

ОРГАНИЗАТОРЫ ТОРГОВОГО ОБОРОТА И ИХ ФУНКЦИОНАЛЬНОЕ ЗНАЧЕНИЕ¹

© 2011 г. Елена Антоновна Абросимова²

Краткая аннотация: в структуре современного коммерческого права все большую роль играют организаторы торгового оборота, к числу которых относят товарные биржи, оптовые ярмарки, оптовые продовольственные рынки и выставки и др. В статье дается определение организатора торгового оборота, содержится анализ функционального назначения организаторов торгового оборота и дается представление о том, какое значение организаторы имеют для стимулирования эффективного развития торговли в России.

Annotation: the structure of modern commercial law, an increasingly important role played by the organizers of trade – commercial organizers, which include commodity exchanges, the wholesale trade fairs, wholesale food markets and exhibitions, and other. The article contains the legal definition of the commercial organizer, an analysis of functional purpose of the commercial organizers and gives an idea of how important the organizers have to promote the effective commercial development in Russia.

Ключевые слова: организатор торгового оборота, субъект торгового права, организация торговли, функции, классификация функций юридического лица, юридическое лицо публичного права, функциональный подход.

Key words: organizer of trade – commercial organizers, the subject of commercial law, organization of the commerce, functions, classification of the legal entities functions, legal entity of public law, a functional approach.

Понятие организаторов торгового оборота

Настоящая статья представляет собой попытку проанализировать функциональное назначение организаторов торгового оборота и дать представление о том, какое значение организаторы имеют для стимулирования эффективного развития торговли в России.

Еще в дореволюционном праве выделялись две функции участников торговли применительно к торговому персоналу купца – “приказчики”, деятельность которых состоит в совершении сделок, и “служащие по торговле”, их деятельность “направлена к содействию торговле”³. Таким образом, участники торгового оборота, выполняющие вспомогательную роль содействия торговле и организующие торговлю, появились еще в русском праве.

В проекте Стратегии развития торговли в Российской Федерации на 2010 – 2015 гг. и период до 2020 г. организация торговой деятельности определяется следующим образом: “комплекс таких действий, как приобретение на различных основаниях торговых объектов, подготовка их к эксплуатации, приобретение необходимого торгово-технологического оборудования (инструментов, инвентаря) и подготовка его к эксплуатации, получение необходимых разрешительных документов (лицензий, разрешений) и совершение иных действий по легализации торговой деятельности, регистрация знака обслуживания или легализация коммерческого обозначения, разработка планов (карт, схем, правил учета) торгово-технологических операций, определение режима работы, наём и расстановка персонала, проектирование торговых и финансовых процессов”⁴.

Одной из наиболее острых проблем, препятствующих развитию оптовой торговли в России, является непригодность инфраструктуры, созданной в основном до 90-х годов, для развития современных форм торговли. Под инфраструктурой в данном случае понимается инфраструктура услуг для развития торговли, включающая наличие необходимого количества высокоразвитых логистических компаний, дистрибуторов и оптовых поставщиков, сертифицирующих и лицензирующих организаций, работающих на рекламном рынке, образовательных учреждений. К проблемам в области инфраструктуры услуг относятся и слабые хозяйственные связи между производителями и организациями торговли и недостаточный уровень развития кооперации⁵.

Рассматривая организационную функцию субъектов в составе торгового оборота, следует отметить, что в современной России существует лишь законодательное определение организатора торговли, которое дается в ст. 9 Федерального закона “О рынке ценных бумаг” от 22 апреля 1996 г.⁶ Согласно этой норме организатором торговли на рынке ценных бумаг является юридическое лицо – профессиональный участник рынка ценных бумаг (имеющий соответствующую лицензию), осуществляющий предоставление услуг, непосредственно способствующих заключению гражданско-правовых сделок с ценными бумагами между участниками рынка ценных бумаг. В качестве организаторов торговли на рынке ценных бумаг могут выступать как фондовые биржи, так и организаторы внебиржевой торговли ценными бумагами, а также валютные и товарные биржи, имеющие фондовые отделы. К организаторам торговли применяются дополнительные требования, связанные с раскрытием информации, а также другие ограничения, предусмотренные действующим законодательством.

По аналогии с этим определением организатором торгового оборота можно считать юридическое лицо, осуще-

¹ Статья подготовлена с использованием материалов Справочно-правовой системы “Гарант” Платформа “F1.Эксперт”.

² Доцент кафедры коммерческого права и основ правоведения юридического факультета МГУ им. М.В. Ломоносова, кандидат юридических наук (E-mail: abrosimova_ea@mail.ru).

³ Шершеневич Г.Ф. Учеб. торгового права. М., 1994. С. 88.

⁴ Проект Стратегии развития торговли в Российской Федерации на 2010 – 2015 годы и период до 2020 года. С. 37, 38.

⁵ Более подробно см.: там же. С. 59–61.

⁶ С изменениями от 17 мая 2007 г.

ствяющее предоставление услуг, непосредственно способствующих заключению договоров между участниками товарного оборота. Причем достаточно часто в юридической литературе высказывается точка зрения, что организатором торговли может быть исключительно некоммерческая организация. Это относится как к оптовой торговле, так и к организации тендерных закупок⁷. Например, осуществлять маркетинговую деятельность позволяют некоммерческие организации, зарегистрированные в качестве автономных некоммерческих организаций, некоммерческих партнерств и учреждений.

Как показывает мировой опыт, оптовая торговля в мегаполисах распределяется между тремя группами операторов: 60% рынка принадлежит оптово-розничным сетям; торговые посредники (агенты, брокеры, комиссионеры) занимают до 15% и 25%; подконтрольным государству организаторам торгового оборота – оптовым продовольственным рынкам, ярмаркам⁸. В Москве доля организаторов торгового оборота составляет только 1%, зато посредникам принадлежит 35% рынка. Фактически больше трети (а по некоторым оценкам – более половины) оптового рынка продовольствия городскими властями не контролируется. Ранее, в результате только на оптово-розничных рынках Москвы, по оперативным данным Министерства внутренних дел и Федеральной службы налоговой полиции, потери бюджета составляют более 3 млрд. руб.⁹

Компетенция субъектов, организующих предпринимательскую деятельность, как правило, является специальной, так как большинство из них являются некоммерческими организациями. Специальный характер их правоспособности предоставляет возможность в первую очередь осуществлять защиту прав и интересов участников торгового оборота и обеспечивать нормальную работу их на товарных рынках.

Наверное, вряд ли можно согласиться с исследователями, определяющими некоммерческие организации как юридических лиц, “ставящих перед собой неэкономические задачи”¹⁰. Более корректно эти организации (по аналогии с зарубежным законодательством перевод их наименования – “non-profit”) можно считать как неприбыльными корпорациями, но не как непредпринимательскими¹¹. К числу НКО, играющих заметную роль в развитии российской торговли, относятся такие некоммерческие организации, как биржи, торгово-промышленные палаты, ассоциации промышленников и предпринимателей, выполняющие очень важную функцию обеспечения деятельности товарного рынка в нашей стране. Именно благодаря некоммерческим организациям в торговом обороте происходит становление цивилизованного товарного рынка. Большинство исследователей коммерческого права относят некоммерческие организации к специальным субъектам торгового оборота, некоторые из них выступают как организаторы торгового обращения.

Эти организации являются коммерческими по своим целям в структуре рынка, по своему торговому предназначению и некоммерческими – по своей природе и организационно-правовой форме, так как они создаются не для извлечения прибыли, а для создания условий при реализации товара другими субъектами. Специальные участники рынка выполняют функцию организаторов торгового оборота. В основном это относится к сфере логистики и формирования структуры и инфраструктуры товарного рынка. Указанную деятельность необходимо отличать от собственно предпринимательской деятельности, связанной именно с куплей-продажей товаров ради получения прибыли. Иными словами, по формальному признаку некоммерческие организации не преследуют цели получения прибыли, а по функциональному признаку они являются организаторами хозяйственного оборота¹².

Функциональные подходы к классификации юридических лиц

Анализируя правовой статус организаторов торгового оборота, прежде всего стоит обратиться к классификации юридических лиц в зависимости от функций, которые они осуществляют.

Функция (от лат. *functio* – исполнение), по определению энциклопедического словаря, представляет собой обязанность, круг деятельности, внешнее проявление свойств объекта в системе отношений, в данном случае в торговом обороте¹³. Существует философский подход к определению функций юридического лица, основанный на признании того, что единственный вид отношений, существующий между элементами, – функциональные отношения (отношения координированного изменения, возникновения или сосуществования явлений, которые сопровождаются изменениями), вследствие чего в познании не следует использовать такие понятия, как “причина”, “сущность”, “вещь в себе” и др. Их следует заменить на понятие “функции”. Такая теория познания получила определение “дескриптивизм”¹⁴.

Функции в самом общем виде можно рассматривать как назначение и смысл существования системно организованных объектов¹⁵. Как подчеркивали Д.А. Керимов и В.Н. Кудрявцев, любое системное исследование должно быть ориентировано на познание функционального назначения, роли и эффективности воздействия системы на среду¹⁶. В юридической литературе нет единства в понимании и употреблении терминов “задачи и функции”¹⁷. Так, термин “функция” для многих авторов тождествен понятию “роль”.

Наиболее обоснованной представляется позиция тех авторов, которые исходят из положений общей теории государства и права (И.О. Снигирева, Л.С. Явич, А.И. Цепин), где уже давно разработано определение понятия функций государства как основных направлений его деятельности. Исходя из этого, функциями юридических лиц можно считать основные направления их деятельности по решению

⁷ См.: Писцов Г.И. Определение налоговой базы по операциям с финансовыми инструментами срочных сделок (Комментарий к ст. 301–305 Налогового кодекса РФ) // Бухучет ценных бумаг. 2002. № 1; Гануцак Ю. Слишком прозрачная для коррупции – именно такая финансовая среда возникнет в Украине в случае широкомасштабного воплощения идеи тендерных закупок // Зеркало недели. 2002. № 33.

⁸ См.: Подшибякин А., Торочешникова М. *Finita la comedia*: закат “дикой торговли” // Бизнес-журнал. 2002. № 4.

⁹ См.: Любавина Е. Базару – нет (Москва готовит реформу оптового рынка) // Коммерсантъ. 2002. 7 марта.

¹⁰ Козлова Н.В. Понятие и сущность юридического лица. М., 2003. С. 208.

¹¹ См.: Закон о неприбыльных корпорациях США 1970 г.

¹² См.: Пугинский Б.И. Коммерческое право России. Учеб. М., 2006. С. 57.

¹³ См.: Философский энциклопедический словарь // Под ред. и сост. Е.Ф. Губский и др. М., 2003.

¹⁴ Бессонова Л.А. История и философия науки. Курс лекций. М., 1998.

¹⁵ Юндин Э.Г. Методология науки. Системность. Деятельность, М., 1997.

¹⁶ См.: Керимов Д.А., Кудрявцев В.Н. Право и государство (Опыт философско-правового анализа). М., 1993. С. 52.

¹⁷ Пугинский Б.И. Теория и практика договорного регулирования. М., 2008. С. 97–107.

стоящих перед ними задач. Совершенно очевидно, что функции юридического лица связаны с принципом “полезности”, который лежит в основе действий индивида и общества в целом¹⁸. Некоторые авторы прямо говорили о том, что от того, какие функции выполняет юридическое лицо, зависит определение его правового статуса. Так, В.В. Лаптев отмечал: “нельзя определить объединение без учета сферы его функционирования”¹⁹.

Классифицируя функции организаций, ряд авторов разделяют их на две большие группы. Так, А.И. Цетин говорит о внутриорганизационных и внешних функциях²⁰. При этом под внутриорганизационными понимаются функции, ограниченные внутрикорпоративными рамками, обеспечивающие их существование как организации. К внешним функциям автор относит те, с помощью которых организации содействуют выполнению государством его задач и функций, в том числе в сфере торгового оборота.

Соглашаясь с мнением о том, что функции выражают основное назначение объекта, нельзя вместе с тем рассматривать функции как цели действий субъекта права, так как при этом утрачивается указание на объекты, в отношении которых они выполняются²¹.

Без определения сферы деятельности юридического лица в полной мере говорить о его функциональном назначении невозможно. Деятельностный подход к концепции юридического лица прежде всего отражается в определении значения юридического лица в экономическом развитии, в его функциях.

Функции организаторов торгового оборота

Организаторы торгового оборота представляют собой вид субъектов торгового права, не являющихся при этом коммерческими организациями. Следует отметить, что исследование функций субъектов торгового оборота позволяет определить не только роль субъекта в регулировании торговой деятельности, но и возможности для повышения эффективности торгового оборота в целом.

Организаторы торгового оборота выполняют важнейшую функцию – регулируемую: создают условия и возможности для совершения субъектами торговых операций, порождая инициативу и интерес к дальнейшей деятельности; решают одну из важнейших проблем, от которой зависит становление и развитие торгового оборота России, – организацию сбыта произведенных товаров, что ведет к налаживанию устойчивых торгово-хозяйственных связей, совершенствованию структуры и инфраструктуры рынка и имеет решающее значение для более полного использования производственных мощностей российской экономики.

Оказание содействия основным участникам торговли – изготовителям товаров и торговым организациям в осуществлении сбыта и снабжения является основной задачей организаторов торгового оборота. Реализация этой задачи может происходить с использованием различных функций, свойственных организаторам торговли.

Анализируя функции организаторов торгового оборота, следует обратиться к позиции В.Е. Чиркина, который утверждает, что организаторы торгового оборота, являясь некоммерческими организациями, “должны создаваться, прежде всего не в частных интересах, а “для общей пользы”, в общих интересах, ради общего блага”²², что позволяет отнести их к категории “юридических лиц публичного права”²³. Термин “юридическое лицо публичного права”, отсутствующий в российском законодательстве, встречается в гражданских кодексах зарубежных стран (германском, итальянском и др.)²⁴.

Профессор В.Е. Чиркин определяет юридическое лицо публичного права не как частноправовое, а как публично-правовое образование. «Его главное назначение в обществе – не предпринимательская или иная хозяйственная деятельность, а главная цель – отнюдь не извлечение прибыли. Главная цель юридического лица публичного права – выполнение “общих дел”, управление теми общественными процессами, которыми можно управлять и которые допускают такое управление, деятельность ради “общей пользы”, деятельность в публичных интересах (некоммерческие организации)»²⁵. Это определение дает полное представление о том, в чем состоит назначение организаторов торгового оборота, а именно: в создании условий основным его участникам для осуществления эффективной торговли. Далее В.Е. Чиркин отмечает, что некоторые юридические лица публичного права могут заниматься хозяйственной деятельностью, вправе получать прибыль. Однако такая деятельность должна быть подчинена главной цели юридического лица – общей (общественной) пользе; прибыль не распределяется между участниками (членами или сотрудниками), но используется для осуществления главной уставной задачи организации.

Следует отметить, что характеристика организаторов торгового оборота с учетом выполняемых ими функций как юридических лиц публичного права представляется не бесспорной. Однако различие между юридическими лицами частного и публичного права проводится и в некоторых международных документах²⁶. Следует также обратить внимание на то, что разработчики Концепции развития гражданского законодательства ссылаются на опыт законодательного регулирования в Германии, где к юридическим лицам публичного права относят торгово-промышленные палаты и некоторые другие организации, не являющиеся носителями публичной власти. Концепция юридического лица публичного права применима к организаторам торгового оборота и с той точки зрения, что процессы организации торгового оборота в современной России и управления торговлей традиционно относились к “публичному” коммерческому праву, регулирующему отношения между государством и лицами, осуществляющими торговую деятельность.

Возможность выделения публично-правовых начал коммерческого права представляет собой весьма сложный аспект проблемы, поскольку еще в дореволюционной науке торговое право рассматривалось в основном в рамках

¹⁸ См.: *Бентам И.* Введение в основания нравственности и законодательства. М., 1998. С. 10.

¹⁹ *Лаптев В.В.* Правовое положение промышленных и производственных объединений. М., 1978. С. 24.

²⁰ См.: *Цетин А.И.* Профсоюзы и трудовые права рабочих и служащих. М., 1980.

²¹ См.: *Пугинский Б.И.* Теория и практика договорного регулирования. М., 2008. С. 100.

²² *Чиркин В.Е.* Юридическое лицо в общественных отношениях, регулируемых публичным правом // *Право. Журнал Высшей школы экономики.* 2008. № 2. С. 4.

²³ *Чиркин В.Е.* Указ. соч. С. 6.

²⁴ См.: *Чантурия Л.Л.* Юридические лица публичного права: их место в гражданском праве и особенности правового регулирования // *Гос. и право.* 2008. № 3. С. 38.

²⁵ *Чиркин В.Е.* Указ. соч. С. 8.

²⁶ См.: *Кондратьев А.В.* Категория юридического лица в праве Европейского союза // *Журнал зарубежного законодательства и сравнительного правоведения.* 2005. № 3. С. 61; 2006. № 1. С. 50–54.

частного права. В настоящее время актуализация дискуссии о публичном торговом праве представляется достаточно оправданной, учитывая общие тенденции к усилению регулирующей роли государства в торговой сфере.

Это связано с экономическими процессами выстраивания цивилизованных рыночных отношений в России и предотвращения последствий “дикого рынка” в нашей стране. Сегодня одно из первых мест занимают вопросы соотношения частного и публичного интереса в сфере коммерческого права, влияния на формирование основ торгового оборота других отраслей права, таких как административное, налоговое, таможенное и др.

Классификация специальных субъектов торгового оборота может проводиться по различным критериям, но наиболее значима классификация, учитывающая функции, выполняемые ими в организации торгового оборота.

С учетом предварительных замечаний о статусе и функциях организаторы торгового оборота, обладая специальной правоспособностью, имеют вспомогательное, но весьма важное значение, способствующее становлению торгового оборота в России и формированию цивилизованной структуры товарного рынка. На формирование функций организаторов торгового оборота, исходя из его основных этапов, влияют: процессы исследования рынка, сбыт изготовителями производимых товаров; приобретение их потребителями и посредническая деятельность.

На стадии исследования рынка работают организаторы торгового оборота – маркетологи. Это в основном коммерческие организации, задачей которых является проведение по заказам изготовителей и оптовых торговых организаций исследований возможностей и рынков сбыта определенных товаров.

Наряду с ними маркетинговые исследования проводят некоммерческие организации. К их числу можно отнести: Рекламный совет России; некоммерческие партнерства “Гильдия маркетологов” и “Русбренд”; разного рода союзы, ассоциации и объединения. Они обеспечивают предоставление объективной информации о товаре, анализ спроса и

предложения на товарных рынках, вовлечение потенциальных потребителей в торговый оборот.

Сбыт изготовителем производимого товара и приобретение его потребителем (материальное и товарное снабжение) являются центральным участком торговой деятельности, на котором происходит непосредственное перемещение товара от одного лица к другому с переходом права собственности.

На этой стадии активно осуществляют деятельность организаторы торгового оборота. К их числу относятся товарные биржи, оптовые ярмарки, оптовые продовольственные рынки, выставки и др. Так, основная функция товарных бирж как организаторов торгового оборота – выявление спроса и предложения, формирование обоснованных рыночных цен на основные сырьевые продукты. Что касается оптовых ярмарок и оптовых продовольственных рынков, то их главные задачи – создание условий и возможностей для совершения торговых операций другими участниками торгового оборота, предоставление места и организация условий для эффективной торговли.

С функциональной точки зрения отдельную группу в классификации организаторов торгового оборота составляют “инфраструктурные” субъекты торгового оборота: торгово-промышленные палаты, бизнес-ассоциации (Российский союз промышленников и предпринимателей, некоммерческое партнерство “Содружество бумажных оптовиков”, отраслевые объединения товаропроизводителей и др.). Их основными задачами являются формирование современной цивилизованной торговой инфраструктуры и создание благоприятных условий для торговой деятельности, включая вопросы внутренней и внешней коммуникации и вопросы подготовки кадров для торговой сферы.

В заключение необходимо отметить, что модернизация российского законодательства, регулирующего сферу торговли, невозможна без функционального подхода к юридическим лицам, к организаторам торгового оборота в первую очередь, и требует от правоведов учета современных тенденций развития общественных отношений, реалий экономического развития и выработки новых подходов к правовым категориям.