



УДК 346.14

## ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКАЯ ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ – КАК СФЕРА ВЗАИМОДЕЙСТВИЯ ЧАСТНОПРАВОВЫХ И ПУБЛИЧНО-ПРАВОВЫХ ИНТЕРЕСОВ И СРЕДСТВ РЕГУЛИРОВАНИЯ

**Н. Н. НАДЕЖИН***Белгородский юридический  
институт МВД России*

В статье рассматривается проблема соотношения частного правового и публично-правового методов регулирования предпринимательских правоотношений. Предлагается решение складывающихся в связи с этим проблем путем образования механизма сочетания частного и общественного интереса в предпринимательстве.

Ключевые слова: предпринимательское право, частно-правовые интересы, публично-правовые интересы, регулирование правоотношений.

В условиях усложняющихся экономических связей, возникает необходимость единого согласованного регулирования частноправовых и публично-правовых отношений в сфере экономики, что может быть достигнуто в рамках предпринимательского права<sup>1</sup>.

Практика сложилась таким образом, что в предпринимательской деятельности возникают вопросы по поводу специфики предпринимательского права с точки зрения деления права на частное и публичное.

Уяснение данной проблемы в значительной степени определяется общим подходом к соотношению частного и публичного права. В юридической литературе по этому поводу достаточно авторитетно утверждается, что «частное и публичное право во всех развитых правовых порядках продолжают существовать как две самостоятельные, независимые ветви правового регулирования, как два различных типа правового воздействия на общественные отношения»<sup>2</sup>. Далее подчеркивается, что «частное право по своей природе является единственно приемлемой формой нормального имущественного, в том числе предпринимательского, оборота»<sup>3</sup>.

Вместе с тем часто подчеркивается необходимость повышенного внимания к частному праву, ибо оно (наряду и в сочетании с правами человека) выражает основные процессы, связанные со становлением системы субъективных прав, открывающих гарантированный простор для собственной активной деятельности людей, их творчества, инициативы, дерзаний, предпринимчивого дела<sup>4</sup>.

В последние годы были высказаны и иные позиции. Так, Ю.А. Тихомиров пишет, что «в целом можно отметить бесспорное усиление роли публичного права в его новом виде в современных общественных процессах»<sup>5</sup>. Само экономическое законодательство целесообразно считать сферой тех отраслей, которые можно отнести к публичному праву<sup>6</sup>.

Интересной, с точки зрения анализа соотношения частных и публичных начал в правовом регулировании предпринимательской деятельности в соотношении признаков свободы предпринимательства и его социальной направленности, представляется позиция А.И. Голубничего. По мнению названного исследователя свобода предпринимательской деятельности, опосредуемая через нормы частного, преимущественно гражданского

<sup>1</sup> Ручкина, Г.Ф. Финансово-правовое регулирование предпринимательской деятельности в Российской Федерации: дис. ... д-ра юрид. наук / Г.Ф. Ручкина. Москва, 2004. – С. 499.

<sup>2</sup> Гражданское право: Учебник: В 2-х т. / Отв. ред. Е.А. Суханов. Т. 1. – М., 2000. – С. 4-18.

<sup>3</sup> Там же. – С. 19.

<sup>4</sup> Алексеев, С.С. Частное право: Научно-публицистический очерк / С.С. Алексеев. – М., 1999. – С. 32.

<sup>5</sup> Общая теория государства и права. Академический курс: В 2-х т. / Под ред. М.Н. Марченко. Т. 2. – М., 1998. – С. 255.

<sup>6</sup> Там же.





права, не является естественно абсолютной и корректируется публичным интересом и, соответственно, нормами публичного права. Потребность в такой коррекции обусловлена пониманием того, что сама по себе предпринимательская деятельность не является деятельностью социальной и без системного воздействия на нее со стороны публично-властного представителя общества – государства, таковой не будет, ибо содержание предпринимательской деятельности, ее конкретные проявления обусловлены основной целью – получением прибыли. То есть, применительно к данной сфере основной задачей государства является выстраивание системы отношений, при которых частные интересы синхронизируются посредством правового регулирования со спектром публичных интересов. При этом, уровень такой «синхронизации» определяется признанием приоритета общего блага, публичных интересов над интересами частными<sup>7</sup>.

В развитие обозначенных положений, отметим, что предпринимательская деятельность, основанная на началах свободы, законодателем вводится в рамки закона, гарантирующего права и интересы других лиц, то есть как в целом общества, так и его членов, в частности предпринимателей-конкурентов, наемных работников потребителей и т.п. В этой связи в целях обеспечения интересов отдельных общественных элементов разработки и принятия соответствующего законодательства и формирования механизма контроля его соблюдения создается система соответствующих государственных органов. К примеру, для обеспечения свободы конкуренции, основываясь на соответствующей нормативной базе, функционируют антимонопольные органы, в целях обеспечения защиты прав потребителей действует законодательство о защите прав потребителей и действуют соответствующие государственные органы, в целях обеспечения защиты прав работников действует трудовое законодательство.

Однако в целом представляется, что специфика предпринимательского права, правового регулирования предпринимательской деятельности, а также предпринимательского законодательства находит выражение в сочетании, взаимодействии частноправовых и публично-правовых интересов, частноправовых и публично-правовых средств, частноправовых и публично-правовых отношений. В этом и заключаются особенности предпринимательского права, правового регулирования предпринимательской деятельности с точки зрения деления права на частное и публичное.

При этих обстоятельствах можно с достоверностью утверждать, что специфика предпринимательского права, правового регулирования предпринимательской деятельности, а также предпринимательского законодательства должны находиться в сочетании, взаимодействии частноправовых и публично-правовых интересов, частноправовых и публично-правовых средств, частноправовых и публично-правовых отношений. В этом и заключаются особенности предпринимательского права, правового регулирования предпринимательской деятельности с точки зрения деления права на частное и публичное.

В этом плане являются плодотворными, применительно к хозяйственному праву, суждения В.К. Мамутовых: «Для содержания норм хозяйственного права характерно сочетание элементов публично-правового и частноправового характера. Такое различение норм носит эвристический, научно-классификационный характер, что не является отражением отраслевой структуры системы права и законодательства. Публично-правовые и частноправовые начала используются в различных отраслях права и законодательства. При этом дискуссионно само понятие частного права в применении к экономическим реалиям, ибо право, обеспечивая сочетание публичных и частных интересов, само выступает во многих случаях в роли публичного инструмента»<sup>8</sup>.

Складывается ситуация позитивного плана. Вряд ли допустимо отрицание дуализма в праве, ибо кажущиеся противоречия частного и публичного на самом деле являются фактором прогрессивного развития и одного и другого.

Схожая позиция излагается В.В. Лаптевым, который указывает на то, что сочетание частноправовых и публично-правовых начал характерно для хозяйственного (предпринимательского) права, охватывающего отношения, как по горизонтали, так и по вер-

<sup>7</sup> Голубничий, А.И. Предпринимательская деятельность как объект правового регулирования : дис. ... канд. юрид. наук. / А.И. Голубничий. – Москва, 2006. – С. 4-5.

<sup>8</sup> Хозяйственное право / Под ред. В.К. Мамутова. – М.: Изд-во РДЛ, 2004. – С. 22.





тикали. При этом в данной отрасли права в органическом единстве определяются правила осуществления и регулирования хозяйственной деятельности<sup>9</sup>.

Данные выводы подтверждаются содержанием нормативных актов, регулирующих отношения в различных сферах предпринимательской деятельности.

Согласно п.1 ч.2 ст. 28 ФЗ «О рекламе»<sup>10</sup> реклама банковских, страховых и иных финансовых услуг не должна содержать гарантии или обещания в будущем эффективности деятельности (доходности вложений), в том числе основанные на реальных показателях в прошлом, если такая эффективность деятельности (доходность вложений) не может быть определена на момент заключения соответствующего договора.

Подобным публично правовым ограничением, как отмечает В.И Крусс, право на предпринимательскую деятельность уже не регулируется, а ограничивается, и при том существенным (по сути, исключающим правоупотребление) образом. Бессмысленно предлагать совместные накопительные проекты (без которых невозможна инвестиционная и банковская деятельность), не говоря о предполагаемых доходах участников. Возможность разрешения противоречий между общей установкой на защиту интересов доверчивого потребителя и общим принципом экономической свободы предполагает обязывание рекламодателей сопровождать рекламу предупреждением о риске предпринимательской деятельности<sup>11</sup>.

В регулировании отношений, связанных с эмиссией ценных бумаг ФЗ «О рынке ценных бумаг»<sup>12</sup> устанавливается, что эмиссия это последовательность действий эмитента по размещению эмиссионных ценных бумаг. Она включает: принятие решения о размещении эмиссионных ценных бумаг; утверждение решения о выпуске (дополнительном выпуске) эмиссионных ценных бумаг; государственную регистрацию выпуска (дополнительного выпуска) эмиссионных ценных бумаг; размещение эмиссионных ценных бумаг; государственную регистрацию отчета об итогах выпуска (дополнительного выпуска) эмиссионных ценных бумаг. В случае регистрации проспекта ценных бумаг процедура дополняется несколькими этапами. Эмиссия ценных бумаг, лишь при размещении используется частноправовое средство регулирования – договор. Во всех остальных случаях применяются публично-правовые средства регулирования предпринимательских отношений: принятие решения, регистрация, раскрытие информации.

Предпринимательский оборот, по существу представляющий собой совокупность гражданско-правовых сделок в сфере предпринимательской деятельности, не может в большинстве случаев осуществляться без использования публично-правовых средств и форм. Так, в соответствии со ст. 46 закона «Об обществах с ограниченной ответственностью»<sup>13</sup> крупная сделка может быть заключена и является действительной лишь в случае принятия общим собранием участников решения о ее совершении, за исключением случаев, предусмотренных законом.

При реализации процедур банкротства тесно переплетаются частноправовые и публично-правовые средства. Так, при введении процедуры внешнего управления устанавливается мораторий на удовлетворение требований кредиторов, который является, бесспорно, публично-правовым средством. Можно сказать, что в целом вся процедура банкротства в широком понимании этого правового института есть публично-правовое средство регулирования отношений в сфере экономики.

Следует также иметь в виду особенности правового положения некоторых субъектов предпринимательской деятельности. Правоспособность ряда коммерческих организаций носит специальный характер, что определяется нормами публичного права. Так, кредитные организации в соответствии с Законом о банках не могут заниматься производственной, торговой и страховой деятельностью.

<sup>9</sup> Лаптев, В.В. Современные проблемы предпринимательского (хозяйственного) права // Предпринимательское право в XXI веке: преемственность и развитие / В.В. Лаптев. – М., 2002. – С. 5.

<sup>10</sup> О рекламе: Закон РФ // СЗ РФ, – 2006, – № 12, – Ст. 1232.

<sup>11</sup> Крусс, В.И. Концепция конституционного правоупотребления (Право на предпринимательскую деятельность) : дис. ... д-ра юрид. наук / В.И Крусс. Москва, 2004. – С. 258.

<sup>12</sup> О рынке ценных бумаг : Закон РФ // СЗ РФ. – 1996. – № 17. – Ст. 1918.

<sup>13</sup> Об обществах с ограниченной ответственностью: Федеральный закон РФ, 08.02.1998 № 14-ФЗ // СЗ РФ.- 1998. – № 7. – Ст. 785.





Существует множество иных примеров из сферы правового регулирования предпринимательской деятельности, свидетельствующих о тесном переплетении частных и публичных средств регулирования (рекламный бизнес, аудит и т.д.).

Из анализа вышеизложенных суждений и нормативного материала о соотношении частноправовых и публичных начал в регулировании предпринимательской деятельности в целом следует сделать вывод о признании юридической наукой, нормотворческой и правоприменительной практикой как наличия взаимодействия названных интересов, так и наличия проблемы взаимодействия частного и публичного в предпринимательстве. В наиболее крайней форме своего проявления данная проблема может выражаться в антагонизме частноправовых и публичных начал при нормативном регулировании предпринимательской деятельности.

Основываясь на том, что взаимодействие частного и публичного интереса в правовом регулировании предпринимательской деятельности должно быть направлено на достижение положительного эффекта обратимся к анализу суждений о путях преодоления противоречий начал частного и публичного в предпринимательстве. На наш взгляд решение данной проблемы должно основываться на построении модели сочетания частного и публичного в предпринимательстве, а, учитывая то, что предпринимательские отношения динамичны, речь должна идти о создании механизма сочетания частного и публичного начал в предпринимательстве и методе преодоления возникающих противоречий.

Все имеющиеся противоречия, как отмечает О.Н. Амвросова, возможно преодолеть в том случае, если в теоретико-правовой науке будет выработана концепция механизма сочетания частного и публичного в регулировании предпринимательской деятельности и эта концепция найдет воплощение на законодательном уровне. Под механизмом сочетания частно-правовых и публично-правовых интересов следует понимать систему определенных средств, частных и публичных методов, с помощью которых осуществляется правовое регулирование предпринимательских отношений. Само понимание предпринимательского права охватывает систему частно-правовых и публично-правовых методов регулирования предпринимательской деятельности<sup>14</sup>.

Следует отметить, что сама по себе модель (механизм) сочетания частного и общественного интереса в предпринимательстве обладает на наш взгляд важным свойством – динамичность применительно к конкретным историческим условиям хозяйствования в обществе.

Другой особенностью модели (механизма) сочетания частного и общественного интереса в предпринимательстве является характер закрепления правом отношений собственности, а конкретней отношений собственности частных лиц и собственности публичной на соответствующих исторических этапах.

Наиболее правильным подходом в выработке метода преодоления противоречий между частными и публичными составляющими предпринимательства на наш взгляд будет являться поход, позволяющий не разделять частноправовые и публичные составляющие регулирования предпринимательской деятельности, а напротив синхронизировать их на основе координации. Само понятие «координация» представляет собой процесс установления наиболее целесообразного согласования между какими либо действиями, процессами и явлениями.

Резюмируя освещение проблематики соотношения частноправовых и публичных начал в регулировании правовом предпринимательских отношений отметим, что особенность предпринимательской деятельности заключается в её осуществлении в среде взаимодействия индивидуального и общественного интересов. Соответственно предпринимательство осуществляется в сфере взаимопроникновения, столкновения, вплоть до антагонизма, публичноправовых и частноправовых регуляторов общественных отношений.

Для достижения единства и взаимодействия публично-правовых и частноправовых средства в теории предпринимательского права, с последующим законодательным закреплением должна быть выработан механизм сочетания частного и общественного интереса в предпринимательстве.

<sup>14</sup> Амвросова, О.Н. Становление и развитие отечественной науки хозяйственного (предпринимательского) права: историко-правовой анализ : дис. ... канд. юрид. наук / О.Н. Амвросова. – Краснодар, 2007. – С. 150.



Под механизмом сочетания частного и общественного интереса в предпринимательстве следует понимать динамичную, обусловленную социальными, экономическими и политическими приоритетами, существующими в обществе на определенном этапе его развития, а также основанную на доминирующих отношениях собственности как основы предпринимательской деятельности модель совмещения публичных и частных правовых регуляторов предпринимательской деятельности на основе метода координации.

#### Список литературы

1. Ручкина, Г.Ф. Финансово-правовое регулирование предпринимательской деятельности в Российской Федерации : дис. ... д-ра юрид. наук / Г.Ф. Ручкина. Москва, 2004.
2. Гражданское право: Учебник: В 2-х т. / Отв. ред. Е.А. Суханов. Т. 1. – М., 2000.
3. Алексеев, С.С. Частное право: Научно-публицистический очерк / С.С. Алексеев. – М., 1999.
4. Общая теория государства и права. Академический курс: В 2-х т. / Под ред. М.Н. Марченко. Т. 2. – М., 1998.
5. Голубничий, А.И. Предпринимательская деятельность как объект правового регулирования : дис. ... канд. юрид. наук. / А.И. Голубничий. – Москва, 2006.
6. Лаптев, В.В. Современные проблемы предпринимательского (хозяйственного) права // Предпринимательское право в XXI веке: преемственность и развитие / В.В. Лаптев. – М., 2002.
7. Крусс, В.И. Концепция конституционного правопользования (Право на предпринимательскую деятельность) : дис. ... д-ра юрид. наук / В.И. Крусс. Москва, 2004.
8. Амвросова, О.Н. Становление и развитие отечественной науки хозяйственного (предпринимательского) права: историко-правовой анализ : дис. ... канд. юрид. наук / О.Н. Амвросова. – Краснодар, 2007.

### **BUSINESS ACTIVITY AS A SPHERE OF INTERACTION OF PRIVATE AND PUBLIC LEGAL INTERESTS AND MEANS OF ADJUSTMENT**

**N. N. NADEZIN**

*Belgorod Law Institute  
of the Ministry of Internal  
Affairs of Russian*

*e-mail: ar\_shadow@mail.ru*

The article deals with the problem of correlation of private and public legal methods in adjustment of business legal relations. In this regard, the author offers the decision of these problems by formation of the mechanism to combine private and public interests in business.

Key words: business law, private legal interests, public legal interests, adjustment of legal relations.