



УДК 346.26.001.76

© *И. С. Чубенко, 2011*

## **ПРАВОВОЙ АСПЕКТ КАТЕГОРИИ «ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКАЯ ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ» В СОВЕТСКОМ И СОВРЕМЕННОМ РОССИЙСКОМ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВЕ**

*Чубенко И. С.* – асп., тел. 8-909-825-05-05, e-mail: irina.tchubenko@yandex.ru (Академия Генеральной прокуратуры Российской Федерации)

Статья посвящена правовой идентификации понятия «предпринимательская деятельность» с точки зрения сопоставления и анализа законодательства позднего советского периода и современного российского, что имеет немаловажное практическое значение как для контроля за законностью осуществления самой предпринимательской деятельности, так и для надзора за соблюдением прав ее субъектов.

The article is devoted to legal identification of the category of «entrepreneur activity» from the view of comparison and analysis of legislation of the late soviet and modern Russian periods. This has an essential practical meaning both for control under legality of entrepreneur activity and supervision of the rights of its subjects.

*Ключевые слова:* предприниматель, предпринимательская деятельность, инновации (новаторство), инновационная деятельность.

Развитие современного российского законодательства в сфере предпринимательской деятельности началось именно в тот исторический период, когда в обществе возникли необходимые социально-политические, идеологические, нравственные предпосылки к переменам, в том числе в стиле управления экономикой, к переходу от государственного планового экономического развития к рыночным отношениям.

Возрождение отечественного предпринимательства связано с принятием ряда знаменательных законов, по-новому решивших проблему свободы выбора разрешенного вида деятельности, а также сформулировавших фундаментальные для развития рыночной экономики положения о праве частной собственности граждан и юридических лиц. В числе первых: Законы СССР «Об индивидуальной трудовой деятельности» (1986 г.) [1], «О кооперации в СССР» (1988 г.) [2], «О собственности в СССР» (1990 г.) [3], «Об общих началах предпринимательства граждан СССР» (1991 г.) [4], Законы РСФСР



«О собственности в РСФСР» (1990 г.) [5], «О предприятиях и предпринимательской деятельности» (1990 г.) [6]

По Конституции СССР 1977 г. [7] граждане обладали всей полнотой социально-экономических прав и свобод, которая, однако, не предполагала занятие хозяйственной деятельностью, а также использование имущества, находящегося в личной собственности или в пользовании, для извлечения нетрудовых доходов. Возможность самостоятельного ведения гражданами хозяйственной и иной не запрещенной законом деятельности с целью извлечения прибыли, в том числе с использованием наемного труда, появилась с внесением соответствующих изменений в Основной закон в марте 1990 г. [8]. В тот же период на конституционном уровне закреплена многообразие форм собственности – движущая сила развития предпринимательства.

Легальное определение понятия «предпринимательская деятельность» впервые дано в Законе РСФСР «О предприятиях и предпринимательской деятельности» и продублировано в Законе СССР «Об общих началах предпринимательства граждан СССР». Под предпринимательской деятельностью понималась инициативная самостоятельная деятельность граждан и их объединений, направленная на получение прибыли, осуществляемая гражданами на свой риск и под имущественную ответственность в пределах, определяемых организационно-правовой формой предприятия.

Законодатель отождествил понятие предпринимательской деятельности и предпринимательства, а также выделил ряд ее правовых признаков: инициативность, самостоятельность, нацеленность на получение прибыли, риск и имущественная ответственность как своеобразная мера риска.

С введением в действие части I Гражданского кодекса РФ [9] определение предпринимательской деятельности претерпело некоторые изменения. Предпринимательской деятельностью признается 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 (абз. 3, ч. 1 ст. 2 ГК РФ). Отсутствие любого из законодательно закрепленных признаков предпринимательской деятельности означает, что данная деятельность не является предпринимательской [10].

Новеллы в исследуемом определении, безусловно, имели позитивное значение: определен систематический характер получения прибыли; установлены источники получения прибыли (пользование имуществом, продажа товаров, выполнение работ, оказание услуг); введено понятие «лица, зарегистрированного в установленном порядке» вместо ранее существовавшей формулировки «граждане и их объединения»; заменено понятие «имущественная ответственность» более емким в юридическом смысле понятием «риск».

Вместе с тем научные деятели и практические работники не обоснованно указывают на несовершенство законодательного определения предпринимательской деятельности.



В монографии А. Я. Курбатова «Сочетание частных и публичных интересов при правовом регулировании предпринимательской деятельности» автор назвал данное определение «крайне неудачным, поскольку оно не позволяет разграничить активную экономическую деятельность (например, по производству и реализации товаров, работ и услуг) и пассивную (например, по размещению денежных средств в кредитные организации, по передаче имущества в аренду)» [11]. По мнению автора, именно активная экономическая деятельность составляет сущность предпринимательской деятельности.

Очень наглядно на данный счет выразился В. К. Андреев в статье «О Концепции развития законодательства о предпринимательской деятельности»: «Предпринимательская деятельность – это ядро, движущая сила, вид экономической, хозяйственной деятельности по производству товаров, работ и услуг» [12].

Вопрос разграничения предпринимательской и иной экономической деятельности имеет существенное практическое значение. Отсутствие четких законодательных критериев, позволяющих разграничить предпринимательскую и иную экономическую деятельность, вызвало необходимость в даче Верховным Судом РФ разъяснений по вопросу квалификации деятельности по передаче в аренду имущества. Судом разъяснено: «Сдача в аренду или в наем жилого помещения или иного недвижимого имущества, приобретенного для личных нужд и неиспользуемого в связи с отсутствием необходимости в его использовании, с получением дохода (в том числе в крупном или особо крупном размере), не квалифицируется в качестве незаконного предпринимательства» [13]. Данная деятельность не является предпринимательской, хотя и сопряжена с получением дохода от использования имущества.

В основе разделения активной и пассивной экономической деятельности лежит критерий профессионализма – один из признаков предпринимательской деятельности, выделяемый в юридической литературе специалистами по предпринимательскому (хозяйственному) праву, в частности О. М. Олейник [14]. Предпринимательской может считаться именно профессиональная деятельность по производству товаров (работ, услуг) для рынка [15].

Другим признаком предпринимательской деятельности, сформулированным еще в конце 18 в. одним из виднейших представителей немецкой классической школы Й. фон Тюненом и воспринятым другими учеными, является реализация нововведений (инноваций), или новаторство.

Легальное определение инновации (нововведения) – конечный результат инновационной деятельности, получивший реализацию в виде нового или усовершенствованного продукта, реализуемого на рынке, нового или усовершенствованного технологического процесса, используемого в практической деятельности [16].



Правовое обеспечение инновационной деятельности в России находится на начальном этапе, несмотря на то, что попытки ее законодательного регулирования предпринимались с 1991 г. Одним из первых правовых документов в данной области является Положение о государственной инновационной программе [17], конечная цель которого состояла в ускорении темпов развития страны с помощью различных нововведений (технологий, передового опыта, обучения специалистов и пр.).

В настоящее время нормативно-правовое регулирование в сфере инноваций осуществляется, в основном, в рамках федеральных концепций, стратегий, целевых программ развития отдельных секторов экономики, правовое воздействие которых направлено точно, лишь на отдельные сегменты инновационной деятельности.

Например, энергетической стратегией России на период до 2030 г. [18] предусмотрено государственное содействие развитию венчурного бизнеса в сфере инноваций в энергетике. Однако в настоящее время отсутствует правовое регулирование венчурного финансирования, законодательно не определены базовые категории «венчурный капитал», «венчурный фонд», «венчурная компания» [19].

При всей очевидности необходимости принятия на федеральном уровне единого правового акта в области инновационной деятельности, включающего вопросы определения понятийного аппарата, целей инновационной политики государства, осуществления и координации инновационной деятельности, ее финансирования, форм государственной поддержки и пр., – такой акт до сих пор не принят. Проект Федерального закона «Об инновационной деятельности и о государственной инновационной политике» (1999 г.) отклонен Президентом РФ в связи с неопределенностью предмета правового регулирования и декларативностью данного акта.

Возвращаясь к определению понятия предпринимательской деятельности, автор полагает, что правовые ее признаки в совокупности с профессионализмом и новаторством образуют истинную сущность предпринимательской деятельности.

Таким образом, под *предпринимательской деятельностью* следует понимать *вид экономической (хозяйственной) деятельности, направленной на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг, осуществляемой на профессиональной основе, самостоятельно, на свой риск, с использованием инноваций, лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.*

На фоне повышенного интереса и осознания острой необходимости в развитии частного бизнеса в России со стороны высших кругов власти можно смело утверждать, что детальная правовая проработка аспекта «предприни-



мательская деятельность» не менее важна, чем принимаемые в настоящее время меры стимулирования различных форм бизнес-структур. Только в том случае, когда правовые акты, регулирующие конкретные виды общественных отношений, будут предельно точно учитывать особенности содержания тех видов деятельности, на которые направлено их правовое воздействие, возможно избежать различных проблем в правоприменении, осуществлении со стороны государства контроля и надзора как за ведением самой предпринимательской деятельности, так и за реализацией прав ее субъектов.

### Библиографические ссылки

1. *Ведомости ВС СССР*. – 1986. – № 47. – Ст. 964.
2. *Ведомости ВС СССР*. – 1988. – № 22. – Ст. 355.
3. *Ведомости СНД и ВС СССР*. – 1990. – № 11. – Ст. 164.
4. *Ведомости СНД и ВС СССР*. – 1991. – № 16. – Ст. 442.
5. *Ведомости СНД РСФСР и ВС РСФСР*. – 1990. – № 30. – Ст. 416.
6. *Ведомости СНД и ВС РСФСР*. – 1990. – № 30. – Ст. 418.
7. *Ведомости ВС СССР*. – 1977. – № 41. – Ст. 617.
8. *Закон СССР от 14.03.1990 № 1360-1 «Об учреждении поста Президента СССР и внесении изменений и дополнений в Конституцию (Основной закон) СССР» // Свод законов СССР*. – Т. 1
9. *Собрание законодательства РФ*. – 1994. – № 32. – Ст. 3301.
10. *Предпринимательское право: Учебник / Под ред. Н. Д. Эриашвили и др.* – 4-е изд., перераб. и доп. – М.: ЮНИТИ-ДАНА: Закон и право, 2008.
11. *Курбатов А. Я.* Сочетание частных и публичных интересов при правовом регулировании предпринимательской деятельности. – М.: АО «Центр ЮрИнфоР», 2001.
12. *Андреев В. К.* О Концепции развития законодательства о предпринимательской деятельности // *Российский судья*. – № 9. – 2010.
13. *Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 18 ноября 2004. – № 23. – П. 2 «О судебной практике по делам о незаконном предпринимательстве и легализации (отмывании) денежных средств или иного имущества, приобретенных преступным путем» // Российская газета*. – № 271.
14. *Предпринимательское (хозяйственное) право: Учебник / Под ред. О. М. Олейник*. – М., 1999.
15. *Мартмянов В. С.* Хозяйственное право / Том I. Общие положения. Курс лекций. – М.: Издательство БЕК, 1994.
16. *Постановление Правительства РФ от 24 июля 1998. – № 832 «О концепции инновационной политики Российской Федерации на 1998–2000 гг.» // Собрание законодательства РФ*. – 1998. – № 32. – Ст. 3886.
17. *Утв. постановлением Совмина РСФСР от 27.03.1991 № 171.* Документ опубликован не был.
18. *Утв. распоряжением Правительства РФ от 13.11.2009 № 1715-р «Об Энергетической стратегии России на период до 2030 г.» // Собрание законодательства РФ*. – 2009. – № 48. – Ст. 5836.



19. На *отсутствие* законодательной базы венчурного финансирования обращено внимание в Стратегии развития науки и инноваций в Российской Федерации на период до 2015 г. (утв. Межведомственной комиссией по научно-инновационной политике (протокол от 15.02.2006 № 1)), Концепции долгосрочного социально-экономического развития Российской Федерации на период до 2020 г. (утв. распоряжением Правительства РФ от 17.11.2008 № 1662-р), однако механизм правового регулирования не проработан.