**специальные права и обязанности коммерсантов**

**1 слайд** Понятие КОММЕРСАНТ имеется в зарубежном законодательстве стран с дуалистической системой права. К ним относится особая категория лиц, ведущая предпринимательскую деятельность на профессиональной основе в виде промысла. Различаются коммерсанты коллективные и индивидуальные. Коллективным коммерсантом считаются торговые товарищества, индивидуальным — физические лица, обладающие полной право- и дееспособностью и выступающие от собственного имени. Западные исследователи отмечают признаки коммерсанта: самостоятельность, профессионализм, деятельность за свой счет. Коммерсанты имеют фирменное наименование, обязаны вести бухгалтерский учет проводимых торговых операций, регистрируются в специальном реестре.

Правовое положение коммерсантов регулируется торговыми кодексами и специальными законами.

Для зарубежного законодательства характерно широкое понимание коммерсанта как предпринимателя, осуществляющего любую предпринимательскую деятельность, направленную на получение прибыли.

Современному коммерсанту присущи такие признаки, как профессионализм, поскольку без специальных знаний профессиональное осуществление торговой деятельности невозможно. Как и другие предприниматели, коммерсанты осуществляют деятельность на свой риск. Их деятельность направлена на систематическое извлечение прибыли.

**2 слайд** Специальные признаки. Коммерсант действует от собственного имени. Осуществление деятельности в своем интересе., Интерес — одно из ключевых понятий рыночной экономики. Лица, действующие в чужом интересе, не могут быть признаны коммерсантами.

Статус участника хозяйственного оборота как коммерсанта определяется природой сделок и других хозяйственных операций, которые он совершает, либо осуществлением хозяйственной (коммерческой) деятельности в виде предпринимательства. Последняя понимается как хозяйственная деятельность, которая проводится лицом на профессиональной основе в виде обычного промысла с использованием профессиональных знаний и опыта, с одной стороны, и осуществляется лицом от своего имени, то есть в качестве самостоятельного хозяйственного деятеля, — с другой.

**3 слайд** Во многих странах, где существует торговое право как самостоятельная отрасль, применяется понятие коммерсанта, или купца как участника хозяйственного оборота, правовое положение и сделки которого подчинены специальному регулированию. При этом проводится различие в регламентации деятельности коммерсантов и некоммерсантов. К таким странам относятся Франция, ФРГ, Бельгия, Испания, ряд латиноамериканских и других государств романо-германской системы права.

Законодательству государств с единой системой частного права, в частности США, Англии и стран английской системы права, Италии, Нидерландов, Швейцарии и некоторых других, как правило, неизвестно формально-юридическое понятие коммерсанта и торговой сделки. Это связано в первую очередь с тем, что торговое право здесь не выделено из гражданского. Но это не означает, что в торговом праве отсутствуют отдельные нормы, предусматривающие специальные правила об организации деятельности лиц, ведущих производственные операции в виде промысла, и определение особых прав и обязанностей сторон в сделках, заключаемых этими участниками оборота. Более того, по мере «коммерциализации» гражданского права, его наполнения нормами, рассчитанными на регулирование промысловой деятельности в гражданских отношениях, количество таких специальных правил возрастает.

В результате для всех национальных систем права характерно – в большей или меньшей степени – наличие, с одной стороны, особых правил деятельности коммерсантов как самостоятельных предпринимателей, действующих на промысловой основе, а с другой – особых правил заключения и исполнения сделок, квалифицируемых как торговые или коммерческие.

**4 слайд В**о Франции, согласно ст. 1 Торгового кодекса, коммерсантами считаются лица, которые совершают торговые сделки в процессе осуществления своей обычной профессии. Иными словами, статус коммерсанта определяется торговым характером заключаемых в виде промысла сделок, причем перечень их определяется в самом законе. Этот перечень операций, признаваемых торговыми, приводится в ст. 632 и 633 ФТК и включает широкий круг сделок. По признаку осуществления таких операций коммерсантами признаются как юридические, так и физические лица.

Признание статуса коммерсанта в зависимости от природы заключаемых сделок получило название объективного принципа определения коммерсанта. Но этот принцип не выдерживается последовательно, он дополняется субъективным критерием оценки. В соответствии с Законом Франции о торговых товариществах № 66-537 от 24 июля 1966 г. коммерсантами считаются – ввиду самой организационной формы деятельности независимо от предмета заключаемых сделок – полные товарищества, коммандитные товарищества, товарищества с ограниченной ответственностью и акционерные общества.

Внесение лица в торговый реестр создает только «презумпцию обладания качеством коммерсанта» и является лишь одним из доказательств этого факта.

**5 слайд** В ФРГ, согласно §1 Торгового уложения, лицо признается коммерсантом в зависимости от характера осуществляемой предпринимательской деятельности, представляющей собой ведение того или иного промысла.

Торговое уложение выделяет категории таких лиц. В первую очередь здесь говорится о так называемых обязательных коммерсантах. К промыслам, которые они ведут, закон относит приобретение и перепродажу товаров или ценных бумаг, осуществление страховых, банковских, транспортных, комиссионных и ряда других сделок. Кроме того, признаются «коммерсантами по желанию» лица, не занимающиеся перечисленными основными видами деятельности, но внесенные в торговый реестр. Такие коммерсанты, занимающиеся другими торговыми промыслами, обязаны зарегистрироваться в торговом реестре. Эти лица становятся коммерсантами после регистрации. Кроме того, закон относит к коммерсантам владельцев вспомогательных предприятий сельского и лесного хозяйства как «возможных коммерсантов», которые решают вопрос о регистрации по собственному усмотрению.

**6 слайд** П. 2-104 ЕТК (США): Лицо, которое «совершает операции с товарами определенного рода или каким-либо другим образом по роду своих занятий ведет себя так, как будто оно обладает особыми знаниями или опытом в отношении операций или товаров, являющихся предметом сделки, а также тот, кто может рассматриваться как обладающий такими знаниями или опытом вследствие того, что он использует услуги агента, брокера или иного посредника».

В США Единообразный торговый кодекс (ЕТК), выдвигая, в отличие от других стран этой группы, общее определение коммерсанта (ст. 2-104), включает целый ряд положений, рассчитанных на сделки между такими участниками оборота (в отношении заключения договоров, условий продажи, гарантий продавца, перехода прав на вещь и т. д.).

Право США придерживается, таким образом, в сфере отношений, регулируемых ЕТК, объективных критериев квалификации статуса коммерсанта, предоставляя при этом суду широкие возможности оценки «знаний и опыта» участника оборота как коммерсанта.

**7 слайд** В Англии в Законе о продаже товаров 1979 года (разд. 14) предусматриваются особые гарантии продавца, действующего «в порядке профессиональной деятельности», а в Законе о поставке товаров и предоставлении услуг 1982 года — ряд специальных правил для лиц, профессионально осуществляющих «коммерческую деятельность» (п. 2 ст. 8, ст. 13 и др.).

**8 слайд** Признание участника оборота коммерсантом предоставляет ему ряд специальных прав и обязанностей в организационно-хозяйственной деятельности по ведению промысла. Дополнительные обязанности, создающие для деятельности коммерсантов более строгий режим, преследуют в первую очередь цель обеспечить и защитить интересы других участников оборота, а дополнительные права – закрепить за коммерсантами некоторые прерогативы.

К обязанностям коммерсанта по ведению предпринимательской деятельности относятся:

• представление сведений о самом коммерсанте в форме регистрации его в торговом реестре, преследующее цель дать третьим лицам информацию о правовом статусе коммерсанта и его имущественном положении;

•ведение специальных реестров (торговых книг) о ходе и результатах хозяйственной деятельности, что служит целям контроля за хозяйственной деятельностью, а при возникновении споров с третьими лицами облегчает доказательство факта проведения операции;

•размещение в установленном порядке информации о прекращении платежей по взятым обязательствам для открытия кредиторами специальной процедуры – конкурсного процесса – по взысканию с коммерсанта задолженности;

•открытие собственного банковского счета (по законодательству некоторых стран).

К перечисленным обязанностям примыкают также некоторые другие, вытекающие из применяемого к коммерсантам специального фискального режима. На коммерсантов возлагается обязанность ведения и предоставления специальной финансовой отчетности для налогового обложения их деятельности, в частности взыскания с определенной категории коммерсантов так называемого корпоративного налога. Коммерсантам вменяется в обязанность приобретение разрешения («патента») на ведение промысла с уплатой установленного налога в местный бюджет.

**9 слайд** Коммерсантам предоставляются некоторые специальные права для обеспечения их интересов как участников оборота. Наибольшее значение имеют следующие права:

* в своей деятельности коммерсанты вправе выступать под определенным наименованием (фирмой), индивидуализирующим их на рынке (см. §4);
* коммерсанты могут воспользоваться обеспечиваемой законом возможностью защиты своих интересов на рынке против актов недобросовестной конкуренции третьих лиц (см. §8 гл. XXIV).

Признание за участником оборота «качества коммерсанта» имеет определенное значение и в странах, где торговое право не выделено в самостоятельную отрасль. Законодательства этих стран, например, английский закон о продаже товаров 1979 г. и Единообразный торговый кодекс США, связывают со сделками коммерсантов ряд специальных условий их заключения и исполнения.