



Представляется, что включение такого элемента как достоинство в структуру правового статуса личности (а следовательно, и любого государственного служащего) позволит:

поднять значимость этой категории в уже имеющихся этических кодексах;

ужесточить требования к кандидатам на право замещать государственные должности. Это приведет к тому, что государственными служащими будут назначаться лица действительно достойные этого;

воспринимать нормы профессиональных этических кодексов уже не как некий факультатив или небольшое неудобство, которое нужно терпеть, наслаждаясь всеми положительными моментами пребывания на государственной должности, а как реальную силу (что, в свою очередь потребует ужесточения ответственности за нарушения этических норм).

Развитие этой категории в данном направлении приведет к формированию у каждой личности внутреннего ограничителя, внутренних рамок поведения, которые будут более жесткими, по сравнению с рамками, создаваемыми нормами права, что, в конечном счете, приведет к снижению не только коррупционной, но и иных видов преступности.

Реализация заявленной идеи предусматривает создание продукта, в виде учебного курса (спецкурса) изначально для студентов-юристов, далее – и для других категорий граждан, и внедрение его в практику высших учебных заведений, что, в итоге, будет способствовать повышению уровня правосознания юристов, которые в настоящее время составляют основу государственного аппарата управления, и, как следствие, чаще всего являются субъектами коррупционной преступности.

УДК 342.72/73 (470+571)

## СОДЕРЖАНИЕ КОНСТИТУЦИОННОГО ПРАВА ЧЕЛОВЕКА И ГРАЖДАНИНА НА ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКУЮ ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Ю.Ю. Илюхина

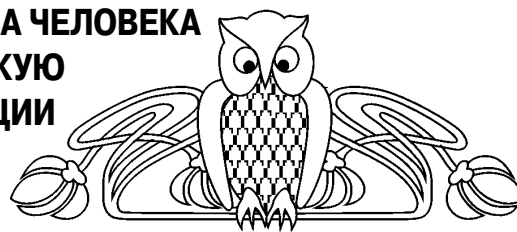
Саратовский государственный университет  
E-mail: yilyu@yandex.ru

В статье исследуются сущность и содержание основного права личности на осуществление предпринимательской деятельности в Российской Федерации. Анализируются порядок и форма реализации данного права, выявляются субъекты, описываются и классифицируются составляющие его правомочия, дается его развернутое определение.

**Ключевые слова:** конституционное право личности, предпринимательство, экономическая свобода, реализация права, правомочия.

### Примечания

- 1 См.: Рафиева Л.К. Честь и достоинство как правовые категории / Л.К. Рафиева // Правоведение. 1966. № 2. С. 58.
- 2 См.: Цибулевская О.И., Власова О.В. Достоинство личности и гражданское общество / О.И. Цибулевская, О.В. Власова. Саратов, 2008. С. 69.
- 3 См.: Конституционное право / Под ред. А.Е. Козлова. М., 1996. С. 56.
- 4 См.: Венгеров Л.Б. Теория государства и права / Л.Б. Венгеров. М., 1996. С. 133.
- 5 См.: Цибулевская О.И., Власова О.В. Указ. соч. С. 67.
- 6 См.: Витрук Н.В. Общая теория правового положения личности / Н.В. Витрук. М., 2008. С. 224.
- 7 См.: Халфина Р.О. Общее учение правоотношения / Р.О. Халфина. М., 1974. С. 124–126.
- 8 См.: Hart H.L.A. Essays in Jurisprudence and Philosophy / H.L.A. Hart. Oxford, 1983. P. 198.
- 9 См.: Mill J.S. The Collected Works of John Stuart Mill / J.S. Mill. Toronto, 1969. Vol. 10. P. 203.
- 10 Raz J. The Morality of Freedom / J. Raz. Oxford, 1986. P. 165; Raz J. Ethics in the Public Domain: Essays in the Morality of Law and Politics / J. Raz. Oxford, 1994. P. 238; Wellman C. Real Rights / C. Wellman. N.Y., 1995.
- 11 Рафиева Л.К. Указ. соч. С. 58.
- 12 См.: Цибулевская О.И., Власова О.В. Указ. соч. С. 69.
- 13 Кодекс судейской этики, ст. 3. [Электронный ресурс] // URL: <http://www.kadis.ru/texts/index.phtml?id=6816&PrintVersion=1> (дата обращения: 10.04.2010).
- 14 Кодекс этики прокурорского работника РФ, ст. 1.1. [Электронный ресурс] // URL: <http://genproc.gov.ru/documents/orders/document-65/> (дата обращения: 10.04.2010).
- 15 Кодекс профессиональной этики адвоката, ст. 4.2.1. [Электронный ресурс] // URL: <http://base.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc;base=LAW;n=70063> (дата обращения: 10.04.2010).



### Content of the Constitutional Human and Civil Right for Business Activity in Russian Federation

Yu.Yu. Ilyukhina

The paper treats the nature and content of the basic right of the individual to carry out business activity in Russian Federation. The order and form of exercising this law are analyzed, the subjects are identified, the constituent competences are described and classified, its detailed definition is given.



**Key words:** constitutional right of the individual, business activity, economic freedom, exercising rights, competences.

Право на использование каждым своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности закреплено в статье 34 Конституции Российской Федерации. Полное и всестороннее аналитическое исследование содержания конституционного права на осуществление предпринимательской деятельности предполагает, в первую очередь, выявление его сущности. Под сущностью следует понимать совокупность базовых свойств явления, сфокусированных в пределах единого системного качества, которое не самоочевидно, не доступно для непосредственного восприятия, но обнаруживает себя во всех аспектах существования данной реалии. «Одна и та же сущность может обнаруживать себя посредством многих разнородных, порой кажущихся взаимоисключаемыми, явлений»<sup>1</sup>.

Один из аспектов сущности права на предпринимательскую деятельность составляет свобода экономической деятельности. «Статья 8 (часть 1) Конституции Российской Федерации в качестве одной из основ конституционного строя провозглашает свободу экономической деятельности. Принципом экономической свободы предопределяются конституционно гарантируемые правомочия, составляющие основное содержание конституционного права на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности»<sup>2</sup>. Данная основа конституционного строя определяет развитие в Российской Федерации рыночной экономики, основанной на конкуренции, свободе хозяйствования, многообразии форм собственности, защите частной собственности.

Право на предпринимательство, представляя собой воплощение свободы экономической деятельности, одновременно предстает совокупностью конкретных правомочий, неотъемлемо принадлежащих каждому человеку от рождения. Исходя из анализа п. 2 ст. 17 Конституции РФ, который гласит: «Основные права и свободы человека неотчуждаемы и принадлежат каждому от рождения», а также п. 1 ст. 34 Конституции РФ, в тексте которого непосредственно закрепляется исследуемое право, можно определить право на использование своих способностей и имущества для предпринимательской деятельности как одно из основных прав человека. Под основным правом личности в науке конституционного права понимают «... установленную российским государством и закрепленную в его Конституции возможность, позволяющую каждому гражданину избирать вид и меру своего поведения, пользоваться предоставленными ему благами, как в личных, так и в общественных интересах»<sup>3</sup>.

Неотъемлемый характер права на предпринимательскую деятельность подтверждается в ст. 22

Всеобщей декларации прав человека закреплением за каждым возможности осуществления прав для свободного развития во всех областях, в том числе, экономической. Российский законодатель в соответствии со ст. 17 Конституции РФ воспринял такое понимание исследуемого права, выраженное в международно-правовых нормах, закрепив за каждым право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской деятельности (п. 1 ст. 34 Конституции РФ).

Вопрос о субъектах права на предпринимательскую деятельность в науке конституционного права является дискуссионным. Так, например, И.Н. Плотнокова отмечает, что в качестве субъекта выступают как граждане, так и коллективы граждан<sup>4</sup>. В.В. Лазарев в комментариях к ст. 34 Конституции РФ указывает, что «включение в круг субъектов этого права юридических лиц необоснованно»<sup>5</sup>. Используя различную терминологию, большинство ученых, однако, соглашались с тем, что юридические лица, даже не будучи субъектами этого права в строгом смысле, представляют собой форму реализации гражданами права на предпринимательскую деятельность. Такой подход поддерживается позицией Конституционного Суда РФ, которая служит одним из источников анализа нормативного содержания конституционного права на осуществление предпринимательской деятельности. В тексте постановления от 24 октября 1996 г. «По делу о проверке конституционности части первой статьи 2 Федерального закона от 2 марта 1996 года “О внесении изменений в Закон Российской Федерации “Об акцизах”»» указывается, что акционерное общество, товарищество и общество с ограниченной ответственностью по своей сути являются объединениями – юридическими лицами, которые созданы гражданами для совместной реализации таких конституционных прав, как право свободно использовать свои способности и имущество для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности<sup>6</sup>. В постановлении Конституционного Суда РФ от 10 апреля 2003 г. № 5-П «По делу о проверке конституционности пункта 1 статьи 84 Федерального закона “Об акционерных обществах”» сказано: «В силу конституционного принципа свободы экономической деятельности (статья 8, часть 1, Конституции Российской Федерации), относящегося к основам конституционного строя Российской Федерации, граждане, реализуя право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности (статья 34, часть 1, Конституции Российской Федерации), вправе <...> осуществлять ее в индивидуальном порядке либо путем участия в хозяйственном обществе, товариществе или производственном кооперативе, т.е. путем создания коммерческой организации как формы коллективного предпринимательства»<sup>7</sup>.



Таким образом, из позиции Конституционного Суда РФ следует, что право на предпринимательскую деятельность, неотъемлемо принадлежащее физическим лицам, может быть реализовано в коллективном или в индивидуальном порядке. От избранного субъектом порядка реализации права будет напрямую зависеть форма реализации: в случае выбора индивидуального порядка реализации право осуществляется в форме индивидуального предпринимательства, если же выбран коллективный порядок, право осуществляется одной из организационно-правовых форм коммерческих юридических лиц, избранной субъектом и допустимой федеральным законом. Исчерпывающий перечень таких форм дан в Гражданском Кодексе РФ. В случаях, предусмотренных нормативно-правовыми актами, право на предпринимательскую деятельность может быть реализовано исключительно в формах, прямо установленных федеральным законом. Определенные федеральными законами виды деятельности не могут осуществляться индивидуальными предпринимателями или могут осуществляться только в установленных законом организационно-правовых формах (ст. 1 ФЗ от 24.11.1996, № 132-ФЗ [ред. от 27.12.2009] «Об основах туристской деятельности в Российской Федерации»<sup>8</sup>).

Таким образом, определение порядка и формы реализации права на предпринимательскую деятельность зависит не только от воли носителя основного права, но и от усмотрения законодателя. Избранные (установленные нормативно-правовым актом) порядок и форма реализации права на предпринимательскую деятельность будут непосредственно определять набор конкретных отраслевых возможностей, которые составляют содержание конституционного права на предпринимательскую деятельность.

Правомочия, составляющие указанное право, могут быть классифицированы с учетом четырехзвенного подхода к пониманию структуры субъективного права: «право-поведение; право-требование; право-притязание; право-пользование»<sup>9</sup>, как наиболее полно отражающего содержание исследуемого права и наиболее четко структурирующего составляющие его возможности<sup>10</sup>. Указанный подход, основанный на классическом представлении о структуре субъективного права<sup>11</sup>, позволяет выделить в праве на предпринимательскую деятельность правомочия субъекта:

1) на свободное правомерное использование своего имущества и своих способностей для организации и ведения предпринимательской деятельности. Правомочия данной группы включают в себя возможность определять (в рамках, установленных законом) сферу, в которой будет осуществляться предпринимательская деятельность, а также конкретные направления и способы употребления своих способностей и имущества; реализовывать по своему усмотрению интеллек-

туальные права на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации (ст. 1226 ГК РФ); создавать юридические лица (ст. 49 ГК РФ) или заниматься предпринимательской деятельностью индивидуально (ст. 23 ГК РФ); приобретать имущество в собственность (ст. 209 ГК РФ); владеть, пользоваться, распоряжаться имуществом, принадлежащим субъекту на праве собственности, а также ином вещном праве (ст. 48 ГК РФ); участвовать в деятельности иных хозяйствующих субъектов (ст. 66 ГК РФ); использовать наемный труд на условиях и в порядке, установленных законом (ст. 20 Трудового кодекса РФ); вступать в обязательственные отношения, выбирая по своему усмотрению контрагентов, условия договоров (п. 2 ст. 1 ГК РФ); самостоятельно и независимо вести хозяйственные операции; добровольно прекращать предпринимательскую деятельность (п. 2 ст. 61 ГК РФ) и т.д.;

2) на требование от обязанных лиц создания необходимых условий для организации и ведения предпринимательской деятельности, а также предотвращения или устранения факторов, препятствующих этому. «Этим возможностям, соответственно, корреспондируют обязанности государства, а также контрагентов и иных лиц создать условия, необходимые и благоприятные для ведения предпринимательской деятельности, в том числе, способствовать развитию бизнеса, обеспечивать реализацию закрепленных в Конституции основ экономического строя, охрану и защиту права»<sup>12</sup>. Правомочия этой группы непосредственно закрепляются отдельными нормами, содержащимися в правовых актах, регулирующих проведение процедур административного характера в процессе осуществления предпринимательской деятельности (например, ст. 6 ФЗ от 08.08.2001 № 129-ФЗ (ред. от 27.12.2009) «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей»<sup>13</sup>). Кроме того, правомочия требования создания условий для предпринимательской деятельности субъектов малого и среднего предпринимательства нашли свое закрепление в Законе от 24.07.2007 № 209-ФЗ (ред. от 27.12.2009) «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации»<sup>14</sup>, который детально регулирует порядок, формы и цели деятельности в сфере поддержки субъектов малого и среднего предпринимательства;

3) на обжалование действий, бездействия, нарушения права и законные интересы, защиту и восстановление нарушенных прав с применением мер государственного принуждения. Правомочия, составляющие эту группу, представлены возможностью выбирать по своему усмотрению судебный (ст. 46 Конституции РФ, ГПК РФ, АПК РФ), административный или иной порядок защиты нарушенных прав и интересов (ст. 45 Конституции РФ), обращаться за защитой нарушенных прав в государственные органы и органы местного са-



моуправления (ФЗ от 26.12.2008 № 294-ФЗ [ред. от 27.12.2009] «О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля [надзора] и муниципального контроля»<sup>15</sup>), органы судебной власти различных инстанций (гл. 7 Конституции РФ), правоохранительные органы, органы прокуратуры и другие институты, предназначенные для защиты прав и свобод;

4) на владение (фактическое господство), пользование (извлечение полезных свойств) и распоряжение (определение судьбы) приобретенным в результате предпринимательской деятельности социальным благом – предпринимательским доходом. Категорию предпринимательского дохода следует рассматривать, основываясь на понятии «прибыль». «Законодательные акты частного и публичного права широко используют понятие “прибыль”. Однако анализ юридической литературы, судебной практики, мнений и оценок специалистов убеждает в том, что категория “прибыль” остается одной из наименее разработанных»<sup>16</sup>. На основании анализа ст. 247 НК РФ можно сделать вывод о том, что в самом широком смысле, прибыль представляет собой сумму, образованную превышением доходов субъекта предпринимательской деятельности над его расходами. Исходя из того, что субъект предпринимательской деятельности, получивший прибыль в определенном расчетном периоде, должен произвести отчисления в счет уплаты обязательных платежей от суммы полученной прибыли (ст. 3 НК РФ, Часть 2 НК РФ), под предпринимательским доходом следует понимать сумму прибыли, оставшуюся после уплаты всех обязательных платежей, обязанность которой прямо предусмотрена в ст. 57 Конституции РФ.

Таким образом, конституционное право на предпринимательскую деятельность – это предопределенная принципом экономической свободы, закрепленная в Конституции РФ и обеспечиваемая государством, неотъемлемая возможность каждого определять вид и меру свободного использования своих способностей и имущества для осуществления предпринимательской деятельности, а также пользоваться получаемым в результате этого предпринимательским доходом, состоящая из совокупности правомочий, реализуемых в индивидуальном или коллективном порядке, в формах, предусмотренных федеральным законом, с целью получения прибыли и обеспечения функционирования товарно-рыночных экономических отношений.

## Примечания

<sup>1</sup> Багинин В.А. Философия: энцикл. словарь / В.А. Багинин. СПб., 2005. С. 228.

- <sup>2</sup> Постановление Конституционного Суда РФ от 24 февраля 2004 г. № 3-П «По делу о проверке конституционности отдельных положений статей 74 и 77 Федерального закона “Об акционерных обществах”, регулирующих порядок консолидации размещенных акций акционерного общества и выкупа дробных акций, в связи с жалобами граждан, компании “Кадет Истеблишмент” и запросом Октябрьского районного суда города Пензы» // СЗ РФ. 2004. № 9. Ст. 830.
- <sup>3</sup> Колесников Е.В., Комкова Г.Н., Кулушева М.А. Конституционно-правовое Российской Федерации / Е.В. Колесников, Г.Н. Комкова, М.А. Кулушева. М., 2008. С. 99–100.
- <sup>4</sup> См.: Плотникова И.Н. Конституционное право человека и гражданина на предпринимательскую деятельность в России / И.Н. Плотникова. Саратов, 2004. С. 49–50.
- <sup>5</sup> Научно-практический комментарий к Российской Федерации / Под ред. В.В. Лазарева. М., 2001. С. 34.
- <sup>6</sup> СЗ РФ. 1996. № 45. Ст. 5202.
- <sup>7</sup> СЗ РФ. 2003. № 17/ Ст. 1656.
- <sup>8</sup> СЗ РФ. 1996. № 49. Ст. 5491; 2003. № 2. Ст. 167; 2004. № 35. Ст. 3607; 2007. № 7. Ст. 833; 2009. № 1. Ст. 17; 2009. № 26. Ст. 3121; 2009. № 52 (1 ч.). Ст. 6441.
- <sup>9</sup> Головистикова А.Н., Грудцына Л.Ю. Права человека: учеб. / А.Н. Головистикова, Л.Ю. Грудцына. М., 2008. С. 55.
- <sup>10</sup> См.: Плотникова И.Н. Указ. соч. С. 56–57.
- <sup>11</sup> Теория государства и права: курс лекций / Под ред. Н.И. Матузова, А.В. Малько. М., 2001. С. 524.
- <sup>12</sup> Лыкин Е.Г. Защита конституционного права граждан на предпринимательскую деятельность в России: опыт, проблемы, перспективы: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.02: защищена 21.12.2006 / Лыкин Евгений Геннадиевич; Орлов. региональная акад. госслужбы; Научный руководитель: П.А. Астафичев. М., 2006. С. 7–14.
- <sup>13</sup> СЗ РФ. 2001, № 33 (ч. 1), Ст. 3431; 2003, № 50, Ст. 4855; 2003, № 52 (ч. 1), Ст. 5037; 2003, № 26, Ст. 2565; 2004, № 45, Ст. 4377; 2005, № 27, Ст. 2722; 2007, № 7, Ст. 834; 2008, № 18, Ст. 1942; 2008, № 30 (ч. 2), Ст. 3616; 2009, № 1, Ст. 19; 2009, № 1, Ст. 20; 2009, № 1, Ст. 23; 2009, № 29, Ст. 3642; 2009, № 52 (ч. 1), Ст. 6428; 2008, № 44, Ст. 4981.
- <sup>14</sup> СЗ РФ. 2007, № 31, Ст. 4006; 2007, № 43, Ст. 5084; 2008, № 30 (ч. 1), Ст. 3615; 2008, № 30 (ч. 2), Ст. 3616; 2009, № 31, Ст. 3923; 2009, № 52 (ч. 1), Ст. 6441.
- <sup>15</sup> СЗ РФ. 2008, № 52 (ч. 1), Ст. 6249; 2009, № 18 (ч. 1), Ст. 2140; 2009, № 29, Ст. 3601; 2009, № 48, Ст. 5711; 2009, № 52 (ч. 1), Ст. 6441.
- <sup>16</sup> Сальникова Ю.Н. Правовой режим прибыли коммерческих организаций: автореф. дисс. ... канд. юрид. наук: 12.00.03: защищена 17.04.2009 / Сальникова Юлия Николаевна; Уральск. гос. юрид. акад.; Научный руководитель: В.С. Белых. Екатеринбург, 2009. С. 2.