

ТЕМА 1

ХОЗЯЙСТВЕННОЕ ПРАВО И ХОЗЯЙСТВЕННОЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО

- 1. Понятие и предмет хозяйственного права*
- 2. Принципы и методы хозяйственного права*
- 3. Источники хозяйственного права*
- 4. Направления и формы совершенствования хозяйственного законодательства*

legem brevem esse oportet – необходимо, чтобы закон был краток
quaeritur – сомнительно

НПА:

1. Закон Республики Беларусь от 17 июля 2018 г. № 130-З «О нормативных правовых актах».
2. Декрет Президента Республики Беларусь 21 декабря 2017 г. № 8 «О развитии цифровой экономики».
3. Указ Президента Республики Беларусь от 10 апреля 2002 г. № 205 «О Концепции совершенствования законодательства Республики Беларусь».
4. Постановление Совета Министров Республики Беларусь от 2 февраля 2021 г. № 66 «О Государственной программе «Цифровое развитие Беларуси» на 2021–2025 годы».

1. Понятие и предмет хозяйственного права

В современный период хозяйственное право рассматривается в зависимости от подхода как отрасль права, отрасль законодательства, наука или учебная дисциплина. Однако сам вопрос о хозяйственном праве имеет достаточно длительную историю.

Правовое регулирование хозяйственной деятельности складывалось в Европе еще в средние века в связи с развитием торговли и выражалось в издании специальных правовых актов ее регулирующих. Торговое право регулировало отношения, связанные с переходом правомочий на товары на возмездной основе от одних лиц к другим. Эти акты получили название «Торговое право».

Постепенно наряду с торговлей стали развиваться и другие виды хозяйственной деятельности: промышленность, грузовые перевозки, банковская деятельность. Правоотношения в этих сферах также охватывались нормами торгового права, которое стало регулировать, по существу, все виды хозяйственной деятельности.

С развитием капитализма предметом торгового права начинает выступать профессионально осуществляемая хозяйственная деятельность, направленная на получение прибыли, т.е. предпринимательская деятельность. В связи с этим наряду с термином «торговое право» начинают применяться и другие термины: «предпринимательское право», «коммерческое право», «хозяйственное право».

Концепция хозяйственного (экономического) права зародилась в начале 20-го столетия в Германии. Она рассматривала хозяйственное право как находящееся на стыке публичного и частного права и обосновывала необходимость вмешательства государства в сферу экономических отношений. Впоследствии данная концепция получила распространение в работах итальянских, испанских и французских юристов.

В настоящее время в западной юриспруденции можно выделить два основных направления относительно природы хозяйственного права.

Согласно первому направлению **хозяйственное право не признается отраслью права или отраслью законодательства.** Это лишь новый прием, техника разработки, применения, истолкования или изучения норм права.

В соответствии со вторым подходом **хозяйственное право представляет собой новую отрасль права.** Но при этом имеется как узкая, так и широкая трактовка хозяйственного права. Узкая трактовка состоит в рассмотрении хозяйственного права как раздела публичного права, регламентирующего различные аспекты государственного управления экономикой (правила, относящиеся к национализации, статусу государственных предприятий, планированию, контролю за ценами, экономическим соглашениям и торговой практике). Сюда же нередко относят нормы налогового, валютного, таможенного права, предписания о производстве публичных работ и обороте ценных бумаг. Ряд французских и бельгийских юристов придерживаются взгляда на хозяйственное право как несколько расширенное традиционное торговое право, к которому добавляются нормы о создании и деятельности различных профессиональных организаций, связанных с хозяйственной жизнью, а также правила, ограничивающие свободу предпринимательской деятельности. Сторонники широкой трактовки хозяйственного права среди западных юристов считают, что оно должно включать нормы многих традиционных отраслей права: гражданского, торгового, административного, финансового, трудового и даже уголовного, если они прямо или косвенно регламентируют организацию и функционирование экономического механизма.

Преобладающими терминами в западных странах до сих пор остаются «торговое право» или «коммерческое право». Во многом это обусловлено тем, что в большинстве государств предпринимательская деятельность регулируется, как правило, специальным законодательством. Так, во Франции в

1804 году был принят Гражданский кодекс (Кодекс Наполеона), а в 1807 году – Торговый кодекс. В Германии в 1896 году было принято Гражданское Уложение, а в 1897 году – Торговое Уложение.

Такое положение называется дуализмом частного права и характерно для государств континентальной системы права (за исключением Нидерландов, Италии, где нормы, регулирующие предпринимательскую деятельность, включены в Гражданский кодекс), а также заимствовано некоторыми странами Азии (в Японии действуют Гражданский, Торговый и Коммерческий кодексы).

В странах англосаксонской системы права отсутствуют гражданские кодексы, однако там сложилось специальное предпринимательское законодательство. Так, в США почти во всех штатах изданы коммерческие кодексы, разработанные на основе закона, подготовленного Американской ассоциацией адвокатов в середине XX века. По содержанию они практически идентичны, но изданы как законы различных штатов.

Для России были характерны те же тенденции, которые проявлялись в других странах. В дооктябрьской России принимались торговые законы, создавались торговые суды, активно развивалась теория торгового права.

В юридической науке бывшего СССР к числу первых правовых теорий в области хозяйственного права следует отнести теорию двухсекторного права П.И. Стучки и концепцию единого хозяйственного права Л.Я. Гинцбурга и Е.Б. Пашуканиса.

Согласно *теории двухсекторного права П.И. Стучки* (конец 20-х годов XX в.) различались гражданское и хозяйственно-административное право как отрасли, регулирующие разные секторы экономики. Гражданское право регулирует отношения внутри частного сектора и межсекторные отношения. Хозяйственно-административное право регулирует отношения внутри социалистического (государственного) сектора хозяйства, характеризующиеся плановостью и подчинением. Гражданское и хозяйственно-административное право находились между собой, по данной теории, в непримиримой борьбе, которая отражала борьбу секторов (частного и государственного) и в условиях социализма должна была закончиться ликвидацией гражданского права ввиду вытеснения частного сектора.

В середине 30-х годов XX в. Л.Я. Гинцбург и Е.Б.Пашуканис предложили *концепцию единого хозяйственного права*. Они утверждали, что имущественные отношения регулируются одной отраслью – хозяйственным правом, которое включает в себя не только отношения между организациями, но и отношения с участием граждан. Хозяйственное право было определено ими как «особая форма политики пролетарского государства в области организации управления хозяйством и организации хозяйственных связей». В таком виде хозяйственное право поглощало и отрасль гражданского права.

В конечном счете, в советской правовой науке сложились две основные концепции хозяйственного права: хозяйственно-правовая и цивилистическая.

Хозяйственно-правовая концепция возникла в конце 50-х – начале 60-х годов прошлого века, когда в СССР началась работа по кодификации гражданского законодательства: подготовке Основ гражданского законодательства Союза ССР и союзных республик и гражданских кодексов союзных республик. Она была выдвинута В.В.Лаптевым и поддержана рядом советских ученых (В.К. Мамутовым, И.А. Танчуком, Т.Е. Абовой и др.).

Сторонники хозяйственно-правовой концепции видели в хозяйственном праве самостоятельную отрасль права, характеризующуюся следующими особенностями:

1) предмет хозяйственного права составляют хозяйственные отношения, возникающие в процессе руководства и осуществления хозяйственной деятельности;

2) субъектами хозяйственных отношений являются только организации и их структурные звенья, но не отдельные граждане;

3) в хозяйственных отношениях используются несколько методов правового регулирования, а именно: метод обязательных предписаний, метод автономных решений и метод рекомендаций.

Таким образом, суть хозяйственно-правовой концепции заключается в том, что хозяйственное право – это самостоятельная отрасль права. Вместе с тем в рамках этой концепции высказано мнение, что предпринимательское (хозяйственное) право представляет собой отрасль права второго уровня, сочетающую в себе признаки и методы ряда базовых отраслей.

В противоположность хозяйственно-правовой концепции **цивилистическая концепция** отрицает хозяйственное право как самостоятельную отрасль права. Ее представители изначально определили хозяйственное право как совокупность норм и институтов различных отраслей права, которые функционально взаимодействуют в регулировании хозяйственной деятельности.

Различное отношение к хозяйственному праву как отрасли права со стороны представителей хозяйственно-правовой и цивилистической концепции является следствием методологических расхождений в подходе к правовому регулированию хозяйственных отношений. Хозяйственно-правовая концепция основывается на том, что отношения по руководству и осуществлению хозяйственной деятельности составляют единую систему хозяйственных отношений, требующую единого правового регулирования. Цивилистическая концепция исходит из признания неоднородности хозяйственных (предпринимательских) отношений. Поэтому их правовое регулирование осуществляется в рамках как частного (гражданского) права, так и различных

отраслей публичного права (административного, финансового и др.).

С 60-х годов XX в. были обоснованы другие **концепции хозяйственного права**, а именно:

– хозяйственно-административного права как подотрасли административного права (Братусь С.Н., Халфина Р.О. и др.);

– хозяйственного права как вторичной по отношению к гражданскому и административному структуре в форме комплексной отрасли права (Алексеев С.С., Толстой Ю.К.);

– предпринимательского права как подотрасли гражданского права (Пугинский Б.И., Иоффе О.С.), регулирующей отношения в сфере коммерческой или торговой деятельности (цивилистическая концепция);

– хозяйственного права как нормативного массива (Красавчиков О.А.), включающего нормы разных отраслей права, функционально взаимосвязанных между собой;

– хозяйственное (предпринимательское) право – это самостоятельная отрасль, которая не имеет ничего общего с другими отраслями права (Лаптев В.В., Мамутов В.К., Мартемьянов В.С. и др.).

– хозяйственное право – это экономическое право, поскольку оно включает в себя все правовые нормы, регулирующие процесс создания материальных и нематериальных благ (Олейник О.М., Толстошеев В.В. и др.)

В новых экономических условиях научная дискуссия о признании хозяйственного права в качестве самостоятельной отрасли права возобновилась с новой силой. Между тем усиление хозяйственной активности населения и «зеленый свет» развитию хозяйственной инициативы стимулировали кардинальное обновление нормативной правовой базы в сфере хозяйственных отношений. Возникновение новых общественных отношений и их воплощение в конкретных правовых предписаниях привело к образованию значительных по объему массивов правовых норм, регулирующих специфические области хозяйственной деятельности, таких, например, как предпринимательское право, корпоративное право, конкурентное право, торговое право, строительное право, транспортное право, энергетическое право, IT-право и пр., которые квалифицируются учеными и как подотрасли права, и как правовые институты, и как подинституты, и как отрасли законодательства, и даже как отрасли права. По мнению Н.Л. Бондаренко, названные массивы правовых норм следует рассматривать в качестве подотраслей самостоятельной отрасли белорусского права – хозяйственного права.

Существующие в отечественной правовой доктрине подходы к дифференциации отраслей права традиционно основываются на решении вопроса о предмете, методе и принципах отрасли права. Предмет правового регулирования единодушно признается конституирующим признаком,

определяющим содержание и границы отрасли права, его место в системе права, поэтому именно по поводу предмета отрасли хозяйственного права ведутся самые жаркие споры.

Общественные отношения, входящие в предмет хозяйственного права, достаточно разнородны, однако они, выражаясь словами С.С. Алексеева, обладают консолидирующим началом предметного свойства, поскольку возникают в связи с осуществлением хозяйственной деятельности. Нормы, регулирующие отношения, возникающие в процессе осуществления хозяйственной деятельности, принадлежат различным отраслям права и, наряду с этим, объединяются в новую правовую общность, которая не является механическим объединением разнопорядковых норм, а приобретает внутреннюю взаимность, системность и качество, начинают функционировать с позиции принципов, категорий и понятий новой отрасли права. Кроме того, правовое регулирование отношений, входящих в предмет хозяйственного права, объединено единой целью – создать условия для устойчивого развития хозяйственных отношений, обеспечив разумный баланс частных и публичных интересов при осуществлении хозяйственной деятельности.

По мнению В.Н. Годунова, считать хозяйственное право отраслью права второго уровня или комплексной отраслью права можно лишь условно. То, что называется комплексными отраслями права, представляет собой межотраслевые правовые массивы функционально связанных норм, то есть отрасли законодательства. Хозяйственное право следует рассматривать как отрасль законодательства, как науку и как учебную дисциплину. В этой трактовке хозяйственное (предпринимательское) право признается большинством ученых.

Хозяйственное законодательство можно определить как совокупность источников, то есть нормативных правовых актов, в которых содержатся нормы, регулирующие хозяйственные отношения.

Хозяйственное законодательство устанавливает в соответствии с Конституцией правовые основы хозяйственной деятельности, которая осуществляется разнообразными субъектами с целью обеспечения роста деловой активности, развития предпринимательства, социальной направленности экономики, утверждения хозяйственного порядка, гармонизированного с международными экономическими процессами.

Хозяйственное право как наука представляет собой систему теоретических знаний о хозяйственном праве, его месте в системе права и основных институтах, о закономерностях развития правового регулирования предпринимательской и некоммерческой экономической деятельности, а также механизме государственного регулирования хозяйства. Она изучает юридические концепции, правоприменительную практику, вырабатывает

рекомендации по совершенствованию хозяйственного законодательства. Наука хозяйственного права неразрывна с экономической теорией, поэтому ее вопросы должны разрабатываться с учетом экономических аспектов.

Хозяйственное право как учебная дисциплина изучает основы правового регулирования предпринимательской и связанной с ней деятельности: субъекты, объекты, договорные обязательства, правовую защиту прав предпринимателей и др., а также вырабатывает навыки применения законодательства при решении правовых вопросов, возникающих в деятельности субъектов хозяйствования.

Следует отметить, что в настоящее время в учебной и иной юридической литературе даже более широко, чем понятие «хозяйственное право», используется понятие «предпринимательское право». Распространено понятие «коммерческого права». Применяются также понятия «экономическое право» и «торговое право».

Во многом названные понятия перекликаются или рассматриваются как тождественные. Прежде всего, знак равенства между хозяйственным и предпринимательским правом ставят сторонники хозяйственного права как самостоятельной отрасли права. Разный смысл вкладывается в литературе в понятие коммерческого права. Оно отождествляется либо с предпринимательским правом и рассматривается как составная часть гражданского права, либо с торговым правом и тогда его предметом считается правовое регулирование торговой деятельности. Термин «экономическое право» употребляют, прежде всего, как синоним экономического законодательства – комплексной совокупности различных нормативных правовых актов в экономической сфере.

Самый широкий круг правоотношений регулирует **экономическое право**. Оно включает в себя все правовые нормы, регулирующие процесс создания в обществе каких-либо благ, имеющих материальную оценку. Таким образом, институтами экономического права можно признать, например, авторское и патентное право.

Предметом **хозяйственного права** является рациональное создание благ, т.е. удовлетворение спроса с максимальной пользой для субъекта хозяйствования при минимальных затратах. С другой стороны, данный термин осложнен советскими идеологическими штампами и длительными дискуссиями, в процессе которых навешивались ярлыки административно-командной системы, властного управления и т.п.

Предпринимательское право сужает круг охватываемых вопросов, поскольку предполагает регулирование только процесса получения прибыли.

Коммерческое (торговое) право (как видно из названия) регулирует исключительно отношения, возникающие при сбыте продукции.

Говоря о соотношении понятий «экономическая деятельность», «хозяйственная деятельность» и «предпринимательская деятельность», необходимо отметить следующее.

Экономическая деятельность изначально представляла собой форму участия индивида в общественном производстве и способ получения финансовых средств для обеспечения жизнедеятельности его и членов его семьи (создание и распределение благ). Позднее к целям экономической деятельности добавились достижение экономического роста, полной занятости, экономической эффективности, формирование и поддержание стабильного уровня цен, достижение экономической свободы.

В связи с тем, что экономика немыслима без участия человека и представляет собой, прежде всего, культурно-исторический феномен, а не неизбежный результат развития природы, ее развитие должно характеризоваться гуманизмом, социальной направленностью и безопасностью для окружающей среды.

Хозяйственная деятельность характеризуется в первую очередь рационализмом.

Предпринимательская деятельность имеет самостоятельный, новаторский и рисковый характер и сопряжена с получением прибыли.

Объектом хозяйственного права является хозяйственная деятельность.

Предмет регулирования хозяйственного (предпринимательского) права как отрасли права составляют три группы общественных отношений:

1. **Организационно-хозяйственные (организационно-управленческие) отношения** возникают при организации и регулировании хозяйственной деятельности между органами управления, с одной стороны, и субъектами, осуществляющими хозяйственную деятельность, с другой. К этой группе относятся отношения организационного характера, возникающие в связи с легитимацией хозяйственной деятельности, ее финансированием и др. К этой же группе следует отнести и отношения государственного управления экономикой. Это отношения вертикального характера, основанные на власти и подчинении.

2. **Производственно-хозяйственные имущественные и неимущественные отношения** – горизонтальные отношения между равноправными, несоподчиненными субъектами, осуществляющими хозяйственную деятельность. Основная масса общественных отношений данной группы носят товарно-денежный, коммерческий характер, направлены на получение прибыли, следовательно, являются предпринимательскими. При этом часть производственно-хозяйственных отношений не носит коммерческого характера и не направлена на извлечение прибыли, например, по техническому оснащению производства, снабжению производства,

производству и рекламе произведенных товаров, антикризисному управлению, что свидетельствует о том, что хозяйственное право и предпринимательское право соотносятся как общее и частное.

3. **Внутрихозяйственные (внутрикорпоративные и внутрипроизводственные отношения)** – это отношения, которые складываются между подразделениями юридического лица, а также между этими подразделениями и юридическим лицом в целом. В их структуре выделяют отношения внутрикорпоративные, основанные на факте участия лица в хозяйственном обществе или товариществе, членские, вытекающие из участия в организациях, основанных на членстве (производственный кооператив), а также внутрихозяйственные отношения в унитарных предприятиях. Эти отношения могут быть отношениями как по осуществлению, так и по организации производственно-хозяйственной деятельности, следовательно, они могут быть как горизонтальными, так и вертикальными.

Как представляется, **система белорусского хозяйственного права** состоит из двух частей:

Общая часть включает в себя положения о:

- источниках хозяйственного права;
- понятии хозяйственной (предпринимательской) деятельности;
- понятии и видах субъектов предпринимательского права;
- системе требований, предъявляемых к осуществлению хозяйственной (предпринимательской) деятельности;
- правовых основах создания, прекращения, банкротства хозяйствующих субъектов;
- правовых основах управления организацией;
- правовом режиме имущества субъектов предпринимательской деятельности и т.д.

Особенная часть содержит вопросы правового обеспечения отдельных видов хозяйственной (предпринимательской) деятельности:

- правовые основы аудиторской и оценочной деятельности;
- правовые основы деятельности профессиональных участников рынка ценных бумаг;
- правовые основы инвестиционной деятельности;
- правовое обеспечение инновационной деятельности;
- правовое регулирование ценообразования;
- правовое регулирование внешнеэкономической деятельности и т. д.

2. Принципы и методы хозяйственного права

Хозяйственное право базируется на закрепленных в законодательстве

единых основополагающих началах правового регулирования, принципах, которые распространяются на весь комплекс правовых норм, обеспечивающих регулирование хозяйственной деятельности. Значение принципов состоит в том, что осуществление, регулирование и контроль хозяйственной деятельности должны соответствовать принципам хозяйственно-правового регулирования, при отсутствии конкретных нормативных предписаний, регулирующих данные и сходные общественные отношения, следует применять принципы хозяйственно-правового регулирования.

Принципы хозяйственного права – основополагающие начала, на которых строится хозяйственное (предпринимательское) право.

Принципы правового регулирования образуют собой систему, предполагающую их единство, взаимозависимость и взаимообусловленность. Один принцип должен применяться с учетом других принципов, т.е. применение одного принципа может быть обусловлено или даже ограничено применением другого принципа. Определение и выработка системы принципов правового регулирования хозяйственной системы особенно актуальны для Республики Беларусь, для которой характерны пока еще неупорядоченность правового регулирования, множественность нормативных правовых актов различного уровня, их несистематизированность (отсутствие единого кодифицированного акта), противоречивость в положениях нормативных правовых актов различного уровня. В связи с этим для Республики Беларусь речь идет о поиске ясной структуры неупорядоченной пока сферы в системе белорусского права. Необходимо создать систему принципов правового регулирования хозяйственной деятельности, а система будет определять отношения и их развитие.

Хозяйственно-правовые принципы содержатся в различных законодательных актах. Наибольшее значение для регулирования хозяйственных отношений имеют принципы, закрепленные в Конституции Республики Беларусь. В частности, выделяют ряд принципов хозяйственного (предпринимательского) права:

1. **Принцип свободы предпринимательской деятельности** закреплен в ст. 13 Конституции Республики Беларусь, которая устанавливает: «Государство гарантирует всем равные возможности свободного использования способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности». Следовательно, каждый гражданин решает самостоятельно, заниматься предпринимательской деятельностью или нет, какую организационно-правовую форму и вид предпринимательской деятельности избрать и т. д. Данный принцип развивается в ГК Республики Беларусь (например, в ст. 2) и иных нормативно-правовых актах.

2. **Принцип признания многообразия форм собственности,**

юридического равенства форм собственности и равной их защиты. Данный принцип основывается на положениях ст. 13 Конституции Республики Беларусь: «Государство предоставляет всем равные права для осуществления хозяйственной и иной деятельности, кроме запрещенной законом, и гарантирует равную защиту и равные условия для развития всех форм собственности». Таким образом, законодательством не могут устанавливаться какие-либо привилегии или ограничения для субъектов, осуществляющих предпринимательскую деятельность с использованием имущества, находящегося в государственной или частной собственности.

3. **Принцип законности в сфере хозяйствования** означает следующее: во-первых, сам субъект хозяйствования обязан соблюдать установленные государством требования; во-вторых, государство должно обеспечить законность правовых актов и правомерность деятельности своих органов и должностных лиц (предприниматель должен подчиняться закону, а не чиновнику); в-третьих, законодательные акты должны отражать реальные общественные хозяйственные процессы и быть наиболее стабильными в правовой системе.

4. **Принцип поддержания конкуренции и недопущения экономической деятельности, направленной на монополизацию и недобросовестную конкуренцию.** Законодательство Республики Беларусь устанавливает запрет на осуществление экономической деятельности, направленной на монополизацию и недобросовестную конкуренцию. Данный принцип получил развитие в законодательстве о конкуренции, о естественных монополиях и т.д. (см., например, Закон Республики Беларусь от 12.12.2013 г. № 94-З «О противодействии монополистической деятельности и развитии конкуренции»).

5. **Принцип баланса частных интересов предпринимателей и публичных интересов государства и общества в целом.** Стремясь получить максимальную прибыль, предприниматели в некоторых случаях могут не учитывать интересы государства и общества в целом. Согласовать интересы предпринимателей и общества позволяют различные меры государственного регулирования предпринимательства. Они могут быть прямыми (директивными) и косвенными (экономическими). Прямое государственное регулирование выражается в установлении требований, предъявляемых к предпринимательской деятельности; установлении запретов; применении мер ответственности, а косвенное – в предоставлении льгот при налогообложении, кредитовании.

6. **Принцип равенства участников хозяйственных отношений** является одним из определяющих в правовом регулировании хозяйственных отношений и имеет двойкий характер в зависимости от группы отношений, в которых он применяется. В первом случае этот принцип определяет

особенность хозяйственных правоотношений: субъекты хозяйствования взаимно не подчинены и обладают равными правами в осуществлении хозяйственной деятельности. В таких отношениях, носящих частноправовой характер, правовые нормы имеют диспозитивный характер, а принцип равенства становится принципом осуществления хозяйственной деятельности.

Участие субъектов в хозяйственных правоотношениях на равных, их равенство перед законом можно рассматривать как «равенство правового статуса» субъектов хозяйственных правоотношений, т.е. равенство возможностей участия в хозяйственных отношениях для всех субъектов независимо от форм собственности (государственной либо частной), организационно-правовых форм, независимо от места регистрации юридических лиц, гражданства, места жительства (места пребывания), их имущественного и должностного положения.

Вторая составляющая принципа равенства, являющаяся одновременно исключением из принципа равенства, предполагает, что участники хозяйственных отношений не могут пользоваться преимуществами и привилегиями, противоречащими закону. Предоставление преимуществ и привилегий, которое может рассматриваться в гражданско-правовых отношениях как ограничение принципа равенства, в сфере хозяйственной деятельности зачастую является вполне допустимым. Льготы и преференции представляют собой эффективный инструмент социально-экономической политики государства, их природа публично-правовая, а не частноправовая, поэтому они вступают в определенное противоречие с гражданско-правовым принципом равенства. Посредством установления преференциальных режимов для стимулирования инвестиционной и инновационной активности субъектов хозяйствования достигается ускоренное развитие приоритетных отраслей экономики.

Во втором случае формируются отношения между субъектами хозяйствования и государственными органами, связанные с регулированием хозяйственной деятельности со стороны государства или организацией хозяйственной деятельности. В публично-правовых хозяйственных отношениях налицо общеобязательный характер правовых норм и требований и подчиненность субъектов хозяйствования этим правилам и требованиям, а принцип равенства становится принципом правового регулирования, который должен учитываться государственными органами в процессе правового регулирования, а не принципом взаимоотношений участников хозяйственных отношений и государственных органов.

В отношениях с государственными органами этот принцип имеет свои ограничения. Субъекты хозяйствования обязаны соблюдать правила и требования, установленные государственными органами. В данном случае речь

идет и о подчиненном положении субъектов хозяйствования.

Можно рассматривать и иные принципы, в т.ч. закрепленные в ст. 2 Гражданского кодекса Республики Беларусь.

Под **методом хозяйственного права** понимают совокупность приемов и способов воздействия на отношения, составляющие предмет хозяйственного права. Сущность метода правового регулирования определяется предметом регулирования.

В силу наличия в предмете хозяйственного права двух групп отношений: между субъектами предпринимательской деятельности (горизонтальные) и при осуществлении государственного регулирования экономики (вертикальные) невозможно осуществить хозяйственно-правовое регулирование в рамках одного метода. Таким образом, составляющими метода правового регулирования хозяйственной деятельности являются приемы и способы **гражданско-правового (диспозитивного) и административно-правового (императивного) методов**.

Горизонтальные общественные отношения подвергаются воздействию приемов, способов, характерными чертами которых являются юридическое равенство сторон правоотношения, определение прав и обязанностей сторон на основе двустороннего волеизъявления путем заключения хозяйственных договоров.

Вертикальные общественные отношения регулируются способами, характерными чертами которых являются отношения власти-подчинения между участниками, возникающие на основе четко определенных в нормах права обстоятельств, с четко определенными правами и обязанностями сторон.

3. Источники хозяйственного права

Термин «источник права» традиционно рассматривают в двух аспектах – материальном (содержательном) и формальном. Под источником права в материальном смысле понимаются условия жизнедеятельности людей, реально складывающиеся общественные отношения.

Источник хозяйственного (предпринимательского) права – это внешняя форма выражения норм хозяйственного (предпринимательского) права, т. е. разнообразные способы фиксации, объективирования сложившихся в сфере предпринимательства юридических по своей природе правил.

В самом общем виде выделяют следующие **виды источников хозяйственного (предпринимательского) права**:

- 1) нормативный правовой акт;
- 2) обычай делового оборота;
- 3) общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Республики Беларусь.

В настоящее время в научной литературе идет дискуссия по поводу возможности признания судебного прецедента источником права в Республике Беларусь. В то же время, в соответствии со ст. 3 Закона Республики Беларусь от 17.07.2018 г. № 130-З «О нормативных правовых актах» нормативные правовые акты, в т.ч. *постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь* являются источниками права в Беларуси, хотя Беларусь и принадлежит к романо-германской системе права, где судебные прецеденты (в отличие от стран англо-саксонской правовой семьи – Великобритании, США) не относятся к источникам права. Выраженная в постановлениях пленумов и президиумов высших судебных инстанций, обзорах принятых судебных решений судебная практика по делам, связанная с применением норм предпринимательского права, имеет важное значение для выработки единообразного понимания и применения предпринимательского законодательства, подготовки предложений о его совершенствовании.

В соответствии со ст. 3 («Законодательство») Закона Республики Беларусь от 17.07.2018 г. № 130-З «О нормативных правовых актах» **законодательство** – это система нормативных правовых актов, характеризующаяся их внутренней согласованностью, иерархией и обеспечивающая правовое регулирование общественных отношений.

Законодательство составляют следующие нормативные правовые акты:

- Конституция Республики Беларусь;
- решения, принятые республиканским референдумом;
- законы Республики Беларусь;
- декреты, указы Президента Республики Беларусь;
- постановления Совета Министров Республики Беларусь;
- постановления Палаты представителей Национального собрания Республики Беларусь; постановления Совета Республики Национального собрания Республики Беларусь; нормативные правовые акты Верховного Суда Республики Беларусь, Генеральной прокуратуры, нормотворческих органов, подчиненных (подотчетных) Президенту Республики Беларусь;
- нормативные правовые акты министерств, иных республиканских органов государственного управления;
- решения, принятые местным референдумом, решения местных Советов депутатов, исполнительных и распорядительных органов;
- нормативные правовые акты иных нормотворческих органов (должностных лиц);
- технические нормативные правовые акты.

Нормативные правовые акты принимаются (издаются) нормотворческим органом (должностным лицом) в пределах его компетенции, установленной Конституцией Республики Беларусь и иными актами законодательства.

Структурные подразделения государственных органов (организаций) (их руководители) не вправе принимать (издавать) нормативные правовые акты, если иное не предусмотрено законодательными актами.

Источники хозяйственного права можно разделить на *общие и специальные*.

В общих источниках наряду с предписаниями, регулируемыми хозяйственные отношения, содержатся предписания, обязательные для применения в других сферах отношений (например, Гражданский кодекс Республики Беларусь регулирует помимо предпринимательской деятельности и отношения, возникающие при дарении, наследовании).

Специальные источники регулируют определенные виды хозяйственных отношений (например, Закон Республики Беларусь от 05.01.2015 г. № 231-З «О рынке ценных бумаг», Закон Республики Беларусь от 13.07.2012 г. № 415-З «Об экономической несостоятельности (банкротстве)»).

Основным источником хозяйственного права является Конституция Республики Беларусь. Конституция имеет высшую юридическую силу. Акты хозяйственного законодательства должны издаваться на основе и в соответствии с Конституцией Республики Беларусь.

В случае расхождения закона, декрета, указа, иного нормативного правового акта с Конституцией исполнению подлежат статьи Конституции Республики Беларусь.

Для хозяйственного права особое значение имеют те конституционные нормы, которые закрепляют основные принципы хозяйственного права.

Далее в иерархической структуре источников хозяйственного права следует назвать декреты и указы Президента Республики Беларусь. В правовом регулировании хозяйственных отношений важную роль играют Декрет Президента Республики Беларусь от 16.01.2009 г. № 1 «О государственной регистрации и ликвидации (прекращении деятельности) субъектов хозяйствования».

Следующими по юридической силе являются кодексы. Наиболее важным кодифицированным источником хозяйственного законодательства является ГК Республики Беларусь. ГК Республики Беларусь следует рассматривать как комплексный нормативный правовой акт, поскольку своим регулированием он охватывает как предпринимательские отношения, так и отношения, направленные на удовлетворение потребительских нужд граждан (домашних, бытовых, семейных). Статьи ГК Республики Беларусь регулируют не только частно-правовые отношения (т.е. направленные на удовлетворение интересов субъектов хозяйствования, в том числе и индивидуальных предпринимателей), но и отношения публичного характера, основной целью которых является удовлетворение интересов государства. В последнем случае в качестве примера

можно привести нормы ГК Республики Беларусь о национализации, реквизиции, поставках товаров для государственных нужд.

ГК Республики Беларусь дает понятие предпринимательской деятельности, определяет организационно-правовые формы коммерческих организаций, общие вопросы порядка их создания, реорганизации и ликвидации, закрепляет понятие права собственности, классифицирует хозяйственные договоры и т.д.

Помимо ГК Республики Беларусь следует отметить кодексы, которыми регулируются специализированные сферы хозяйственной деятельности: Банковский кодекс Республики Беларусь, Воздушный кодекс Республики Беларусь, Кодекс торгового мореплавания Республики Беларусь и т.д.

Важную роль в правовом регулировании хозяйственной деятельности играют законы Республики Беларусь. В ч. 3 ст. 137 Конституции Республики Беларусь закреплено правило, в соответствии с которым в случае расхождения декрета или указа с законом закон имеет верховенство лишь тогда, когда полномочия на издание декрета или указа были предоставлены законом.

Законы можно классифицировать по критерию «сфера регулируемой хозяйственной деятельности»:

- законы, регулирующие общее состояние определенного вида рынка (например, Закон Республики Беларусь от 12.12.2013 г. № 94-3 «О противодействии монополистической деятельности и развитии конкуренции»);

- законы, устанавливающие правовое положение субъектов, действующих на рынке (например, Закон Республики Беларусь от 09.12.1992 г. № 2020-XII «О хозяйственных обществах», Закон Республики Беларусь 18 февр. 1991 г. № 611-XII «О крестьянском (фермерском) хозяйстве»);

- законы, регулирующие отдельные виды хозяйственной деятельности (например, Закон Республики Беларусь от 10.05.2007 г. № 225-3 «О рекламе», Закон Республики Беларусь от 08.01.2014г. № 128-3 «О государственном регулировании торговли и общественного питания в Республике Беларусь»);

- законы, определяющие правовой статус субъектов, занимающихся каким-либо видом предпринимательской деятельности (например, Закон Республики Беларусь от 05.01.2009 г. № 10-3 «О товарных биржах», Закон Республики Беларусь от 05.01.2015 г. № 231-3 «О рынке ценных бумаг»);

- законы, устанавливающие требования к предпринимательской деятельности (например, Закон Республики Беларусь от 24.10.2016 г. № 437-3 «Об оценке соответствия техническим требованиям и аккредитации органов по оценке соответствия»).

Большую роль в правовом регулировании хозяйственной деятельности играют подзаконные акты, которые принимаются на основе и во исполнение законов. К подзаконным актам в первую очередь относятся постановления

Совета Министров Республики Беларусь по вопросам осуществления хозяйственной деятельности. Например, постановление Совета Министров Республики Беларусь от 30.05.2018 № 408 «Об утверждении Положения о порядке открытия и деятельности в Республике Беларусь представительств иностранных организаций, внесении изменений и дополнений в некоторые постановления Совета Министров Республики Беларусь и признании утратившими силу отдельных структурных элементов постановлений Совета Министров Республики Беларусь».

К подзаконным актам также можно отнести акты республиканских органов государственного управления – Министерства экономики Республики Беларусь, Министерства иностранных дел Республики Беларусь, Министерства финансов Республики Беларусь, Министерства юстиции Республики Беларусь. Например, постановление Министерства юстиции Республики Беларусь от 05.03.2009 г. № 20 «О согласовании наименований юридических лиц» и т.д.

Значительную роль в правовом регулировании хозяйственной деятельности играют акты высших судебных инстанций – постановления Пленума Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь и постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь. Среди данной категории нормативных правовых актов можно выделить, например, постановление Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 28.06.2001 г. № 6 «О судебной практике по делам о незаконной предпринимательской деятельности».

Составной частью системы хозяйственного права являются и нормативные правовые акты СССР, если они не отменены и не противоречат действующему законодательству Республики Беларусь.

В Российской Федерации и во многих европейских государствах помимо нормативных правовых актов к источникам хозяйственного законодательства относится и *обычай делового оборота* – сложившееся и широко применяемое в какой-либо области предпринимательской деятельности правило поведения, не предусмотренное законодательством, независимо от того, зафиксировано ли оно в каком-либо документе.

Обычаи делового оборота в качестве источника права рассчитаны исключительно на предпринимательские отношения. Они применяются наряду с законодательством, восполняют пробелы в нем. Обычаи широко применяются в рекламной деятельности, во внешнеторговом обороте, морских перевозках. Пример обычая делового оборота: «в рекламе не следует поощрять и призывать детей увеличивать количество приемов пищи в день или заменять основное питание легкой пищей, кондитерскими изделиями и т.д.» (Свод обычаев и правил делового оборота рекламы на территории Российской Федерации).

Примером общеприменяемых обычаев делового оборота являются

разработанные и периодически модифицируемые Международным институтом по унификации частного права (УНИДРУА) Принципы международных коммерческих договоров и Международной торговой палатой в г. Париже в 1936 году – Международные правила толкования торговых терминов ИНКОТЕРМС. Они применяются, когда стороны включили в договор соответствующую ссылку или когда стороны в качестве применимого права определили совокупность правил международного торгового оборота.

В Республике Беларусь обычаи делового оборота не являются источником хозяйственного права, хотя, например, нормы ст. 290 ГК Республики Беларусь устанавливают, что обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями законодательства, а при отсутствии таких условий и требований – в соответствии с обычно предъявляемыми требованиями.

Из анализа ст. 8 Конституции Республики Беларусь следует, что Республика Беларусь признает приоритет общепризнанных принципов международного права и обеспечивает соответствие им хозяйственного законодательства.

К международным соглашениям Республики Беларусь в сфере экономических отношений можно отнести:

- Конвенцию ООН о договорах международной купли-продажи товаров 1980 г.;
- Вашингтонская конвенция о порядке разрешения инвестиционных споров между государствами и иностранными лицами 1965 г.;
- Конвенция о признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений (г. Нью-Йорк, 1958 г.)
- Соглашение об общих условиях поставок товаров между организациями государств-участников СНГ от 20 марта 1992 г.;
- Договор о Таможенном кодексе Евразийского экономического союза, (г. Москва, 11 апреля 2017г.) и др.

4. Направления и формы совершенствования хозяйственного законодательства

Действующее хозяйственное законодательство Республики Беларусь состоит из неоправданно большого количества нормативных правовых актов. Многие акты устарели, противоречат друг другу, не увязаны между собой или содержат необоснованные ограничения и чрезмерное регламентирование. Весьма велико количество «ведомственных» нормативных актов.

В современных научных публикациях довольно часто можно встретить термин «комфортное законодательство». Под «комфортным законодательством», как правило, понимают такой нормативный материал,

который не создает сложностей в поиске необходимого правила, уяснения его смысла и применения на практике. Вряд ли современное хозяйственное законодательство в Республике Беларусь можно назвать «комфортным». Сегодня правоприменитель имеет дело со множеством нормативных правовых актов, регулирующих те или иные аспекты предпринимательской деятельности. В таких условиях стремление к упорядочению всего массива нормативных предписаний в указанной сфере кажется вполне закономерным.

В юридической науке высказаны различные точки зрения относительно совершенствования хозяйственного (предпринимательского, коммерческого, торгового) законодательства.

Сторонники хозяйственного (предпринимательского) права как отрасли права считают, что необходимо издать обобщающий акт по регулированию хозяйственных отношений – Хозяйственный или Предпринимательский кодекс. Такой акт позволит сделать хозяйственное законодательство обзримым и удобным для практического применения, обеспечить единство правового регулирования хозяйственных отношений, построить хозяйственное законодательство по иерархическому принципу.

В литературе есть также предложения о разработке Торгового кодекса. Отдельные авторы исходят из того, что название нормативного акта такого рода непринципиально. Соответствующие нормы, регулирующие предпринимательскую деятельность и имеющие разноотраслевый характер, могут быть объединены в комплексном нормативном акте (в том числе торговом, предпринимательском или хозяйственном кодексе), но лишь как специальном законе по отношению к Гражданскому кодексу. Вместе с тем обосновывается большая целесообразность создания свода законов о предпринимательской деятельности, нежели принятия Хозяйственного (Торгового, Коммерческого, Предпринимательского) кодекса.

Следует различать направления и формы совершенствования хозяйственного законодательства.

К **направлениям совершенствования хозяйственного законодательства** можно отнести:

- 1) верховенство закона в регулировании хозяйственных отношений;
- 2) сокращение количества нормативных правовых актов;
- 3) обеспечение согласованности нормативных правовых актов;
- 4) устранение необоснованных ограничений и чрезмерного регламентирования в хозяйственных отношениях;
- 5) упорядочение нормотворческой деятельности министерств и других органов управления в области хозяйственного законодательства;
- 6) ликвидацию пробелов в правовом регулировании хозяйственных отношений;

7) приведение хозяйственного законодательства в соответствие с общепризнанными принципами и нормами международного права.

Для обеспечения стабильности условий хозяйственной (предпринимательской) деятельности, в чем заинтересованы ее субъекты, наиболее важные вопросы хозяйственных отношений должны быть урегулированы законами. При этом целесообразно, чтобы нормы законов имели, как правило, прямое действие, чтобы в законах содержалось как можно меньше общих и отсылочных норм. С другой стороны, не следует регламентировать на уровне отдельных законов малозначительные вопросы хозяйственных отношений, которые могут найти разрешение в нормативных правовых актах иного уровня.

Повышению эффективности хозяйственного законодательства не способствует множественность его источников, в том числе по одним и тем же вопросам. Хозяйственное законодательство составляет около пятидесяти процентов в общем массиве действующих нормативных правовых актов. Нормативные правовые акты в области хозяйственных отношений часто не увязаны между собой, вследствие чего противоречат друг другу. Все это делает хозяйственное законодательство мало обозримым и затрудняет его применение.

Большинство источников хозяйственного законодательства составляют нормативные правовые акты министерств и других органов управления. Как раз в «ведомственных» актах в основном искажаются нормы актов более высокого уровня, содержатся неоправданные ограничения для субъектов хозяйствования и чрезмерное регламентирование хозяйственных отношений. Поэтому необходимы как жесткая постановка нормотворческой деятельности министерств и других органов управления в рамках закона, так и строгий контроль этой деятельности на практике.

Насущной задачей остается ликвидация пробелов в регулировании законодательством Республики Беларусь отдельных сторон хозяйственной деятельности. Прежде всего, нужно заменить еще действующие нормативные акты бывшего СССР на акты законодательства Республики Беларусь. Интернационализация экономических связей, являющаяся объективным процессом, требует также приведения хозяйственного законодательства Республики Беларусь в соответствие с общепризнанными принципами и нормами международного права.

Формы совершенствования хозяйственного законодательства – это формы его систематизации. Совершенствование хозяйственного законодательства, как любой другой отрасли законодательства, может осуществляться в форме инкорпорации, консолидации, кодификации, Свода законов и Свода законодательства.

Под *инкорпорацией* понимается создание систематических собраний действующего законодательства, в которых нормативные правовые акты располагаются по определенной системе без изменения их содержания. Инкорпорация хозяйственного законодательства позволяет провести его инвентаризацию и может быть осуществлена путем издания различных сборников.

Важное значение в сфере хозяйственного законодательства имеет *консолидация* нормативных правовых актов или их укрупнение. Она способствует упорядочению нормативного массива и обеспечивает удобство в пользовании и правоприменении.

Кодификация законодательства означает издание обобщающих законов или кодификационных актов, которые заменяют многочисленные нормативные акты и по-новому решают вопросы регулирования отношений в определенной области.

На постсоветском пространстве лишь в Украине принят Хозяйственный кодекс, вступивший в действие с 1 января 2004 г. В Республике Беларусь в практике совершенствования хозяйственного законодательства применяется так называемая «малая кодификация», т.е. издание крупных актов, регулирующих определенные сферы хозяйственных отношений (Банковский кодекс Республики Беларусь, Воздушный кодекс Республики Беларусь и др.).

Однако предложения о подготовке в нашей республике Хозяйственного или Предпринимательского кодекса в литературе выдвигаются и, как отмечается, вопрос о подготовке проекта такого кодекса не снят с повестки дня до сих пор. В отличие от ГК в нем будут выражаться преимущественно публично-правовые начала в регулировании хозяйственной (предпринимательской) деятельности, касающиеся государственной регистрации предпринимателей, их прав и обязанностей, лицензирования предпринимательской деятельности и т.д.

Уже в советский период совершенствование хозяйственного законодательства начало осуществляться в рамках Свода законов СССР и Сводов законов союзных республик. В Своде законов СССР хозяйственное законодательство (законодательство о народном хозяйстве) составляло отдельный раздел, разбитый на главы. Схема Свода законов Белорусской ССР была практически идентичной. Свод законов СССР был издан полностью. Издание Свода законов Белорусской ССР было приостановлено в связи с коренным обновлением законодательства.

В настоящее время сформирован Свод законов Республики Беларусь. Это полное систематизированное собрание законодательных актов Республики Беларусь, поддерживаемое в актуальном состоянии и издаваемое в электронной форме. Обеспечение формирования и издания Свода законов Республики

Беларусь возложено на Национальный центр законодательства и правовых исследований Республики Беларусь и Национальный центр правовой информации Республики Беларусь.

Определенные конкретные направления совершенствования хозяйственного законодательства предусмотрены в Концепции совершенствования законодательства Республики Беларусь, одобренной Указом Президента Республики Беларусь от 10 апреля 2002 г. № 205.

В соответствии с Концепцией в целях правового урегулирования преобразований, проводимых *в экономической сфере*, следует:

1) создать эффективную систему государственной поддержки предпринимательства в сочетании с оптимальной системой государственного регулирования, обеспечить наиболее благоприятные организационно-правовые условия для развития предпринимательства;

2) принять в развитие положений Гражданского кодекса Республики Беларусь законодательные акты, направленные на упорядочение и упрощение процедуры лицензирования отдельных видов деятельности, государственной регистрации и ликвидации (прекращения деятельности) юридических лиц и индивидуальных предпринимателей;

3) развить нормы Гражданского кодекса Республики Беларусь в части более полной регламентации договора комплексной предпринимательской лицензии (договора франчайзинга);

4) создать условия для дальнейшего формирования законодательства, регулирующего отношения в сферах страховой, аудиторской, рекламной, оценочной, концессионной, лизинговой, ипотечной и биржевой деятельности, обращения ценных бумаг, ценообразования, а также государственной антимонопольной политики;

5) обеспечить наиболее полное регулирование отношений собственности, приватизации, строительства;

6) принять нормативные правовые акты, разработка которых предусмотрена Гражданским кодексом Республики Беларусь.

В сфере *международного частного права* необходимо:

1) разработать и принять комплексный закон, регламентирующий порядок государственного регулирования внешнеэкономической деятельности, заключения и совершения внешнеэкономических сделок;

2) обеспечить создание на внутреннем рынке равных прав для субъектов предпринимательской деятельности, условий для справедливой конкуренции с участием иностранных инвесторов путем приведения законодательства Республики Беларусь в соответствие с требованиями международных соглашений, заключенных в рамках Всемирной торговой организации (ВТО),

посредством отказа от использования нетарифного регулирования в качестве инструмента поддержки отечественных товаропроизводителей;

3) разработать новые нормативные правовые акты, регламентирующие концессионные отношения, правовое положение иностранных юридических лиц, режим имущества, принадлежащего иностранным лицам.

В целях совершенствования правового регулирования *аграрных отношений* следует:

1) установить правовой статус сельскохозяйственных производственных и сельскохозяйственных потребительских кооперативов (перерабатывающих, сбытовых (торговых), обслуживающих, снабженческих, садоводческих, огороднических, животноводческих, кредитных и иных), а также определить правовой режим имущества крестьянского (фермерского) хозяйства как организационно-правовой формы юридического лица;

2) подготовить и принять законодательные акты в области государственного регулирования агропромышленного производства, сохранения и повышения плодородия почв, защиты растений;

3) определить правила заключения и выполнения договоров поставки сельскохозяйственной продукции для государственных нужд, контрактации, финансовой аренды (лизинга) сельскохозяйственной техники;

4) урегулировать отношения в области страхования имущества сельскохозяйственных организаций;

5) в перспективе подготовить и принять Аграрный кодекс Республики Беларусь.

Одним из актуальных направлений в современном мире является использование цифровых технологий в экономике. Переход к цифровой экономике не мог не коснуться и сферы хозяйственной деятельности.

Учеными отмечается, что развитие науки хозяйственного права в ближайшем будущем связано с необходимостью осмысления современных тенденций развития общества. Это и развитие цифровой экономики, и необходимость интеграции национальных экономик в мировую экономику, обеспечение инновационного развития экономики, переход к новейшему технологическому укладу.

В законодательстве определены такие новые для хозяйственного права Республики Беларусь понятия, как оператор криптоплатформы, виртуальный кошелек, криптовалюта, цифровой знак (токен), майнинг, смарт-контракт; закреплено правовое регулирование по созданию условий для внедрения в экономику Республики Беларусь технологии реестра блоков транзакций (блокчейн), иных технологий, основанных на принципах распределенности, децентрализации и безопасности, совершаемых с их использованием операций.