, когда предприниматели обращаются за защитой своих прав в компетентные органы. Иными словами, юрисдикционная форма представляет собой деятельность государства по защите прав субъектов предпринимательской деятельности.

Неюрисдикционная форма, в свою очередь, - это самостоятельные действия предпринимателей или организаций, направленные на защиту своих прав. В данном случае предприниматели не обращаются в компетентные органы.

¹⁵ Бушманова Ю.А., Майдыков А.А. Роль прокурорского надзора в защите прав предпринимателей // Трудовые и предпринимательские отношения: современные тенденции правового регулирования и правоприменения. - 2016. - С. 138.

Традиционно неюрисдикционная форма защиты может применяться посредством самозащиты, претензионного порядка разрешения спора, мер оперативного воздействия.

С 01.07.2016 претензионный порядок разрешения споров стал обязательным для большинства споров. Для разрешения каких-либо разногласий или споров одна из сторон обязана направить контрагенту претензию. И только потом, в случае, если контрагент не признает требования, у субъекта, направившего претензию, появляется право на обращение в суд.

На сегодняшний день претензионный порядок обязателен практически во всех видах споров. Так, часть 5 статьи 4 Арбитражно-процессуального кодекса РФ устанавливает: «Спор, возникающий из гражданских правоотношений, может быть передан на разрешение арбитражного суда после принятия сторонами мер по досудебному урегулированию по истечении тридцати календарных дней со дня направления претензии (требования), если иные срок и (или) порядок не установлены законом либо договором...». Также существуют исключения: «Досудебный порядок соблюдать не требуется, если рассматриваются дела:

- об установлении фактов, имеющих юридическое значение (гл. 27 АПК РФ);
- о присуждении компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного акта в разумный срок (гл. 27.1 АПК РФ);
- о несостоятельности (банкротстве) (гл. 28 АПК РФ);
- о защите прав и законных интересов группы лиц (гл. 28.2 АПК РФ);
- о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака вследствие его неиспользования;
- об оспаривании решений третейских судов (гл. 30 АПК РФ);
- по корпоративным спорам (гл. 28.1 АПК РФ);

- о выдаче судебного приказа (Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 27.12.2016 N 62)»¹⁶.

Таким образом, классификация форм и способов представляет из себя следующее.

Способы защиты права перечислены в статье 12 Гражданского кодекса РФ. Способы защиты права подразделяются на материально-правовые и процессуально-правовые.

Материально-правовые способы делятся на:

- пресекательные;
- восстановительные;
- штрафные.

По формам защита прав делится на юрисдикционную или неюрисдикционную.

Защита прав в рамках юрисдикционной форме осуществляется в общем порядке, специальном, нотариальном.

К неюрисдикционной форме можно отнести претензионный порядок разрешения споров, меры оперативного воздействия, самозащиту.

¹⁶Обязательный претензионный, досудебный порядок урегулирования спора, предусмотренный федеральными законами// КонсультантПлюс
URL:http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_188617/.

Глава 2 Защита прав предпринимателей в сфере публично-правовых и частноправовых правоотношений

2.1 Защита прав предпринимателей в публичном праве

По мнению Ю.В. Деришева, взаимоотношения между предпринимателями и государством на современном этапе развития осуществляются в рамках системы «механизм взаимодействия». Целью этого «механизма» является взаимная выгода за счет согласованных частных и публичных интересов¹⁷.

При этом высшей ценностью, которая определяет механизмы взаимодействия предпринимателей с государством, является признание, соблюдение, охрана и защита прав и свобод гражданина¹⁸.

Как уже отмечалось выше, в юридической литературе понятия «охрана» и «защита» права не являются тождественными. Под «охраной» права, подразумевается деятельность государства, которая обеспечивает нормальную реализацию субъективных прав граждан и организаций. Термин «защита» применим тогда, когда права и законные интересы были уже нарушены. В данном случае все действия субъектов будут направлены на восстановление нарушенных прав.

Выделяют три основных объекта, в силу которых возникает необходимость защиты прав предпринимателей:

- 1) неправомерные действия контрагента;
- 2) рейдерский захват;
- 3) неправомерные действия (бездействия) государственных или муниципальных органов при взаимодействии с предпринимателями¹⁹.

¹⁷ Деришев Ю.В. Экономические основы эффективного взаимодействия властных и предпринимательских структур в рамках реализации программ муниципального развития: Дисс. канд. экономич. наук. – Киров, 2005. С. 9.

¹⁸ Жукова С.М. Совершенствование законодательства о государственной защите прав индивидуальных предпринимателей //Труды Оренбургского института (филиала) Московской государственной юридической академии. 2010. № 11. С.498.

¹⁹ Жукова С.М. Совершенствование законодательства о государственной защите прав индивидуальных предпринимателей //Труды Оренбургского института (филиала) Московской государственной юридической академии. 2010. № 11. С. 498-506. С.499

В рамках данного параграфа нас интересует защита прав предпринимателей от неправомερных деяний государственных органов.

Что касается защиты прав в случае неправомερных действий контрагента, то данная тема относится к сфере частноправовых отношений и будет рассмотрена в следующем параграфе.

Во взаимоотношениях предпринимателей и государства последнее, как правило, является более сильной стороной. Прежде всего, государство располагает административными ресурсами, в том числе аппаратом принуждения для воплощения своей воли и своих интересов, которые могут затрагивать законные интересы предпринимателей и организаций²⁰. Кроме того, государство вправе ограничивать права граждан и организаций на законодательном уровне, оперируя такими принципами как «принцип особой значимости публичного интереса»²¹.

Тем не менее, государство, так или иначе, осуществляет политику и разрабатывает законы, направленные на поддержку и защиту прав субъектов предпринимательства. Так, в 2011-2014 годах в России произошел ряд изменений, целью которых стало улучшение условий осуществления предпринимательской деятельности. Так, в структуре Прокуратуры субъектов РФ появились отдельные подразделения по надзору в сфере защиты прав предпринимателей. Кроме того, с 2012 года в реестре должностей федеральной государственной гражданской службы появляется новая должность – уполномоченный при Президенте Российской Федерации по защите прав предпринимателей²².

Особое внимание уделяется законодательному урегулированию правоотношений предпринимателей и государственных органов. Вопросы

²⁰ Краскина С.А. Защита прав предпринимателей от чрезмерного государственного и общественного контроля // Вестник международного юридического института. - 2016. - №4 (59). С. 55.

²¹ Скобычкина Н.Р. Возмещение вреда, причиненного федеральными государственными органами, а также их должностными лицами: Автореф. дисс. канд. юрид. наук.- Екатеринбург, 2007. С. 3.

²² Эмих В.В. Уполномоченные по защите прав предпринимателей: зарубежный опыт и Российская модель // Научный ежегодник ИФиП УрО РАН. 2014. №3 С.177-196.

государственного и муниципального контроля субъектов предпринимательства на сегодняшний день остаются очень актуальными²³.

С одной стороны, излишние проверки и чрезмерный контроль государства за деятельностью организаций и индивидуальных предпринимателей, а также постоянное вмешательство в бизнес надзорных органов пагубно влияет на развитие малого и среднего бизнеса, с другой – без должного контроля возможны всяческие нарушения законодательства самими предпринимателями.

Основополагающим нормативно-правовым актом, направленным на защиту прав предпринимателей при взаимодействии с государством является Федеральный закон от 26.12.2008 N 294-ФЗ (ред. от 01.05.2017) «О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля». Данный закон направлен на защиту прав хозяйствующих субъектов при проведении проверок. Особенностью данного закона является то, что в нем впервые в России на законодательном уровне были закреплены принципы защиты прав хозяйствующих субъектов при проведении проверок.

Кроме того, в нем регламентирован порядок проведения и организации проверок предпринимателей уполномоченными на то органами. Также Федеральный закон регламентирует взаимодействие государственных и муниципальных органов между собой при организации контроля юридических лиц и индивидуальных предпринимателей. Устанавливаются права и обязанности сторон правоотношений, попадающих под действие данного закона.

В части 3 статьи 1 Федерального закона указаны случаи, на которые положения настоящего закона не распространяются. Среди них проведение ОРМ, прокурорский надзор, производство по делам о нарушении

²³ Д.И. Атласов. Формирование законодательства о защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при проведении мероприятий по контролю (надзору). // Вестник Воронежского Государственного университета. Серия: Право. (1) 2011. С. 254.

антимонопольного законодательства, расследование несчастных случаев на производстве.

Законом установлен приоритет международных договоров.

Основополагающими принципами, на которые опирается законодатель, согласно статье 3 Федерального закона №294-ФЗ являются:

«1) преимущественно уведомительный порядок начала осуществления отдельных видов предпринимательской деятельности;

2) презумпция добросовестности юридических лиц, индивидуальных предпринимателей;

3) открытость и доступность для юридических лиц, индивидуальных предпринимателей нормативных правовых актов Российской Федерации, муниципальных правовых актов, соблюдение которых проверяется при осуществлении государственного контроля (надзора), муниципального контроля, а также информации об организации и осуществлении государственного контроля (надзора), муниципального контроля, включая информацию об организации и о проведении проверок, о результатах проведения проверок и о принятых мерах по пресечению и (или) устранению последствий выявленных нарушений, о правах и об обязанностях органов государственного контроля (надзора), органов муниципального контроля, их должностных лиц, за исключением информации, свободное распространение которой запрещено или ограничено в соответствии с законодательством Российской Федерации;

4) проведение проверок в соответствии с полномочиями органа государственного контроля (надзора), органа муниципального контроля, их должностных лиц;

5) недопустимость проводимых в отношении одного юридического лица или одного индивидуального предпринимателя несколькими органами государственного контроля (надзора), органами муниципального контроля проверок исполнения одних и тех же обязательных требований и требований, установленных муниципальными правовыми актами;

6) недопустимость требования о получении юридическими лицами, индивидуальными предпринимателями разрешений, заключений и иных документов, выдаваемых органами государственной власти, органами местного самоуправления, для начала осуществления предпринимательской деятельности, за исключением случаев, предусмотренных федеральными законами;

7) ответственность органов государственного контроля (надзора), органов муниципального контроля, их должностных лиц за нарушение законодательства Российской Федерации при осуществлении государственного контроля (надзора), муниципального контроля;

8) недопустимость взимания органами государственного контроля (надзора), органами муниципального контроля с юридических лиц, индивидуальных предпринимателей платы за проведение мероприятий по контролю;

9) финансирование за счет средств соответствующих бюджетов проводимых органами государственного контроля (надзора), органами муниципального контроля проверок, в том числе мероприятий по контролю;

10) разграничение полномочий федеральных органов исполнительной власти в соответствующих сферах деятельности, уполномоченных на осуществление федерального государственного контроля (надзора), органов государственной власти субъектов Российской Федерации в соответствующих сферах деятельности, уполномоченных на осуществление регионального государственного контроля (надзора), на основании федеральных законов и законов субъектов Российской Федерации».

Далее закон регламентирует полномочия государственных и муниципальных органов при проведении проверок, а так же порядок и организацию этих проверок.

В частности, согласно статье 9, проведение плановой проверки не может проводиться чаще, чем один раз в три года. Внеплановые проверки могут проводиться на основании истечения срока для устранения

предпринимателем выявленных нарушений, при возникновении угрозы причинения вреда жизни и здоровью граждан, животным или окружающей среде. Также внеплановые проверки могут проводиться по заявлению граждан о нарушении прав потребителей. В последнем случае проверка проводится при условии, что изначально заявитель обращался непосредственно к юридическому лицу или индивидуальному предпринимателю, а его обращение впоследствии не было рассмотрено или удовлетворено.

Законом установлены ограничения при проведении проверок юридических лиц и индивидуальных предпринимателей. Должностные лица не вправе:

- 1) проверять выполнение и соблюдение каких-либо установленных требований, если это не входит в их компетенцию;
- 2) проводить проверку в отсутствие руководителя организации или иного уполномоченного представителя;
- 3) требовать документы или информацию об объекте, если это не является предметом проверки;
- 4) нарушать процессуальный порядок отбора образцов продукции, проб обследования объектов окружающей и производственной среды;
- 5) распространять информацию, полученную в ходе проверки, если такая информация является коммерческой тайной;
- 6) превышать установленные законом сроки проведения проверки;
- 7) предлагать юридическим лицам или индивидуальным предпринимателям проведение мероприятий по контролю за их счет;
- 8) требовать от предпринимателей документы, которые имеются в распоряжении государственных органов;
- 9) требовать от юридического лица или индивидуального предпринимателя какие-либо документы до начала проведения проверки.

Так, ООО «Сочиводоканал» обратилось в арбитражный суд Краснодарского края с иском к контрольно-счетной палате города Сочи о

признании незаконными действий по назначению и проведению проверки. В период с 13.11.2013 по 27.01.2014 контрольно-счетная палата г. Сочи проводила проверку ООО «Сочиводоканал». В судебном заседании было установлено, что мероприятия контрольно-счетной палаты попадают под действие Федерального закона №294-ФЗ. Между тем, требования данного закона контрольно-счетной палатой города Сочи соблюдены не были.

Согласно части 1 статьи 13 Федерального закона №294-ФЗ, общий срок проверки не может превышать двадцати дней. Однако, как следовало из итогового акта, проверка была начата 13.11.2013, затем была приостановлена на период с 18.11.2013 по 03.12.2013. 04.12.2013 проверка была возобновлена и продлилась до 27.01.2014. Таким образом, в нарушение требований закона, общий срок составил тридцать шесть дней.

Данный факт свидетельствует о том, что контрольно-счетной палатой нарушены положения статьи 15 Федерального закона №294-ФЗ о том, что должностные лица не вправе превышать установленные сроки проверки.

Кроме того, о том, что в отношении ООО «Сочиводоканал» проводилась проверка, руководство узнало из письма от 27.01.2014. Однако, согласно части 12 статьи 9 Федерального закона №294-ФЗ о плановых проверках юридическое лицо должно быть уведомлено не позднее чем за 3 дня до начала проверки.

В результате суд признал действия контрольно-счетной палаты незаконными, то есть удовлетворил иск ООО «Сочиводоканал»²⁴.

Следует отметить, что непосредственно о мерах по защите прав предпринимателей упомянуто только в статьях 22, 23, 24 из 28 статей. Закон устанавливает два вида защиты:

а) государственная защита – осуществляется в судебном и административном порядках;

²⁴ Решение арбитражного суда Краснодарского края по делу №А32-15346/2014 от 29.07.2014.

б) общественная защита – предполагает различные объединения организаций и индивидуальных предпринимателей с целью защиты своих прав и законных интересов.

Кроме того, формулировки названных статей имеют абстрактный характер. Так, положение данных статей закрепляет право предпринимателя на возмещение убытков, причиненных неправомерными действиями или бездействиями государственных органов. Также статья 23 ФЗ №294 закрепляет право предпринимателей на защиту прав в судебном и административном порядке.

Таким образом, данный закон направлен не столько на защиту прав предпринимателей, сколько на охрану²⁵. В законе отсутствует подробная регламентация осуществления защиты прав предпринимателей, но более четко прописаны процедуры проведения проверок. То есть, нормы имеют превентивный характер, они направлены на недопущение нарушений прав граждан и юридических лиц путем соблюдения правил и требований данного Федерального закона при осуществлении проверок.

2.2 Защита прав предпринимателей в частном праве

Выше уже говорилось о способах защиты, установленных статьей 12 Гражданского кодекса РФ. Так как гражданское право регулирует личные имущественные и неимущественные отношения между субъектами, а также основывается на юридическом равенстве участников правоотношений, то, следовательно, положения статьи 12 и других статей Гражданского кодекса РФ о защите прав применимы в большей степени к частному праву.

Первым из вышеуказанных способов является признание права. Данная категория необходимая предпосылка защиты и восстановления нарушенных прав субъекта.

²⁵ЖуковаС.М. Совершенствование законодательства о государственной защите прав индивидуальных предпринимателей //Труды Оренбургского института (филиала) Московской государственной юридической академии. 2010. № 11. С.501

Любое столкновение законных интересов по поводу предмета гражданского спора требует, прежде всего, признания прав субъектов на предмет этого спора. Так, согласно п. 1 ст. 168 Арбитражно-процессуального кодекса РФ при принятии решения арбитражный суд «устанавливает права и обязанности лиц, участвующих в деле».

Признание права может быть реализовано только посредством юрисдикционной защиты. Для признания права необходимо обратиться в суд с исковым заявлением. На основании судебного решения официально подтверждается или опровергается наличие спорного права у истца.

Ввиду того, что последствия нарушения права весьма разнообразны, в зависимости от этого происходит либо восстановление положения, существовавшего до нарушения права, либо пресечение действий, нарушающих это право или создающих угрозу его нарушения. Следует отметить, что, по сути, все перечисленные в ст. 12 Гражданского кодекса РФ способы, так или иначе, ведут к восстановлению положения, существовавшего до нарушения права. За исключением признания права.

Восстановление положения, существовавшего до нарушения права – такой способ широко распространен в судебной практике. Он применяется в тех случаях, когда нарушенное право может быть реально восстановлено. Сфера его действия охватывает как имущественные, так и неимущественные отношения. Например, данный способ защиты применяется в случаях истребования своего имущества из незаконного владения. Вещь возвращается во владение к законному собственнику, тем самым восстанавливается положение, существовавшее до начала незаконного владения вещью.

Также восстановление положения может происходить в случаях, когда СМИ опубликовали сведения, порочащие деловую репутацию организации. Суд вправе обязать соответствующий источник опубликовать опровержение информации, тем самым формально восстановив репутацию организации.

Так, ООО «Брянскгражданпроект» обратилось в арбитражный суд Брянской области с иском к ООО «Редакция «Брянский рабочий» о защите деловой репутации и взыскании с ответчика 400 000 рублей.

В судебном заседании установлено, что ответчик опубликовал в газете статью, в которой обвинял ООО «Брянскгражданпроект» в финансовых махинациях и совершении ряда мнимых сделок. Тем самым деловая репутация истца пострадала, в результате чего он понес убытки.

В суде ООО «Брянскгражданпроект» предоставило необходимую документацию, в том числе бухгалтерию. Таким образом, суд установил, что сведения опубликованные ответчиком не соответствуют действительности и нанесли вред деловой репутации истца.

В результате судебного разбирательства суд удовлетворил иск и обязал ответчика выплатить компенсацию, а также опубликовать опровержение распространенных ответчиком сведений²⁶.

Признание оспоримой сделки недействительной и применение последствий ее недействительности, применение последствий ничтожной сделки. Данный способ защиты права, по мнению ученых, является частным случаем предыдущего способа²⁷. То есть признание сделки недействительной и применение последствий – это разновидность восстановления положения, существовавшего до нарушения права²⁸.

Общие положения о последствиях недействительности сделок закреплены в статье 167 Гражданского кодекса РФ. Согласно этой статье при недействительности сделки «каждая из сторон обязана возвратить другой все полученное по сделке, а в случае невозможности возвратить полученное в натуре (в том числе тогда, когда полученное выражается в пользовании имуществом, выполненной работе или предоставленной услуге) возместить его стоимость, если иные последствия недействительности сделки не

²⁶ Решение арбитражного суда Брянской области по делу №А09-2030/2009 от 16.12.2009.

²⁷ Куликовская И.С. Формы и способы гражданско-правовой защиты прав предпринимателей // Научная дискуссия: инновации в современном мире. - 2016. - №12 (55). С. 103.

²⁸ Бадалянц Ю.С., Д.А. Ягофаров. Права человека: учебное пособие / Ю.С. Бадалянц, Д.А. Ягофаров. – Москва-Рязань.: Поверенный. 2006. С. 79.

предусмотрены законом». Иными словами, недействительность сделки влечет двустороннюю реституцию, что, по сути, и является восстановлением положения, существовавшего до нарушения субъективных прав.

Кроме того, недействительной может быть признана не вся сделка, а только ее часть. Признание недействительности части сделки не влечет недействительность всей сделки в целом.

Законодатель делит недействительные сделки на оспоримые и ничтожные. Часть 1 статьи 166 Гражданского кодекса РФ устанавливает: «Сделка недействительна по основаниям, установленным законом, в силу признания ее таковой судом (оспоримая сделка) либо независимо от такого признания (ничтожная сделка)». Ничтожной сделка может быть только в том случае, если это прямо указано в законе. В остальных случаях сделка является оспоримой.

К ничтожным сделкам законодатель относит:

- сделки, нарушающие закон и посягающие при этом на публичные интересы или права третьих лиц;
- сделки, совершенные с целью заведомо противной основам правопорядка и нравственности;
- мнимые и притворные сделки;
- сделки, совершенные недееспособным лицом, а также лицом до 14 лет;
- сделки, совершенные с нарушением ограничений на распоряжение имуществом.

Следует отметить, что приведенный выше перечень сделок, а также положения о них являются общими. В Гражданском кодексе РФ относительно каждой сделки существуют конкретные специальные нормы.

Самозащита – это самостоятельные действия лица, направленные на защиту своих прав. В законодательстве самозащита отнесена к способам

защиты прав, однако в юридической литературе самозащиту относят к одной из форм защиты права²⁹.

Законодатель не раскрывает содержание самозащиты. Из статьи 14 Гражданского кодекса РФ следует, что «Способы самозащиты должны быть соразмерны нарушению и не выходить за пределы действий, необходимых для его пресечения». Самозащита, как правило, применяется в случаях необходимой обороны, а также в случаях крайней необходимости. Содержание самозащиты отчасти раскрывает Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 N 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации». Согласно пункту 10 данного пленума самозащита может выражаться в воздействии лица на свое имущество, либо на имущество правонарушителя.

Помимо самозащиты существуют также меры оперативного воздействия. Меры оперативного воздействия, как и самозащита, предполагают самостоятельные действия одной из сторон правоотношений по охране и защите своих прав. Однако, в отличие от самозащиты, оперативное воздействие носит не фактический характер, а юридический. То есть применение мер оперативного воздействия повлечет за собой изменение правового положения сторон. Прежде всего, изменения прав и обязанностей коснутся правонарушителя³⁰.

Применение мер оперативного воздействия носит всегда односторонний характер. Для их применения управомоченной стороне не нужно обращаться в компетентные органы. Например, они будут применяться в случае неполной поставки товаров: покупатель вправе не оплачивать недостающий товар. В данном случае покупатель, как одна из сторон сделки, самостоятельно прекращает платеж до устранения всех разногласий.

²⁹Чаусская О.А. Гражданское право для ССУЗов [Электронный ресурс]: учебник/ Чаусская О.А.— Электрон. текстовые данные.— М.: Дашков и К, Ай Пи Эр Медиа, 2010. С 113.

³⁰Чаусская О.А. Гражданское право [Электронный ресурс]: учебное пособие/ Чаусская О.А.— Электрон. текстовые данные.— М.: Эксмо, 2010. С.86.

В юридической литературе меры оперативного воздействия делят на следующие виды:

- меры, связанные с исполнением обязательств за счет должника. К данному виду можно отнести положения статьи 397 Гражданского кодекса РФ. По смыслу данной статьи, если должник не выполнил обязательств по изготовлению вещи, то кредитор вправе поручить изготовление вещи третьим лицам и впоследствии потребовать от должника понесенных расходов;

- меры, связанные с обеспечением встречного удовлетворения;

- меры отказного характера. Общие положения здесь установлены п. 2 статьи 328 Гражданского кодекса РФ. Согласно этой статье, «В случае непредоставления обязанной стороной предусмотренного договором исполнения обязательства либо при наличии обстоятельств, очевидно свидетельствующих о том, что такое исполнение не будет произведено в установленный срок, сторона, на которой лежит встречное исполнение, вправе приостановить исполнение своего обязательства или отказаться от исполнения этого обязательства и потребовать возмещения убытков». К данным мерам можно отнести:

а) отказ от договора;

б) отказ от принятия ненадлежащего исполнения;

в) отказ во встречном удовлетворении обязательства ввиду ненадлежащего исполнения обязательства другой стороной³¹.

В юридической литературе исполнение обязанности в натуре называют реальным исполнением³². Реальное исполнение, как правило, противопоставляется денежной компенсации.

Присуждение к исполнению обязанности в натуре предполагает исполнение должником конкретных действий, составляющих содержание

³¹ Суханов Е.А. Российское гражданское право: Учебник: В 2 т. Т. I: Общая часть. Вещное право. Наследственное право. Интеллектуальные права. Личные неимущественные права / Отв. ред. Е.А. Суханов. – 2-е изд., стереотип. – М.: Статут, 2011. С. 167.

³² Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. Книга первая: Общие положения. 3-е изд., стер. – М.: Статут, 2011. С. 257.

обязанности. По требованию кредитора должник обязан передать кредитору вещь, выполнить работы, оказать услуги или совершить иные действия в зависимости от содержания обязательства, возникшего между ними.

Возмещение убытков является одним из наиболее распространенных способов защиты прав при осуществлении предпринимательской деятельности. Согласно статье 15 Гражданского кодекса РФ, убытки – это «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)».

В отличие от предыдущего способа, реального исполнения, интерес потерпевшей стороны в данном случае удовлетворяется за счет денежной компенсации. При этом возмещение убытков – это одна из форм денежной компенсации.

Наряду с возмещением убытков, денежная компенсация может производиться за счет уплаты неустойки. Понятие неустойки содержится в статье 330 ГК РФ: «Неустойкой (штрафом, пеней) признается определенная законом или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, в частности в случае просрочки исполнения».

Неустойка также широко применяется на практике. Ее преимущество перед другими способами обусловлено определенными обстоятельствами.

Во-первых, в силу части 1 статьи 330 ГК РФ кредитор освобождается от обязанности доказывать причинение ему убытков. То есть взыскание неустойки происходит ввиду неисполнения контрагентом обязательств, независимо от того был ли причинен ущерб кредитору.

Во-вторых, неустойка заранее определяется соглашением сторон или законом. Вследствие этого взыскание неустойки происходит более оперативно, чем подсчет реального ущерба или упущенной выгоды.

Неустойка может устанавливаться на основании закона или на основании соглашения о неустойке. При заключении соглашения необходимо соблюсти условия, установленные гражданским кодексом, а именно: соглашение должно быть заключено только в письменной форме, независимо от формы основного обязательства. Соглашение о неустойке признается недействительным при несоблюдении письменной формы.

В случаях, предусмотренных законом, также может взыскиваться неустойка. Размер законной неустойки не может быть уменьшен, однако он может быть увеличен, если закон не запрещает это. Кроме того, кредитор вправе требовать уплаты законной неустойки, независимо от того заключалось ли соглашение о неустойке между сторонами.

Должник также вправе требовать уменьшения неустойки. Однако здесь существует оговорка, касаемо лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность. При нарушении должником-предпринимателем обязательств, суд вправе уменьшить размер неустойки только при условии заявления должника об уменьшении неустойки. Кроме того, уменьшение неустойки, определенной договором, которую обязан уплатить предприниматель, суд может уменьшить в исключительных случаях, когда должник сможет доказать, что уплата неустойки в установленном размере может привести кредитора к необоснованному обогащению³³.

Так, в арбитражный суд Воронежской области с исковым заявлением обратилось МКУ «Городская дирекция единого заказчика жилищно-коммунального хозяйства». Истец требовал взыскать с ООО «РегионПроект» неустойку за нарушение сроков выполнения работ по замене систем канализации. Сумма неустойки составляла 3 477 114 рублей.

Ответчик с иском не согласился и просил суд о снижении неустойки на основании статьи 333 Гражданского кодекса РФ.

³³Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2016 N 7(ред. от 07.02.2017) «О применении судами некоторых положений Гражданского кодекса Российской Федерации об ответственности за нарушение обязательств» // СПС КонсультантПлюс.

В судебном заседании было установлено, что ответчик действительно нарушил срок выполнения работ. Однако при расчете неустойки суд основывался установленных законом низших пределах штрафных санкций при неисполнении работ в рамках государственного заказа, а также учитывал рекомендации, изложенные в Постановлении Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 22.12.2011 № 81 «О некоторых вопросах применения статьи 333 Гражданского кодекса Российской Федерации». В итоге сумма неустойки, рассчитанная судом, составила всего 2 000 рублей.

Таким образом, суд удовлетворил иск частично и взыскал с ООО «РегионПроект» неустойку в размере 2 000 рублей³⁴.

Обобщая вышесказанное, можно сделать вывод, что спектр действия рассмотренных способов защиты права достаточно широк. Эффективность каждого способа определяется конкретной сложившейся ситуацией. Также данные способы могут быть реализованы как в юрисдикционной форме, так и в неюрисдикционной.

³⁴ Решение Арбитражного суда Воронежской области по делу №А14-333/2014 от 02.07.2014 г.

Заключение

В данной бакалаврской работе были рассмотрены способы и формы защиты прав предпринимателей.

Прежде всего, было рассмотрено понятие защиты права. Защита права – это установленные законом комплексы мероприятий, направленные на восстановление нарушенного права. Защита права соотносится с охраной права как часть и целое. В понятие охрана права включаются все меры, механизмы и действия по предупреждению, пресечению нарушению прав и восстановлению нарушенного права.

Способы защиты прав перечислены в статье 12 Гражданского кодекса РФ. Следует отметить, что данный перечень не является исчерпывающим.

Что касается классификаций форм и способов, то способы защиты права подразделяются на материально-правовые и процессуально-правовые.

Материально-правовые способы делятся на:

- пресекательные;
- восстановительные;
- штрафные.

По формам защиту прав относят к юрисдикционной форме или неюрисдикционной.

Защита прав в рамках юрисдикционной форме осуществляется в общем порядке, специальном, нотариальном.

К неюрисдикционной форме можно отнести претензионный порядок разрешения споров, меры оперативного воздействия, самозащиту.

Для осуществления защиты прав предпринимателей в стране создана система арбитражных судов. Кроме того, защиту осуществляет также Конституционный суд РФ. Предприниматели вправе обращаться в Конституционный суд РФ в том случае, если в отношении них применяется акт, содержащий нормы, которые, по мнению лица, нарушают его конституционные права.

В процессе осуществления предпринимательской деятельности, ее субъекты вступают в правовые отношения не только между собой, но и с государственными органами. Основные проблемы, касаемо защиты и охраны прав предпринимателей, возникают в процессе проведения контроля и надзора государственными органами.

Регламентирует этот процесс Федеральный закон №294-ФЗ «О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля». В нем установлены порядок проведения контрольных мероприятий, а также права и обязанности государственных органов и самих предпринимателей.

Что касается защиты прав и законных интересов в частном праве, то здесь способы достаточно разнообразны. К ним относятся и установленные статьей 12 Гражданского кодекса РФ самозащита, иные способы защиты прав, меры оперативного воздействия. Эффективность каждого способа определяется конкретной сложившейся ситуацией. Кроме того, указанные способы могут быть реализованы как в юрисдикционной форме, так и в неюрисдикционной.

Таким образом, анализ законодательства в сфере предпринимательского права, а также судебной практики показал, что на сегодняшний день способы, формы и механизмы защиты прав широко применяются на практике. Однако многие моменты и по сей день далеко не идеальны и требуют доработки. В частности, в законодательстве России прослеживается отсутствие четкого разграничения понятий «охрана» и «защита» права.

Например, Федеральный закон №294-ФЗ направлен не столько на защиту прав, сколько на их охрану. В законе отсутствует подробная регламентация защиты прав предпринимателей, но более четко прописаны процедуры проведения проверок. То есть, нормы имеют превентивный характер, они направлены на недопущение нарушений прав граждан и

юридических лиц путем соблюдения правил и требований данного Федерального закона при осуществлении проверок. В результате, название закона не в полной мере соответствует его содержанию.

При возрастающей роли малого бизнеса в развитии экономике России необходимо изучать и совершенствовать систему защиты прав в сфере предпринимательской деятельности.

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) // Собрание законодательства РФ, 04.08.2014, № 31, ст. 4398.
2. Федеральный конституционный закон от 21.07.1994 N 1-ФКЗ (ред. от 28.12.2016) «О Конституционном Суде Российской Федерации» // Российская газета, № 138-139, 23.07.1994.
3. Федеральный конституционный закон от 28.04.1995 N 1-ФКЗ (ред. от 15.02.2016) «Об арбитражных судах в Российской Федерации» // Российская газета, № 93, 16.05.1995.
4. Федеральный конституционный закон от 07.02.2011 N 1-ФКЗ (ред. от 21.07.2014) «О судах общей юрисдикции в Российской Федерации» // Российская газета, №29, 11.02.2011.
5. Федеральный закон от 29.12.2015 N 382-ФЗ «Об арбитраже (третейском разбирательстве) в Российской Федерации» // Российская газета, № 297, 31.12.2015.
6. Федеральный закон от 26.12.2008 N 294-ФЗ (ред. от 01.05.2017) «О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля» // Российская газета, № 266, 30.12.2008.
7. Федеральный закон от 05.04.2013 N 44-ФЗ (ред. от 01.05.2017) «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» // Российская газета, № 80, 12.04.2013.

8. «Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая)» от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 28.03.2017) // Собрание законодательства Российской Федерации, 05.12.1994, № 32, ст. 3301.

9. «Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая)» от 26.01.1996 N 14-ФЗ (ред. от 28.03.2017) // Собрание законодательства Российской Федерации, 29.01.1996, № 5, ст. 410.

10. «Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации» от 24.07.2002 N 95-ФЗ (ред. от 17.04.2017) // Российская газета, № 137, 27.07.2002.

11. «Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации» от 14.11.2002 N 138-ФЗ (ред. от 19.12.2016) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2017) // Российская газета, № 220, 20.11.2002.

Специальная литература

12. Атласов Д.И.. Формирование законодательства о защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при проведении мероприятий по контролю (надзору). // Вестник Воронежского Государственного университета. Сер. Право. (1) 2011 с. 253-261.

13. Бадалянц Ю.С., Д.А. Ягофаров. Права человека: учебное пособие / Ю.С. Бадалянц, Д.А. Ягофаров. – Москва-Рязань. : Поверенный. 2006. – 519 с.

14. Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. Книга первая: Общие положения. 3-е изд., стер. – М.: Статут, 2011. – 847 с.

15. Бахарев П.В. Арбитражный процесс [Электронный ресурс]: учебное пособие/ Бахарев П.В.— Электрон. текстовые данные.— М.: Евразийский открытый институт, 2010.— 336 с.

16. Бушманова Ю.А., Майдыков А.А. Роль прокурорского надзора в защите прав предпринимателей // Трудовые и предпринимательские

отношения: современные тенденции правового регулирования и правоприменения. - 2016. - С. 138-144.

17. Громоздина М.В., Токарева Е.В., Чупина А.М. Проблемные аспекты в вопросе о защите прав предпринимателей // Инновационная наука. - 2016. - №12-2. - С. 158-161.

18. Деришев Ю.В. Экономические основы эффективного взаимодействия властных и предпринимательских структур в рамках реализации программ муниципального развития: Дисс. канд. экономич. наук : 08.00.05 / Деришев Юрий Викторович – Киров, 2005. — 315 с.

19. Жукова С.М. Совершенствование законодательства о государственной защите прав индивидуальных предпринимателей //Труды Оренбургского института (филиала) Московской государственной юридической академии. 2010. № 11. С. 498-506.

20. Краскина С.А. Защита прав предпринимателей от чрезмерного государственного и общественного контроля // Вестник международного юридического института. - 2016. - №4 (59). - С. 55-61.

21. Колодина И. Малому бизнесу готовят большие поправки// Российская бизнес-газета №483. 2004 г.

22. Куликовская И.С. Формы и способы гражданско-правовой защиты прав предпринимателей // Научная дискуссия: инновации в современном мире. - 2016. - №12 (55). - С. 102-106.

23. Минажетдинова И.И. О формах и способах защиты прав и интересов предпринимателей // Проблемы управления - 2016. - 2016. - С. 94-96.

24. Обязательный претензионный, досудебный порядок урегулирования спора,предусмотренный федеральными законами // СПС КонсультантПлюс URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_188617/ (дата обращения: 06.06.2017).

25. Рустамова С.М. Защита прав предпринимателей. // Вестник Дагестанского государственного университета. Сер. 2: Общественные науки (2). С. 89-91.
26. Сергеев А.П., Толстой Ю.К. Гражданское право. Том 1. – М.: Проспект, 2005. — 776с.
27. Скобычкина Н.Р. Возмещение вреда, причиненного федеральными государственными органами, а также их должностными лицами: Автореф. дисс. канд. юрид. наук : 12.00.03 / Скобычкина Наталья Рамазановна - Екатеринбург, 2007. – 35 с.
28. Смагина И.А Предпринимательское право [Электронный ресурс]: учебное пособие/ Смагина И.А.— Электрон. текстовые данные.— М.: Эксмо, 2010.— 278 с.
29. Суханов Е.А. Российское гражданское право: Учебник: В 2 т. Т. I: Общая часть. Вещное право. Наследственное право. Интеллектуальные права. Личные неимущественные права / Отв. ред. Е.А. Суханов. – 2-е изд., стереотип. – М.: Статут, 2011. – 958 с.
30. Улизко Т.А. Способы и формы защиты прав предпринимателей в современной России // Мировая наука и современное общество: актуальные вопросы экономики, социологии и права. - 2016. - С. 91-97.
31. Царева В.Н. Судебная защита прав предпринимателей // Прорывные инновационные исследования. - 2016. - С. 113-119.
32. Чаусская О.А. Гражданское право для ССУЗов [Электронный ресурс]: учебник/ Чаусская О.А.— Электрон. текстовые данные.— М.: Дашков и К, Ай Пи Эр Медиа, 2010.— 480 с.
33. Чаусская О.А. Гражданское право [Электронный ресурс]: учебное пособие/ Чаусская О.А.— Электрон. текстовые данные.— М.: Эксмо, 2010.— 357 с.
34. Эмих В. В. Уполномоченные по защите прав предпринимателей: зарубежный опыт и Российская модель // Научный ежегодник ИФиП УрО РАН. 2014. №3 С.177-196.

Материалы юридической практики

35. Постановление Пленума Верховного Суда РФ N 6, Пленума ВАС РФ N 8 от 01.07.1996 (ред. от 24.03.2016) «О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» // Российская газета, № 152, 13.08.1996.

36. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 27.12.2016 N 62 «О некоторых вопросах применения судами положений Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации и Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации о приказном производстве» // Российская газета, № 6, 13.01.2017.

37. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 N 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» // Российская газета, № 140, 30.06.2015.

38. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2016 N 7 (ред. от 07.02.2017) «О применении судами некоторых положений Гражданского кодекса Российской Федерации об ответственности за нарушение обязательств» // Российская газета, №70, 04.04.2016.

39. Постановление Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 22 декабря 2011 г. N 81 «О некоторых вопросах применения статьи 333 Гражданского кодекса Российской Федерации» // Российская газета, №70, 04.06.2016.

40. Решение арбитражного суда Брянской области по делу №А09-2030/2009 от 16.12.2009 // <https://rospravosudie.com/act-opredelenie-a09-2030-2009-zenin-f-e-as-bryanskoj-oblasti-16-12-2009-5645324/> (дата обращения: 06.06.2017).

41. Решение Арбитражного суда Воронежской области по делу №А14-333/2014 от 02.07.2014 // <https://rospravosudie.com/court-as->

voronezhskoj-oblasti-s/judge-gumurzhi-aleksej-aleksandrovich-s/act-309400272/
(дата обращения: 06.06.2017).

42. Решение арбитражного суда Краснодарского края по делу №А32-15346/2014 от 29.07.2014 // <https://rospravosudie.com/court-as-krasnodarskogo-kraja-s/judge-kolodkina-viktoriya-gennadevna-s/act-316298269/> (дата обращения: 06.06.2017).