

*Фомина Марина Николаевна*  
*студентка магистратуры*  
*3 год обучения, Юридический институт*  
*НИУ «БелГУ»*  
*Россия, г. Белгород*

## **ПОНЯТИЕ И ОТЛИЧИТЕЛЬНЫЕ ЧЕРТЫ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОГО ДОГОВОРА**

*Аннотация:* в настоящей статье автором рассмотрен институт предпринимательского договора, а именно дано определение термину «предпринимательский договор», раскрыты его характерные черты и отличительные особенности.

*Ключевые слова:* предприниматель, предпринимательская деятельность, предпринимательский договор.

*Annotation:* in this article the author considers the institution of an entrepreneurial contract, namely the definition of the term "entrepreneurial contract," its characteristic features and distinctive features are revealed.

*Keywords:* entrepreneur, entrepreneurial activity, entrepreneurial contract.

В соответствии с действующим гражданским законодательством, а именно п.1 ст.420 ГК РФ договор – это соглашение двух и более сторон, направленное на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей.

Общепринято, под предпринимательским договором понимать соглашение, которое стороны заключают в порядке осуществления ими хозяйственной деятельности.

Под хозяйственной (предпринимательской) деятельностью понимается самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое извлечение прибыли от пользования имуществом, продажи

товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

Однако, в современной правовой системе России отсутствует дефиниция «предпринимательский договор», ввиду чего как таковое существование предпринимательского договора в системе гражданско-правовых договоров неоспорно.

В юридической литературе, среди ученых-правоведов, существует несколько точек зрения относительно выделения предпринимательского договора в отдельную категорию гражданско-правовых договоров.<sup>1</sup>

Так, одни авторы полагают, что такая категория договоров как «предпринимательский договор» имеет место быть в современной правовой системе России. Другие же, наоборот, исходят из того, что предпринимательская деятельность осуществляется в рамках гражданско-правовых договоров, например, договора купли-продажи, договора займа, договора оказания услуг и так далее.

Сторонники второй позиции аргументируют свое мнение тем, что, во-первых, современная правовая система не разделяет право на гражданское и торговое (как это было раньше), а, следовательно, нормы гражданского законодательства регулируют отношения, складывающиеся в сфере предпринимательской деятельности. Во-вторых, в юридической литературе и по сей день ведутся дискуссии в отношении понятия и признаков предпринимательского договора, а также его месте в системе гражданско-правовых договоров.

Авторы данной концепции считают, что основой предпринимательского договора выступают опосредованные гражданским правом отношения, связанные с осуществлением предпринимательской деятельности. Ярким сторонником такой позиции можно считать Яковлева В.Ф., который в своих научных трудах писал, что предпринимательский договор существует в виде

---

<sup>1</sup> Бельх В.С. Правовое регулирование предпринимательской деятельности в России. М.: Проспект. – 2005 – С.339.

«неофициального» понятия, которое возникает в рамках гражданских правоотношений.<sup>2</sup>

Ершов О.Г. также отмечает, что в теории гражданского права нет нормы, которая закрепляет определение или признаки предпринимательского договора.<sup>3</sup>

А Батычко В.Т. пишет, что предпринимательский договор есть не что иное, как разновидность гражданско-правового договора, и нельзя говорить о нем, как о самостоятельном договоре.<sup>4</sup>

Некоторые авторы предлагают рассматривать предпринимательский договор как правовую конструкцию, которая призвана объединить интересы трех субъектов, а именно: предпринимателя, общества и государства.

В рамках данной концепции, Богданов Е.В. в своем научном труде предлагает рассматривать предпринимательский договор в качестве самостоятельного договора и выделить следующие его признаки, а именно: особый субъектный состав, особый предмет договора, особую ответственность сторон, а также особую цель такого договора.<sup>5</sup>

Также ярким представителем данной концепции является Сулейменов М.К., который предлагает исходить из общей концепции предпринимательского права, и пишет, что предпринимательский договор должен выделяться в качестве самостоятельного вида договора ввиду того, что предпринимательское право является самостоятельной отраслью права, ввиду этого предпринимательский договор не имеет никакого отношения к гражданско-правовым договорам.<sup>6</sup>

Нам близка точка зрения, которую высказывает Яковлев В.Ф. в своей научной статье «Понятие предпринимательского договора в российском праве», согласно которой: «Предпринимательский договор о возникающие из него

---

<sup>2</sup> Яковлев В.Ф. Понятие предпринимательского договора в российском праве // Журнал российского права. – 2008. – №1. – С.3.

<sup>3</sup> Ершов О.Г. Предпринимательский договор в строительстве: о допустимости теоретической модели и основных направлений ее исследования // Вопросы современной юриспруденции: сб. ст. по матер. VI междунар. науч. конф. Часть I. Новосибирск: СибАК. – 2011. – С.19.

<sup>4</sup> Батычко В.Т. Предпринимательское право. Конспект лекций / Батычко В.Т. Таганрог: ТТИ ЮФУ. – 2011. – С.107.

<sup>5</sup> Богданов Е.В. Предпринимательские договоры. М.: Книга сервис. – 2003. – С.5.

<sup>6</sup> Сулейменов М.К. Предпринимательский договор как комплексный институт гражданского права // Журнал российского права. – 2008. – №1. – С.11.

обязательства, опосредующие предпринимательскую деятельность, не могут не отражать ее особенностей и не обладать определенной спецификой, оставаясь по своей природе гражданско-правовым договором».<sup>7</sup>

По нашему же мнению, наиболее верным представляется выделение предпринимательского договора в качестве самостоятельного вида договора, ввиду того, что предпринимательский договор обладает рядом отличительных признаков, а также возрастания роли института предпринимательства и предпринимательской деятельности в целом в современном обществе.

Из-за отсутствия законодательного определения понятия «предпринимательский договор» многие ученые-правоведы трактуют данный термин по-своему.

Например, правовед Шепелёв А.Н. предлагает общую формулировку понятия предпринимательского договора, говоря о том, что предпринимательский договор является разновидностью гражданско-правового договора, имеющей особенности, которые предопределяются сферой действия такого договора.<sup>8</sup>

Колесникова К.О. дает более подробное определение предпринимательскому договору, и в своем научном труде пишет, что под предпринимательским договором следует понимать сделку правового характера, которая заключается между коммерческими организациями в процессе осуществления ими предпринимательской деятельности, направленной на извлечение прибыли.<sup>9</sup>

Такие правоведы как Алексеева Д.Г., Андреева Л.В. и Андреев В.К. при определении понятия предпринимательского договора уделяют особое внимание возмездному характеру такого рода договоров.<sup>10</sup>

---

<sup>7</sup> Яковлев В.Ф. Понятие предпринимательского договора в российском праве // Журнал российского права. – 2008. – №1(133). – С.5.

<sup>8</sup> Шепелёв А.Н. Предпринимательские договоры и их язык // Социально-экономические явления и процессы. – 2012. – №11(045). – С.309

<sup>9</sup> Колесникова К.О. Понятие и особенности предпринимательского договора на основе анализа законодательства Российской Федерации // Молодой ученый. – 2017. - №7. – С.358.

<sup>10</sup> Алексеева Д.Г., Андреева Л.В., Андреев В.К. Российское предпринимательское право / Под ред. Ершова И.В., Отнюкова Г.Д. Издательство: М.: Велби, Проспект. – 2010. – С.217.

Петренко М.А. в своей научной работе делает, по нашему мнению, верный вывод о том, что в научной литературе нет единого подхода по поводу формулировки дефиниции предпринимательского договора, его сути и признаков.<sup>11</sup>

Для того чтобы сформулировать дефиницию предпринимательского договора необходимо исследовать и проанализировать правовую природу данного вида договора, а именно произвести анализ характерных особенностей, присущих предпринимательскому договору.

Первым, и основным признаком, отличающим предпринимательский договор от иных договоров, является особый субъектный состав, а именно сторонами по предпринимательскому договору являются: юридические лица и зарегистрированные в установленном законом порядке индивидуальные предприниматели; потребители – лица, не являющиеся предпринимателями; а также публичные образования.

В своей научной статье Шепелев А.Н. предлагает следующую классификацию предпринимательских договоров, исходя из субъектного состава: договора, обе стороны которых являются субъектами предпринимательской деятельности; договора, одна сторона которых является предпринимателем, а вторая – потребителем; и, наконец, договора, по которым одна сторона – предприниматель, а вторая – публичное образование.<sup>12</sup>

Нормами действующего российского законодательства предусмотрен ряд договоров, сторонами которых могут быть исключительно субъекты предпринимательской деятельности, например, договор концессии или договор простого товарищества.

По нашему мнению, именно данный признак выделяет предпринимательский договор в качестве самостоятельного, а не как вида гражданско-правовых договоров.

---

<sup>11</sup> Петренко М.А. Понятие и сущность предпринимательского договора // Студенческий: электронный научный журнал. – 2017. - №17(17). – С.34.

<sup>12</sup> Шепелёв А.Н. Предпринимательские договоры и их язык // Социально-экономические явления и процессы. – 2016. – №11(045). – С.310.

Второй характерной особенностью предпринимательского договора является его возмездный характер. Стоит особое внимание уделить положению гражданского законодательства, в соответствии с которым в случае, когда между субъектами предпринимательской деятельности заключается договор, товар по которому предоставляется или услуги по которому оказываются на безвозмездной основе, такое соглашение может быть признано недействительным, как нарушающее требования российского законодательства (ст. 168 ГК РФ).

Также следует отметить, что для предпринимательских договоров характерно сочетание свободы договора наряду с повышенными требованиями норм публичного права (антимонопольного, например). Принцип свободы предпринимательского договора заключается в том, что субъекты предпринимательской деятельности свободны в выборе условий заключаемого соглашения. Однако при этом должны соблюдаться общие принципы гражданского права, такие как равенство участников гражданского оборота, недопустимости произвольного вмешательства и т.д.<sup>13</sup>

На практике мы можем заметить, что существует немалое количество правовых норм, которые расширяют рамки договорной свободы в отношении предпринимательских договоров.

Например, в соответствии со ст.310 ГК РФ, односторонний отказ от исполнения обязательства запрещен, за исключением случаев, предусмотренных законом и в этой же статье делается исключение. При заключении двустороннего предпринимательского договора стороны вправе сами установить обстоятельства и основания одностороннего отказа от исполнения договорных обязательств.

На основании вышеизложенного можно выделить ряд признаков предпринимательских договоров:

---

<sup>13</sup> Фролов И.В. Реализация принципа свободы договора в предпринимательской деятельности // Источники частного и публичного права: сборник научных трудов по материалам III ежегодной Международной научно-практической конференции 28 марта 2014. Тамбов: Изд-во ТРОО «Бизнес-Наука-Общество». – 2014. – С.128.

1. Особый субъектный состав. При заключении предпринимательского договора хотя бы одна сторона договора обязана быть предпринимателем (юридическое лицо или индивидуальный предприниматель), так как данный вид договора заключается в целях осуществления хозяйственной деятельности.

2. Расширенная свобода заключения договора.

3. Заключение договора в целях осуществления предпринимательской деятельности, то есть основной и главной целью предпринимательского договора должно быть извлечение прибыли от пользования имуществом, выполнения работ, оказания услуг или реализации товара.

4. И четвертый признак – предпринимательский договор всегда заключается на возмездной основе, в противном случае сделка может быть признана недействительной.

По нашему мнению, аккумулируя все отличительные признаки, наиболее удачным будет следующее определение предпринимательского договора, в соответствии с которым под предпринимательским договором будет пониматься соглашение, заключенное в целях осуществления предпринимательской деятельности на возмездной основе, сторонами или одной из сторон которого выступает субъект предпринимательской деятельности.

## **ИСПОЛЬЗОВАННЫЕ ИСТОЧНИКИ**

1. Алексеева Д.Г., Андреева Л.В., Андреев В.К. Российское предпринимательское право / Под ред. Ершова И.В., Отнюкова Г.Д. Издательство: М.: Велби, Проспект. – 2010. – С.217.

2. Батычко В.Т. Предпринимательское право. Конспект лекций / Батычко В.Т. Таганрог: ТТИ ЮФУ. – 2011. – С.107.

3. Белых В.С. Правовое регулирование предпринимательской деятельности в России. М.: Проспект. – 2005 – С.339.

4. Богданов Е.В. Предпринимательские договоры. М.: Книга сервис. – 2003. – С.5.

5. Ершов О.Г. Предпринимательский договор в строительстве: о допустимости теоретической модели и основных направлений ее исследования // Вопросы современной юриспруденции: сб. ст. по матер. VI междунар. науч. конф. Часть I. Новосибирск: СибАК. – 2011. – С.19.

Богданов Е.В. Предпринимательские договоры. М.: Книга сервис. – 2003. – С.5.

6. Колесникова К.О. Понятие и особенности предпринимательского договора на основе анализа законодательства Российской Федерации // Молодой ученый. – 2017. - №7. – С.358.

7. Петренко М.А. Понятие и сущность предпринимательского договора // Студенческий: электронный научный журнал. – 2017. - №17(17). – С.34.

8. Сулейменов М.К. Предпринимательский договор как комплексный институт гражданского права // Журнал российского права. – 2008. – №1. – С.11.

9. Фролов И.В. Реализация принципа свободы договора в предпринимательской деятельности // Источники частного и публичного права: сборник научных трудов по материалам III ежегодной Международной научно-практической конференции 28 марта 2014. Тамбов: Изд-во ТРОО «Бизнес-Наука-Общество». – 2014. – С.128.

10. Шепелёв А.Н. Предпринимательские договоры и их язык // Социально-экономические явления и процессы. – 2012. – №11(045). – С.309

11. Яковлев В.Ф. Понятие предпринимательского договора в российском праве // Журнал российского права. – 2008. – №1. – С.3.