УЧЕБНО-МЕТОДИЧЕСКИЙ КОМПЛЕКС ПО ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОМУ ПРАВУ КАФЕДРЫ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОГО ПРАВА ЮРИДИЧЕСКОГО ФАКУЛЬТЕТА МГУ им. М.В. ЛОМОНОСОВА

Краткая аннотация: в рецензии даются в целом положительная оценка учебно-методическому комплексу и критический анализ основных элементов учебника “Предпринимательское право Российской Федерации” под ред. Е.П. Губина и П.Г. Лахно, его структуры, содержания и методического обеспечения; отмечаются некоторые недостатки: непоследовательность структуры, отсутствие единства в освещении отдельных институтов предпринимательского права, расплывчатость позиции авторов в изложении вопросов о месте предпринимательского права в системе российского права, субъектах предпринимательской деятельности, понятии и видах организационно-правовой формы и ряде других.

Annotation: in the review there is given the critical analyses of the main elements of the text-book “Entrepreneurial (Business) Law of Russian Federation”, under the edition of E.P. Gubin and P.G. Lakhno; its structure, content and methodical provision; noted some defects: inconsistent of structure (structure inconsistency), absence (lack) of the uniformity in interpretation of separate institutes of business law, uncertainty of author’s position in interpretation of some questions about the place of business law in the system of Russian law, subjects of entrepreneurial activity, conception and types of organizing-law form and other aspects.

Ключевые слова: рецензия, учебник, учебно-методический комплекс, структура учебника, содержание учебника, методические аспекты, предпринимательское право, предпринимательское право как отрасль российского права.

Key words: review, text-book, educational-methodical complex, text-book structure, text-book content, methodical aspects, entrepreneurial (business) law, entrepreneurial (business) law as a branch of Russian law.

Коллективом кафедры предпринимательского права юридического факультета МГУ им. М. В. Ломоносова подготовлены и изданы учебник и учебные пособия, которые вместе можно рассматривать как единый учебно-методический комплекс по предпринимательскому праву. В настоящее время этот комплекс включает в себя учебник, предназначенный для высших юридических учебных заведений¹, практический курс (практикум) по предпринимательскому праву² и систематизированный сборник нормативных правовых актов³. Кроме того, кафедрой подготовлен и издан учебник по предпринимательскому праву для средних специальных учебных заведений юридического профиля⁴, а также учебники и учебные пособия, научные и научно-практические работы по отдельным темам предпринимательского права, которые читаются как спецкурсы для групп специализации⁵.

Центральное место в этом учебно-методическом комплексе занимает учебник, предназначенный для студентов,

аспирантов и преподавателей юридических вузов, хотя в аннотации сделана оговорка о том, что он предназначен также для студентов экономических вузов, государственных и муниципальных служащих, руководителей предприятий и организаций, предпринимателей.

Первое издание учебника имело место в 2003 г. Новое издание, опубликованное семь лет спустя, не только обновлено по всему содержанию, но и значительно расширено по объему. Это свидетельствует о постоянном внимании кафедры к вопросам методологии и методики преподавания предпринимательского права.

Безусловно, данный учебник заслуживает положительной оценки в целом. Он соответствует требованиям образовательного стандарта по дисциплине “Предпринимательское право”, что подтверждает гриф Министерства образования и науки РФ о допуске “в качестве учебника для студентов вузов, обучающихся по специальности “Юриспруденция”.

В соответствии с концепцией предпринимательского права, разработанной при участии кафедры, авторы учебника продолжили и творчески развили изложенные в работах первого заведующего кафедрой, доктора юрид. наук, проф. А.Г. Быкова⁶ идеи о том, что центром правового регулирования предпринимательства и предпринимательской деятельности должны быть рынок и рыночная экономика.

¹ См.: Предпринимательское право Российской Федерации. Учебник / Отв. ред. Е.П. Губин, П.Г. Лахно. Изд. 2-е, перераб. и доп. М., 2010. 1008 с. (далее – учебник).

² См.: Предпринимательское право. Практический курс / Отв. ред. Е.П. Губин, П.Г. Лахно. Изд. 2-е, перераб. и доп. М., 2010.

³ См.: Предпринимательское право Российской Федерации. Сборник нормативных правовых актов / Отв. ред. Е.П. Губин, С.А. Парашук. М., 2003. 847 с.

⁴ См.: Предпринимательское право Российской Федерации. Учебник для средних специальных учебных заведений / Отв. ред. Е.П. Губин, П.Г. Лахно. Изд. 2-е, перераб. и доп. М., 2008. 688 с.

⁵ См.: Карелина С.А. Механизм правового регулирования отношений несостоятельности. М., 2008; Лаутс Е.Б. Рынок банковских услуг: правовое обеспечение стабильности. М., 2008; Энергетика и право / Под ред. П.Г. Лахно. М., 2008; Энергетика и право. Вып. 2 / Под ред. П.Г. Лахно. М., 2009; Шиткина И.С. Корпоративное право. М., 2007 и др.

⁶ См.: Быков А.Г. Предпринимательское право: проблемы формирования и развития // Вестник МГУ. Серия 11 “Право”. 1993. № 6. С. 4–9; Его же: О содержании курса предпринимательского права и принципах его построения // В кн.: Предпринимательское право в рыночной экономике / Отв. ред. Е.П. Губин, П.Г. Лахно. М., 2004. С. 57–84.

В учебнике содержится много нового и интересного материала, например впервые в учебной литературе по предпринимательскому праву помещена глава, посвященная правовому регулированию организации и функционирования энергетических рынков (гл. 15) (автор – канд. юрид. наук П.Г. Лахно). Но вместе с тем как по структуре, так и по содержанию учебника можно высказать ряд замечаний и предложений, на которых и хотелось бы остановиться в настоящей рецензии.

Структура учебника представляется вполне логичной: он состоит из четырех разделов, из глав, которые в свою очередь включают параграфы и подпараграфы. Первый раздел “Общие положения” состоит из трех глав: “Предпринимательство и предпринимательское право”, “Источники предпринимательского права”, “Правовое регулирование предпринимательской деятельности в зарубежных странах”. Материал, относящийся к субъектам предпринимательской деятельности, отделен от “Общих положений” и выделен во второй раздел учебника. Такой подход в принципе возможен, но все же, поскольку четвертый раздел учебника “Рынок и предпринимательская деятельность” включает в себя институты правового регулирования предпринимательства в отдельных отраслях экономики (секторах, сегментах рынка), постольку положения о субъектах предпринимательской деятельности выступают как общие относительно институтов, включенных в четвертый раздел учебника, поэтому положения о субъектах было бы логичнее отнести к общей части курса. Общие положения о договорах в сфере предпринимательской деятельности (гл. 27) помещены в четвертый раздел, тогда как ввиду общего значения положения договорного права их все же можно отнести к общим положениям курса и поэтому они также могли бы быть включены в первый раздел учебника.

При всем стремлении авторов представить учебный курс по предпринимательскому праву в полном объеме некоторые институты в учебнике отсутствуют. Так, достаточно полно освещены в учебнике правовые основы несостоятельности (банкротства) – гл. 8 (автор – доктор юрид. наук, проф. С.А. Карелина); но излагать положения о создании, реорганизации и ликвидации коммерческих организаций авторы почему-то не стали. В третьем разделе учебника “Государственное регулирование предпринимательской деятельности” (гл. 9–13) не представлен такой важный институт, как государственное регулирование качества товаров, работ и услуг. Буквально один абзац посвящен лицензированию предпринимательской деятельности (с. 398), и хотя вопрос о лицензировании освещается в гл. 2, “Правовой статус предпринимателя” (автор – доктор юрид. наук, проф. Д.И. Дедов), тем не менее, в учебнике ничего не сказано о механизме саморегулирования предпринимательской деятельности, а Федеральный закон “О саморегулируемых организациях” от 1 декабря 2007 г. вообще не включен в список основных нормативных актов ни в главе “Правовой статус предпринимателя” (с. 120–143), ни в главе “Государственное регулирование и контроль в сфере предпринимательской деятельности” (с. 384–423). В четвертом, самом объемном разделе учебника (гл. 14–27) не представлены такие важные разделы предпринимательского права, как правовое регулирование деятельности по оказанию услуг в области образования, медицины, связи; вообще отсутствуют институты аренды, подряда, перевозок, которые входят в программу и традиционно освещаются в учебниках и монографиях по предпринимательскому (коммерческому) праву.

Можно привести и другие примеры, однако понятно, что нельзя объять необъятное, и учебник – всего лишь путеводитель по учебному курсу предпринимательского права.

Не всегда выдержана последовательность расположения материала. Так, понятие инвестиций и инвестиционной деятельности дается уже в гл. 16 “Правовое регулирование рынка ценных бумаг” (авторы – доктор юрид. наук Е.П. Губин и канд. юрид. наук А.Е. Молотников), тогда как институту правового регулирования инвестиционной деятельности посвящена гл. 21 (автор – доктор юрид. наук И.С. Шиткина), в которой также даются понятия инвестиций и инвестиционной деятельности (с. 774, 778, 780). Следовало бы учесть, что портфельные инвестиции в ценные бумаги – лишь часть обширной инвестиционной деятельности, поэтому было бы более логичным главу о рынке ценных бумаг поместить не до, а после главы о правовом регулировании инвестиционной деятельности и избежать дублирования одного и того же материала.

К сожалению, не выдержано единство в изложении тех отдельных институтов, которые включены в четвертый раздел учебника “Рынок и предпринимательская деятельность”. Что ни глава, то – новая структура. Например, гл. 18 “Правовое регулирование рынка страховых услуг” (автор – канд. юрид. наук Е.Б. Лаутс) состоит из двух параграфов: § 1 “Понятие рынка страховых услуг и его государственное регулирование” и § 2 “Виды страхования в предпринимательской деятельности”; в гл. 19 “Правовое регулирование рынка аудиторских услуг” (автор – доктор юрид. наук С.А. Карелина) материал структурирован совсем по-другому: выделены новые параграфы – “Субъекты рынка аудиторских услуг” (§ 2) и “Порядок проведения аудита и правовая форма организации отношений по аудиту” (§ 4).

При написании учебника авторы и ответственные редакторы исходили, видимо, из того, что вопросы договорного права – это прежде всего предмет изучения курса гражданского права. Однако роль такого правового средства, как договор, столь велика в регулировании предпринимательских отношений, что следовало бы уделить большее внимание договорному регулированию в сфере предпринимательства.

В гл. 14 “Правовое регулирование товарных рынков” (автор – канд. юрид. наук П.Г. Лахно) выделен специальный параграф, посвященный товарным биржам (§ 3 “Биржевой товарный рынок”); однако правовое положение других видов бирж – валютных и фондовых – в учебнике не освещается. Несколько упоминаний о том, что существует биржевой рынок ценных бумаг, есть в гл. 16 “Правовое регулирование рынка ценных бумаг” (с. 633, 634, 652). При этом отмечается активная роль фондовых бирж в стабилизации ситуации на фондовом рынке (с. 633). Казалось бы, тем более надо дать характеристику правовому статусу фондовой биржи и осветить особенности биржевых сделок с ценными бумагами, но авторы рецензируемого учебника не посчитали нужным это сделать, возможно, исходя из того, что в настоящее время фондовые биржи не заняли еще своего места в экономике России.

Содержание учебника вызывает ряд замечаний. Остановимся на некоторых из них. При таком большом объеме учебника совсем излишними являются неоднократные повторения, о чем уже говорилось выше. Например, принципы предпринимательского права достаточно подробно рассмотрены в отдельном параграфе гл. 1 “Предпринимательство и предпринимательское право” (с. 50–63, авторы – доктор юрид. наук Е.П. Губин и канд. юрид. наук П.Г. Лахно). Затем уже в аспекте конституционных принципов рыночной

экономики они снова рассматриваются в § 2 гл. 2 “Источники предпринимательского права” (с. 90–93, автор – доктор юрид. наук Г.А. Гаджиев). В гл. 3 “Правовое регулирование предпринимательской деятельности в зарубежных странах” (с. 100–119, автор – доктор юрид. наук Д.И. Дедов) освещаются “специальные принципы регулирования предпринимательских отношений”, выработанные, как пишет Д.И. Дедов, в течение последних 100 лет зарубежной правовой мыслью. Значение этих специальных принципов показывается путем привязки их к некоторым проблемам российского законодательства. Так, по мнению Д.И. Дедова, на основе принципа “избежания конфликта интересов... следовало бы запретить Банку России проводить чисто коммерческие банковские операции, не связанные с обеспечением стабильности финансовой системы страны; или освободить коммерческие банки от выполнения государственной функции агентов валютного контроля” (с. 112); сквозь призму принципа “адекватного отражения экономических реалий” подвергается сомнению необходимость такой организационно-правовой формы коммерческих организаций, как закрытое акционерное общество (с. 116–117). Следовательно, автор допускает распространение действия принципов зарубежного права на правовое регулирование предпринимательских отношений в России. Означает ли это, что названные здесь принципы: “избежание конфликта интересов, обеспечение прозрачности бизнеса, обеспечение свободной и справедливой конкуренции, сохранение рыночных условий для бизнеса, учет правом экономических реалий” (с. 111), – признаются автором и принципами российского предпринимательского права? Не ясно.

В то же время нельзя чрезмерно расширять понимание правовых принципов. Вряд ли можно согласиться с доктором юрид. наук Г.А. Гаджиевым в том, что, “будучи признаваемыми и принимаемыми органами государства, общие принципы права приобретают официальный статус источника права” (с. 91). Правовые принципы, как и все остальные правовые положения, не являются источниками права, они суть само право.

Не совсем последовательно и четко изложена позиция авторов (Е.П. Губин и П.Г. Лахно) по вопросу о признании предпринимательского права отраслью права. Авторы характеризуют предмет предпринимательского права как “комплексный интегрированный”, подчеркивая в то же время, “что в целом предпринимательские отношения едины, несмотря на регулирование их нормами различных отраслей права” (с. 45). Значит, единство предпринимательских отношений не обуславливает единства правового регулирования, единства соответствующей совокупности правовых норм? Тем не менее, авторы признают предпринимательское право самостоятельной комплексной интегрированной отраслью российского права (с. 47), имеющей тенденцию перерастания в основную отрасль (с. 73). Как понимать такую позицию: с одной стороны, самостоятельная отрасль, с другой – комплексная и в любом случае – не основная? Представляется, что, несмотря на всю сложность рассматриваемого вопроса, необходима большая последовательность и определенность в выводах.

Высказывается мнение о целесообразности принятия в целях достижения оптимальных результатов в области надлежащего правового регулирования предпринимательской деятельности комплексного законодательного акта “типа хозяйственного, или предпринимательского, кодекса, действия которого распространялись бы на отношения по организации и осуществлению указанной деятельности с участием как коммерческих организаций, так и индивидуальных пред-

принимателей” (с. 49–50). При этом, однако, какой-либо аргументации в обоснование столь серьезного радикального предложения авторами не представлено.

Весьма своеобразная трактовка видов субъектов предпринимательской деятельности дается авторами учебника. Если Е.П. Губин и П.Г. Лахно пишут только о коммерческих организациях и индивидуальных предпринимателях, то у других авторов позиция совершенно иная. “К субъектам предпринимательства, – пишет Д.И. Дедов, – можно отнести *любого гражданина*, который даже без регистрации оказывает услуги, производит товары, выполняет работы или использует иным образом свое имущество самостоятельно и на постоянной основе в целях получения дохода, поскольку суд может применить к сделкам такого лица правила об обязательствах, связанных с осуществлением предпринимательской деятельности (п. 4 ст. 23 ГК РФ)” (с. 131–132). Некоторые виды образований, признаваемых авторами учебника субъектами предпринимательства, подробно рассматриваются в гл. 7 “Коллективные формы предпринимательской деятельности” (авторы отдельных параграфов – доктор юрид. наук И.С. Шиткина, С.А. Карелина, Е.П. Губин). Так, под предпринимательским объединением понимается “не обладающая статусом юридического лица совокупность экономических взаимосвязанных субъектов, совместно участвующих в осуществлении предпринимательской деятельности для достижения согласованных целей” (с. 286, см. также с. 207). Но если совокупность субъектов не приобретает статуса юридического лица, может ли она быть признана субъектом правовых отношений? Авторы ссылаются на мнение академика В.В. Лаптева о том, что “производственно-хозяйственные комплексы в целом как система, не являясь юридическими лицами, обладают некоторыми элементами предпринимательской правосубъектности” (с. 288–289). Следовало бы тогда показать, в чем конкретно выражаются эти “некоторые элементы предпринимательской правосубъектности”. Не убеждает и развернутая аргументация в пользу признания субъектами предпринимательской деятельности структурных подразделений коммерческих организаций (с. 330–337). Однако надо признать, что в научной и учебной литературе высказываются разные точки зрения по рассматриваемым вопросам.

Признавая предпринимательские объединения, не являющиеся юридическими лицами, субъектами правовых отношений, авторы проводят их классификацию в зависимости от вида организационно-правовой формы (с. 287), но по смыслу закона определенная организационно-правовая форма – это один из элементов юридического лица (п. 1 ст. 54 ГК РФ). К тому же при определении основных понятий и сами авторы определяют организационно-правовую форму как “совокупность особенностей юридического лица в сфере формирования его имущества, организационной структуры, взаимоотношений с участниками и участников друг с другом, ответственности участников перед юридическим лицом и юридического лица перед его участниками и другими субъектами предпринимательского оборота” (с. 206).

Не вполне удачным, на наш взгляд, представляется название гл. 7 “Коллективные формы предпринимательской деятельности”, поскольку даже хозяйственные общества, будучи “объединением капиталов” (с. 270), не являются формой коллективного осуществления предпринимательской деятельности; и уж во всяком случае нельзя относить к “коллективным формам предпринимательства” государственные и муниципальные унитарные предприятия, правовое положение которых также рассматривается в этой главе (с. 303–314). Употребляемое авторами понятие коллективного пред-

принимателя, например, при характеристике особенностей правового статуса предпринимателя на рынке труда (автор – доктор юрид. наук Д.И. Дедов) неопределенно и не соответствует правовой действительности, в том числе и в сфере трудовых правоотношений.

Методическая сторона учебника выражается прежде всего в том, что в каждой главе учебника имеются методические части, включающие в себя: 1) основные понятия, т.е. определения основных понятий, содержащихся в данной главе; 2) основные нормативные акты, а в некоторых главах – и материалы судебной практики; 3) краткие выводы; 4) вопросы; 5) рекомендуемая литература. Наличие в учебнике такой вспомогательной методической части призвано оказать дополнительную помощь студентам в изучении такой сложной учебной дисциплины, как предпринимательское право. Так что проделанная в этом плане авторами работа в принципе заслуживает одобрения. Но, к сожалению, авторами, а скорее редакторами учебника не обеспечено единства структуры дополнительного материала по всем главам учебника.

В списках нормативных актов в одних главах указываются конкретные статьи тех или иных законов, в других – даются только названия законов, кодексов без конкретизации тех их разделов и статей, которые относятся к теме данной главы. Возможны оба варианта списков нормативных актов, но все же должен быть единый методический подход к перечислению нормативных правовых актов. Не по всем темам дается судебная практика.

Вряд ли оправданно для учебника, предназначенного главным образом для студентов, включение в перечень рекомендуемой литературы многочисленных разноплановых источников, причем этот перечень достигает по отдельным темам более 10, 20 и даже 30 наименований.

Авторы настоящей рецензии отдают себе отчет в том, что многие из высказанных замечаний не бесспорны. Тем не менее, возможно, настоящая рецензия в какой-то мере поможет коллективу авторов рецензируемого учебника при подготовке следующего его издания.

Подводя итог, мы можем сказать: “Сделано доброе дело. Учебник и в целом учебно-методический комплекс по предпринимательскому праву, подготовленные коллективом кафедры предпринимательского права юридического факультета МГУ им. М.В. Ломоносова, конечно же, нужны и принесут большую пользу всем тем, для кого они предназначены”.

**Владимир Федорович Попондопуло,
зав. кафедрой коммерческого права СПбГУ,
доктор юрид. наук, проф., заслуженный деятель науки
РФ (E-mail: Popondopulo.V@jurfak.spb.ru;
моб. тел.: 8 (812) 900-38-41);**

**К.К. Лебедев, доцент той же кафедры,
канд. юрид. наук, почетный работник высшего профес-
сионального образования РФ
(E-mail: Lebedev Konst@inbox.ru; тел.: (812) 321-14-53)**