

*Боков К.А. Понятие предпринимательской деятельности в гражданском законе и цивилистической доктрине // Академия педагогических идей «Новация». Серия: Студенческий научный вестник. – 2017. – № 12 (декабрь). – АРТ 540-эл. – 0,2 п.л. - URL: <http://akademnova.ru/page/875550>*

**РУБРИКА: ЮРИДИЧЕСКИЕ НАУКИ**

**УДК 347**

**Боков Кирилл Александрович**

Студент 2 курса Юридического факультета  
ФГБОУ ВО «Оренбургский государственный  
университет»

г. Оренбург, Российская Федерация  
e-mail: [bokoff.kirill98@yandex.ru](mailto:bokoff.kirill98@yandex.ru)

**ПОНЯТИЕ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ В  
ГРАЖДАНСКОМ ЗАКОНЕ И ЦИВИЛИСТИЧЕСКОЙ ДОКТРИНЕ**

*Аннотация:* В данной статье дается анализ понятия «предпринимательская деятельность». В статье доказывается необходимость разработки понятийного аппарата, усовершенствования гражданско-правовых категорий, к которым относится и такая категория как предпринимательская деятельность, которая закреплена в настоящее время в Гражданском кодексе.

*Ключевые слова:* гражданское право, предпринимательская деятельность, цивилистика, предприниматель, гражданское законодательство.

**Bokov Kirill Alexandrovich**

2<sup>nd</sup> year student of the Faculty of Law

FGBOU VO "ORENBURG STATE UNIVERSITY"

Orenburg, Russian Federation

## **THE CONCEPT OF ENTERPRISE ACTIVITY IN THE CIVIL LAW AND THE CIVILIST DOCTRINE**

Abstract: This article analyzes the concept of "entrepreneurial activity". The article proves the necessity of developing a conceptual apparatus, improvement of civil law categories, which includes such a category as entrepreneurial activity, which is currently fixed in the Civil Code.

Keywords: civil law, entrepreneurial activity, civilization, entrepreneur, civil law.

Предпринимательская деятельность – важный вид человеческой деятельности и сложной правовой категории. В Конституции Российской Федерации закреплено важное право «на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом, экономической деятельности» (ст. 34 Конституции) [1]. Из этого следует, что Конституция, являясь основным законом государства, определяет предпринимательскую деятельность составной частью деятельности экономической, однако легального определения предпринимательства не дает. Понятие «предпринимательская деятельность» впервые было предложено в ст. 1 Закона РСФСР «О предприятиях и предпринимательской деятельности» от 25.12.1990 г. Данный закон знаменовал важный этап развития гражданского

законодательства. В первом пункте закона, было установлено, что предпринимательская деятельность – это инициативная самостоятельная деятельность граждан и их объединений, которая направлена на получение прибыли. В пункте номер два отмечалось, что предпринимательская деятельность может осуществляться гражданами на свой страх и риск под имущественную ответственность в пределах, которые определены организационно-правовой формой предприятия. Однако стоит отметить, что из-за наличия формально-юридических ошибок в тексте закона, он был отменен.

После этого, понятие «предпринимательская деятельность» было закреплено в п. 1 ст. 2 Гражданского кодекса России. В соответствии с Гражданским кодексом, предпринимательская деятельность – это самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, которая направлена на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, которые зарегистрированы в установленном законом порядке [2].

В данных определениях предпринимательской деятельности видно, что законодатель сохранил неизменным только два признака предпринимательской деятельности – это самостоятельность и риск. Оставшиеся признаки в действующем Гражданском кодексе изложены подробнее.

Ученые-практики, которые занимаются изучением проблем предпринимательского права, предлагают ввести в определение дополнительные характеристики. Они хотят, чтобы данные характеристики способствовали конкретизации понятия и отражали суть его законодательного закрепления.

Представляя историческое направление, профессор Ю. Е. Булатецкий предложил определение предпринимательской деятельности. Ю. Е. Булатецкий указал, что предпринимательская деятельность – это общественно полезная деятельность членов общества и их союзов. Ученый считает необходимым ответить, что предпринимательская деятельность направлена на производство продукции, выполнение работ и оказание услуг с целью их реализации за плату в качестве товара. Важным Ю. Е. Булатецкий считает, что предпринимательство основано на соединении частных и публичных интересов, которые осуществляются профессионально [11, с. 2].

В свою очередь, профессор А. И. Агеев провел анализ литературы, которая касается предпринимательской деятельности и выделил ряд признаков предпринимательской деятельности с позиции экономической науки. А. И. Агеев предложил среди признаков предпринимательской деятельности выделить: владение капиталом, ориентация на извлечение прибыли, соединение и комбинирование факторов производства, капитализации доходов, включенность в рыночные отношения, инициативность и творчество, и тому подобное [3, с. 5]. Из всего перечня А. И. Агеев отмечал, что самым важным признаком является экономическая свобода и инновация [3, с. 5].

А. Смит, анализируя проблемы экономического развития, акцентирует внимание на личном интересе индивидуумов, которые заняты предпринимательской деятельностью. Данную точку зрения он отразил в труде «Исследование о природе и причине богатства народов».

Интересную мысль, которая касается предпринимательской деятельности, выразил французский экономист Ж. Б. Сэй. Он считает, что предприниматель – это персона, которая не сойдет со страниц

экономической теории. Под понятием «предприниматель» он понимал экономического агента, который способен комбинировать факторы производства, перенаправлять ресурсы из сферы с низкой производительностью и прибыльностью в область, где ресурсы могут дать наибольший результат, наибольший доход [8, с. 11].

Под предпринимательской деятельностью, такие ученые как Р. Хизрич и М. Петерс понимали процесс создания чего-то нового, которое обладает определенной ценностью, это процесс, который поглощает время и силу, предполагающий принятие на себя финансовой, моральной и социальной ответственности, это процесс, который приносит денежный доход [9, с. 26].

Как считает профессор Йозеф Шумптер, предпринимательство – это основной феномен экономической деятельности, который исполняет новаторскую функцию [12, с. 11].

В законодательстве Российской Федерации понятие предпринимательской деятельности закреплено в ст. 2 Гражданского кодекса. Среди признаков, которые составляют понятие «предпринимательство» выделяют:

- 1) самостоятельность;
- 2) рисковый характер;
- 3) направленность на систематическое получение прибыли;
- 4) предприниматель должен быть зарегистрирован в установленном законом порядке.

Из этого следует, что эти признаки являются важными характеристиками предпринимательство, но стоит отметить, что данные признаки не отражают сущность легальной дефиниции.

Необходимо отметить, что признаки, которые указаны в п. 1 ст. 2 Гражданского кодекса, которые составляют определение, приводят к широкой полемике среди ученых. Они называют конструкцию предпринимательства неточной и противоречивой.

По мнению профессора В. С. Белых, закрепление самостоятельности в качестве обязательного признака предпринимательской деятельности вызывает сомнение. Обосновывая факультативность данного признака, В. С. Белых приводит пример осуществления этой деятельности людьми, которые привлечены к уголовной ответственности [4, с. 131]. Он рассматривает самостоятельность в имущественном и организационном аспектах. Как считает В. С. Белых, имущественная самостоятельность может быть полной и ограниченной, а организационная проявляется только в принятии самостоятельных решений в предпринимательской деятельности. Имущественная самостоятельность начинается с принятия решения заниматься указанным видом деятельности, либо выбора организационно-правовой формы и заканчивается принятием решения о добровольном прекращении деятельности.

Советский и российский ученый-правовед В. Ф. Попондопуло отмечает, что признак самостоятельности указывает на волевой источник предпринимательской деятельности, которая осуществляется своей властью и в своем интересе, организуемой лицом по своему усмотрению, не управляемой каким-либо органом [7, с. 14]. В. Ф. Попондопуло утверждает, что законодатель рассматривает право на предпринимательскую деятельность как один из элементов правоспособности частного лица, обеспечиваемая обязанностью других лиц воздерживаться от незаконного вмешательства. Автор считает, что законодатель понимает под

самостоятельностью определенную меру свободы и неприкосновенность предпринимателя как частного лица [7, с. 14].

Из этого следует, что риск предпринимателя – это его действия в состоянии неопределенности, которые относятся к получению прибыли и несение убытков. Другими словами, лицо, которое осуществляет данный вид деятельности, не может быть уверено в положительном результате. Из этого следует, что риск и негативный исход имущественных отношений присутствуют в любой деятельности.

По мнению профессора С. Э. Жилинского, риск – не обязательный признак, он указывает, что законодатель не разъясняет понятие риска, также как и то, зачем понадобилось представление о предпринимательстве непременно связывать с риском. С. Э. Жилинский утверждает, что риск – это неоднозначное понятие, а отражаемые риском общественные отношения внутренне противоречивы. Профессор замечает, что не все предприниматели рискуют, он считает, что есть те, кто действует, у которых деятельность не связана с риском [6, с. 50].

Русский юрист XIX века П. П. Цитович в свое время писал, что действие, которое совершено в одиночку, случайно, не есть торговое, но оно становится таковым, если совершение таких действий является профессией. Отдельное действие получает торговый характер из-за принадлежности его к непрерывной совокупности – промыслу [10, с. 83]. Существует мнение, что на первый взгляд признак систематического получения прибыли, отличает предпринимателя от других субъектов гражданского права. Но стоит отметить, что становится не ясно, если гражданин, который не является предпринимателем, другими словами, не обладает признаками, которые указаны в ст. 2 Гражданского кодекса, систематически получает

прибыль, можно ли признать его таковым. Данная постановка вопроса ставит под сомнение и этот обязательный признак.

Еще одним признаком является государственная регистрация субъектов предпринимательской деятельности, данный признак также не имеет должного обоснования. Профессор В. С. Белых пишет, что в соответствии со ст. 2 Гражданского кодекса, государственной регистрации подлежат лица, которые осуществляют предпринимательскую деятельность. В. С. Белых приходит к выводу о том, что лицо, которое осуществляет деятельность без государственной регистрации, не является предпринимателем. Профессор утверждает, что лицо, которое прошло такую регистрацию, приобретает статус предпринимателя, даже если оно не осуществляет указанную деятельность [4, с. 131 ГК РФ].

Из вышесказанного следует, что конструкция законодательного определения предпринимательской деятельности является несовершенной. Ученые без особых затруднений могут доказать, что выделяемые признаки являются факультативными, это означает, что законодатель не смог отразит суть предпринимательской деятельности.

Многие ученые считают, что необходимо закрепить в законном определении дополнительные признаки, к которым относится инициативность и профессионализм. Однако, несмотря на критику, которая существует по поводу инициативного характера предпринимательства, этому признаку не уделено должного внимания. Выводы о том, что инициатива присуща всем участникам гражданского оборота, имеют место. Однако стоит отметить, что только в случае с предпринимателем инициатива получает должную реализацию. Не будет инициативы – не будет результата, и можно полностью согласиться с таким высказыванием, а главной целью предпринимательской деятельности является получение



прибыли. Из этого следует, что признак инициативности – точка отсчета в осуществлении предпринимательства.

Признак профессионализма, то есть осуществление предпринимательской деятельности в качестве профессии имеет одно из важнейших значений. Этот признак может быть заимствован из зарубежного законодательства, поскольку лицо, которое осуществляет предпринимательскую деятельность должно обладать знаниями и опытом в выбранном им направлении, ведь только специфические познания и многолетний опыт способствуют достижению цели, которую желает предприниматель.

Исходя из вышесказанного, можно сделать вывод, что предпринимательская деятельность, являясь значимой категорией гражданского права требует более пристального внимания законодателя. Особенно это касается того, что предпринимательство может послужить надежной базой для социально-экономического развития Российского государства.

#### **Список использованной литературы:**

1. Конституция Российской Федерации: принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 г.
2. Гражданский кодекс Российской Федерации (Часть Первая). 21.10.1994 года № 51-ФЗ.
3. Агеев А. И. Предпринимательство: проблема собственности и культуры. – М.: Юрист, 1991. – С. 312.
4. Белых В. С. Предпринимательское право в системе права России. – М.: Правоведение, 2001. – С. 156.
5. Ершова И. В. Предпринимательское право. – М.: Просвещение, 2005. – С. 274.
6. Жилинский С.Э. Предпринимательское право. – М.: Просвещение, 2002. – С. 178.

7. Попондопуло В. Ф. Коммерческое (предпринимательское) право. – М.: Юрист, 2010. – С. 412.
8. Губин Е. П., Лахно П. Г. Предпринимательское право Российской Федерации. – М.: Прогресс, 2010. – С. 326.
9. Хизрич Р., Питерс М. Предпринимательство, или как завести собственное дело и добиться успеха. – М.: Просвещение, 1991. – С. 256.
10. Цитович П. П. Очерк основных понятий торгового права. – М.: Право, 2001. – С. 321.
11. Булатецкий Ю. Я. Хозяйственное (предпринимательское) право. - М.: Право, 2008. – С. 192.
12. Шумптер Й. Теория экономического развития. – М.: Просвещение, 1986. – С. 332.

*Дата поступления в редакцию: 12.12.2017 г.*

*Опубликовано: 18.12.2017 г.*

*© Академия педагогических идей «Новация». Серия «Студенческий научный вестник»,  
электронный журнал, 2017*

*© Боков К.А., 2017*