

**Актуальные проблемы защиты прав юридических лиц и предпринимателей
во внесудебном порядке****М. М. Дарькина**

кандидат юридических наук, доцент, профессор кафедры гражданского права и процесса РЭУ им. Г. В. Плеханова, профессор кафедры гражданского и арбитражного процесса Финансового университета.
Адрес: ФГБОУ ВО «Российский экономический университет имени Г. В. Плеханова», 117997, Москва, Стремянный пер., д. 36; ФГБОУ ВО «Финансовый университет при Правительстве Российской Федерации», 125993, Москва, ГСП-3, Ленинградский проспект, д. 49.
E-mail: HKUSP45CT@yandex.ru

Topical Problems of Protection of Rights of Legal Entities and Entrepreneurs in Court**М. М. Darkina**

PhD, Assistant Professor, Professor of the Department for Civil Law and Procedure of the PRUE, Professor of the Department for Civil and Arbitration Process of the Financial University.
Address: Plekhanov Russian University of Economics, 36 Stremyanny Lane, Moscow, 117997, Russian Federation; The Federal State-Funded Educational Institution of Higher Professional Education "Financial University under the Government of the Russian Federation", 49 Leningradsky Prospekt, Moscow, 125993, GSP-3, Russian Federation
E-mail: HKUSP45CT@yandex.ru

Аннотация

В статье излагаются вопросы регулирования отношений, возникающих при проверке предпринимательской деятельности, и защиты прав юридических лиц, индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного и муниципального контроля. Указываются органы, обладающие полномочиями осуществлять контроль и надзор за деятельностью юридических лиц и предпринимателей. Определяется защита прав юридических лиц и предпринимателей во внесудебном порядке органами прокуратуры, органом негосударственной гражданской юрисдикции – нотариатом, который вправе совершать и удостоверить разные виды сделок по защите бесспорных прав юридических лиц и предпринимателей, третейскими судами, которые разрешают с помощью независимого, нейтрального лица – арбитра (или группы арбитров) гражданский спор, органами медиации с помощью применения способа урегулирования споров при содействии медиатора на основе добровольного согласия сторон для достижения взаимоприемлемого решения.

Ключевые слова: отношения в сфере предпринимательства, предпринимательская деятельность, защита прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, государственный и муниципальный контроль, право на возмещение вреда, причиненного при государственном или муниципальном контроле, органы, осуществляющие государственный контроль, прокуратура, нотариат, альтернативные способы разрешения правовых конфликтов, третейское разбирательство, медиация, институт уполномоченного по защите прав предпринимателей.

Abstract

The article presents the issues of regulation of relations arising when verifying business activities and protection of rights of legal entities and individual entrepreneurs while implementing state and municipal control. Lists the bodies authorized to exercise control and supervision over the activities of legal entities and entrepreneurs. Determined to protect the rights of legal entities and entrepreneurs out of court prosecutors, a body of non-state civil jurisdiction the notary who is entitled to make and certify different types of transactions for the protection of undisputed rights of legal entities and businessmen, arbitration courts that permit an independent, neutral person – the arbitrator (or panel of arbitrators) of the civil dispute, mediation bodies by applying the method of dispute resolution with the assistance of the mediator based on the voluntary consent of the parties to achieve a mutually acceptable solution.

Keywords: relations in the field of entrepreneurship, entrepreneurial activity, protection of rights of legal entities and individual entrepreneurs, state and municipal control, the right to compensation for harm caused by state or municipal control, the bodies exercising state control, the Prosecutor's office, notary's offices, alternative ways of resolving legal conflicts, arbitration, mediation, the Institute of the Commissioner for entrepreneurs' rights.

Предприниматель в силу требований действующего законодательства постоянно вступает в различные отношения с органами власти и управления. В ряде случаев предприниматель сталкивается с нарушениями отдельными должностными лицами требований действующего законодательства, вольной трактовкой правовых норм, волокитой.

Закон предусматривает юридические механизмы защиты прав и законных интересов предпринимателей в административном порядке.

Например, согласно статье 137 Налогового кодекса РФ¹ (далее – НК РФ), каждое лицо имеет право обжаловать акты налоговых органов ненормативного характера, действия или бездействие их должностных лиц, если, по мнению этого лица, такие акты, действия или бездействие нарушают его права.

В соответствии с частью 1 статьи 138 НК РФ, акты налоговых органов ненормативного характера, действия или бездействие их должностных лиц могут быть обжалованы в вышестоящий залоговый орган и (или) в суд в порядке, предусмотренном НК РФ и соответствующим процессуальным законодательством РФ.

Следует также обратить внимание, что отдельные акты налоговых органов ненормативного характера могут быть обжалованы в судебном порядке только после их обжалования в вышестоящем налоговом органе (т. е. соблюдения претензионного порядка).

Определенную роль в регулировании отношений, возникающих при проверке предпринимательской деятельности, играет Федеральный закон от 26 декабря 2008 г. № 294-ФЗ². Этот Закон регулирует отношения в области защиты прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при проведении государственного контроля (надзора) федеральными органами исполнительной власти, органами исполнительной власти субъектов РФ, подведомственными им госу-

дарственными учреждениями, уполномоченными на проведение государственного контроля (надзора).

Законом закреплен перечень прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при проведении проверок, право на возмещение вреда, причиненного при осуществлении государственного контроля (надзора), муниципального контроля. Статьей 23 Закона предусмотрена возможность защиты прав юридических лиц, индивидуальных предпринимателей в административном и (или) судебном порядке в соответствии с законодательством РФ.

14 июля 2015 г. Президент РФ подписал Федеральный закон «О внесении изменений в Федеральный закон «О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля».

Федеральный закон направлен на введение «надзорных каникул» для субъектов малого предпринимательства, а именно на установление запрета в течение трех лет на проведение органами государственного контроля (надзора) и муниципального контроля плановых проверок в отношении таких субъектов. Вводимый запрет не распространяется на лиц, которые в течение трех предыдущих лет допустили грубые нарушения законодательства Российской Федерации в конкретной сфере деятельности.

Кроме того, такой запрет не распространяется на виды государственного контроля (надзора), осуществляемого в отношении деятельности субъектов предпринимательства, связанной с повышенной опасностью для жизни и здоровья людей, окружающей среды и иных охраняемых законом ценностей.

Федеральным законом предусматривается введение риск-ориентированного подхода при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля, а также устанавливаются принципы применения такого подхода.

Органы прокуратуры, как отмечалось, могут принимать участие в защите прав и законных интересов предпринимателей.

¹ Налоговый кодекс Российской Федерации (часть первая) от 31 июля 1998 г. № 146-ФЗ (ред. от 13.07.2015).

² Федеральный закон от 26 декабря 2008 г. № 294-ФЗ «О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля» (ред. от 28.11.2015).

В соответствии с Федеральным законом от 17 января 1992 г. № 2202-1 «О прокуратуре Российской Федерации», в целях обеспечения верховенства закона, единства и укрепления законности, защиты прав и свобод человека и гражданина, а также охраняемых законом интересов общества и государства прокуратура РФ осуществляет надзор за исполнением законов федеральными министерствами, государственными комитетами, службами и иными федеральными органами исполнительной власти, представительными (законодательными) и исполнительными органами субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, органами контроля, их должностными лицами, субъектами осуществления общественного контроля, а также органами управления и руководителями коммерческих и некоммерческих организаций.

Прокуроры вправе приносить протесты на противоречащие закону правовые акты в органы или должностным лицам, которые издали соответствующие акты, либо в вышестоящие органы или вышестоящим должностным лицам. Об устранении нарушений закона прокурором может вноситься представление в орган или должностному лицу, которые полномочны устранить допущенные нарушения. В целях предупреждения правонарушений и при наличии сведений о готовящихся противоправных деяниях прокурор направляет в письменной форме должностным лицам предостережение о недопустимости нарушения закона. Прокуроры также могут участвовать в судебном процессе по отдельным категориям дел. Нельзя также не упомянуть нотариат как орган негосударственной бесспорной гражданской юрисдикции.

Нотариусы, в соответствии с Основами законодательства РФ о нотариате от 11 февраля 1993 г., совершают целый ряд нотариальных действий: удостоверяют сделки; налагают и снимают запреты отчуждения имущества; свидетельствуют верность копий документов и выписок из них; свидетельствуют подлинность подписи на документах; удостоверяют факт нахождения гражданина в живых; удостоверяют факт нахождения гражданина в определенном месте; передают заявления физических и юридических лиц другим

физическим и юридическим лицам; принимают в депозит денежные суммы и ценные бумаги; совершают исполнительные надписи; совершают протесты векселей; предъявляют чеки к платежу и удостоверяют неоплату чеков; принимают на хранение документы; обеспечивают доказательства и др. Перечень возможных нотариальных действий является открытым, поскольку законом могут быть предусмотрены и иные нотариальные действия. С 1 января 2016 г. все сделки с долями ООО должны быть удостоверены нотариусом. Таким образом, законодатель решает задачу перекрыть пути, которыми пользуются мошенники, чтобы с помощью подложных операций с долями предприятий отнять чужую собственность. Сейчас, как и несколько лет назад, когда именно введение обязательной нотариальной формы в эту сферу помогло сбить вал рейдерских захватов, новые нормы должны ликвидировать распространенные криминальные схемы, отрицательно влияющие в том числе на инвестиционную привлекательность российских предприятий. Одной из таких схем, например, было вытеснение доли собственника из ООО путем увеличения уставного капитала, решение о котором принималось с нарушением закона. Теперь же и эта операция должна быть нотариально удостоверена.

На нотариусов также возложена обязанность удостоверения решений собраний ООО, акционерных обществ и других организаций. Подобные функции может также исполнять и регистратор, но стоимость услуги нотариуса оказывается гораздо ниже. Все эти нововведения, конечно же, не только защищают интересы собственника от рейдерских захватов, но и обеспечивают достоверность государственного реестра юридических лиц.

Нотариусы также предоставят более комфортные возможности для регистрации предприятий и индивидуальных предпринимателей. Нотариус проверяет пакет документов, заверяет его своей электронно-цифровой подписью и направляет в электронном виде в органы ФНС. По истечении 5 дней нотариус сможет передать клиенту готовые документы – это нововведение также станет возможным с 1 января. Это актуально, к примеру, для ИП, которые прописаны в одном городе, а живут и

работают в другом, – теперь они могут совершить регистрационные действия через нотариуса, без поездок в налоговую инспекцию по месту прописки.

В последние десятилетия во всем мире активно развивается практика применения альтернативных способов разрешения правовых конфликтов. Большое внимание развитию альтернативных способов разрешения споров уделяется в последние годы и в России. Существует много различных способов разрешения тех или иных правовых конфликтов:

- переговоры (negotiation), представляющие собой урегулирование спора непосредственно сторонами без участия иных лиц;

- посредничество (mediation), означающее урегулирование спора с помощью независимого, нейтрального посредника, который содействует сторонам в достижении соглашения;

- третейский суд (arbitration) – разрешение спора с помощью независимого, нейтрального лица – арбитра (или группы арбитров), которое уполномочено вынести обязательное для сторон решение.

С технико-юридических позиций самым простым способом разрешения возникающих между сторонами конфликтов являются переговоры. Формализация здесь сведена к минимуму. Главное – наличие воли и желания разрешить возникший конфликт, без доведения его до суда и траты значительных финансовых средств, времени и сил. Во взаимоотношениях между людьми существует большое разнообразие переговоров, которые могут вестись с различных позиций: силы, права, интересов. Они могут происходить непосредственно между участниками, вовлеченными в проблему, или между представляющими их интересы посредниками. Процедура урегулирования споров с участием в качестве посредника независимого лица – медиатора – в настоящее время регулируется Федеральным законом от 27 июля 2010 г. № 193-ФЗ¹.

Процедура медиации – это способ урегулирования споров при содействии медиатора на основе добровольного согласия сторон в целях достижения ими взаимоприемлемого решения (ст. 2 Закона о медиации). Процедура медиации проводится при взаимном волеизъявлении сторон на основе принципов добровольности, конфиденциальности, сотрудничества и равноправия сторон, беспристрастности и независимости медиатора. Порядок проведения процедуры медиации устанавливается соглашением о проведении процедуры медиации. Медиация осуществляется на основании соглашения сторон, в том числе на основании соглашения о применении процедуры медиации. Ссылка в договоре на документ, содержащий условия урегулирования спора при содействии медиатора, признается медиативной оговоркой при условии, что договор заключен в письменной форме. Медиатор – независимое физическое лицо, привлекаемое сторонами в качестве посредника в регулировании спора для содействия в выработке сторонами решения по существу спора (ст. 2 Закона о медиации). Для проведения процедуры медиации стороны по взаимному согласию выбирают одного или нескольких медиаторов.

Статья 15 Закона о медиации устанавливает требования к медиаторам. Они зависят от того, на профессиональной или непрофессиональной основе осуществляет свою деятельность медиатор. Осуществлять деятельность медиатора на непрофессиональной основе могут лица, достигшие возраста восемнадцати лет, обладающие полной дееспособностью и не имеющие судимости. Осуществлять деятельность медиаторов на профессиональной основе могут лица, достигшие возраста двадцати пяти лет, имеющие высшее профессиональное образование и прошедшие курс обучения по программе подготовки медиаторов, утвержденной в порядке, установленном Правительством РФ.

Деятельность третейских судов регулируется Федеральным законом от 24 июля 2002 г. № 102-ФЗ «О третейских судах в Российской Федерации».

Третейский суд – постоянно действующий третейский суд или третейский суд, образо-

¹ Федеральный закон от 27 июля 2010 г. № 193-ФЗ «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)» (ред. от 23.07.2013, с изм. и доп., вступающими в силу с 01.09.2013).

ванный сторонами для решения конкретного спора (ст. 2 Закона о третейских судах).

В третейских судах по соглашению сторон рассматриваются любые споры, вытекающие из гражданских правоотношений, если иное не установлено федеральным законом.

Правовой спор может быть передан на разрешение третейского суда при наличии заключенного между сторонами третейского соглашения. Такое соглашение должно быть обязательно в письменной форме. Это может быть отдельный документ, подписанный сторонами, либо соглашение, заключенное путем обмена письмами, сообщениями по телетайпу, телеграфу или с использованием других средств электронной или иной связи, обеспечивающих фиксацию такого соглашения, и в нем обязательно должно содержаться полное наименование третейского суда.

Ссылка в гражданско-правовом договоре на документ, содержащий условие о передаче спора на разрешение третейского суда, является третейским соглашением при условии, что договор заключен в письменной форме и данная ссылка такова, что делает третейское соглашение частью договора. В науке эти два способа соглашения называют третейской записью и третейской оговоркой.

Стороны, заключившие третейское соглашение, принимают на себя обязанность добровольно исполнять решение третейского суда. В случае если решение третейского суда не исполнено добровольно в установленный срок, то оно подлежит принудительному исполнению. Принудительное исполнение решения третейского суда осуществляется по правилам исполнительного производства на основе выданного компетентным судом исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда.

Согласно статье 3 Федерального закона «О третейских судах в Российской Федерации», могут образовываться два вида третейских судов: постоянно действующие третейские суды и третейские суды для разрешения конкретного спора, так называемые суды *ad hoc* (разовые). Постоянно действующие суды, как правило, образуются общественными объединениями предпринимателей и потребителей, иными организациями – юридическими лицами и их объединениями (ас-

социациями, союзами) и действуют при этих организациях. Постоянно действующие третейские суды не могут быть образованы при федеральных органах государственной власти, органах государственной власти субъектов Российской Федерации и органах местного самоуправления.

Кроме того, в соответствии с пунктом 3 статьи 6 Федерального закона от 1 декабря 2007 г. № 315-ФЗ «О саморегулируемых организациях», последняя образует третейские суды для разрешения споров, возникающих между членами саморегулируемой организации, а также между ними и потребителями произведенных членами саморегулируемой организации товаров (работ, услуг), иными лицами, в соответствии с законодательством о третейских судах.

Постоянно действующий третейский суд осуществляет третейское разбирательство в соответствии с правилами (регламентами, положениями и т. п.) постоянно действующего третейского суда, если стороны не договорились о применении других правил третейского разбирательства.

Третейский суд для разрешения конкретного спора осуществляет третейское разбирательство в соответствии с правилами, согласованными сторонами. В части, не согласованной сторонами, не определенной правилами постоянно действующего третейского суда, правила третейского разбирательства определяются третейским судом.

Третейский судья – физическое лицо, избранное сторонами или назначенное в согласованном сторонами порядке для разрешения спора в третейском суде (ст. 2 Закона о третейских судах).

Третейский судья должен быть независим от сторон спорного правоотношения, не иметь какой-либо заинтересованности в исходе дела. Третейский судья, разрешающий спор единолично, должен иметь высшее юридическое образование. В случае коллегиального разрешения спора высшее юридическое образование должен иметь председатель состава третейского суда.

Следует отметить, что действие Федерального закона «О третейских судах в Российской Федерации» не распространяется на международный коммерческий арбитраж.

Деятельность международного коммерческого арбитража регулируется Законом РФ от 7 июля 1993 г. № 5338-1 «О международном коммерческом арбитраже». В Международный коммерческий арбитраж могут по соглашению сторон передаваться:

- споры из договорных и других гражданско-правовых отношений, возникающие при осуществлении внешнеторговых и иных видов международных экономических связей, если коммерческое предприятие хотя бы одной из сторон находится за границей;

- споры предприятий с иностранными инвестициями и международных объединений и организаций, созданных на территории Российской Федерации, между собой, споры между их участниками, а равно их споры с другими субъектами права Российской Федерации.

В России в настоящее время действуют два постоянно действующих третейских суда: Международный арбитражный коммерческий суд (МАКС) и Морская арбитражная комиссия (МАК) при Торгово-промышленной палате РФ.

Дополнительной гарантией, обеспечивающей защиту и свободную реализацию прав и законных интересов предпринимателей, стало создание института Уполномоченного по защите прав предпринимателей.

Институт Уполномоченного при Президенте РФ по защите прав предпринимателей (далее – Уполномоченный) создан во исполнение Указа Президента РФ от 7 мая 2012 г. № 596 «О долгосрочной государственной экономической политике». Потребность в нем продиктована тем, что зачастую субъекты предпринимательской деятельности (далее – предприниматели) не в силах самостоятельно разрешить ситуации, связанные с нарушени-

ем их прав и законных интересов, особенно в тех случаях, когда имеют место административные барьеры, бюрократическое давление, коррупционные проявления со стороны органов государственной власти и их должностных лиц.

Впервые должность Уполномоченного была учреждена Указом Президента РФ от 22 июня 2012 г. № 879 «Об Уполномоченном при Президенте Российской Федерации по защите прав предпринимателей», а назначен на нее Борис Титов. С целью закрепления правового статуса Уполномоченного и детального регулирования его деятельности Минэкономразвития России был разработан, а впоследствии принят Госдумой и подписан Президентом РФ Федеральный закон от 7 мая 2013 г. № 78-ФЗ «Об уполномоченных по защите прав предпринимателей в Российской Федерации», который вступил в силу 8 мая 2013 г. (далее – Закон об уполномоченных).

На данный момент Уполномоченный является федеральным государственным гражданским служащим Администрации Президента РФ, назначаемым главой государства с учетом мнения предпринимательского сообщества. Финансовое обеспечение его деятельности осуществляется за счет средств федерального бюджета. Однако планируется, что с 1 января 2015 г. Уполномоченный и его рабочий аппарат получат статус государственного органа, обеспечивающего гарантии государственной защиты прав и законных интересов субъектов предпринимательской деятельности и соблюдения указанных прав государственными и муниципальными органами и должностными лицами (п. 2 ст. 1 Закона об уполномоченных).

Список литературы

1. Бизнес-омбудсмен: на страже прав предпринимателей. – URL: <http://www.garant.ru/article/506725/#ixzz3tLLIsiSb>
2. Внесены изменения в закон о защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля. – URL: <http://www.kremlin.ru/acts/news/49956>
3. Ершова И. В., Отнюкова Г. Д. Предпринимательское право : учебник для бакалавров. – М. : Проспект, 2014.