

МИНИСТЕРСТВО НАУКИ И ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Федеральное государственное автономное образовательное учреждение
высшего образования
«ТЮМЕНСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ»

ИНСТИТУТ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА

Кафедра теории государства и права и международного права

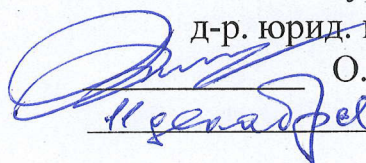
РЕКОМЕНДОВАНО К ЗАЩИТЕ
В ГЭК

Заведующий кафедрой

д-р. юрид. наук, профессор

О.Ю. Винниченко

2019 г.



ВЫПУСКНАЯ КВАЛИФИКАЦИОННАЯ РАБОТА

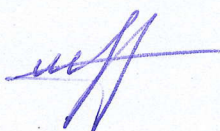
магистра

ЗАЩИТА ПРАВ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЕЙ В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

40.04.01 Юриспруденция


Магистерская программа «Защита прав человека и бизнеса»

Выполнила работу
студент 3 курса
заочной формы обучения



Разманова
Марьяна
Владимировна

Научный руководитель
канд.юрид.наук



Стоякин
Сергей
Геннадьевич

Рецензент
Юрист, Общество с ограниченной
ответственностью
Производственная Компания
«Стеклодизайн»



Кривзун
Лилия
Витальевна

Тюмень
2019



ОГЛАВЛЕНИЕ

ОГЛАВЛЕНИЕ.....	3
СПИСОК СОКРАЩЕНИЙ И УСЛОВНЫХ ОБОЗНАЧЕНИЙ.....	4
ВВЕДЕНИЕ.....	5
ГЛАВА 1. ПОНЯТИЕ, СПОСОБЫ И МЕХАНИЗМЫ ЗАЩИТЫ ПРАВ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЕЙ.....	8
1.1 РОЛЬ И ЗНАЧЕНИЕ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСТВА. ПРАВОВОЙ СТАТУС ПРЕДПРИНИМАТЕЛЯ.....	8
1.2 ПРАВА ПРЕДПРИНИМАТЕЛЕЙ КАК ОБЪЕКТ ПРАВОВОЙ ОХРАНЫ. СПОСОБЫ И МЕХАНИЗМ ЗАЩИТЫ ПРАВ И ЗАКОННЫХ ИНТЕРЕСОВ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЕЙ.....	23
ГЛАВА 2. ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВАЯ ЗАЩИТА ПРАВ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЯ В СУДЕ.....	31
2.1 ЗАЩИТА ПРАВ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЕЙ В АРБИТРАЖНОМ СУДЕ.....	31
2.2 ЗАЩИТА ПРАВ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЕЙ ТРЕТЕЙСКИМИ СУДАМИ.....	34
2.3 ЗАЩИТА ПРАВ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЕЙ В СУДАХ ОБЩЕЙ ЮРИСДИКЦИИ.....	39
ГЛАВА 3. СОВЕРШЕНСТВОВАНИЕ МЕХАНИЗМА ЗАЩИТЫ ПРАВ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЕЙ.....	43
3.1 АЛЬТЕРНАТИВНАЯ ПРОЦЕДУРА УРЕГУЛИРОВАНИЯ СПОРОВ С УЧАСТИЕМ ПОСРЕДНИКА (ПРОЦЕДУРА МЕДИАЦИИ).....	43
3.2 НАПРАВЛЕНИЯ СОВЕРШЕНСТВОВАНИЯ МЕХАНИЗМА ЗАЩИТЫ ПРАВ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЕЙ.....	50
3.3 УПОЛНОМОЧЕННЫЙ ПО ЗАЩИТЕ ПРАВ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЕЙ.....	56
ЗАКЛЮЧЕНИЕ.....	69
БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК.....	74

ВВЕДЕНИЕ

Актуальность темы исследования. Под предпринимательством, предпринимательской деятельностью понимается деятельность, осуществляемая в экономической сфере. Что касается результата предпринимательской деятельности, то это различные духовные и материальные блага. Их возникновение происходит в связи с пользованием имуществом, продажей товаров, оказанием услуг, выполнением работ. Предпринимательство является очень важной формой деятельности людей. Предпринять - означает приступить к чему-либо, начать делать что-либо. Под «предприимчивым человеком» подразумевается человек, умеющий сделать что-либо в необходимый момент времени. Это находчивый, изобретательный, практичный человек. Предпринимателями называются люди, которыми осуществляется эта деятельность. Без них предпринимательство будет не возможным. Тем не менее, не любой вид деятельности людей можно назвать предпринимательской деятельностью в таком значении, которое ей придает современное право.

Предпринимательство представляет собой самостоятельную деятельность, которая ведется лицом, зарегистрированным как предприниматель (в таком порядке, который предусматривается действующим законодательством), на свой риск, которая непосредственным образом ориентирована на регулярное извлечение указанным выше лицом прибыли от предоставления услуг, от проведения работ, от реализации продукции либо от пользования имуществом.

Как представляется, в юридической литературе зачастую смешиваются такие понятия, как хозяйственная (экономическая) и предпринимательская деятельность (в общеупотребительном значении слова). Под предпринимательством в общеупотребительном значении слова понимают инициативную деятельность в любых сферах человеческих отношений, между тем, как экономическое предпринимательство - это инициативная

легитимная деятельность хозяйствующего субъекта, направленная на производство товаров, услуг, иных результатов производственной (творческой) деятельности, с целью воспроизводства основных и оборотных средств и получения прибыли и (или) иных предполагаемых (планируемых) результатов.

Таким образом, тема исследования является актуальной в настоящее время.

Объектом исследования является правовой статус предпринимателей в Российской Федерации.

Предметом исследования послужили способы и механизмы защиты прав предпринимателей в Российской Федерации.

Цель исследования работы является исследование способов и механизмов защиты прав предпринимателей в РФ и выработка предложений по их совершенствованию.

Для достижения поставленной цели были определены следующие задачи исследования:

- рассмотреть понятие, способы и механизм защиты прав предпринимателей;
- проанализировать защиту прав предпринимателей в арбитражном суде;
- проанализировать защиту прав предпринимателей третейскими судами;
- проанализировать защиту прав предпринимателей на стадии исполнения судебных постановлений;
- изучить положения об уполномоченном по защите прав предпринимателей;
- выявить направления совершенствования механизма защиты прав предпринимателей.

Теоретической основой для написания данной работы послужили работы отечественных и зарубежных исследователей, действующее

законодательство РФ, официальные инструктивно-методические материалы, публикации в периодических изданиях.

Методологической основой для написания работы послужило использование в процессе проводимых исследований совокупности следующих методов: наблюдения, сравнения, детализации, корреляции, методов анализа и синтеза др.

Апробация работы. Основные вопросы, рассматриваемые в данном исследовании, подробно освещены в публикациях научного журнала «Студенческий вестник» № 18(38) и научного журнала «Интернаука» № 35 (69).

Структура работы состоит из списка сокращений и условных обозначений, введения, трех глав, разбитых на семь параграфов, заключения и библиографического списка.

ГЛАВА 1. ПОНЯТИЕ, СПОСОБЫ И МЕХАНИЗМЫ ЗАЩИТЫ ПРАВ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЯ

1.1 ПОНЯТИЕ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСТВА И ПРАВОВОЙ СТАТУС ПРЕДПРИНИМАТЕЛЯ

Предприниматели в настоящее время являются весьма существенной силой, как политической, так и экономической. В Соединенных Штатах Америки и в некоторых европейских государствах удельный вес компаний с количеством персонала менее 20 человек составляет приблизительно сорок – пятьдесят пять процентов всего населения, осуществляющего свою трудовую деятельность в частном секторе национальной экономики. Свои жизненные силы предприятия мелкого предпринимательства направляют на развитие экономического организма соответствующего государства (государства, в котором они функционируют).

Вместе с тем, стремясь получить хорошую выгоду, субъект предпринимательской деятельности нацелен на то, чтобы как можно более полно удовлетворить потребности своих покупателей. Субъект предпринимательской деятельности нацелен на то, чтобы реализовывать на рынке свою продукцию, которая пользуется большим потребительским спросом.

Большая роль предпринимательства в настоящее время может быть обусловлена вместе с тем и с морально-психологической точки зрения. Это обусловлено, прежде всего, тем, что представители бизнеса призывают населения к активной жизни.

Выдающийся ученый Р. Кантильон [17, с. 97], рассматривал предпринимателя с точки зрения представителя бизнеса, берущего на самого себя обязанность, связанную с несением им тех или иных рисков в ходе непосредственного осуществления своей хозяйственной деятельности.

Через некоторое время отдельные ученые дали определение такому понятию, как «предпринимательская деятельность». К примеру, известный

ученый – экономист В.В. Радаев [21, с. 103], отмечал в своих научных трудах, что предпринимательская деятельность представляет собой целенаправленный процесс накопления капитала.

Субъект предпринимательской деятельности, по мнению ученого А. Смита [21, с. 109], выступает в роли собственника (владельца) определенного капитала, взявшего на себя определенный хозяйственный риск во имя извлечения желаемого уровня прибыли или во имя достижения той или иной цели своего бизнеса. В представленном выше определении содержатся следующие главные элементы предпринимательской деятельности: первый элемент предпринимательской деятельности – это прибыль (ее получение – это главная цель осуществляемой предпринимателем деятельности), второй элемент предпринимательской деятельности – это коммерческая идея (то есть, это метод достижения поставленной предпринимателем цели), второй элемент предпринимательской деятельности – это предпринимательский риск (то есть, это неизбежное неблагоприятное условие рассматриваемой нами деятельности) (рис. 1.1).

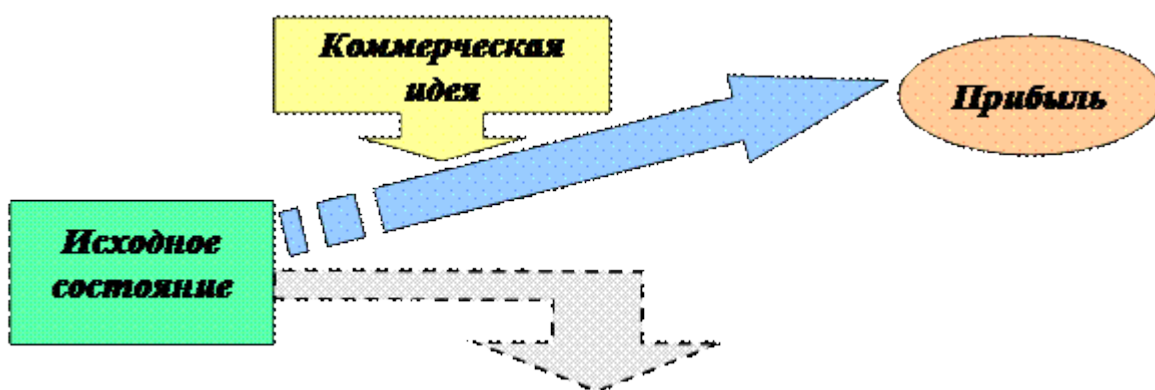


Рисунок 1.1. Сущность предпринимательства по А. Смигу

Субъектом предпринимательской деятельности, по мнению известного ученого-экономиста Д. Риккардо [18, с. 117], является собственник предприятия, извлекающий прибыль от осуществления

деятельности данного предприятия без тех или иных дополнительных ограничений.

С течением определенного количества времени ученые – экономисты все меньше и меньше начинают отождествлять предпринимательство с капиталом. По мнению западного ученого Ж.Б. Сея [18, с. 120], именно финансовые и промышленные хозяйствующие субъекты выступают в качестве главного рычага развития национальной экономики страны. Этот ученый говорил о том, что предпринимателя необходимо рассматривать с точки зрения определенного хозяйствующего агента, направляющегося имеющиеся у него ресурсы именно в такие сферы, в которых они способны принести данному хозяйствующему субъекту наибольшую прибыль (рис. 1.2).

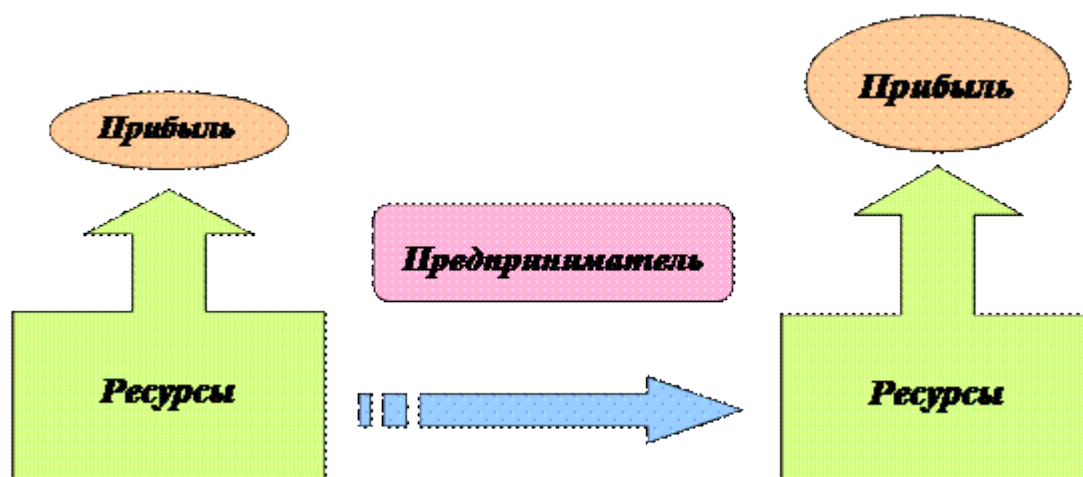


Рисунок 2.2. Сущность предпринимательства по Ж.Б. Сею

Предприниматель, с точки зрения известного ученого - экономиста Д.С. Милля [21, с. 138] - это любой капиталист. Размер прибыли капиталиста, как отмечал этот ученый, включает в себя следующие составляющие: первая составляющая – это вознаграждения субъекта предпринимательской деятельности за его воздержание от незамедлительного расточения, имеющегося у него капитала; вторая составляющая прибыли капиталиста - это плата за предпринимательский

риск, и, наконец, третья составляющая прибыли капиталиста – это плата за труд, который требуется для проведения надлежащего контроля над осуществляемой хозяйственной деятельностью.

Наибольшее значение в предпринимательской деятельности, как позже отмечали многие ученые (в том числе, Фридрих Фон Визер, Карл Менгер, и другие ученые) имеет творческая составляющая сознания, дающая возможность отдельным субъектам находить самые выгодные способы извлечения доходов.

Предприниматель, как отмечали многие ученые (в том числе, Френк Хейнеман Найт, Ричард Кантильон и другие ученые), работает в условиях неопределенности и высокого риска. Этот субъект гарантирует своему наемному персоналу получение соответствующего денежного вознаграждения за свой труд. Предприниматель управляет трудовой деятельностью данных наемных работников и обладает полным правом на присвоение определенной части полученного дохода (извлеченной прибыли).

Рассмотрим более детально концепцию, разработанную ученым Френком Хейнеманом Найтом. В обыденной жизни, согласно положениям этой концепции, решения принимаются непосредственным образом на основании каких-то приближенных оценок, что, прежде всего, обуславливается очень большим числом факторов, от которых напрямую зависит соответствующая ситуация. По мнению Ф. Найта [22, с. 98] решение принимается субъектом сначала на подсознательном уровне, после чего такое решение уже рационализируется. По мнению указанного выше ученого ситуация должна быть признана рискованной, в том случае, если имела места неопределенность конечного исхода данной ситуации, тем не менее, очевидными в то же время являлись возможные исходы, а также их вероятности. Этот ученый отмечает, что в данной ситуации есть возможность выявить самый рациональный способ поведения. Что касается

вероятности, то этот ученый отмечает, что они могут быть рассчитаны за счет формирования однородных групп случаев.

Предприниматель, по мнению других ученых (таких как Рональд Коуз, Оливер Итон Уильямсон и других), для экономии транзакционных расходов осуществляет выбор между организацией своего предприятия (своей компании) и определенными отношениями свободного рынка.

Некоторые ученые говорят об инновационном характере предпринимательства. Стоит сказать о том, что нейтральность касательно обладания собственностью оказывается важной составной частью основной массы теорий предпринимательства. Необходимо отметить, что предпринимательство выступает в качестве важной структурной составляющей саморегулирующегося механизма цен.

Эту точку зрения поддерживал зарубежный ученый Й. Шумпетер [44, с. 136]. Предпринимательство, как отмечает данный ученый, это не профессия человека, это в большей мере определенное состояние, присущее субъекту предпринимательской деятельности, который открывает свое собственное дело. Всем предпринимателям, как отмечает ученый, присуще новаторство и систематическое преодоление различных сопротивлений со стороны гражданского общества, которое, в свою очередь, существенно препятствует осуществлению те или иных нововведений. В данном определении можно усмотреть в большей мере психологический подход к определению понятия предпринимательской деятельности, ведь отсюда, так или иначе, вытекают следующие очень важные качества представителей бизнеса: лидерство, индивидуализм, креативность, и так далее. Предприниматель, по мнению данного ученого, это субъект, непосредственно вовлеченный в осуществляемый хозяйственный процесс.

Экономический риск, данный исследователь группировал следующим образом: во-первых, это риск предпринимателя, связанный с вероятным техническим провалом действующего производства (в том числе, это различные техногенные катастрофы), во-вторых, это риск коммерческой

неудачи предпринимателя. Й. Шумпетер говорил, что в отношении риска возможна реализация предпринимателем какой-либо из следующих основных стратегий:

- 1) предприниматель может производить расходы в целях сокращения предпринимательского риска,
- 2) предприниматель может предусматривать премии за предпринимательский риск,
- 3) предприниматель может не осуществлять свою деятельность в таких отраслях, которые являются очень рисковыми.

Никакая из представленных выше стратегий не выступает в качестве источника прибыли. Тем самым, рассматриваемый нами ученый не отводит предпринимательскому риску самостоятельного значения в народном хозяйстве. Тем не менее, о противоположном можно сказать, если предпринимательские риски не учитываются заблаговременно. В данном случае предпринимательские риски способны обогатить или же, напротив, разорить кого-либо.

Ученый П. Друкера [21, с. 168] тоже высказывался об инновационном характере предпринимательства. В научных трудах этот ученый говорил об интуитивном, а также о практическом характере рассматриваемой нами деятельности. По мнению указанного выше ученого, не представляется возможным существование «науки предпринимательской деятельности», потому что любой субъект бизнеса встречает на своем пути уникальную совокупность различных факторов (как психологических, так и экономических). Очень важная характерная черта предпринимательства, как отмечает Питер Друкер, заключается в следующем: предприниматель создает какой-то новый продукт или услугу и осуществляет поиск потребителей, создавая, тем самым, какой-то новый рыночный сегмент. Ученый отмечает, что нововведения – это самый основной инструмент субъекта бизнеса, и если инновации он использует эффективно, то можно будет вести речь об обязательной успешности его начинания.

Тем не менее, такое мнение некоторыми учеными не поддерживается, поскольку круг субъектов предпринимательской деятельности в данном случае сужается: под предпринимательскую деятельность в данной ситуации не будут подпадать ни аптечное учреждение, ни закусочная, ни антикварный бутик.

Ф. Хайек [23, с. 201] подходил специфически к определению сущности рассматриваемого нами понятия. Предпринимательство, с его точки зрения, это изыскание каких-то новых экономических возможностей в целях получения как можно большего количества прибыли. Он считает, что предпринимательство - это особая характеристика поведения представителя бизнеса.

Предприниматель рассматривается отдельными западными учеными, как владелец капитала, который данный капитал использует в своей предпринимательской деятельности. С данным мнением соглашается и А. Коул. По мнению этого ученого, предпринимательство необходимо рассматривать с точки зрения такой хозяйственной деятельности, цель которой состоит в создании и росте прибыли (дохода).

Точки зрения российских ученых о характере предпринимательской деятельности, по большому счету, аналогичны взглядам зарубежных ученых. Отечественные ученые 19-20 столетий (в том числе, Август Исаакович Каминка, и другие авторы), говорили о том, что главная цель предпринимательской деятельности состоит в извлечении прибыли (в получении дохода), а все хозяйственные операции осуществляются субъектом предпринимательской деятельности на свой риск и из своих денежных средств.

Предпринимательство, по мнению других российских ученых, представляет собой особую деятельность по учреждению компании, цель которой состоит в извлечении прибыли. Предпринимательство, как отмечает М.Л. Лапушта [23, с. 227] в своих научных трудах, это свободная деятельность, которую ведет предприниматель для максимального

удовлетворения потребностей своих клиентов в реализуемой продукции и для извлечения желаемой суммы прибыли, которая ему требуется в целях саморазвития своей компании, а также в целях обеспечения имеющихся у него финансовых обязательств.

Вместе с тем, Т.И. Заславская [23, с. 230] называет обязательные требования и обязательные условия, составляющие основу предпринимательской деятельности.

Прежде всего, обязательное условие - это самостоятельное принятие субъектом предпринимательства управленческих решений; также обязательное условие заключается в свободе выбора представителем бизнеса основных направлений своей хозяйственной деятельности. Вместе с тем, предпринимательство подразумевает, что субъект бизнеса является ответственным за все принимаемые ими решения. Кроме того, характерная черта рассматриваемой нами деятельности состоит в нацеленности субъекта бизнеса на извлечение прибыли (на получение дохода), а это присуще современной рыночной экономике.

Предпринимательство, по мнению ученого Л.И. Абалкина [28, с. 354], это такая деятельность, на основе которой происходит формирование и развитие определенного социального слоя. Очень важные характерные черты предпринимательской деятельности, по мнению этого ученого, состоят в следующем: первая характерная черта предпринимательской деятельности – это ориентированность на извлечение прибыли; вторая характерная черта предпринимательской деятельности – это свобода в принятии предпринимателем различных хозяйственных решений; третья характерная черта предпринимательской деятельности – это самостоятельность субъекта предпринимательской деятельности, которая проявляется в его ответственности и в наличии риска. Предпринимательство, по мнению некоторых ученых, необходимо характеризовать с двух точек зрения: с одной точки зрения – это очень сложный мыслительный процесс, с другой точки зрения – это нечто иное

как искусство деловой активности. Причем если рассматривать его с профессионально-практической позиции, то предпринимательство - это способность начать свое дело и эффективно выполнять при этом соответствующие функции; с философской позиции - это инструмент реализации определенным человеком имеющихся у него возможностей.

Рассмотрим ключевые атрибуты субъекта предпринимательской деятельности:

Первый ключевой атрибут субъекта предпринимательской деятельности - это действие предпринимателя в условиях риска;

Второй ключевой атрибут субъекта предпринимательской деятельности - это нацеленность предпринимателя на достижение коммерческого успеха, а также на извлечение желаемого уровня прибыли;

Третий ключевой атрибут субъекта предпринимательской деятельности - это наличие у предпринимателя определенной коммерческой идеи;

Четвертый ключевой атрибут субъекта предпринимательской деятельности - это комбинирование предпринимателем имеющимися у него ресурсами;

Пятый ключевой атрибут субъекта предпринимательской деятельности - это одновременное выполнение предпринимателем нескольких ролей: во-первых, это собственник капитала (владелец осуществляемого бизнеса), во-вторых, это наемный руководитель, в-третьих, это работник;

Шестой ключевой атрибут субъекта предпринимательской деятельности - это свобода предпринимателя в выборе направлений своей хозяйственной деятельности;

Седьмой ключевой атрибут субъекта предпринимательской деятельности - это соответствующая совокупность личностных качеств предпринимателя.

Что касается его дополнительных атрибутов, то ими являются:

Первый дополнительный атрибут субъекта предпринимательской деятельности - это генерация предпринимателем какой-то принципиально новой идеи;

Второй дополнительный атрибут субъекта предпринимательской деятельности - это наличие у него собственного капитала;

Третий дополнительный атрибут субъекта предпринимательской деятельности - это предложение субъектом предпринимательской деятельности какого-то нового вида продукции, освоение субъектом предпринимательской деятельности какого-то нового рыночного сегмента.

Многие авторы раскрывают сущность такого понятия, как экономическое предпринимательство. Так, многие авторы считают, что в данном случае необходимо подразумевать инициативную законную деятельность представителя бизнеса, цель, которой может состоять в воспроизводстве основного и оборотного капитала, а также в извлечении соответствующей суммы прибыли либо в достижении субъектом предпринимательской деятельности каких-то других хозяйственных результатов. [30, с. 117]

Авторы отмечают, что предпринимательство в настоящее время – это очень важный элемент современной рыночной экономики. [30, с. 119] Ему присущи следующие основные черты: новаторство, работа в условиях неопределенности, наличие каких-то принципиально новых, эффективных подходов к осуществлению своей деятельности, а также обязательное наличие тех или иных рисков. Так или иначе, предпринимательская деятельность ориентирована на непрерывное извлечение прибыли.

Авторы [30, с. 121] называют основные признаки рассматриваемой нами деятельности. Ими являются:

1. Самостоятельность.
2. Систематичность (то есть, систематичность осуществления данной деятельности, а также систематическое извлечение прибыли (систематическое получение дохода)).

3. Нацеленность на непрерывное извлечение прибыли.

4. Рисковый характер.

Очень значимым характерным признаком предпринимательской деятельности не считается ее государственная регистрация. Стоит отметить, что в том случае, если данная деятельность осуществляется без таковой, то тогда соответствующее лицо в данном случае предпринимателем (субъектом предпринимательской деятельности) являться не будет.

Рассмотренные нами выше дополнительные атрибуты не являются самыми основными (ключевыми), потому что о существовании предпринимательской деятельности можно будет вести речь в том случае, если отсутствует собственный капитал (скажем, субъект осуществляет финансовое обеспечение своей деятельности за счет внешнего привлечения заемных источников (заемных финансовых ресурсов), с практическим применением в своей деятельности уже имеющихся технологий, и так далее. Безусловно, если у субъекта предпринимательской деятельности будут иметься такие дополнительные преимущества, то тогда в данном случае, вне всякого сомнения, будут весьма существенно увеличены его шансы на достижение успеха.

Мы же будем опираться на определение предпринимателя, данное в ГК РФ. Предпринимательство представляет собой самостоятельную деятельность, которая ведется лицом, зарегистрированным как предприниматель (в таком порядке, который предусматривается действующим законодательством), на свой риск, которая непосредственным образом ориентирована на регулярное извлечение указанным выше лицом прибыли от предоставления услуг, от проведения работ, от реализации продукции либо от пользования имуществом.

Основные составляющие предпринимательской деятельности представлены на рис. 1.3.

Характерная черта рассматриваемой нами деятельности, это наличие неопределенности в выборе как основных целей, так и основных средств

своей хозяйственной деятельности. Как мы знаем, в рассматриваемой нами деятельности нет жесткой регламентации, в связи с этим обуславливается потребность в принятии очень значимых управленческих решений, а это, в свою очередь, будет выступать в качестве дополнительной нагрузки, имеющей психологический характер.

Вместе с тем, как отмечалось уже ранее, субъект предпринимательской деятельности совмещает ряд функций: во-первых, это собственник компании (собственник осуществляемого бизнеса), во-вторых, он руководитель, и, в-третьих, он работник собственной компании. Очень часто предприниматель самостоятельно организует продажи в своей компании, в некоторых случаях он может осуществлять функции бухгалтерского работника, и других очень важных для его компании специалистов. По этой причине тоже будет возможно возникновение указанной выше нагрузки.

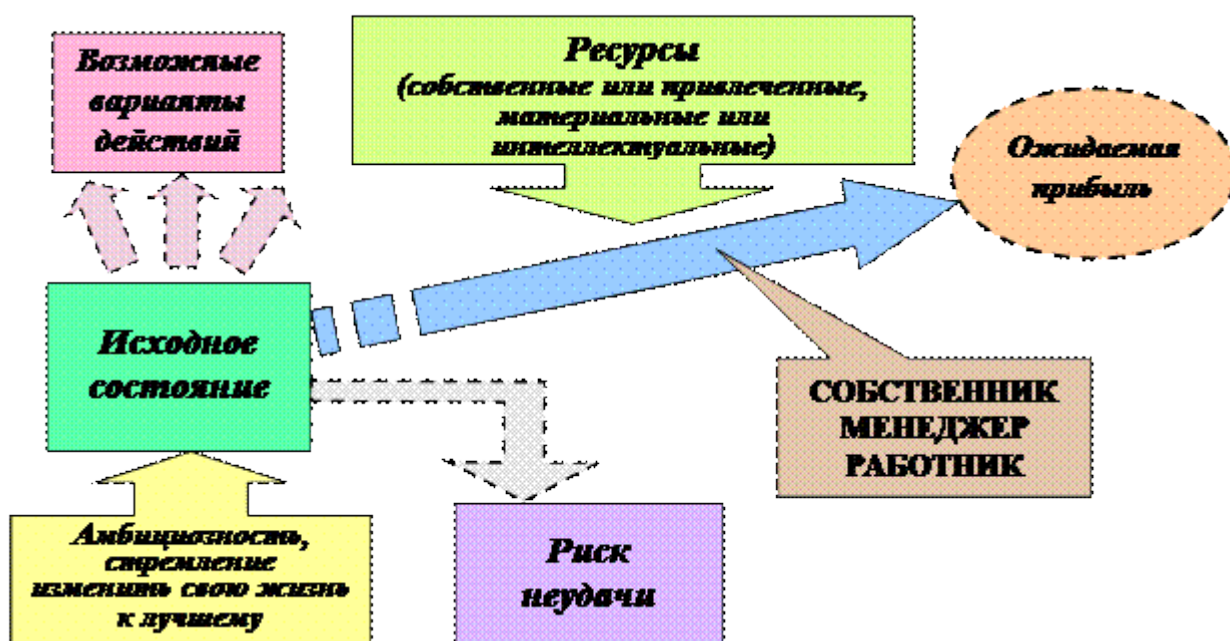


Рисунок 1.3. Основные составляющие предпринимательской деятельности

Таким образом, предпринимательскую деятельность необходимо рассматривать с точки зрения самостоятельной хозяйственной деятельности, которая ведется предпринимателем в условиях постоянного риска, с

некоторой повторяемостью осуществляемых действий, которые ориентированы на извлечение и рост суммы прибыли (на получение и рост предпринимательского дохода).

В настоящее время предпринимательство в нашей стране выступает в качестве двигателя прогрессивного развития современного гражданского общества. Предприниматель - это основной субъект рассматриваемой нами деятельности. Данный субъект аккумулирует соответствующие ресурсы (как материальные, так и человеческие), он осуществляет самостоятельное управление процессом воспроизводства. Действует современный предприниматель в условиях постоянного риска и неопределенности, его деятельность направлена на извлечение прибыли (получение дохода), в чем и состоит ее конечный результат, за который он несет персональную ответственность.

Правовой статус предпринимателя современными российскими авторами рассматривается с точки зрения системы провозглашенных и охраняемых Российской Федерацией интересов, прав, а также обязанностей.

Это система прав и обязанностей субъекта предпринимательской деятельности, которые лежат в основе содержания современных предпринимательских отношений. Стоит сказать о том, что названные выше отношения очень часто распространяются также, как на какие-то частные интересы (индивидуальные интересы отдельного лица), так и на публичные интересы (интересы всего в целом гражданского общества). Необходимо также будет подчеркнуть здесь, что права и обязанности субъекта предпринимательской деятельности определяются нормативно-правовыми актами и имеют государственный характер. Обязанность данного субъекта - это нечто иное как мера ограничения его хозяйственной свободы, которая, в свою очередь, ограничивается за счет установления определенных законодательных запретов. Она нужна в тех целях, чтобы можно было установить правомерность поведения представителя бизнеса. Правовые запреты в отношении субъекта предпринимательской деятельности

определяют границы реализации его прав. Кроме того, установленные правовые запреты обязывают данного субъекта воздержаться от осуществления им тех или иных действий. Правовые требования, установленные в отношении субъекта предпринимательской деятельности, указывают на его действия, которые ему необходимо будет осуществить не только в интересах своей страны, но еще и в интересах всего в целом гражданского общества.

Содержание прав и обязанностей субъекта предпринимательской деятельности имеет очень большое значение в жизни страны и современного гражданского общества. Их содержание систематически расширяется, что происходит по той причине, что осуществляется систематическое развитие современных общественных отношений.

Правовой статус индивидуального предпринимателя (ИП) характеризуется наличием двойственной природы. Таким образом, одновременно к правовому статусу индивидуального предпринимателя применяются положения правовых актов Российской Федерации, которые распространяются на граждан (ФЛ), и на представителей бизнеса. Это обуславливается, прежде всего, следующим: лицо, стремящееся вести рассматриваемую нами деятельность, приобретает данное право, тем не менее, это лицо не учреждает новую компанию (юридическое лицо) и в некоторой степени приобретает более широкую совокупность гражданских прав.

Самое важное право в случае приобретения гражданином указанного выше статуса - это наличие у него объективной возможности вести законную предпринимательскую деятельность, дающую возможность извлекать доход. Вместе с тем этот человек будет нести также и некоторые обязанности. Это обязанность данного гражданина уплачивать установленные законом налоги, и так далее. Причем ИП зачастую осуществляют свою деятельность, руководствуясь положениями законодательства Российской Федерации для ФЛ. Если индивидуальный предприниматель использует находящиеся в

своей собственности транспортные средства в своей предпринимательской деятельности, то и уплата соответствующего налога данным индивидуальным предпринимателем осуществляется в таком порядке, каковой был установлен для ФЛ.

На текущий момент времени отсутствует какой - либо нормативно-правовой акт в нашей стране, положения бы которого детально регламентировали гражданско-правовое положение ИП. В то же время неоднократно были попытки по подготовке подобного законопроекта, не только на законодательном уровне, но и в форме инициатив от разных общественных объединений (организаций).

Осуществление многих видов деятельности является возможным лишь на профессиональной основе. В данных ситуациях будет очень важным наличие у человека необходимого образования либо нужна будет сдача данным человеком тех или иных квалификационных экзаменов. В настоящее время есть такие разновидности предпринимательской деятельности, осуществление которых возможно только при наличии у бизнесмена соответствующей лицензии (такие виды деятельности обозначены действующим законодательством).

Итак, основы его правового статуса предусмотрены в настоящее время в основном законе страны (в Конституции Российской Федерации), в Гражданском кодексе, а также в других нормативно-правовых актах федерального уровня. Современные предприниматели имеют в настоящее время существенную совокупность прав, которые были предусмотрены положениями действующего законодательства.

Правовой статус субъекта предпринимательской деятельности представляет собой систему его интересов, прав, а также обязанностей. Они обычно регламентируются положениями нормативно-правовых актов, а также существующими обычаями делового оборота. Их перечень систематически расширяется, что происходит в связи с тем, что

осуществляется систематическое развитие современных общественных отношений.

1.2 ПРАВА ПРЕДПРИНИМАТЕЛЕЙ КАК ОБЪЕКТ ПРАВОВОЙ ОХРАНЫ. СПОСОБЫ И МЕХАНИЗМЫ ЗАЩИТЫ ПРАВ И ЗАКОННЫХ ИНТЕРЕСОВ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЕЙ

Предпринимательская деятельность может осуществляться гражданином, выступающим в качестве индивидуального предпринимателя, или участника коммерческой организации. Гражданин может заниматься предпринимательской деятельностью и одновременно быть наемным работником. Предпринимателям предоставляется экономическая свобода, включающая свободу выбора, вида и формы предпринимательской деятельности. Создавая коммерческую организацию, необходимо выбрать организационно - правовую форму из того перечня, который был предусмотрен действующим законодательством РФ. В данной ситуации потенциальный бизнесмен сам выбирает из данного перечня именно такую форму, которая является самой приемлемой, она должна обеспечивать успешное достижение всех поставленных целей. Причем очень важно, чтобы предприниматель имел правосубъектность. Он должен будет надлежащим образом зарегистрировать свою предпринимательскую деятельность, в установленном законом порядке. В определенных случаях у него должна иметься специальная лицензия, которая будет давать ему право на осуществление определенных видов хозяйственной деятельности. Положениями действующего законодательства предусмотрена уголовная ответственность за осуществление виновными лицами незаконной предпринимательской деятельности (ст. 171 УК РФ).

Что касается правосубъектности предпринимателя, то в данном случае необходимо понимать наличие у него дееспособности, а также правоспособности. Требования, касающиеся осуществления обязательной

государственной регистрации, касаются не только индивидуального предпринимателя, но и частного предприятия (юридического лица), потому что данная процедура дает возможность осуществлять надлежащий учет всех субъектов предпринимательства, а также проводить систематический контроль над их предпринимательской деятельностью, при этом, будут обеспечиваться, в первую очередь, интересы кредиторов. По мере осуществления данной процедуры лицу выдается соответствующее свидетельство, этот документ будет доказывать наличие у него соответствующего статуса.

Теперь необходимо будет более подробно проанализировать основные права субъектов предпринимательской деятельности [13, с. 83]:

Первое право субъекта предпринимательской деятельности - это наличие у него объективной возможности вести данную деятельность на равных началах;

Второе право субъекта предпринимательской деятельности – это право продавать собственную продукцию на всей в целом территории государства;

Третье право субъекта предпринимательской деятельности – это право требовать создания таких правовых условий, которые будут давать возможность полноценного обеспечения выполнения всех принципов современной национальной экономики;

Четвертое право субъекта предпринимательской деятельности - это право данного субъекта на независимое ценообразование;

Пятое право субъекта предпринимательской деятельности – это право выбора данным субъектом места нахождения (места проживания);

Шестое право субъекта предпринимательской деятельности – это право на свободу конкуренции;

Седьмое право субъекта предпринимательской деятельности – это право иметь любое имущество, которое необходимо данному субъекту для осуществления своей деятельности (это может быть производственное

оборудование, участники земли, различные строения, сооружения, и так далее);

Восьмое право субъекта предпринимательской деятельности – это право частных предприятий (юридических лиц) вести хозяйственную деятельность в соответствии с определенными в Уставе целями.

Названные нами права субъекта предпринимательской деятельности могут ограничиваться положениями нормативно-правовых актов федерального уровня. Обязанность данного субъекта – это нечто иное как мера ограничения его хозяйственной свободы, которая, в свою очередь, ограничивается за счет установления определенных законодательных запретов (или требований). Она нужна в тех целях, чтобы можно было установить правомерность поведения представителя бизнеса. Правовые запреты в отношении субъекта предпринимательской деятельности определяют границы реализации его прав. Кроме того, установленные правовые запреты обязывают данного субъекта воздержаться от осуществления им тех или иных действий. Правовые требования, установленные в отношении субъекта предпринимательской деятельности, указывают на его действия, которые ему необходимо будет осуществить не только в интересах своей страны, но еще и в интересах всего в целом гражданского общества.

Оспариваемые (нарушенные) права и законные интересы представителей современного бизнеса защищаются всевозможными способами. Здесь ведется речь о мерах принудительного характера, предусмотренных в действующем законодательстве, за счет них осуществляется полное восстановление тех или иных прав субъекта предпринимательской деятельности, а также производится соответствующее воздействие на нарушителя действующего закона.

Законные интересы и права данных субъектов охраняются в настоящее время абсолютно всеми правовыми отраслями. Положения нормативно-правовых актов способствуют оптимальному осуществлению

предпринимательской деятельности на территории Российской Федерации. Когда имеет место угроза посягательства на законные интересы и права субъекта предпринимательской деятельности, либо, когда его деятельность кем-либо нарушается на незаконных основаниях, то тогда начинают использоваться определенные правовые способы защиты современных предпринимателей Российской Федерации. Осуществляется восстановление всех нарушенных законных интересов и прав представителей современного бизнеса, и, таким образом, становится возможным дальнейшее продолжение ими своей хозяйственной деятельности.

Защита оспоренных либо нарушенных прав субъектов предпринимательской деятельности, согласно ст. 11 ГК РФ [3], может производиться судом, третейским либо арбитражным судом. Кроме того, возможно ее осуществление и в административном порядке (такие случаи были предусмотрены действующим законодательством РФ). Мы знаем, что действующим законом был установлен правовой режим предпринимательской деятельности в Российской Федерации. Его неотъемлемый элемент – это система правовых способов защиты законных интересов и прав субъектов указанной выше деятельности.

Рассмотрим основные задачи, решение которых должно быть обеспечено установленным законодательством правовым режимом предпринимательской деятельности (чтобы обеспечить эффективную и надежную защиту законных интересов и прав субъектов предпринимательской деятельности):

Первая задача - это установление определенных санкций для всех виновных лиц, которые нарушают интересы и права субъектов бизнеса (очень важно наличие обширного перечня таких санкций, они должны предусматривать все виды ответственности правонарушителей, которые посягают на охраняемые законом интересы и права субъектов предпринимательской деятельности);

Вторая задача - меры, направленные на обеспечение надежной защиты законных интересов и прав субъектов бизнеса должны быть оперативными;

Третья задача - это установление общего запрета для создания тех или иных препятствий для осуществления предпринимателем законной хозяйственной деятельности;

Четвертая задача - это восстановление имущественного положения субъекта бизнеса, чьи законные интересы и права оказались нарушенными, и так далее.

В литературных источниках все существующие ныне способы правовой защиты законных интересов и прав предпринимателей группируются следующим образом: первая группа - это материально-правовые способы правовой защиты законных интересов и прав предпринимателей; вторая группа - это процессуальные способы правовой защиты законных интересов и прав предпринимателей. Что касается процессуальных способов правовой защиты законных интересов и прав предпринимателей, то они, в свою очередь, могут быть подразделены по следующим основным критериям: первый классификационный критерий – это цели защиты законных интересов и прав предпринимателей, второй классификационный критерий – это разновидности властных актов, третий классификационный критерий – это характер осуществляемой процессуальной деятельности, и, наконец, самый последний, четвертый классификационный критерий – это юрисдикционные структуры (органы).

В ст. 12 ГК РФ была определена совокупность гражданско-правовых мер защиты законных интересов и прав предпринимателей, например:

- признание права субъекта предпринимательской деятельности;
- самозащита права субъекта предпринимательской деятельности;
- изменение (либо прекращение) правоотношений;
- взыскание неустойки;
- возмещение всех причиненных предпринимателю убытков, и так далее.

К формам внесудебной защиты законных интересов и прав субъектов предпринимательской деятельности необходимо будет отнести следующие

1. Осуществление нотариальной защиты.

2. Осуществление третейского разбирательства. Стороны передают спор на рассмотрение третейскому суду. Третейское разбирательство может осуществляться следующими способами:

а) в предпринимательский договор включается специальная третейская оговорка;

б) заключается отдельное соглашение о передаче спора на разрешение третейскому суду.

Что касается момента вступления решения данного суда в свою силу, то это следующий день после дня вынесения данного решения.

Тем не менее, другой порядок был установлен для вступления в силу таких решений, которые были приняты международным коммерческим арбитражем. Его решения вступают в свою силу со следующего дня после истечения срока по подаче ходатайства, касающегося отмены решения (необходимо, чтобы такое ходатайство, касающееся отмены решения подавалась не позднее, чем за три месяца со дня получения судебного решения).

Иск оставляется без рассмотрения, если был не соблюден досудебный (претензионный) порядок урегулирования спора, определенный договором либо законом.

3. Претензионный (досудебный) порядок разрешения споров. В том случае, если для определенной категории споров законом федерального уровня или договором был предусмотрен досудебный порядок их разрешения, то на рассмотрение арбитражного суда спор может передаваться только после соблюдения этого порядка (п. 5 ст. 4 АПК РФ). [2]

Так, в Гражданском кодексе содержится положение, в соответствии с которым требование в части изменения или расторжения договора может быть заявлено в судебный орган лишь после отказа второй стороны на такое

предложение или после неполучения ответа в установленные сроки (п. 2 ст. 452 ГК РФ). [3]

Нужно учитывать обязательность для истца досудебного (претензионного) порядка урегулирования споров лишь в таких случаях, которые предусмотрены в федеральном законе или в договоре. Если же досудебный (претензионный) порядок предусмотрен правилами, положениями и иными подзаконными актами, то тогда для сторон обязательным не является его соблюдение. Вместе с тем, если он был предусмотрен договором, то необходимо, чтобы в договоре содержалась четкая запись об установлении этого порядка.

Тем не менее, законодателем делается исключение из общего правила, касающегося применения данного порядка: на третье лицо, заявляющее самостоятельное требование относительно предмета возникшего спора, не будет распространяться обязанность соблюдать такой порядок даже в том случае, если это предусмотрено в федеральном законе или в договоре для этой категории споров (статья 50 Арбитражного процессуального кодекса).

Иск оставляется без рассмотрения при несоблюдении претензионного (досудебного) порядка разрешения спора с ответчиком, определенного в законе или в договоре (п. 2 ст. 148 АПК РФ). [2]

4. Использование процедуры медиации. Услугами посредников (медиаторов) можно воспользоваться также и в той ситуации, если между сторонами имеет место спор по факту, и если намечается возникновение, либо уже произошло возникновение спора о праве, а также, когда спор о праве был передан уже на рассмотрение арбитражному или третейскому суду. Использовать согласительную процедуру (процедуру примирения) вполне допустимо и на стадии предварительных переговоров, когда гражданское правоотношение еще не связывает стороны, и в случае возникновения тех или иных трений в ходе их сотрудничества.

Итак, под защитой прав предпринимателей понимается совокупность нормативно установленных мер по восстановлению или признанию

нарушенных или оспариваемых прав и интересов их обладателей, которые осуществляются в определенных формах, определенными способами, в законодательно определенных границах, с применением к нарушителям мер юридической ответственности, а также механизма по практической реализации этих мер.

Формы защиты прав предпринимателей делятся на судебные и внесудебные.

Способы защиты прав предпринимателей - это материально-правовые и процессуальные механизмы, закрепленные на законодательном уровне, имеющие принудительный характер. Цель применения таких мер состоит в признании (либо восстановлении) нарушенных (либо оспариваемых) прав субъекта предпринимательской деятельности. Вследствие применения таких действий осуществляется определенное воздействие на нарушителей законных прав.

ГЛАВА 2. ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВАЯ ЗАЩИТА ПРАВ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЯ В СУДЕ

2.1 ЗАЩИТА ПРАВ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЕЙ В АРБИТРАЖНОМ СУДЕ

Защита прав и охраняемых законом интересов предпринимателей осуществляется преимущественно в судебном порядке. Большинство экономических споров рассматривается арбитражными судами, являющимися составными звеньями судебной системы РФ.

В настоящее время арбитражные суды формируются и осуществляют свою деятельность на основании Федерального конституционного закона от 28.04.1995 № 1-ФКЗ «Об арбитражных судах в Российской Федерации», а порядок рассмотрения споров арбитражными судами регламентирован АПК РФ. Согласно статье 2 АПК РФ, задачами арбитражных судов являются:

1) защита нарушенных или оспариваемых прав и законных интересов лиц, осуществляющих предпринимательскую и иную экономическую деятельность, а также прав и законных интересов РФ, субъектов РФ, муниципальных образований в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности;

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.

Система арбитражных судов включает в себя:

- арбитражные суды округов;
- арбитражные апелляционные суды;

- арбитражные суды первой инстанции в регионах РФ (арбитражные суды субъектов Российской Федерации);
- специализированные арбитражные суды.

С учетом особенностей споров в субъектах РФ создаются соответствующие судебные коллегии Арбитражных судов субъектов РФ.

Рассмотрение споров в арбитражных судах осуществляется в соответствии с установленной законом подведомственностью. Под подведомственностью понимается как разграничение компетенции между различными органами, так и круг дел к ней отнесенных (ее составляющих), в частности, устанавливающий пределы компетенции судебных органов в области разрешения дел.

К подведомственности арбитражного суда отнесены экономические споры, возникающие из гражданских, административных и иных правоотношений между юридическими лицами, гражданами - индивидуальными предпринимателями, между РФ и субъектами РФ, между субъектами РФ.

В соответствии со статьей 22 АПК РФ, рассмотрению в арбитражных судах подлежат споры:

- между юридическими лицами, ИП;
- между РФ и субъектами РФ, между субъектами РФ.

К экономическим спорам, подлежащим рассмотрению в арбитражном суде, относятся:

- разногласия по договорам, заключение которых предусмотрено законом;
- об изменении условий и расторжении договоров;
- о неисполнении и ненадлежащем исполнении обязательств;
- о признании права собственности;
- об истребовании собственником или иным законным владельцем имущества из чужого незаконного владения;

- о нарушении права собственности и иного вещного права, не связанного с лишением владения;
- возмещение убытков;
- о защите чести, достоинства и деловой репутации;
- о признании недействительными несоответствующих закону ненормативных актов государственных органов, органов местного самоуправления и иных органов, нарушающих права и законные интересы физических и юридических лиц;
- о признании не подлежащими исполнению исполнительных документов, по которым взыскание производится в бесспорном (безакцептном) порядке.

Таким образом, при решении вопроса о подведомственности дел арбитражному суду необходимо наличие двух названных выше критериев: характера правоотношения и субъектного состава их участников.

Организации, не являющиеся юридическими лицами, имеют право на обращение с исками в арбитражный суд лишь в тех случаях, которые были прямо предусмотрены в законодательстве.

К примеру, в практической жизни зачастую происходят такие ситуации, когда не само юридическое лицо обращается с иском о защите законных интересов и прав, а его обособленное структурное подразделение в связи с выданной ему доверенностью. В этой ситуации необходимо учитывать, что по этим делам в качестве истца выступает не структурное подразделение, а само юридическое лицо, в чьих интересах данное подразделение действует.

У реорганизованной либо вновь созданной организации есть право на обжалование в арбитражном судебном органе решения регистрационного органа, касающегося отказа в регистрации или их уклонения от осуществления регистрации.

Правоспособность юридических лиц наступает с момента осуществления их государственной регистрации, исходя из этого, что данные

организации юридическими лицами не являются, тем не менее, имеют право на обращение в арбитражный суд (ст. 49, ст. 51 ГК РФ, п. 1 ст. 33 АПК РФ).

То же самое касается и граждан, еще не обладающих статусом индивидуального предпринимателя, когда данные граждане обращаются с исковым заявлением, касающимся обжалования отказа в государственной регистрации (пункт 1 статья 33 АПК РФ).

В предусмотренных законодательством случаях государственные органы, местные органы и другие органы могут обратиться в защиту общественных и государственных интересов. Такое право не будет ставиться в зависимость от наличия у указанных выше органов статуса ИП.

Итак, Арбитражный суд является государственным органом, специально созданным для рассмотрения и разрешения экономических споров между предприятиями, учреждениями, организациями, являющимися юридическими лицами, и гражданами, осуществляющими предпринимательскую деятельность без образования юридического лица и имеющими статус предпринимателя

2.2 ЗАЩИТА ПРАВ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЕЙ ТРЕТЕЙСКИМИ СУДАМИ

Защита нарушенных или оспариваемых прав субъектов предпринимательской деятельности может осуществляться третейскими судами, которые являются альтернативой арбитражным судам и судам общей юрисдикции.

В отличие от арбитражных судов, третейские суды обеспечивают стороны некоторыми преимуществами, в числе которых могут быть выделены следующие: во-первых, это специализация во всех вопросах, которые непосредственным образом связаны с реальными взаимоотношениями участников спора, во-вторых, это конфиденциальность, в-третьих, это доверительность. В данном случае осуществляется

максимально полное осуществление такого очень важного принципа, как состязательность участников спора.

Современные авторы весьма детально определяют сущность такого понятия, как третейские суды [27, с. 173]. Ими в настоящее время являются негосударственные самодеятельные суды, осуществляющие разрешение конфликта, имеющего место между его участниками. Стороны самостоятельно избирают такие суды. Спор, возникший между сторонами, в данном случае разрешается третьими лицами, при этом обязательный момент в данном случае – это наличие обоюдного согласия от участников возникшего конфликта. Основная цель здесь состоит в разрешении имеющихся между сторонами споров, а также в обеспечении добровольного исполнения ими тех или иных обязательств.

Ранее такие суды учреждались в некоторых государствах в целях урегулирования внешнеэкономических конфликтов, появлявшихся между представителями бизнеса, являющимися резидентами разных стран мира. Потом они начали создаваться в целях урегулирования хозяйственных конфликтов, появляющихся между предпринимателями в сфере внутренних отношений. Нужно сказать о том, что весьма активно учреждаться и развиваться третейские суды начали также и в Российской Федерации.

Заметим, что в правовом регулировании их работы, с момента вступления в свою силу АПК РФ, произошли некоторые достаточно значительные изменения. Теперь на любой из стадий уже идущего судебного процесса новый АПК РФ [2] позволяет сторонам передавать возникший между ними спор на разрешение рассматриваемого нами суда.

Этот суд может принимать к рассмотрению лишь такие споры, возникшие между сторонами, которые вытекают непосредственным образом из гражданских правовых отношений.

Таким образом, предметом разбирательства в третейском суде не будет являться такой спор между двумя противоборствующими сторонами, возникновение которого непосредственным образом произошло из

административных, а также других правоотношений. Их подведомственность является существенно более узкой, в отличие, к примеру, от всех других судебных инстанций в Российской Федерации.

Третейские суды имеют в настоящее время очень большое значение в эффективном урегулировании ими различных внешнеэкономических споров.

Порядок учреждения и деятельности международных коммерческих арбитражных судов предусмотрен Законом РФ «О международном коммерческом арбитраже» от 07.07.1993 № 5338-1.

Временным положением о третейском суде для разрешения экономических споров предусмотрено создание третейских судов двух видов - для рассмотрения конкретного спора и постоянно действующих третейских судов.

Стоит сказать также о том, что состав третейского суда определяется самостоятельно участниками возникшего спора. Кроме того, они сами устанавливают процедуру предстоящего судебного разбирательства. Вместе с тем стороны существующего спора сами определяют правила, согласно которым будет осуществляться урегулирование соответствующих конфликтов.

Постоянно действующие третейские суды образуются и функционируют иначе, они создаются торговыми палатами, биржами, объединениями, предприятиями, учреждениями и организациями.

О создании постоянно действующего третейского суда должен быть поставлен в известность арбитражный суд субъекта РФ, на территории которого расположен постоянно действующий третейский суд. Постоянно действующие третейские суды разрешают споры в соответствии с правовыми актами в форме положений, правил и иных нормативных документов, определяющих порядок предъявления исков и рассмотрения споров.

Процедуры принятия исковых заявлений, возбуждения дел, другие процессуальные правила деятельности данных третейских судов во многом сходны с процессуальными нормами АПК РФ. В случае не урегулирования

каких-либо вопросов в собственных документах третейский суд и участвующие в деле стороны руководствуются нормами законодательства, в частности Временным положением о третейском суде для разрешения экономических споров. При передаче спора в постоянно действующий третейский суд стороны назначают третейских судей в порядке, установленном правилами этого суда.

В третейский суд по соглашению сторон третейского разбирательства может передаваться любой спор, который вытекает из гражданских правоотношений. Спор может быть передан на разрешение третейского суда при наличии заключенного между сторонами третейского соглашения, которое касается всех или определенных споров, возникших или могущих возникнуть между сторонами в связи с конкретными правоотношениями. Третейское соглашение заключается только в письменной форме, как в виде отдельного документа, так и путем включения его в документ, подписанный сторонами. При передаче спора в постоянно действующий третейский суд его правила рассматриваются в качестве неотъемлемой части третейского соглашения, если стороны не договорились об ином. Сторона обращается в третейский суд с иском заявлением.

Если в третейском соглашении не предусмотрено, что решение третейского суда является окончательным, то оно может быть оспорено участвующими в деле сторонами путем подачи заявления в компетентный суд в течение трех месяцев со дня получения его стороной, подавшей заявление.

Решение третейского суда исполняется добровольно в порядке и сроки, которые установлены в данном решении. Принудительное исполнение решения третейского суда осуществляется по правилам исполнительного производства на основе выданного арбитражным судом исполнительного листа.

Таким образом, третейский суд - это негосударственный орган, рассматривающий гражданско-правовые споры по соглашению спорящих сторон.

Третейский суд обладает рядом преимуществ перед другими судами, разрешающими гражданско-правовые споры, к ним относятся: более высокая степень доверия сторон к назначаемым арбитрам, простота и оперативность процедуры разбирательства, относительно низкие судебные издержки.

Активный процесс создания третейских судов был связан с приходом на рынок частного капитала бирж, банков, риелторских и страховых компаний. Все это поставило на повестку дня вопрос об образовании постоянно действующих третейских судов, компетентных в разрешении споров в данной сфере. Рост и становление третейских судов шли, прежде всего, за счет работы судов, разрешающих споры лишь определенного круга обращающихся в них лиц. В основном это относится к банковской и биржевой сфере. В частности, был создан третейский суд Ассоциации российских банков (АРБ), третейский суд при Межбанковском финансовом доме для разрешения споров, связанных со спецификой межбанковской деятельности.

Таким образом, Третейский суд является одним из способов разрешения спора между предпринимателями, т.к. в основу его деятельности положен принцип добровольного обращения в данную инстанцию и добровольного исполнения решения (помимо случаев обращением за исполнительным листом при неисполнении решения). Третейские суды также отличаются тем, что могут создаваться для разрешения конкретного спора или быть постоянно функционирующим органом. Обращение в третейский суд лишает возможности обращения в арбитражный суд, если есть действующее соглашение сторон.

2.3 ЗАЩИТА ПРАВ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЕЙ В СУДАХ ОБЩЕЙ ЮРИСДИКЦИИ

У предпринимателя, обнаружившего нарушение своих интересов и прав, есть право на непосредственное обращение в суд и на получение защиты нарушенных имущественных интересов и прав на протяжении всего срока исковой давности или в некоторых случаях по истечении данного срока, если заинтересованная сторона не заявит о применении института исковой давности (гл. 12 ГК РФ).

Досудебный (претензионный) порядок урегулирования хозяйственных споров должен предшествовать обращению субъекта предпринимательской деятельности в суд за защитой нарушенных прав, в той ситуации, если данный порядок предусмотрен договором сторон или установлен в федеральном законе для этой категории споров.

Суд, которому подведомственно дело субъекта предпринимательской деятельности – арбитражному суду или суду общей юрисдикции, выбирается исходя из следующего:

- 1) экономический характер спора,
- 2) субъектный состав лиц, принимающих свое участие в деле.

В суде общей юрисдикции рассматриваются споры, в частности, связанные с предпринимательской деятельностью:

- о восстановлении прав по утраченным ценным бумагам на предъявителя или ордерным ценным бумагам;
- заявления граждан и организаций на неправомерные действия и решения органа государственного управления и должностного лица, считающих, что их права и свободы нарушены.

В судах общей юрисдикции осуществляется рассмотрение требований индивидуальных предпринимателей и юридических лиц о признании незаконными действий государственных чиновников, нарушающих законные интересы и права.

Исходя из правил судебного процесса, исковое заявление подает истец или представитель истца по месту нахождения ответчика.

У искового заявления нет какой-то типовой, единой формы. Однако, согласно ГПК РФ, исковое заявление подается в письменной форме. Исковое заявление, направляемое в суд общей юрисдикции, должно содержать следующую информацию [4]:

- наименование судебной инстанции, в которую подается иск;
- наименование истца, место нахождения истца (если им является юридическое лицо) / место жительства истца (если им является гражданин); если исковое заявление подается представителем истца - наименование представителя истца, адрес представителя истца;
- наименование ответчика, место нахождения ответчика (если им является юридическое лицо) / место жительства ответчика (если им является гражданин);
- обстоятельства, на которых истцом основываются свои требования, и доказательства, которые подтверждают изложенные им обстоятельства;
- требования истца;
- перечень прилагаемых к иску документов;
- цена иска, в том случае, если он подлежит оценке.

Заявление подписывается истцом или его представителем.

Если исковое заявление подписывает представитель истца, то тогда к нему прилагают доверенность, подтверждающую полномочия представителя истца на предъявление искового заявления. Истец в одном исковом заявлении имеет право объединить несколько требований одновременно, которые связаны друг с другом.

Исковое заявление может подать заявитель или представитель заявителя (адвокат) в суд непосредственно (на приеме у судьи или в канцелярию) или исковое заявление может быть направлено в суд по почте (при помощи заказного или ценного отправления с уведомлением о вручении).

Копию иска направляют ответчику, который имеет право на представление суду отзыва на иск, в нем он вправе обосновывать отклонение выдвигаемых в отношении него исковых требований, руководствуясь доказательствами и делая ссылку на законы и на другие нормативно-правовые акты. Вместе с тем, до момента принятия судебного решения по делу у ответчика есть право на предъявление к истцу встречного иска.

В судах общей юрисдикции дело должно быть рассмотрено в срок, который не должен превышать два месяца со дня поступления иска в судебный орган. При этом дела юридических лиц ведутся их органами и представителями (адвокатами), а индивидуальный предприниматель может вести дело лично или тоже через своего представителя. Полномочия адвоката оформляются ордером юридической консультации, представителей - доверенностью.

На стороны процесса возлагается обязанность по доказыванию обстоятельств спора (дела). Доказательствами могут являться: письменная документация, показания свидетелей, экспертные заключения, вещественные предметы, объяснения иных лиц, и так далее, т.е. любая законно полученная информация, на основании которой судом определяется отсутствие либо наличие обстоятельств, обосновывающих возражения и требования лиц, которые участвуют в судебном процессе.

Суд, по заявлению участвующего в деле лица, имеет право на принятие мер по обеспечению иска, в той ситуации, если непринятие данных мер затрудняет, либо делает невозможным исполнение судебного акта. В качестве таких мер могут выступать:

- запрет ответчику на совершение определенных действий;
- наложение ареста на принадлежащее ответчику имущество либо денежные средства;
- приостановление продажи имущества при предъявлении искового заявления об освобождении его от ареста;

- приостановление взысканий по исполнительному либо другому документу, оспариваемому истцом, по которому взыскание осуществляется в безакцептном (бесспорном) порядке;

- запрет другим лицам на совершение определенных действий, касающихся предмета спора.

По мере окончания рассмотрения спора судом выносится решение о полном или частичном удовлетворении искового заявления или об отказе в удовлетворении искового заявления. Такое решение вступает в свою силу через один месяц со дня его принятия.

На решения судов по исковым заявлениям в установленном порядке могут подаваться апелляционные жалобы, а после того, как соответствующая апелляционная жалоба будет рассмотрена, возможна подача кассационной жалобы в окружной арбитражный суд. Все дальнейшие возможности защиты прав субъекта предпринимательской деятельности сопряжены с подачей заявления в Арбитражный Суд и Генпрокуратуру Российской Федерации о принесении в порядке надзора протеста на постановления и решения арбитражных судов, вступившие в законную силу.

Таким образом, в процессе предпринимательской деятельности на территории РФ могут возникать следующие споры иностранных инвесторов и предприятий с иностранными инвестициями:

- с государственными органами РФ, организациями - юридическими лицами и гражданами-предпринимателями;

- между самими инвесторами и предприятиями с иностранными инвестициями;

- между участниками предприятия с иностранными инвестициями и самим таким предприятием.

Так, суд общей юрисдикции (исключительная подсудность) рассматривает дела о праве на недвижимое имущество, находящееся на территории РФ, дела по спорам, возникающим из договора перевозки, если перевозчики находятся на территории РФ (ст. 403 ГПК РФ).

ГЛАВА 3. СОВЕРШЕНСТВОВАНИЕ МЕХАНИЗМА ЗАЩИТЫ ПРАВ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЕЙ

3.1 АЛЬТЕРНАТИВНАЯ ПРОЦЕДУРА УРЕГУЛИРОВАНИЯ СПОРОВ С УЧАСТИЕМ ПОСРЕДНИКА (ПРОЦЕДУРА МЕДИАЦИИ)

Наряду с возможностью обращения в арбитражные либо третейские суды в целях урегулирования разногласий из договорных и иных гражданско-правовых отношений, которые возникают в ходе осуществления коммерческой и предпринимательской деятельности, есть также и ряд иных возможностей.

Для их обозначения используют такое достаточно распространенное понятие, как «альтернативное разрешение споров». В первую очередь, среди этих способов необходимо выделить посредничество.

Посредничество рассматривается с точки зрения такой процедуры, в ходе которой осуществляется добровольное разрешение участниками возникшего конфликта при непосредственном содействии какого-то нейтрального субъекта (который выступает в качестве посредника). Необходимо подчеркнуть здесь, что этот субъект не принимает решение за участников возникшего конфликта. Посредник только лишь содействует в изыскании сторонами оптимального для них урегулирования возникшего спора. Это может осуществляться, к примеру, за счет ознакомления участников спора с теми или иными представленными материалами, или, к примеру, могут высказываться разного рода рекомендации по возможному разрешению конфликта между ними, и так далее. Итак, решение по разрешению возникшего конфликта, будут принимать сами его участники, тем не менее, при обязательном содействии нейтрального лица.

Посредничество в настоящее время приобретает на международной арене очень большую популярность.

Большую роль в настоящее время играют механизмы саморегулирования. В данном случае определенные лица могут сами

устанавливать правила поведения, а также производить самостоятельный контроль над выполнением всех установленных ими правил. Российская Федерация делегирует в настоящее время некоторые имеющиеся у нее полномочия различным общественным институтам. Как нам показывает опыт очень многих западных государств, разрешение правовых конфликтов непосредственным образом относится к одной из данных сфер.

Необходимо сказать о всеобщем отказе (как показывают результаты судебных реформ, осуществленных в конце 20 столетия во многих европейских государствах) от «государственного патернализма» и о непосредственном переходе к «плюралистическому подходу».

ФЦП «Развитие судебной системы России на 2013 - 2020 г.г.» закрепила идею внедрения примирительных процедур как важного приоритетного направления совершенствования судоустройства.

В Стратегии развития финансового рынка РФ на период до 2020 г. (которая была утверждена Распоряжением Правительства РФ от 29.12. 2008 года № 2043-р) говорится о необходимости оказания поддержки внесудебным формам урегулирования корпоративных споров.

С 01 января 2011 года вступил в силу ФЗ «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)». Этот федеральный закон регламентирует общественные отношения, сопряженные с использованием процедуры медиации к таким конфликтам, которые появляются из гражданских правоотношений, в частности, такие конфликты появляются в силу ведения предпринимательской, а также какой-то другой коммерческой (хозяйственной) деятельности. Кроме того, этот закон федерального уровня регламентирует общественные отношения, сопряженные с использованием процедуры медиации к таким конфликтам, которые появляются из семейных, а также трудовых правоотношений. Его основное предназначение состоит в следующем: во-первых, гармонизировать общественные отношения; во-вторых, сформировать этику делового оборота, и так далее.

К коллективным трудовым спорам рассматриваемая нами процедура не применяется. Кроме того, она не будет применяться в той ситуации, когда возникшие конфликты касаются публичных интересов, либо интересов и прав третьих лиц, которые в данной процедуре не принимают своего непосредственного участия. [30, с. 143]

Медиация, как отмечают исследователи и практикующие специалисты, способна кардинально изменить современное правосудие. Такая процедура способна, по большому счету, изменить сложившийся моральный климат в нашем государстве в лучшую сторону. Специальные посредники помогут сторонам конфликта оказаться по одну сторону барьера и забыть старые неприятности.

Даже в современном уголовном судопроизводстве имеют место такие процедуры, которые в определенной мере аналогичны медиации (невзирая на такой факт, что положения рассматриваемого нами законодательного акта не применимы к уголовно-правовым, а также административным отношениям). Скажем, в качестве таких процедур выступает в настоящее время досудебное соглашение о сотрудничестве и др.

На сегодняшний день медиация представляет собой процедуру, имеющую примирительный характер. В ней участникам спора оказывается содействие третьей стороной, которая является беспристрастным участником данной процедуры. Участники возникшего конфликта нацелены на достижение консенсуса [56]. Они сообща осуществляют разработку соответствующего решения, которое будет удовлетворять ту и другую сторону.

Данная процедура базируется на таком важном принципе, как «победа - победа». Между тем, нужно подчеркнуть, что каждая судебная инстанция, в свою очередь, руководствуется в своей деятельности таким принципом, как «победа - проигрыш». Работа медиатора направлена на то, чтобы оказать участникам конфликта необходимое содействие. Право в медиации применяется в качестве некоторого ориентира в тех целях, чтобы

принимаемые участниками спора решения, не выходили за те рамки, которые были очерчены положениями действующего законодательства.

Сегодня для осуществления данной процедуры очень часто привлекаются такие структуры (учреждения), чья деятельность напрямую связана по обеспечением организации данной процедуры. В нашей стране образовано на сегодняшний день приблизительно сорок организаций, проводящих и обеспечивающих проведение процедуры медиации (например, «Медиатор ДВ» (общество с ограниченной ответственностью - город Хабаровск), «Лига медиаторов Поволжья» (город Казань), а также многие другие организации [56].

Деятельность лица, осуществляющего эту процедуру, предпринимательской не является. У него нет права представлять ту или иную сторону, предоставлять данной стороне определенную помощь (к примеру, правовую, консультационную, и так далее).

Его деятельность может вестись и на непрофессиональной основе (совершеннолетними субъектами, не имеющими судимости), и на профессиональной основе (субъектами, старше 25 летнего возраста, которые имеют диплом о ВПО, а также которыми был в обязательном порядке пройден специальный учебный курс).

Программа профессионального обучения данных специалистов была утверждена в официальном порядке Минобразованием Российской Федерации.

Такая учебная программа реализуется лишь по очной форме. Она включает в себя следующие основные учебные курсы: первый курс профессиональной подготовки медиаторов - базовый, второй курс профессиональной подготовки медиаторов – изучение специфики применения данной процедуры, третий курс данной программы – это осуществление подготовки тренеров медиаторов. По мере окончания всех трех курсов данной программы организуется экзамен для медиаторов. Лица, успешно прошедшие это обучение получают специализированный документ,

которые подтверждает факт повышения ими уровня своей профессиональной квалификации.

Специалисты, которые прошли базовый курс данной программы, имеют право на осуществление этой деятельности на профессиональной основе. При этом они не смогут преподавать медиацию. Специфика практического применения данной процедуры (то есть, процедуры медиации) изучается обучающимися на следующем учебном курсе этой программы. По мере завершения данного курса обучающиеся получают соответствующую специальность широкого профиля. Что касается третьего, самого последнего курса рассматриваемой нами программы, то в случае успешного его прохождения специалисты получают право на преподавание базового курса профессиональной подготовки медиаторов.

По большому счету, срок данной программы, направленной на профессиональную подготовку медиаторов, составляет около 5 лет. По мере успешного прохождения этой программы организуется итоговая аттестация. В случае успешного его прохождения соответствующие лица получают документ, который подтверждает факт осуществления ими своей профессиональной переподготовки. Имея на руках данный документ, специалисты в полной мере могут осуществлять анализируемую нами деятельность, кроме того, они могут успешно преподавать медиацию. Руководствуясь этой программой, учреждения, обучающие данных специалистов, активно подготавливают специальные образовательные программы в данном направлении.

Не разрешается проведение рекламы услуг тех специалистов, которыми не была пройдена соответствующая подготовка. Рассмотрим, чем данная процедура отличается от судебного разбирательства:

Первая отличительная черта - начало судебного разбирательства возможно против воли той или другой стороны, процедура медиации, напротив, предполагает лишь добровольность;

Вторая отличительная черта - судья соответствующим образом назначается, медиатор соответствующим образом выбирается;

Третья отличительная черта - судья имеет определенный круг властных полномочий, медиатор же таковыми не обладает, он только оказывает свое непосредственное содействие выработке сторонами спора совместного решения;

Четвертая отличительная черта - судебному разбирательству присуща формализация и долговременность его осуществления, процедура медиации, наоборот, осуществляется в ускоренном темпе и характеризуется неформальностью;

Пятая отличительная черта - судебное разбирательство - это публичное разбирательство, вместе с тем, медиация является конфиденциальной;

Шестая отличительная черта – судебное разбирательство базируется на состязательности участников спора, процедура медиация, в свою очередь, базируется на их тесном и взаимном сотрудничестве.

По мере окончания медиации стороны заключают друг с другом соответствующее медиативное соглашение.

Максимальные сроки осуществления данной процедуры установлены в соответствующих нормативно-правовых актах РФ: они составляют сто восемьдесят дней.

Основные преимущества данной процедуры:

Первое преимущество процедуры медиации - это ее приватность - в ходе осуществления этой процедуры присутствуют лишь конфликтующие между собой участники, и посредник.

Второе преимущество процедуры медиации - это ее эффективность - компромисс, достигнутый участниками спора, может обеспечить абсолютное его урегулирование. Все договоренности между участниками урегулированного конфликта, исполняются намного чаще, нежели решения, вынесенные судебной инстанцией.

Третье преимущество процедуры медиации - это ее экономичность - расходы на эту процедуру являются значительно меньшими, нежели затраты на проведение судебного разбирательства. При заключении участниками урегулированного спора мирового соглашения будет подлежать возврату пятьдесят процентов государственной пошлины.

Четвертое преимущество процедуры медиации - это ее конфиденциальность.

Пятое преимущество процедуры медиации - это ее экономия времени и оперативность проведения данной процедуры - иногда на разрешение конфликта уходит всего несколько часов.

Шестое преимущество процедуры медиации - это защита «слабой» стороны возникшего спора.

Седьмое преимущество процедуры медиации - это выбор медиатора - участники возникшего спора могут сами выбрать медиатора.

Восьмое преимущество процедуры медиации - участники возникшего спора сами находят компромисс, в сравнении с судебным процессом - в данном случае соответствующее судебное решение выносится судебной инстанцией.

Девятое преимущество процедуры медиации - это сотрудничество и атмосфера доверия.

Десятое преимущество процедуры медиации - это сохранение либо восстановление деловых взаимоотношений.

Одиннадцатое преимущество процедуры медиации - это нацеленность на интересы участников спора - применение медиации дает возможность удовлетворить реальные интересы, имеющиеся у участников спора.

Таким образом, процедура медиации в отечественной правовой системе представляет собой деятельность, которая используется в дополнение к структуре правосудия и осуществляется за пределами судопроизводства. Процедура медиации осуществляется за рамками процесса, а медиатор в свою очередь не является процессуальным лицом. Процедура проведения

медиации имеет достаточную проработанность юристами, психологами, социологами и не требует процессуальной регламентации. Судьи в свою очередь также заинтересованы в применении медиации и заключается это в следующем: заключив медиативное соглашение прекращается производство по делу; определение о прекращении дела не обжалуется в суды вышестоящих инстанции; предотвращается подача встречного иска, ввиду добровольного исполнения медиативного соглашения не возбуждается исполнительное производство.

3.2 НАПРАВЛЕНИЯ СОВЕРШЕНСТВОВАНИЯ МЕХАНИЗМА ЗАЩИТЫ ПРАВ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЕЙ

На современном этапе развития российской экономики субъекты предпринимательской деятельности нуждаются в создании условий, которые бы обеспечили им возможность нормального развития в условиях взаимного партнерства и сотрудничества с государством.

Тем не менее, в отношениях между органами публичной власти и предпринимательскими структурами имеется большое количество существенных проблем, в частности, таких, которые имеют юридический характер. В том числе, они проявляются в недостаточном разграничении способов государственного управления. Некоторые из таких проблем обуславливаются односторонним использованием определенных методов государственного влияния.

Вместе с тем, в системе методов государственного влияния на российскую предпринимательскую сферу имеются свои недостатки. Вследствие этого, далеко не во всех случаях соразмерно объективным условиям и общественным потребностям корректируется объем и характер государственного регулирования: от существенного ограничения самостоятельности субъектов предпринимательской деятельности до самоустранения государства из некоторых сегментов рынка.

В своем современном значении проблема защиты прав предпринимателя возникла сравнительно недавно, но за короткое время она стала весьма актуальной.

Это наглядно проявляется в деятельности субъектов малого предпринимательства, в отношении которых механизм обеспечения законности исполняет чаще всего свою карательную функцию и недостаточно осуществляет охранительную. Сложившийся в настоящее время правопорядок сдерживает предпринимательскую активность, препятствует развитию не только малого и среднего бизнеса, но и крупным промышленникам и предпринимателям.

В некоторых случаях защита прав и интересов субъектов предпринимательской деятельности оказывается недостаточно эффективной из-за сложности применения частноправовых конструкций к отношениям, воспринимаемым в качестве исключительно публично-правовых. С точки зрения обеспечения принципа законности в сфере предпринимательской деятельности острой проблемой остается соблюдение законодательства органами исполнительной власти и их должностными лицами. [55] Как показывает анализ правоприменительной, в том числе судебной практики, нарушения требований закона, обусловленные различными субъективными и объективными причинами, нередко встречаются в деятельности указанных органов.

Сегодня многочисленные административные барьеры нарушают права предпринимателей: они встречаются при регистрации предприятий, лицензировании видов деятельности, выделении производственных и торговых помещений, осуществлении контрольно-ревизионных функций контрольно-надзорными органами, многочисленных проверок производственной деятельности. Как отмечается в литературе, каждый десятый рубль тратится предпринимателями на преодоление административных барьеров. Ученые утверждают, что «муниципальная администрация может не только стимулировать деятельность малых

предприятий кредитными и налоговыми льготами, но и влиять на них с помощью штрафов и других наказаний». Не остаются незамеченными и другие проявления взаимоотношений публичной власти и предпринимателей. Например, «...поведение предпринимателей находится в диапазоне от безропотного выполнения воли администрации (включая произвол чиновников) до пассивного сопротивления (включая неуплату налогов)». [55]

Поддержка и защита предпринимательства - важнейшая приоритетная задача, стоящая перед российским государством и обществом. В настоящее время она не получила удовлетворительного решения. Законодательство о защите прав предпринимателей еще весьма несовершенно, нормативные акты в этой области правового регулирования принимаются, реализуются и применяются без системного учета заложенных Конституцией РФ принципов регулирования предпринимательской деятельности, без анализа и оценки последствий их воздействия на состояние и развитие предпринимательских отношений.

В процессе поддержки и защиты предпринимательства существуют две серьезные проблемы.

Первая заключается в том, что зарубежные принципы законодательного решения вопросов правового обеспечения предпринимательства, а порой и целые институты, переносятся на российскую почву без учета её специфических особенностей, национальных, политических и экономических условий.

Вторая проблема связана с тем, что, практически, не изучается и не используется богатейший опыт законодательства России XVIII - начала XX вв., когда уделялось большое внимание, прежде всего, стимулированию частного капитала и был накоплен большой поучительный опыт и традиции в развитии предпринимательства. Их изучение, анализ и осмысление могут принести большую пользу при разработке новых нормативных актов. Кроме того, следует проследить эволюцию современных оценок зарубежными

исследователями нынешнего этапа реформ в России, а также проанализировать коррективы их взглядов.

Закрепляющий соответствующий субинститут Федеральный закон «О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля» от 26.12.2008 № 294-ФЗ, посвященный защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля, в перспективе должен составлять основу законодательства о защите прав предпринимательских структур, однако в настоящее время сфера его действия неоправданно ограничена и вне пределов его действия остается ряд важных разновидностей контроля и надзора.

В связи с этим в литературе [48, с. 214] предложен вариант двухэтапного совершенствования законодательной базы о защите прав предпринимателей в ходе контроля (надзора). На первом этапе целесообразно распространить принципы такого контроля и надзора, сформулированные в Федеральном законе № 294-ФЗ от 26.12.2008 г., на все их разновидности.

На втором этапе следовало бы принять единый закон, в котором наряду с положениями, общими для всех видов контроля (надзора), была бы отражена специфика отдельных его видов.

Правовой механизм, обеспечивающий принятие контрольными органами решений о проведении внеплановых выездных проверок, по-прежнему предоставляет слишком широкий простор для организации таких проверок. Последние, могут быть назначены, в т.ч. по обращениям граждан о нарушении любых прав потребителей. В работе С.В. Пылина [47, с. 491] предложено ограничить возможность проведения проверок данного вида сообщениями граждан о грубых нарушениях их прав как потребителей под условием обязательного согласования внеплановой проверки с органами прокуратуры.

В целях повышения уровня правовой защищенности такого нематериального блага субъектов предпринимательской деятельности, как деловая репутация, предлагается внести дополнение в п. 1 ст. 22 ФЗ № 294 от 26.12.2008, указав, что вред, причиненный юридическим лицам, индивидуальным предпринимателям вследствие неправомерных действий (бездействия) должностных лиц органа государственного контроля (надзора), органа муниципального контроля подлежит возмещению, включая как упущенную выгоду (неполученный доход), так и компенсацию за вред, причиненный деловой репутации юридического лица, индивидуального предпринимателя, за счет средств соответствующих бюджетов.

Необходимо включить в состав органов ТПП специальные структурные подразделения, занимающиеся представлением и защитой интересов предпринимателей, и внести соответствующие изменения в Закон РФ от 07.07.1993 № 5340-1 (ред. от 30.12.2015) «О торгово-промышленных палатах в Российской Федерации».

Обеспечение правовых гарантий защиты прав предпринимателей возможно и путем введения системы представления отдельных функций адвокатской деятельности нотариусам, предоставляющие право нотариусам представлять интересы предпринимателей перед третьими лицами и внесения соответствующих изменений в Основы законодательства РФ о нотариате.

В Европе, например, в Германии, в отличие от России, ряд функций по поддержке предпринимательства передан саморегулируемым организациям частного бизнеса (палаты ремесленников и торгово-промышленные). Каждая из этих палат объединяет предприятия определённых отраслей. Кроме того, палаты защищают интересы своих членов в спорах с муниципальными, земельными и федеральными властями. Создание подобных органов в России, как представляется, позволило бы максимально разгрузить судебную систему, при этом значительно улучшится качество принимаемых судебных решений.

Весьма полезным для совершенствования российского законодательства в области защиты прав предпринимателей представляется опыт работы финансовых судов и Федерального патентного суда Германии. В этих судах осуществляется особая форма административного судопроизводства, заключающаяся в рассмотрении дел по искам к финансовым, налоговым и таможенным органам, а также по защите авторских прав.

В процессе реформирования российского законодательства, представляется весьма полезным опыт Германии по участию прокуроров в совершенствовании законодательства на уровне Бундестага (парламент ФРГ), Ландтага (парламент земель) и муниципальных общин, которые каждый на своём уровне в пределах предоставленной компетенции принимает законы и иные нормативно-правовые акты.

Таким образом, прокуроры Германии имеют возможность обеспечить компетентную разработку законопроекта до его окончательного принятия, а не делать протесты на уже принятые законы.

Анализ отечественного законодательства, связанного с ограничениями на занятие предпринимательской деятельности, позволил выявить недостатки ФЗ «О государственной гражданской службе РФ».

Федеральный закон «О защите конкуренции» от 26.07.2006 № 135-ФЗ запретил государственным служащим осуществление предпринимательской деятельности лично или через доверенных лиц.

Федеральный закон «О государственной гражданской службе Российской Федерации» от 27.07.2004 № 79-ФЗ также содержит в себе запрет на то, чтобы специалисты государственной гражданской службы (государственные служащие) вели указанный вид деятельности. ФЗ «О государственной гражданской службе РФ» не был предусмотрен запрет на ведение предпринимательской деятельности работниками государственной гражданской службы через доверенных лиц. Таким образом, необходимо осуществить законодательное устранение всех без исключения

противоречий, которые на сегодняшний день имеют место в правовом регулировании указанной выше деятельности.

Итак, на современном этапе развития рыночных отношений в России необходимо совершенствование механизма защиты прав предпринимателей. Направления такого совершенствования заключаются в комплексной разработке теоретических, правовых и организационных вопросов создания государственной системы поддержки и юридической защиты предпринимательства. Разработка новой отечественной концепции предпринимательства насущно необходима и своевременна, равно как и создание нормативной базы, разработка целевых программ и определение роли и места, конкретных государственных и правовых институтов, в том числе вышедшего на качественно новый уровень института российской адвокатуры, в системе других защитных институтов гражданского общества и правового государства.

3.3 УПОЛНОМОЧЕННЫЙ ПО ЗАЩИТЕ ПРАВ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЕЙ

Одним из достижений направлений совершенствования механизма защиты прав предпринимателей послужило введение должности уполномоченного по защите прав предпринимателей. Это назначаемый Президентом РФ государственный гражданский служащий, который отвечает за организацию работы по внесудебному восстановлению нарушенных государственными органами прав бизнесменов, урегулированию возникающих споров между бизнесом и органами власти. С введением данного института - института омбудсмана, в России открыто специальное направление, связанное с защитой прав и интересов предпринимателей, что должно улучшить ситуацию в рассматриваемой сфере.

Этим государственным служащим, назначаемым лично Президентом РФ, организуется работа по защите законных прав субъектов предпринимательской деятельности. Если свои нарушенные права

предприниматель пробует восстановить во внесудебном порядке, если субъект предпринимательской деятельности пострадал от действий органов государственной власти, если возникновение спора произошло между средним и малым предпринимательством и органами публичной власти, то тогда у бизнесмена есть право на обращение к Уполномоченному по защите прав предпринимателей.

Владимиром Владимировичем Путиным, Президентом РФ, 22 июня 2012 года был подписан указ об учреждении данной должности. Главой государства на эту должность был назначен Борис Титов - глава партии «Деловая Россия». Аппарат Уполномоченного по защите законных прав субъектов предпринимательской деятельности располагается в Администрации Президента РФ. Также был сформирован Аппарат Уполномоченного при Общественной палате.

Борис Титов был назначен на должность Уполномоченного президента по защите прав субъектов предпринимательской деятельности не просто по выбору главы государства, но еще и на основе результатов опроса представителей общероссийских предпринимательских организаций. За Бориса Титова предприниматели проголосовали в связи с его заслугами в политике и экономике страны.

В своей деятельности, многим предпринимателям приходится сталкиваться с противодействием, оказываемым недобросовестными работниками государственных и муниципальных органов и подразделений. Отметим, что проявляться это может в следующем: необоснованные проверки, недопущение к государственным конкурсам, попытки, при использовании служебного положения, отнять бизнес и тому подобное. Нередкими бывают случаи, когда предприниматель, прошедший все инстанции, судебные и иные правоохранительные органы, так и не находит поддержку по защите своих нарушенных прав. Против себя государственная машина работать, как правило, не может. И предпринимателю, получившему отказы на абсолютно всех уровнях системы, приходится обращаться к

представителям высших государственных органов власти – к главе государства. Тем не менее, начиная с 2012 г., возник новый способ защиты предпринимателями собственных прав в спорах с органами власти – они могут обратиться к Уполномоченному по защите прав субъектов предпринимательской деятельности при Президенте Российской Федерации.

Федеральный закон, изданный в следующем году, касался уже не только одной должности общероссийского бизнесомбудсмена, но и региональных уполномоченных по защите законных прав представителей бизнеса в российских регионах. Деятельность уполномоченного по правам предпринимателей в России и правовые основы деятельности региональных бизнесомбудсменов регулируются Федеральным законом от 07.05.2013 № 78-ФЗ «Об уполномоченных по защите прав предпринимателей в РФ».

По своему объему указанный выше федеральный закон является небольшим. Этот федеральный законодательный акт включает в себя лишь 11 статей, тем не менее, им были осуществлены уже достаточно весомые изменения в регулирование хозяйственных аспектов Российской Федерации. В полномочия уполномоченных по защите законных прав субъектов предпринимательской деятельности в РФ, прежде всего, включается рассмотрение жалоб, подаваемых представителями российского бизнеса, а также принятие по таким жалобам соответствующих решений. В том случае, если бизнесомбудсмен посчитает объективными доводы, представляемые субъектом предпринимательской деятельности, то тогда им будут осуществлены все необходимые действия по обеспечению защиты законных прав представителей бизнеса (такие действия уполномоченных по защите законных прав субъектов предпринимательской деятельности в РФ предусматриваются положениями действующего законодательства). В том числе, уполномоченный по защите законных прав субъектов предпринимательской деятельности направляет в соответствующий орган государственной власти соответствующий документ, в котором обозначаются меры, которые должностные лица данного органа должны

будут предпринять в целях восстановления нарушенных прав субъекта предпринимательской деятельности. Кроме того, уполномоченный по защите законных прав субъектов предпринимательской деятельности может подать в соответствующую структуру жалобу по поводу обжалования в суде нормативно-правовых актов или решений органов государственной власти, которыми были нарушены права предпринимателей.

Законом установлено, что региональными законодательными актами в российских регионах могут открываться должности региональных уполномоченных.

Во многих развитых государствах мира объем государственного вмешательства в хозяйственную и общественную сферу носит в большей мере косвенный характер. В то же время, пример нашей страны наглядно свидетельствует о чрезмерном вмешательстве органов публичной власти в работу субъектов бизнеса. Настолько существенное вмешательство со стороны государства зачастую осуществляется в форме достаточно существенного давления, которое оказывается теми или иными должностными лицами на современных предпринимателей. [53]

Целью, а также основным критерием эффективности государственной политики в правовой сфере является, как отмечают многие авторы, правовой статус человека и гражданина Российской Федерации, а также его социально-экономическое положение. [53]

Рассмотрим, из каких основных структурных элементов состоит в настоящее время защита свобод и прав граждан: первый элемент - это обеспечение защиты трудовых правоотношений, второй элемент - это обеспечение социальной защиты граждан Российской Федерации, третий элемент - это обеспечение защиты граждан Российской Федерации от безработицы, четвертый элемент - это обеспечение защиты несовершеннолетних граждан Российской Федерации и представителей российской молодежи, и так далее. [53] Таким образом, становится очевидной необходимость обеспечения защиты представителей

современного бизнеса, ведь от них в существенной мере зависит сегодня социально-экономическое благополучие всего в целом гражданского общества Российской Федерации. Причем заметим, что эффективную политику в данном направлении должна проводить, в первую очередь, правоохранительная система Российской Федерации.

Конечно же, в настоящее время нельзя вести речь о высокой эффективности функционирования указанной выше системы. Следовательно, достаточно спорным является на сегодняшний день универсализм отдельных, активно функционирующих в РФ, институтов защиты прав населения. Таким образом, судебный контроль в настоящее время просто не в силах обеспечить надлежащую охрану населения Российской Федерации от противозаконных действий со стороны должностных лиц органов государственной власти. [50, с. 119] Вместе с тем, в литературных источниках отмечается, что должность Уполномоченного по правам человека непосредственным образом дополняет имеющиеся на сегодняшний день у Российской Федерации средства защиты свобод и прав граждан. [50, с. 120]

Что касается самой основной задачи деятельности таких уполномоченных, то она состоит в следующем: они должны контролировать, чтобы действия должностных лиц органов публичной власти были законными и справедливыми. Иначе говоря, уполномоченные по правам человека должны защищать законные права граждан, которым пришлось пострадать от противоправных действий со стороны должностных лиц органов публичной власти. Его целенаправленная деятельность, имеющая правозащитный характер, это очень важная его задача (в чем и состоит самое основное отличие уполномоченного по правам человека от других органов правопорядка, в первую очередь, от судебных инстанций и органов прокуратуры Российской Федерации). Однако, несмотря на свой публично-правовой статус, Уполномоченный по правам, одновременно выступает посредником между государством и обществом и защищает как публичные, так и частные интересы.

Если рассмотреть компетенцию Уполномоченного по правам человека, то становится очевидным следующий факт: далеко не всегда он может эффективно решать свои задачи, которые непосредственным образом были на него возложены. В частности, это связано с наличием большого множества причин, которые имеют организационный характер. Достаточно интересным является такое обстоятельство, что современная судебная практика Российской Федерации руководствуется следующим: Уполномоченный по правам человека не может принимать государственно-властные решения, которые напрямую касаются законных свобод и законных прав населения Российской Федерации или которые образуют достаточно существенные препятствия для успешной реализации таких свобод и прав населения. Таким образом, данных полномочий нет и у персонала этого института. [53]

Учреждение Уполномоченного по защите законных прав субъектов предпринимательской деятельности обусловлено необходимостью активного преодоления коррупции в бизнесе со стороны государственных чиновников, ослабления бюрократического давления, максимально полного устранения различных административных барьеров. Современные предприниматели все эти и другие проблемы не в состоянии разрешить самостоятельно. Деятельность Уполномоченного по защите законных прав предпринимателей существенно дополняет имеющиеся на сегодняшний день у Российской Федерации средства защиты их интересов и прав. Кроме того, деятельность Уполномоченного по защите законных прав предпринимателей не приводит к необходимости пересмотра компетенции органов публичной власти. Тем не менее, вместе с тем, очевидным является такое обстоятельство, что деятельность этого института в отдельных ситуациях имеет публичный характер. Это обуславливается тем, что она напрямую сопряжена с осуществлением, Уполномоченным по защите законных прав предпринимателей правозащитных функций, а они, конечно же, характеризуются наличием у них публичного характера. Таким образом,

осуществление публичных функций очень часто может быть возложено на любые государственные структуры, в частности, на муниципальные органы власти в Российской Федерации. Что касается Уполномоченного, то его в данном случае и можно рассматривать с точки зрения такой публично-правовой структуры, на которую было возложено осуществление отдельных правозащитных функций, которые носят публичный характер.

Основная задача Уполномоченного по защите законных прав субъектов предпринимательской деятельности состоит в обеспечении защиты их интересов и прав на всей территории России и в других государствах мира. Вместе с тем, Уполномоченный по защите законных прав субъектов предпринимательской деятельности выполняет также и контрольную функцию. В первую очередь, речь идет о проведении контроля Уполномоченным за соблюдением законных прав и интересов представителей бизнес среды должностными лицами государственных и муниципальных органов власти. Вместе с тем, существует такая тенденция, что проблемы бизнесменов с должностными лицами потихоньку переходят в отношения внутри самого предпринимательского сообщества. Исходя из имеющихся за последние годы данных, можно сделать вывод, что свыше пятидесяти процентов жалоб, направляемых Уполномоченному по защите законных прав субъектов предпринимательской деятельности, связаны с нарушением личных свобод и прав. В то же время, достаточно интересными являются данные, которые характеризуют содержание обращений современных бизнесменов (семьдесят - восемьдесят процентов), которые преимущественно демонстрируют конфликты субъектов предпринимательской деятельности не с должностными лицами, а друг с другом. Это, в свою очередь, тоже может свидетельствовать об очень низкой культуре представителей сегодняшнего бизнеса, а также о невысоком уровне этики современного предпринимательского сообщества.

Организационно-правовой статус Уполномоченного по защите законных прав субъектов предпринимательской деятельности, структура

Уполномоченного по защите законных прав субъектов предпринимательской деятельности - это достаточно проблемная сторона в обеспечении правозащитной деятельности данного института. Так, согласно пункту 3 статьи 37 Федерального конституционного закона от 26.02.1997 № 1-ФКЗ (ред. от 31.01.2016) «Об Уполномоченном по правам человека в Российской Федерации» Уполномоченный и его рабочий аппарат являются государственным органом с правом юридического лица, имеющим расчетный и иные счета, печать и бланки со своим наименованием и с изображением Государственного герба Российской Федерации. Региональное законодательство в этой части нередко дублирует положения федерального законодателя.

Рассмотрим теперь, какие существуют запреты и ограничения в деятельности рассматриваемого нами института.

Ограничения, сопряженные с его деятельностью, обуславливаются отсутствием у Уполномоченного по защите законных прав субъектов предпринимательской деятельности права занимать некоторые должности государственной службы Российской Федерации. Также Уполномоченный по защите законных прав субъектов предпринимательской деятельности не может входить в состав Совета Федерации ФС РФ. Уполномоченный по защите законных прав субъектов предпринимательской деятельности не может являться депутатом Госдумы. Вместе с тем, Уполномоченный по защите законных прав субъектов предпринимательской деятельности не может являться депутатом законодательного органа региональной власти. Также, согласно законодательству (пункт 5 статья 1 Закона № 78-ФЗ), ему запрещено осуществлять какую-то иную деятельность, которая не соответствует имеющемуся у него статусу. Все такие ограничения и запреты в деятельности Уполномоченного по защите законных прав субъектов предпринимательской деятельности обуславливаются требованиями не допустить конфликт интересов. Кроме того, все указанные выше

ограничения и запреты направлены на пресечение тех или иных коррупциогенных явлений в деятельности данного субъекта.

Правовое положение Уполномоченного по защите законных прав субъектов предпринимательской деятельности в регионе Российской Федерации, главные задачи его деятельности, а также его функционал определяются соответствующим региональным законом, исходя из правовых норм, которые были предусмотрены в пункте 3 статье 9 Закона № 78-ФЗ.

«Пилотным» проектом в сфере узаконивания рассматриваемого нами института в некоторых регионах Российской Федерации является Областной закон «Об Уполномоченном по защите прав предпринимателей в Ростовской области» № 1146-ЗС от 30.07. 2013 года. Этот закон субъекта Российской Федерации разрабатывался на основе положений, предусмотренных в Законе № 78-ФЗ. Вместе с тем во многих других регионах Российской Федерации осуществляется активная подготовка проектов аналогичных региональных законов. В том числе, это следующие регионы Российской Федерации: Кировская область, Мурманская область, Удмуртская Республика, и так далее. В то же время, долговременное отсутствие унифицированных требований, которые должны выдвигаться к законодательной основе деятельности Уполномоченных по защите законных прав субъектов предпринимательской деятельности в субъектах Российской Федерации, повлекло за собой следующее: Уполномоченные по защите законных прав субъектов предпринимательской деятельности в некоторых субъектах Российской Федерации назначались и осуществляли свою деятельность согласно актам региональных органов. В том числе, был назначен на должность Уполномоченный в Волгоградской области.

По завершении календарного года Уполномоченный по защите законных прав субъектов предпринимательской деятельности в регионе РФ должен в обязательном порядке проинформировать федерального Уполномоченного по защите законных прав субъектов предпринимательской деятельности в Российской Федерации о результатах своей работы.

Региональный уполномоченный должен в обязательном порядке проинформировать об условиях осуществления рассматриваемой нами деятельности в соответствующем регионе РФ. Кроме того, согласно пункту 6 статьи 10 Закона № 78-ФЗ региональным Уполномоченным должны быть представлены конструктивные предложения федеральному Уполномоченному о совершенствовании правового положения представителей бизнеса.

Инструменты и механизмы деятельности Уполномоченного по защите прав предпринимателей в рамках установленной компетенции.

В ст. 5 и ст. 6 указанного выше федерального закона была представлена достаточно обширная совокупность инструментов, которые Уполномоченный по защите законных прав субъектов предпринимательской деятельности должен использовать в своей деятельности. Данный перечень предусматривает следующие права Уполномоченного по защите законных прав субъектов предпринимательской деятельности:

Во-первых, Уполномоченный по защите законных прав субъектов предпринимательской деятельности может беспрепятственно посещать соответствующие государственные и муниципальные органы публичной власти.

Во-вторых, Уполномоченный по защите законных прав субъектов предпринимательской деятельности может получать от соответствующих государственных и муниципальных органов публичной власти все необходимые для него сведения.

В-третьих, Уполномоченный по защите законных прав субъектов предпринимательской деятельности может обращаться в судебные инстанции со своими исковыми требованиями относительно признания недействительными решений и актов указанных выше органов.

В-четвертых, Уполномоченный по защите законных прав субъектов предпринимательской деятельности может обращаться в судебные

инстанции со своими исковыми требованиями относительно обеспечения защиты законных прав и интересов представителей бизнеса.

В-пятых, Уполномоченный по защите законных прав субъектов предпринимательской деятельности имеет право на обжалование решений и постановлений арбитражных судов.

В-шестых, Уполномоченный по защите законных прав субъектов предпринимательской деятельности может принимать свое участие в выездных проверках хозяйствующих субъектов Российской Федерации органами государственной власти.

В-восьмых, Уполномоченный по защите законных прав субъектов предпринимательской деятельности может направлять свои конструктивные предложения (главе государства и в Правительство Российской Федерации), связанные, к примеру, с отменой тех или иных НПА, которые регламентируют предпринимательскую деятельность, и так далее.

Деятельность уполномоченных по защите законных прав субъектов предпринимательской деятельности планируется расширить и повысить степень ее открытости для населения Российской Федерации за счет создания в нашей стране соответствующих структур, которые будут действовать на общественных началах (к примеру, это различные общественные и экспертные советы, и так далее). Членами таких рабочих групп должны быть должностные лица государственных и муниципальных органов, представители объединений граждан, представители бизнес-сообщества, и так далее. В данном случае будет обеспечено решение большого числа проблем, которые появляются в современной бизнесе. Вместе с тем необходимо, чтобы аппарат Уполномоченного по защите законных прав субъектов предпринимательской деятельности обеспечивал активное развитие различных институтов гражданского общества, которые нацелены на обеспечение защиты современных предпринимателей государственными органами. Таким образом, в настоящее время Уполномоченный по защите законных прав субъектов предпринимательской деятельности имеет право на

учреждение общественных приемных, специалисты которых представителям малого и среднего бизнеса будут предоставлять консультационные и информационные по различным вопросам их хозяйственной деятельности на территории Российской Федерации.

Уполномоченный по защите законных прав субъектов предпринимательской деятельности может назначать общественных представителей, которые будут осуществлять свою деятельность в рассматриваемой нами сфере на общественных началах. Согласно пункту 1 и пункту 2 статьи 7 Закона № 78-ФЗ, указанные выше субъекты должны будут осуществлять, как экспертные, так и представительские функции. Согласно пункту 3 статьи 11 Закона № 78-ФЗ, Уполномоченный по защите законных прав субъектов предпринимательской деятельности также должен определять порядок рассмотрения жалоб от представителей малого и среднего бизнеса, а также порядок принятия по ним соответствующих решений.

Сегодня в юридической науке весьма активно развивается тема придания ряду общественных объединений по опыту западных стран статуса специального «публичного юридического лица» в силу обладания рядом публичных функций. В качестве наглядного примера такого публичного юридического лица в сфере торговой деятельности выступают торгово-промышленные палаты (ТПП), в силу закона наделяемые правами на выполнение отдельных государственных функций. Вместе с тем, некоторые исследователи говорят об отсутствии на сегодняшний день существенных оснований для того, чтобы рассматривать торгово-промышленную палату как публичное ЮЛ в связи со следующим: осуществление торгово-промышленной палатой публичных функций является весьма ограниченным. Однако нужно подчеркнуть, что сам по себе статус торгово-промышленной палаты говорит о следующем: торгово-промышленная палата – это симбиоз частноправовых и публично-правовых начал.

Торгово-промышленная палата представляет интересы субъектов бизнес среды и осуществляет их защиту. В структуре торгово-промышленной палаты есть органы третейского урегулирования хозяйственных споров, которые возникают между субъектами предпринимательской деятельности. Практика работы торгово-промышленной палаты показывает, что они, прежде всего, нацелены на оказание помощи субъектам предпринимательской деятельности в активном развитии их бизнеса. Что же касается обеспечения надежной защиты законных интересов субъектов предпринимательской деятельности в отношениях с должностными лицами органов публичной власти, то это уже вторичная (не самая основная функция) торгово-промышленной палаты.

Итак, в настоящее время можно говорить о несовершенстве механизма защиты законных интересов и законных прав субъектов предпринимательской деятельности. Необходима комплексная разработка вопросов создания государственной поддержки и юридической защиты российского предпринимательства. Также в качестве направления такого совершенствования этого механизма является введение должности уполномоченного по защите прав предпринимателей, который назначается Президентом РФ, основные полномочия которого заключается организация работы по внесудебному восстановлению нарушенных предпринимателей и урегулирование правовых конфликтов, возникающих между государственными органами и предпринимателями. Введение этой должности значительно улучшило положение предпринимателей и предпринимательской деятельности в целом.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Таким образом, в результате проведенного исследования можно сделать следующие выводы.

Осуществляемые в нашей стране радикальные преобразования привели к существенным изменениям в социально-экономической сфере. На смену государственным предприятиям и колхозно-кооперативным хозяйствам пришли иные субъекты хозяйствования, которые стали создаваться на основе различных форм собственности и в различных организационно-правовых формах.

Предпринимательская деятельность - это 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.

Указанную выше деятельность регулирует в настоящее время следующая нормативно-правовая база:

- 1) законодательство РФ о предпринимательстве в Российской Федерации и о субъектах предпринимательской деятельности;
- 2) законодательство РФ о налоговой системе Российской Федерации;
- 3) законодательство РФ о приватизации имущества, находящегося в государственной и муниципальной собственности;
- 4) законодательство РФ о собственности;
- 5) законодательство РФ о свободе торговли в Российской Федерации и о свободе хозяйственных договоров;
- 6) законодательство РФ о либерализации ВЭД и о валютном регулировании;
- 7) законодательство РФ о банках и банковской деятельности;
- 8) законодательство РФ о российских и зарубежных инвестициях;
- 9) законодательство РФ о защите прав потребителей, и так далее.

Рыночная экономика, сложившаяся в настоящее время, не в состоянии автоматически регулировать всю совокупность происходящих в государстве процессов в интересах всего в целом населения. Современная рыночная экономика не способствует общественно справедливому распределению дохода, она не ориентирована на охрану природной среды, она вместе с тем не гарантирует законное право граждан государства на труд, и так далее. Предприниматели не стремятся вкладывать свои свободные денежные средства в низко прибыльные отрасли, даже не смотря на тот факт, что они являются жизненно необходимыми для современного гражданского общества.

Опыт большей части развитых государств мира демонстрирует, что развитие экономики не будет происходить в оптимальном режиме в том случае, если со стороны государства не создаются при этом максимально благоприятные условия. Длительное время продолжающийся в нашей стране кризис в значительной мере связан с недостаточным участием Российской Федерацией в осуществляемых в нашей стране экономических процессах. Нужно подчеркнуть, что наша страна в значительной мере не исполняет возложенные на нее экономические задачи. Необходимо сказать о том, что государственное влияние на национальную экономику (на народное хозяйство страны) происходит по нескольким направлениям. В данном случае очень активно используются всевозможные способы и формы:

- принятие мер, направленных на государственную поддержку предприятий МБ;
- осуществление государственных закупок и заказов;
- осуществление инвестиций в развитие транспортной сферы государства, энергетической сферы, и других сфер экономики;
- прогнозирование хозяйственного развития, и так далее.

В допустимых, объективно обусловленных пределах, регулирование экономических отношений может осуществляться и административными методами.

Эффективными методами административно-правового регулирования являются сертификация, стандартизация, метрология, установление различных социальных стандартов и, прежде всего, определение гарантированного минимума заработной платы, пособия по безработице и т.д.

Обеспечение надежной защиты интересов и прав представителей современного бизнеса – это одно из ключевых направлений государственного регулирования национальной экономики.

Чтобы предпринимательская деятельность эффективно и стремительно развивалась в государстве, очень важно, чтобы законные права субъектов малого, среднего и крупного бизнеса были признаны государством, а также, чтобы они надлежащим образом были задекларированы. Кроме того, не менее важной является обеспечение эффективной правовой защиты законных прав субъектов предпринимательской деятельности. Любое право гражданина Российской Федерации, в частности, это касается права гражданина Российской Федерации на осуществление предпринимательства, должно быть в достаточной степени обеспечено государством.

Очень важная задача в настоящее время заключается в обеспечении надежной охраны законных интересов и законных прав субъектов предпринимательской деятельности. Чтобы успешно разрешить указанную выше задачу нужно проведение в Российской Федерации ряда конкретных мер, которые, прежде всего, будут направлены на совершенствование механизма правовой защиты субъектов бизнеса. В первую очередь, необходимо совершенствование судебной защиты. Это обусловлено тем, что как раз данный институт выступает в настоящее время самым действенным средством восстановления прав рассматриваемых нами субъектов. Что касается плюсов судебного порядка правовой защиты законных интересов и прав предпринимателей, то они являются на сегодняшний день очевидными.

Необходимо совершенствование и иных способов такой защиты.

Современное понятие предпринимательства в России не отражает всей полноты общественных отношений выражаемых, словом предпринимательство.

Необходимым условием и важнейшей предпосылкой реального осуществления гражданами РФ конституционного права на занятие предпринимательской деятельностью является надежная правовая защита этих экономических прав. Очень значимую роль играет в данном случае максимально полное раскрытие содержания этого понятия.

Способы правовой защиты законных интересов и законных прав предпринимателей осуществляются в настоящее время при помощи «механизма защиты». Многие авторы в своих научных трудах рассматривают его с точки зрения процесса практического применения положений действующего законодательства, которые ориентированы на эффективное и полноценное восстановление нарушенных интересов и прав современных предпринимателей.

Что касается судебной защиты, то она в настоящее время является самой главной формой гражданско-правовой защиты законных прав субъектов российского бизнеса. Отметим, что осуществляется она, прежде всего, арбитражными судебными инстанциями. Очень важную роль играет в данном случае совершенствование их деятельности.

В условиях рыночной экономики возрастает роль и значение третейского разбирательства хозяйственных споров, одним из важных институтов рыночной экономики становятся третейские суды, достоинством которых является возможность обеспечить быстрое, компетентное и необремененное чрезмерными формальностями разбирательство споров между субъектами предпринимательской деятельности. Для использования их потенциала необходима комплексная правовая основа третейского разбирательства.

Альтернативной процедурой урегулирования «предпринимательских» споров является медиация, которая активно изучается российскими учеными.

В медиации еще более четко, чем в случае с третейскими судами проявляются приемы саморегулирования. Конечно, саморегулирование бизнеса - сложная и малоизученная категория. Вряд ли возможно в настоящее время сформулировать целостные концепции саморегулирования - пока нет серьезной практики, нет комплексных научных исследований. Стороны в соответствии с договором не просто приходят к принятию решения по их спору определенному лицу в рамках определенной процедуры. Стороны при медиации, реализуя свою правосубъектность и действуя в своих интересах, самостоятельно приходят к разрешению конфликта.