

---

## ИСТОРИЯ КОНСТИТУЦИОННО-ПРАВОВОГО РАЗВИТИЯ ПРАВА НА ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКУЮ ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ В РОССИИ

Е.А. Павлов

Кафедра гражданского права  
Финансовый университет при Правительстве Российской Федерации  
*просп. Ленинградский, 49, Москва, Россия, 125167*

В статье рассмотрены исторические аспекты формирования, развития и содержания понятия конституционного права на предпринимательскую деятельность. Автор статьи исследует особенности реализации конституционного права человека на предпринимательскую деятельность в современной России, дает характеристику правовому статусу предпринимателя. В статье сделан вывод о том, что право человека на предпринимательскую деятельность, являясь исторически сформировавшейся неотъемлемой частью совокупности прав личности, является ценностью, имеющей индивидуальную сущность и содержание, раскрытие которых и поставлено в качестве основных целей настоящей работы. В статье сделан вывод о том, что на сегодняшний день предпринимательству, а в особенности малому бизнесу, со стороны государства уделяется все больше внимания. Так, на сегодняшний день значительно сократилось число проверок малого и среднего бизнеса со стороны проверяющих органов, как государственных, так и муниципальных уровней.

**Ключевые слова,** конституция, права человека, власть, личность, цивилизация, общество, духовные блага, правовой статус человека, гражданское общество, парламент, духовная культура.

Говоря о содержании конституционного права на предпринимательскую деятельность, следует, прежде всего, рассмотреть исторические аспекты формирования его содержания, уяснить сущность данного понятия.

В средневековой Европе проблема исключительности человека была выявлена богословами через толкование текстов Священного Писания: в отличие от животных человек представлял собой моральное существо, созданное по образу и подобию Бога. Лишь в эпоху Просвещения важной особенностью человека стал признаваться разум.

В целях изучения необходимо последовательно проанализировать сущность и содержание данного конституционного права, проследить его становление, опираясь на исследование нормативных актов, его регулирующих, а также сформировать понятие конституционного права на предпринимательскую деятельность, одновременно определив его роль и место в системе конституционных прав и свобод человека и гражданина [2. С. 132–153].

Идея права человека является важнейшим достижением философской мысли и сформулирована в виде общей формулы уже в годы Французской революции. Одним из неперенных аспектов права является тот факт, что любое право

есть «право людей», поскольку право потому и «право», что его смысл и действие раскрываются через субъективные права, т.е. через юридические возможности людей, их объединений, людских образований. Право в этом отношении — институт, изначально настроенный на человека, его волю и поведение. Именно поэтому субъектами права неизбежно выступают люди, которые, как справедливо отмечает С.С. Алексеев, не случайно названы «физическими лицами» и под этим углом зрения теми реалиями в физическом мире, во имя которых право существует [1. С. 252].

Следует сознательно учитывать, что требования объективной необходимости недостаточно для понимания свободы, ибо упускается из виду тот факт, что объективная необходимость не означает отсутствия альтернатив. Во-первых, обстоятельства, с которыми сталкивается человек, редко бывают однозначными, обычно существует несколько разных возможностей, выражающих требование необходимости. И даже если это требование оказывается однозначным, а ситуация безальтернативной, человек может проявить самостоятельность, поступая по логике необходимости или пренебрегая ею.

Во-вторых, наличие альтернатив предполагает необходимость выбора, который также неоднозначен — он может быть более или менее адекватным и всегда, в той или иной мере, включает случай. В-третьих, отсюда следует, что человек может выбрать из альтернатив поведения ту, которая не только отвечает его действительным рациональным интересам, но и субъективным иррациональным влечениям. Как у Ф.М. Достоевского — человека нельзя «по логарифмической линейке исчислить», он может захотеть «по своей дурацкой воле пожить». Отсюда Достоевский заключал, что человек есть тайна и каприз, и его свобода, не имеющая культурной меры и не контролируемая ответственностью, может стать своеволием и «самодурством», чего на Руси всегда хватало с избытком.

Итак, человек должен психологически, нравственно быть готовым к свободе — к ситуации выбора, принятия решения и ответственности за его исполнение, должен быть способен к рациональному расчету и волевому усилию, а не только к эмоциональным порывам. Выбор поведения, хотя и осуществляется при участии сознания, не сводится только к рациональному расчету и разумному обоснованию, он предполагает и спонтанность, и наличие внутреннего неотрафлексированного стремления, интуитивного влечения и даже необузданной страсти в достижении поставленной цели. В XX в. образ человека в философии и науке уже не столь рационалистичен, как, например, в классической немецкой философии XIX в. В нем весьма противоречиво сочетаются интерпретации рационалистические и иррационалистические (З. Фрейд, Э. Фромм и др.).

В послании Федеральному Собранию от 5 ноября 2008 г. Президент РФ обозначил свободу предпринимательства в качестве одной из основных ценностей как страны, так и каждого гражданина. «Именно в этом успех формирования среднего класса, роста малого и среднего бизнеса, становления инновационной экономики». Тем самым глава государства еще несколько лет назад акцентировал внимание на том, что действия государственных органов должны

быть направлены на обеспечение полноценного права человека на предпринимательскую деятельность [3].

Основополагающим конституционным принципом в сфере экономики является принцип свободы хозяйственной деятельности, который реализуется в диалектическом взаимодействии прав и обязанностей гражданина. Поэтому субъект любой хозяйственной, экономической деятельности, в том числе предпринимательской, должен быть, прежде всего, субъектом гражданского права. Принято выделять среди последних три группы: группу физических лиц, группу юридических лиц, действующих в определенных организационно-правовых формах, и группу крупных социальных образований — таких как Российская Федерация в целом, субъекты Российской Федерации и муниципальные образования.

Указание на то, что предпринимательская деятельность является экономической, позволяет в достаточной мере уточнить ее характеристику. Нужно, конечно, согласиться с тем, что при определении предпринимательской деятельности необходимо опираться на Конституцию РФ, в которой записано, что эта деятельность является разновидностью экономической. Однако это не избавит от попыток относить к предпринимателям врачей, артистов, педагогов и т.п., которых назвал С.Э. Жилинский в приведенной выше выдержке из его книги. Дело в том, что существующее определение экономической деятельности настолько широко, что этим попыткам не препятствует.

Как правило, при создании юридического лица предпринимательскую деятельность ведет не собственник, а специальные субъекты, нанятые им для управления имуществом.

Конечно, и сам собственник может вести предпринимательскую деятельность, если он располагает необходимыми для этого знаниями и профессиональными навыками. В противном случае риск имущественных потерь будет для него очень велик. Поэтому для собственника имущества чаще оказывается предпочтительнее вариант, когда он передает имущество субъекту, нанятому для управления им на правах хозяйственного ведения.

Это определение исходит из понимания экономики как сферы деятельности людей, в которой создаются материальные и духовные ценности для удовлетворения разнообразных потребностей человека, а более конкретно — национальное хозяйство, совокупность его отраслей, где производятся материальные и духовные блага.

Придерживаясь такой трактовки экономики, при которой к ней относят как материальное, так и духовное производство, создание не только благ, но и духовных ценностей (которое осуществляется в сфере культуры), С.Э. Жилинский даже театральное представление рассматривает как экономическую услугу, направленную на удовлетворение материальных потребностей людей. Это — издержки распространенного понимания экономики, но поскольку оно принято, нельзя усматривать в указании на экономическую деятельность достаточный критерий отнесения тех или иных лиц к субъектам предпринимательской деятельности.

Вероятно, таким критерием должны служить характер труда и форма дохода.

Рабочий занят экономической деятельностью, получая за труд, затраченный им, заработную плату. Тут нет никакой коммерции, это — не предпринимательская деятельность. То же можно сказать и об артисте, который получает плату за непосредственные трудовые усилия, затраченные им в процессе выступления перед зрителями, о журналисте, получающем гонорар за написанную им статью, о педагоге, трудовым доходом которого является плата, полученная им за проведенный урок.

При этом безразлично, осуществляются переисленные трудовые акты на «основной работе» — в театре, в редакции, в школе — или «на стороне». Главное, что и в том, и в другом случае они носят характер непосредственной затраты работником своих трудовых усилий и оценки этих усилий соответствующим размером трудового дохода.

Если предприятия признавались субъектами хозяйственного права (хотя не предпринимательскими) и в условиях плановой экономики, то правосубъектность граждан как индивидуальных предпринимателей — явление новое, возникшее при переходе к рыночному хозяйству. Оно получило правовое выражение в законе «О предприятиях и предпринимательской деятельности», в котором содержались положения о правах и обязанностях не только предприятий, но и индивидуальных предпринимателей в отношениях как по горизонтали, так и по вертикали.

Ситуация принципиально меняется, если артист вместо живого выступления предлагает аудитории прослушать запись этого выступления на пленке или получает деньги от продажи кассет, пластинок, дисков с этой записью. Это относится и к педагогу или журналисту, получающему доход от тиражирования его лекции или статьи, и к художнику, получающему доход от распространения репродукций написанной им картины. Это следует признать предпринимательской деятельностью. Предпринимательский характер приобретает деятельность педагога и в том случае, если, проводя с группой учеников репетиторское занятие, он получает деньги от каждого из учеников вместо того, чтобы ограничиться гонораром за содержание проведенного им занятия.

Дело в том, что если и есть основания относить духовное производство к сфере экономики, то следует, на наш взгляд, учитывать его специфику, которая состоит в том, что творческая деятельность в этом производстве, в результате которой создаются культурные ценности, принципиально отличается от репродуктивной деятельности, обеспечивающей тиражирование этих ценностей, то есть создание копий каждой культурной ценности, представляющих собой культурные блага. Если получение субъектом духовного производства доходов от механического копирования и распространения культурных ценностей позволяет признать его предпринимателем, то нет оснований относить к числу предпринимателей того, кто получает только трудовой доход за создание предмета, представляющего собой духовную ценность, или оказание духовной услуги, не присоединяя к этому доход от тиражирования результатов его труда.

Этот доход, если он имеет место, можно считать предпринимательской прибылью, соглашаясь в данном случае с указанием ст. 2 Гражданского кодекса РФ, согласно которому критерием предпринимательской деятельности является систематическое получение прибыли.

После этих замечаний, касающихся признаков предпринимательской деятельности и, следовательно, критериев отнесения тех или иных лиц к предпринимателям, необходимо обратиться к характеристике правового статуса предпринимателя. Кроме того, в связи с тем, что свобода предпринимательства представляет собой многоаспектное явление, нередко в качестве факторов, влияющих на осуществление предпринимательской деятельности, выступают детали, на первый взгляд мало относящиеся напрямую к правам предпринимателей.

На сегодняшний день предпринимательству, а в особенности малому бизнесу, со стороны государства уделяется все больше внимания. Так, на сегодняшний день значительно сократилось число проверок малого и среднего бизнеса со стороны проверяющих органов, как государственных, так и муниципальных уровней.

Дееспособность гражданина может проявляться в разных формах жизни общества. Если он осуществляет свои гражданские права и обязанности в сфере экономики, он выступает в качестве хозяйствующего субъекта.

Не все согласны с употреблением понятия «хозяйствующий субъект». Например, А.Е. Пилецкий возражает против его применения, ссылаясь на то, что в Гражданском кодексе РФ не используется термин «хозяйствующий субъект», хотя есть термин «хозяйственные товарищества», имеющий сугубо конкретное значение [4. С. 179]. Нам кажется более убедительной точка зрения авторов учебного пособия «Предпринимательское право», которые исходят из того, что понятие «хозяйствующий субъект» шире понятия «предприниматель». Каждый предприниматель является хозяйствующим субъектом, поскольку участвует в хозяйственной, экономической деятельности, но в этой деятельности могут участвовать не только предприниматели, например, те учебные заведения, которые выполняют определенные функции в хозяйственном обороте [5. С. 17].

На наш взгляд, к хозяйствующим субъектам следует относить всех лиц, занятых хозяйственной деятельностью, независимо от того, касается это предпринимателей, получающих прибыль, или рабочих, получающих за свой труд заработную плату.

Предприниматель является субъектом особого вида хозяйственной, экономической деятельности — предпринимательской. Чтобы это утверждение не оставалось простой тавтологией, следует разобраться в том, что собой представляет предпринимательская деятельность, в чем состоят ее особенности, определяющие правовой статус предпринимателя.

За прошедшие годы реформ, направленных на переход к рыночным отношениям, юридическое понимание предпринимательской деятельности, оставаясь в своей основе неизменным, уточнялось. С самого начала эта основа была

зафиксирована в статье 1 Закона РСФСР «О предприятиях и предпринимательской деятельности».

Можно назвать ряд признаков, позволяющих выделить предпринимательство из хозяйственной деятельности в целом. Этими признаками являются:

- самостоятельная деятельность;
- получение прибыли как цель деятельности;
- систематический характер получения прибыли;
- хозяйственный риск;
- необходимость государственной регистрации субъектов предпринимательской деятельности.

Таким образом, следует отметить, что значительное развитие конституционное право на предпринимательскую деятельность получает в отраслевом законодательстве страны, которое, в свою очередь, на сегодняшний день стремительно развивается.

Раскрытие содержания конституционного права на предпринимательскую деятельность должно непременно сопровождаться рассмотрением вопроса о структуре такого права.

В связи с этим следует отметить, что рассматриваемое право представляет собой, прежде всего, субъективное право, т.е. обеспеченную законом меру возможного поведения человека, направленную на достижение целей, связанных с удовлетворением интересов в сфере предпринимательства. Данная мера возможного поведения в правоотношении обеспечивается посредством регламентации обязанностей иных субъектов, а также гарантируется государством.

С точки зрения структуры права, как и любое другое субъективное право, право на предпринимательскую деятельность состоит из набора правомочий — конкретных юридических возможностей, поскольку субъективное право может состоять из одного или нескольких правомочий. Проводя анализ состава рассматриваемого конституционного права, можно отметить, что для права на предпринимательскую деятельность характерен следующий набор правомочий:

- право действия (возможность самостоятельно по своей воле, на свой страх и риск осуществлять активные действия — предпринимательскую деятельность);
- право требования (право требовать от других лиц, а также от государственных и муниципальных органов власти невмешательства в предпринимательскую деятельность, соблюдения конституционно предоставленных прав);
- право притязания (в виде возможности обращения к уполномоченному государственному органу в целях охраны и защиты нарушенного права; притязание на финансовую, социальную, организационную, информационную и иную поддержку со стороны государства для обеспечения развития предпринимательской деятельности);
- право пользования (возможность пользоваться определенным социальным благом в результате реализации права другими лицами, использование патентов и др.).

Отличительным признаком права на предпринимательскую деятельность является, прежде всего, тот факт, что данное право является проявлением индивидуальной свободы человека, ему гарантирована определенная независимость в обществе. В подтверждение данного обстоятельства можно привести используемую в современном законодательстве формулировку «индивидуальный предприниматель», поскольку именно индивидуальный характер отличает предпринимательскую деятельность от объединений предпринимателей (товарищества) или юридического лица. Индивидуально-самостоятельный характер рассматриваемой деятельности проявляется, в первую очередь, в относительной независимости предпринимателя органов, власти, организаций и частных лиц.

#### ЛИТЕРАТУРА

- [1] *Алексеев С.С.* Право: азбука — теория — философия. Опыт комплексного исследования. — М.: Статут, 1999.
- [2] *Грудцына Л.Ю.* Направления и результаты сотрудничества государства и профессиональных юридических сообществ // *Образование и право*. — 2011. — № 3 (19). — С. 132–153.
- [3] *Грудцына Л.Ю., Петров С.М.* Гражданское общество как социальная система: теоретико-правовые аспекты взаимодействия с государством // *Образование и право*. — 2013. — № 1 (41); № 2 (42).
- [4] *Пилецкий А.Е.* Проблемы правового статуса субъектов предпринимательской деятельности // *Правоведение*. — 2000. — № 2.
- [5] *Литягин Н.Н.* Предпринимательское право. Учебное пособие. — М.: МГИУ, 2000.

### HISTORY OF CONSTITUTIONAL AND LEGAL DEVELOPMENT OF THE RIGHT TO BUSINESS ACTIVITY IN RUSSIA

**E.A. Pavlov**

The Department of Civil Law  
Financial University under the Government of the Russian Federation  
49, Leningrad av., Moscow, Russia, 125993

This indicator serves as an accessor of the personality to spiritual and material benefits, mechanisms of the power, will, and at the same time it is an indispensable condition of improvement of the individual, consolidation of its status and independence. Human rights didn't arise artificially or by itself. They were created as a result of the numerous historical reasons, and these reasons arose from the ripened need of the person for free use of opportunities available for it: to work, think, speak, be engaged in creativity. Human rights arose not only thanks to available need of the person for realization of for the state, but also as a certain counterbalance to the state.

**Key words:** constitution, human rights, power, personality, civilization, society, spiritual benefits, legal status of the person, civil society, parliament, spiritual culture.

REFERENCES

- [1] Alekseev S.S. Pravo: azbyuka — teoriya — filosofiya. Opyt kompleksnogo issledova-niya. — M.: Statyut, 1999.
- [2] Gryudtsyna L.Yu. Napravleniya i rezyul'taty sotryudnichestva gosudarstva i professional'nykh yuridicheskikh soobshchestv // Obrazovanie i pravo. — 2011. — № 3 (19). — S. 132–153.
- [3] Gryudtsyna L.Yu., Petrov S.M. Grazhdanskoe obschestvo kak sotsial'naya sistema: teoretiko-pravovye aspekty vzaimodeystviya s gosudarstvom // Obrazovanie i pravo. — 2013. — № 1 (41); № 2 (42).
- [4] Piletskiy A.E. Problemy pravovogo statyusa syub'ektov predprinimatel'skoy deyatel'-nosti // Pravovedenie. — 2000. — № 2.
- [5] Lityagin N.N. Predprinimatel'skoe pravo. Yuchebnoe posobie. — M.: MGIIYu, 2000.

СТАТЬЯ ОТОЗВАНА  
RETRACTED