

**МИНИСТЕРСТВО ОБРАЗОВАНИЯ И НАУКИ КЫРГЫЗСКОЙ
РЕСПУБЛИКИ
КЫРГЫЗСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ ИМ. И.
АРАБАЕВА**

Диссертационный совет Д.12.10.419.

*На правах рукописи
УДК 34: 334.01 (575.2)*

АЛИМБЕКОВ МУСА ШАРШЕНАЛИЕВИЧ

**ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВЫЕ ВОПРОСЫ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКИХ
ОТНОШЕНИЙ В КЫРГЫЗСКОЙ РЕСПУБЛИКЕ**

Специальность 12.00.03 – гражданское право; предпринимательское право;
семейное право; международное частное право.

АВТОРЕФЕРАТ
диссертации на соискание ученой степени
кандидата юридических наук

Бишкек 2010

Работа выполнена на кафедре права Института истории и социально правового образования Кыргызского государственного университета им. И. Арабаева

Научный руководитель: доктор юридических наук, профессор
Арабаев Чолпонкул Исаевич

Официальные оппоненты: доктор юридических наук, профессор
Самарходжаев Батыр Билялович

кандидат юридических наук, доцент
Саргалдакова Жениш Зарлыковна

Ведущая организация: Кафедра гражданского и предпринимательского
права, Казахский национальный университет
им. аль-Фараби, Республика Казахстан

Защита состоится 26 ноября 2010 года в 10⁰⁰ часов на заседании диссертационного совета Д.12.10.419 по защите диссертаций на соискание ученой степени доктора (кандидата) юридических наук в Кыргызском Национальном Университете имени Жусупа Баласагына по адресу: 720024, г. Бишкек, ул. Жибек-Жолу, 394, корпус № 8, Юридический институт, ауд. № 400.

С диссертацией можно ознакомиться в научной библиотеке Кыргызского Национального Университета им. Ж. Баласагына, по адресу: 720024, г. Бишкек, ул. Жибек-Жолу, 394, корпус № 8.

Автореферат разослан « ____ » _____ 20__ года.

**Ученый секретарь
диссертационного совета
кандидат юридических наук, доцент**

Косаков С. К.

Общая характеристика работы

Актуальность темы исследования. С момента обретения независимости в Кыргызской Республике произошла кардинальная трансформация развития производственных отношений, соответствующая новым условиям. При переходе от централизованной командной системы управления к регулируемой рыночной модели экономического развития, одной из наиболее сложных проблем является проблема создания научно - аргументированных правил поведения в сфере экономики, делающих их юридически обязательными для всех участников соответствующих общественных отношений, а также добиться реального воздействия норм права на экономику. Любая система рыночного хозяйства предполагает предпринимательскую деятельность. В области предпринимательской деятельности методология и система правового регулирования только формируются. На сегодняшний день в Кыргызстане единая и целостная система правоотношений в сфере предпринимательства еще не сложилась. В действующем национальном законодательстве содержится большое количество спорных вопросов и пробелов в части создания, деятельности и ликвидации, различных организационно - правовых форм юридических лиц, занимающихся предпринимательством. Уяснение сущности предпринимательства и его роли в общественной жизни Кыргызстана требует всестороннего, комплексного подхода, ретроспективного и сравнительно-правового анализа его развития. Указанные обстоятельства явились решающими в выборе темы настоящего диссертационного исследования.

Связь темы исследования с приоритетными программами государства. Диссертация представляет собой комплексное, всестороннее исследование теоретических проблем гражданско-правовых вопросов предпринимательских отношений в Кыргызской Республике. Она содержит анализ гражданско-правовых вопросов предпринимательских отношений, процессов государственного регулирования, связанного со сферой предпринимательства, обеспечения законности и правопорядка в данной области общественных отношений, развития законодательства по вопросам предпринимательства в концептуально обновленном плане, опирающимся на положения новой редакции Конституции Кыргызской Республики, принятый на всенародном референдуме 27 июня 2010 года.

Все положения, выносимые автором на защиту, тесно связаны с основными приоритетами развития экономики страны - это развитие энергетики, недр, перерабатывающей промышленности, а также малого и среднего бизнеса в соответствии со «Стратегией развития Кыргызской Республики на 2009 – 2011 годы».

Основными целями настоящего исследования являются: - анализ и критическое осмысление действующего законодательства, связанного с гражданско-правовыми вопросами предпринимательских отношений; -

изучение доктринальных разработок ученых в этой области, выявление наиболее важных теоретических проблем и выработка на этой основе предложений по совершенствованию законодательства и правоприменительной практики.

Для достижения обозначенных целей были поставлены **следующие задачи:** изучение правовых основ и гражданско-правовых вопросов предпринимательских отношений, принципов организации предпринимательской деятельности, соответствующих условиям современной рыночной экономики; определение мер по совершенствованию гражданско-правового законодательства в сфере предпринимательства в контексте соотношения частноправового и публично-правового методов регулирования; проведение анализа источников права в сфере предпринимательской деятельности на современном этапе; формулирование предложений по совершенствованию законодательного регулирования предпринимательской деятельности в Кыргызской Республике.

Объектом исследования являются гражданско-правовые отношения в сфере предпринимательства, складывающиеся между субъектами рынка в ходе проводимой реформы экономической системы и формирования соответствующего ей правопорядка в Кыргызской Республике.

Предметом исследования являются содержащиеся теоретические вопросы и практические проблемы организации предпринимательства, тенденции и перспективы его развития в Кыргызстане, выявление противоречий в механизме его функционирования и регулирования, анализ концептуальных основ предпринимательства.

Методологическая основа исследования. При написании диссертационной работы в качестве базового был использован традиционный для юридических наук формально-логический метод исследования. В исследовании также применялись и другие специальные методы, такие, как функциональный анализ правовых явлений, сравнительно-правовой анализ, системно-структурный подход, исторический анализ и др.

Информационная база. В качестве информационной базы при работе над диссертационным исследованием использовались: 1) национальные и зарубежные нормативные правовые акты, а также нормативные правовые акты СССР, действовавшие на территории Кыргызской Республики; 2) материалы судебной практики; 3) научные работы по гражданскому праву, предпринимательскому праву, международному частному праву; 4) материалы научных конференций; 5) энциклопедические издания, словари; 5) публикации в периодической печати и журналах.

Теоретическая основа диссертации. При проведении диссертационного исследования было изучено большое количество монографических источников и других научных публикаций. Теоретическую базу диссертационного исследования составляют труды зарубежных специалистов в области права, как В. Ф. Яковлева, З. М. Фаткудинова, А. Е. Шерстобитова, Ю. К. Толстого, Е.А.

Суханова, Б. И. Пугинского, Т. Н. Нештаевой, Г. М. Мелкова, В.В. Залеского, С.Э. Жилинского В. А. Егиазарова, И. В. Дойникова В. В. Ветрянского и др.

Автором были изучены работы В. С. Белых, В.В. Гущина, В.А. Гуреева, И. В. Романкова, В. Р. Скрипко, С. М. Корнеева, С.Л. Кабышева, а также национальных ученых Ч.И. Арабаева, К.С. Раманкулова, А.А. Орозалиевой, А.В. Мырзагулова, Р.Т. Ибраимова и др., в которых анализируются различные аспекты проблем предпринимательства.

Научная новизна полученных результатов определяется тем, что в исследовании анализируются различные аспекты предпринимательской деятельности. Однако сложность его целей и задач в значительной степени усугубляется отсутствием в Кыргызстане фундаментальных юридических трудов, посвященных гражданско-правовым вопросам предпринимательских отношений, направлениям развития законодательства по этим вопросам в условиях осуществления политической, правовой и социально-экономической реформ. Особое внимание в исследовании уделено изучению трудов, посвященных роли предпринимательской деятельности в создании экономических основ гражданского общества и правового государства. Несмотря на большое количество публикаций по теме, тем не менее, комплексного и всестороннего анализа гражданско-правовых вопросов предпринимательских отношений в Кыргызской Республике пока не существует. Поэтому автор сделал вывод о необходимости дальнейшего изучения данной проблемы.

Практическая значимость полученных результатов. В ходе анализа нормативных актов, как базовых по теме данного диссертационного исследования, так и специальных, выявлен ряд пробелов и противоречий правового регулирования предпринимательских отношений. Автором предложены пути восполнения этих пробелов с помощью внесения соответствующих изменений, дополнений в нормативные источники, а также внесены и обоснованы предложения, направленные на совершенствование действующих нормативных правовых актов. Выводы, изложенные в диссертации, и применяемые для их доказательства аргументы могут быть использованы в качестве рекомендаций по разработке Правительством КР концепции поддержки предпринимательства, подготовке Жогорку Кенешем КР нормативных правовых актов в этой сфере.

Теоретические положения, сформулированные в работе, могут оказаться полезными в процессе преподавания гражданского, предпринимательского, коммерческого, международного частного права, специальных учебных курсов для студентов юридических и экономических вузов. Выводы и предложения, содержащиеся в диссертационной работе, могут представлять интерес не только для правоведов, но и для представителей других отраслей знаний.

Экономическая значимость полученных результатов. Вывод автора о том, что в национальном законодательстве отсутствует логическое обоснование считать энергию самостоятельным объектом, который в силу

своей специфики, по мнению диссертанта, безусловно, является материальным благом товаром, но не вещью. Включение «энергию» в статью 22 Гражданского кодекса КР позволит энергетическим распределительным компаниям Министерства энергетики КР получить значительные экономические показатели при распределении и продаже электроэнергии потребителям.

Учитывая сдерживающие причины внедрения концессионных механизмов в Кыргызской Республике, особенно в горнодобывающей отрасли экономики, диссертант предлагает новые проекты законов «О концессиях», «О горной концессии». Принятие вновь избранным Жогорку Кенешем этих законопроектов позволит республике получить дополнительные иностранные инвестиции для развития горнодобывающей отрасли и дополнительные рабочие места.

Основные положения диссертации, выносимые на защиту.

Проведенный анализ позволил сделать и вынести на защиту ряд принципиальных новых положений, а также предложений, рекомендаций, содержащих элементы новизны. Наиболее существенными из них представляются следующие:

1. Исследовав различные точки зрения по вопросу предпринимательских отношений, автор приходит к выводу, что концепция предпринимательского (хозяйственного) права несостоятельна. Это находит подтверждение и в том, что предпринимательские отношения столь разноплановы, что регулируются нормами гражданского (в основном), финансового, административного и другими отраслями права, и что предпринимательская деятельность существует не только в частном, но и в государственном секторах экономики.

2. Предпринимательское право не является самостоятельной отраслью права. Это лишь составная часть гражданского права. Предпринимательское право необходимо рассматривать как подотрасль гражданского. Для упорядочения предпринимательских правоотношений целесообразно наряду с Гражданским кодексом Кыргызской Республики создать новый закон, «Кодекс предпринимательской деятельности», регулирующий сферу предпринимательской деятельности. Принятие такого закона дало бы возможность, с одной стороны, устранить те пробелы и противоречия, которые имеются в нормативном регулировании, а, с другой - могло бы сформировать согласованную систему правовых актов о предпринимательской деятельности. Таким образом, предпринимательские отношения не образуют предмета самостоятельной отрасли права, а являются в силу своих основополагающих свойств гражданско-правовыми и составляют часть гражданско-правового регулирования.

3. Ставится вопрос о необходимости раскрытия одного из признаков предпринимательской деятельности - «получение прибыли», отсутствие в Гражданском кодексе Кыргызской Республики (ст.1 п.4) четких критериев направленности деятельности на извлечение прибыли как «систематичности», одной из основных характеристик предпринимательства порождает

необходимость внести ее в ГК КР и уточнить ее путем указания на постоянный, регулярный характер предпринимательской деятельности. Оптимальным вариантом представляется внесение изменений и дополнений в п.4 ст. 1 ГК КР после слова «получение» дополнить словом «**систематической**» прибыли лицами и далее по тексту.

4.Обосновывается положение о пределах государственно-правового регулирования в сфере предпринимательской деятельности. Основным методом в предпринимательской деятельности – метод дозволения с применением диспозитивных начал, поэтому вмешательство государственных органов в хозяйственную или иную деятельность хозяйствующих субъектов не допускается. Для защиты публичных интересов общества либо интересов других субъектов права со стороны государства остается только контроль. Отношения государства с хозяйствующими субъектами должны строиться на основе **экономических мер**. В силу событий, произошедших в Кыргызской Республике в апреле-июне 2010 года, в целях поддержки субъектов предпринимательства, которым нанесен ущерб в результате этих событий, необходимо предоставление отсрочки и/или рассрочки субъектам предпринимательства по уплате таможенных, налоговых и социальных платежей. По мнению автора, концепция гражданского права не отрицает роли государства в условиях рыночной экономики. Вместе с тем, государство не должно ущемлять предпринимательскую свободу, право собственности, права и свободы других лиц, а поддерживать равновесие интересов общества и интересов частных собственников.

5.Определены характер и динамика соотношения частноправового и публично-правового регулирования в предпринимательском праве, изучены концептуальные позиции многих зарубежных и национальных ученых по проблеме соотношения частного и публичного права, показана неразрывность взаимосвязи и взаимовлияния, условность и изменчивость границ между ними. Предпринимательская деятельность в современных условиях имеет частноправовую юридическую природу. Влияние публично правовых элементов строго ограничено. основополагающее условие становления и развития предпринимательства автор видит в оптимизации его социальной функции как института общественного служения, способствующего удовлетворению потребностей населения в рабочих местах, товарах и услугах. Для этого необходима система мер по созданию условий, недопускающая монополизма и соответствующего развития конкуренции.

6.Формулируются предложения по внесению поправок в действующие законы с целью устранения неопределенностей и противоречий в нормативно-правовой основе предпринимательства; предлагается, в частности, изменить или дополнить статьи 22, 194, 357 Гражданского кодекса Кыргызской Республики. - В диссертационной работе делается вывод о том, что в национальном законодательстве отсутствует логическое обоснование считать энергию самостоятельным объектом, который в силу

своей специфики, по мнению автора, безусловно, является материальным благом, но не вещью. Основываясь на выводах, автор предлагает ст. 22 Гражданского кодекса КР изложить в следующей редакции: «К объектам гражданских прав относятся: вещи, включая деньги и ценные бумаги, **энергия**, в том числе имущественные права; работы и услуги; охраняемые информация и результаты интеллектуальной деятельности, фирменные наименования, товарные знаки и иные средства индивидуализации изделий, а также другие материальные и нематериальные блага»; - Норма ст. 194 Гражданского кодекса КР о недействительности сделки юридического лица, не имеющем лицензии на занятие соответствующей деятельностью, по мнению автора, должна распространяться и на граждан - индивидуальных предпринимателей. В интересах устранения практических трудностей и внесения ясности необходимо ст. 194 ГК КР изложить в следующей редакции: «Сделка, совершенная юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем в противоречии с целями деятельности, определенно ограниченными в его учредительных документах, либо юридическим лицом или гражданами-предпринимателями, не имеющими лицензию на занятие соответствующей деятельностью, может быть признана судом недействительной по иску этого юридического лица, его учредителя (участника) либо индивидуального предпринимателя или государственного органа, осуществляющего контроль или надзор за деятельностью юридического лица либо индивидуального предпринимателя, если доказано, что другая сторона в сделке знала или заведомо должна была знать о ее незаконности»; - Необходимо внести изменение в ст. 357 ГК КР об учете вины кредитора, которая учитывает только возможность уменьшения ответственности должника, если действия кредитора делают исполнение обязательства должником невозможным. Автор предлагает использовать нормативный критерий разумных мер к уменьшению убытков как всех необходимых мер по сокращению потерь.

7. На основе анализа правоприменительной практики автором были предложены меры, направленные на устранение противоречий в различных законодательных актах о недрапользовании, в частности: учитывая сдерживающие причины внедрения концессионных механизмов в республике, особенно в горнодобывающей отрасли, автор предлагает, новый проект закона «О концессиях» взамен аналогичного Закона КР от 8 марта 2002 г. «О концессиях и иностранных концессионных предприятиях в Кыргызской Республике». Проект нового закона «О концессиях» содержит общие условия заключения и работы по концессионным договорам и позволяет в отдельных отраслях народного хозяйства принять отраслевые законы о концессиях. К таким отраслевым законам автором предложен новый проект закона «О горной концессии», который призван регулировать отношения, касающиеся концессии непосредственно в недрапользовании.

8. В целях безопасности предпринимательства необходима координация государственных правоохранительных органов с негосударственными

структурами, занимающимися различными видами укрепления правопорядка. Для чего необходимо предусмотреть на правовом уровне не только обмен информацией, но и проработку таких вопросов, как создание совместных разработок технических систем охраны, национальных стандартов по технической защите, разработка и осуществление совместных учебных программ подготовки и переподготовки кадров. Доказывается необходимость введения в научный оборот и практику понятия «предпринимательский правопорядок», который рассматривается как результат совместных усилий государства и предпринимателей по обеспечению законности в сфере предпринимательской деятельности, что необходимо для достижения целей общественного согласия, воплощения идеи согласования интересов государства и граждан, обеспечения фундаментальных ценностей - приоритетности прав и свобод человека и гражданина.

Личный вклад соискателя. По результатам диссертационного исследования автором написано и опубликовано учебное пособие по курсу «Корпоративное право» объемом 50 п.листов. В пособии излагаются основы правового регулирования корпоративной деятельности предприятий различных форм собственности. Автором диссертационного исследования в качестве эксперта по правовым вопросам по разработке законопроектов в области недропользования Общественный фонд «Содействия развитию недропользования» были подготовлено проекты законов «О концессиях», «О горной концессии». Эти важные для Кыргызской Республики нормативные акты были подготовлены в целях совершенствования государственной политики в сфере регулирования предпринимательской деятельности в области недропользования. Данные законопроекты прошли предварительное согласование в соответствующих министерствах и будут внесены пакетом законов о недропользовании во вновь избранный Жогорку Кенеш Кыргызской Республики.

Апробация результатов диссертации. Диссертация выполнена и обсуждена на кафедре права Института истории и социально – правового образования Кыргызского государственного университета им. И. Арабаева. Основные положения исследования выносились на обсуждение автором на заседание кафедр гражданского права и процесса Юридического института Кыргызского национального университета им. Ж. Баласагына, кафедры гражданско-правоведческих дисциплин Академии МВД Кыргызской Республики а также в материалах международной научно – практической конференции «Научно – правовое обеспечение устойчивого социально – экономического развития Кыргызской Республики на современном этапе» Кыргызской государственной юридической академии при Правительстве Кыргызской Республики (май 2007г.), международной научно – практической конференции на тему «Совершенствование законодательства Кыргызской Республики: современное состояние и перспективы» (март 2010 г.), а также изложены в докладах и выступлениях на ежегодных научно – практических конференциях, круглых столах КНУ им. Ж. Баласагына и КГУ

им. И. Арабаева и других вузах г. Бишкека в 2005 - 2010 гг.

Опубликованность результатов. По теме диссертационного исследования опубликовано 13 научных статей, в том числе 2 статьи зарубежные и 1 учебное пособие.

Структура и объем диссертации. Диссертация состоит из введения, двух глав, шести параграфов, заключения. К диссертации прилагается список использованных источников.

Приложения представлен вспомогательный материал законопроекты по совершенствованию государственной политики в сфере регулирования предпринимательской деятельности в области недропользования.

Содержание работы

Во введении обоснована актуальность темы исследования, определены объект, предмет, цели и задачи исследования, представлены методологические и теоретические основы исследования, раскрыты научная новизна и практическая значимость работы, сформулированы основные положения, выносимые на защиту, приведены сведения по апробации результатов исследования.

В первой главе «Предпринимательская деятельность в системе гражданско-правового регулирования» определено понятие и особенности предпринимательских отношений в системе гражданско-правового регулирования. Рассмотрено становление института предпринимательства по гражданскому законодательству Кыргызской Республики. Проанализирована правовая основа предпринимательской деятельности в Кыргызской Республике

В первом параграфе «Понятие и особенности предпринимательских отношений в системе гражданско-правового регулирования» определен ряд базовых понятий, которые неразрывно связаны с исследуемой проблемой. Ныне действующее гражданское законодательство Кыргызской Республики содержит основные начала, позволяющие идентифицировать предпринимательскую деятельность. Из содержания части 4 статьи 1 Гражданского кодекса КР к числу общих признаков предпринимательской деятельности могут быть отнесены: осуществление деятельности самостоятельно, на свой риск (под свою имущественную ответственность); направленность (цель, а не результат) деятельности на извлечение прибыли; осуществление деятельности в установленном законе порядке, то есть лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность, должны быть зарегистрированы в этом качестве¹. Эта статья породила ряд творческих попыток дать определение понятию "предпринимательство". Так, А.В.Бусыгин определяет предпринимательство как особый вид экономической активности, под которой понимается целесообразная деятельность, направленная на извлечение прибыли и основанная на самостоятельной инициативе,

¹ Галлямова Н.С. Кучерявая Г,А, Царнаева А.З. Комментарий к Гражданскому кодексу КР. - Ч. 1 (Постатейный).-Т.1.-Бишкек, Академия, 2005.-С 35

ответственности и инновационной предпринимательской идее². В.Ф.Попондопуло определяет предпринимательскую деятельность «как совокупность правомерных волевых действий, совершаемых профессионально, систематически в целях извлечения прибыли на свой риск лицом, зарегистрированным в качестве предпринимателя»³. Он справедливо, на наш взгляд, не разделяет позицию сторонников хозяйственно-правовой концепции о том, что «хозяйственная деятельность» и «хозяйственные отношения» по своей сути тождественны «предпринимательской деятельности» и «предпринимательским отношениям». Действительно, хозяйственная деятельность всегда предполагает наличие управленческих начал со стороны органов исполнительной власти Кыргызской Республики.

Из широкого понимания предпринимательской деятельности исходит О.В.Тишанская, различающая несколько ее проявлений: способ использования имущества и других благ на свой риск для извлечения прибыли; форма реализации способностей граждан к трудовой деятельности, партнерской деятельности либо работе управляющего по договору с собственником; самостоятельная деятельность, тождественная предприимчивости, т.е. способности к самостоятельным активным поступкам⁴. Она подвергает обоснованной критике позицию сторонников предпринимательского (хозяйственного) права, сводящих предпринимательскую деятельность лишь к хозяйственному праву.

По мнению Т. В. Кашаниной, предпринимательство можно определить как инициативную деятельность хозяйственных субъектов, основанную на их самостоятельности, личной заинтересованности и ответственности, новаторстве и риске⁵. При этом она отмечает, что в более обиходном понимании «предпринимательство означает делание денег из денег, но обязательно посредством полезной производительной деятельности — изготовления продукта или оказания услуги»⁶.

В приведенных определениях (А. В. Бусыгин, В. Ф. Попондопуло, О. В. Тишанская, Т.В.Кашанина) выделены основные признаки предпринимательства, которые дают возможность обособить эти отношения в системе отношений гражданского права. У сторонников концепции хозяйственного права - иные подходы к трактовке понятия предпринимательства. Так, В. С. Мартемьянов считает, что «хозяйственное право как отрасль права представляет собой совокупность норм, регулирующих предпринимательские отношения и тесно связанные с ними иные, в том числе некоммерческие отношения, а также отношения по государственному регулированию экономики в целях обеспечения интересов государства и общества»⁷. Главным признаком предмета данной отрасли

² Бусыгин А.В. Предпринимательство. Учебник для вузов. - М.: ИНФРА-М, 1998. С. 15.

³ Попондопуло В. Ф. Проблема правового режима предпринимательства: Авт. докт. дис. – СПб., 1994. -С. 17.

⁴ Тишанская О. В. Основы правового регулирования предпринимательской деятельности: трудовправовой аспект. Автореф. канд. дисс. – Санкт - Петербург., 1995.С. 12—13.

⁵ Кашанина Т. В. Предпринимательство (Правовые основы). М.: Юрид. лит., 1994. С. 9.

⁶ Кашанина Т. В. Указ. соч. С. 7.

⁷ Мартемьянов В. С. Хозяйственное право. М.: БЕК, 1994. Т. 1. - С. 1.

права и хозяйственных отношений В. С. Мартемьянов называл профессиональную деятельность по производству товаров (работ, услуг) для рынка, а гражданское право, по его мнению, связано лишь с процессом товарного обмена и обслуживает только потребительский оборот⁸. В.В.Лаптев, также не усматривает принципиальной разницы в том, нормы какого законодательства регулируют хозяйственные отношения: торгового, коммерческого, хозяйственного или предпринимательского, поскольку считает, что фактически они носят синонимический характер⁹. Он определяет хозяйственную деятельность как предпринимательскую, а хозяйственные отношения как отношения между предпринимателями (коллективными или индивидуальными), которые складываются при поставках, купле-продаже, аренде, кредитно-финансовых отношениях, отношениях по грузовым перевозкам, проектированию, строительству, использованию средств связи, вычислительной техники, в других случаях¹⁰.

В. В. Лаптев считает, что если при социализме хозяйственное право было правом плановой экономики, то теперь оно трансформировалось в предпринимательское право, которое представляет собой хозяйственное право рыночной экономики¹¹.

Другие сторонники предпринимательского права как самостоятельной отрасли приводят в обоснование своей позиции существование предпринимательской деятельности не только в частном, но и в государственном секторе экономики; по их мнению, происходит публицизация частного права, вызванная внедрением в сферу регулирования частноправовых интересов методов публичного права¹². Присутствие в правовом регулировании предпринимательской деятельности не только частного, но и элементов публичного права, на наш взгляд, дает основания для вывода о том, что гражданское право не приемлет институт государственного предпринимательства, государственно-регулируемого и социально-ориентированного рынка, вследствие чего возникает потребность в предпринимательском праве¹³. Юридическая неадекватность утверждения о том, что гражданское право не регулирует отношения государственного предпринимательства достаточно убедительно видна на примере Гражданского кодекса КР: как показывает анализ содержания статей ГК Кыргызской Республики, действительное положение вещей свидетельствует как раз об обратном.

Гражданский кодекс Кыргызской Республики регулирует именно рыночные отношения, о чем свидетельствуют высказывания национальных

⁸ Мартемьянов В. С. Указ. соч. - С. 5.

⁹ Лаптев В. В. Хозяйственное право - право предпринимательской деятельности // Государство и право. 1993. № 1. С.34

¹⁰ См.: подробнее: Лаптев В. В. Указ соч. - С.37-38

¹¹ Например, Лаптев В. В. О предпринимательском законодательстве // Государство и право. -1995. № 5 -С.49

¹² Быков А. Г. Предпринимательское право: проблемы формирования и развития // Вестник Моск. ун-та. Сер. 11. Право. 1993. № 6. С. 5 и след.; См. также: Саватье Р. Теория обязательств. М., 1972.С. 201—217.

¹³ Быков А. Г. Указ. соч.-С. 7

ученых К.С. Раманкулова и А.А. Орозалиевой что значительная часть предпринимательского (хозяйственного) права существует для того, чтобы способствовать функционированию рыночной системы. В основе большинства норм предпринимательского права лежат основные юридические принципы, закрепленные гражданским законодательством¹⁴.

Исследовав различные точки зрения по вопросу предпринимательских отношений, автор приходит к следующим выводам: - Концепция предпринимательского (хозяйственного) права несостоятельна. Это находит подтверждение и в том, что предпринимательские отношения столь разноплановы, что регулируются нормами гражданского (в основном), финансового, административного и другими отраслями права, и, что предпринимательская деятельность существует не только в частном, но и в государственном секторах экономики; - Предпринимательское право не является самостоятельной отраслью права. Это лишь составная часть гражданского права. Предпринимательское право необходимо рассматривать как подотрасль гражданского права. Для упорядочения предпринимательских правоотношений целесообразно наряду с Гражданским кодексом Кыргызской Республики создать новый закон, «Кодекс предпринимательской деятельности» регулирующий сферу предпринимательской деятельности. Принятие такого закона дало бы возможность, с одной стороны, устранить те пробелы и противоречия, которые имеются в нормативном регулировании, а, с другой стороны, могло бы сформировать согласованную систему правовых актов о предпринимательской деятельности. Таким образом, предпринимательские отношения не образуют предмета самостоятельной отрасли права, а являются в силу своих основополагающих свойств гражданско-правовыми и составляют часть гражданско-правового регулирования.

Во втором параграфе «Становление института предпринимательства по гражданскому законодательству Кыргызской Республики» раскрывается социальная и правовая природа предпринимательства как сферы гражданско-правовой деятельности в ее историческом и современном аспектах. Официальный отсчет истории института современного кыргызского предпринимательства начинается с Закона РК от 6 февраля 1991 г. № 389- X11 "О предприятиях в Республике Кыргызстан"¹⁵. Закон определял общие правовые, экономические и социальные основы организации предприятия при многообразии форм собственности и его деятельности в условиях развития товарно-денежных отношений и регулируемого рынка. Законодательное определение понятия «предпринимательство» в современном Кыргызстане претерпело изменения. Так, в Законе КР от 6 февраля 1991 года № 389 – X11 «О предприятиях в Республике Кыргызстан» подчеркивается, что предпринимательская деятельность (предпринимательство) представляет собой инициативную,

¹⁴ Раманкулов К.С., Орозалиева А.А. Р-21 Предпринимательское (хозяйственное) право: Общие положения. Бишкек : Просвещение, 2003. - С. 14

¹⁵ Ведомости Верховного Совета РК. 1991. - №3.

самостоятельную деятельность граждан и их объединений, направленную на получение прибыли. Отметим, что в этом определении отсутствует существенно важный элемент понятия предпринимательства: указание на необходимость сочетания личной выгоды с общественной пользой.

За годы реформирования Кыргызстана юридическое понятие предпринимательства в содержательном плане изменяется. Если в самом начале предпринимательство представлялось как самостоятельная инициативная деятельность, направленная на получение прибыли, то вскоре такая трактовка стала подвергаться критике, поскольку адекватно не отражала сущности предпринимательской деятельности. Поскольку всякая экономическая (хозяйственная) деятельность, так или иначе, имеет дело с получением прибыли, данное определение практической значимости не имело, и вскоре встал вопрос о его изменении, уточнении. По действующему сейчас национальному законодательству (п.4 ст.1 ГК КР) - предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на получение прибыли лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке. Аналогичные весьма близкие по смыслу дефиниции приводятся в законодательстве государств – участников СНГ. Предпринимательская деятельность есть разновидность деятельности экономической. Данное обстоятельство почему-то не получило отражения в нормативном определении предпринимательской деятельности, содержащемся в ст.1 Гражданского кодекса КР. В отрыве от конституционной нормы это позволяет достаточно произвольно рассматривать предпринимательскую деятельность, что нарушает стабильность правоотношений в данной сфере.

Однако ни законодательство, ни научная доктрина не раскрывают понятия «экономической деятельности». В то же время необходимо единообразное понимание соотношения экономической и предпринимательской деятельности, поскольку все последующие правовые характеристики предпринимательства, производны от него. Вместе с тем, в нормативно-правовом регулировании в предпринимательства, контроле и надзоре со стороны государственных органов и органов местного самоуправления постоянно возникают проблемы, связанные с отнесением той или иной прибыльной деятельности к предпринимательству.

Согласно ст.42 Конституции КР предпринимательство может осуществляться только в рамках экономической деятельности. Деятельность, направленная на систематическое получение какого-то дохода, но не являющаяся экономической, не может расцениваться как предпринимательская. Экономика есть сфера, где людьми создаются материальные и духовные блага для удовлетворения потребностей человека. Если в результате деятельности материальные и духовные блага не создаются, то относить ее к экономической было бы неправомерно. По нашему мнению, деятельность педагога-репетитора не следует относить к

предпринимательству. И здесь требуется соответствующая корректировка законодательства. Учитывая интересы налогового законодательства, в данном случае точнее было бы вести речь о платном оказании услуг, подлежащих налогообложению. В контексте предпринимательства следует отметить значение части 1 статьи 58 Гражданского кодекса Кыргызской Республики. Здесь предусмотрена предпринимательская деятельность гражданина. Данная статья имеет принципиальный характер, ее значение — поистине историческое, поворотное. Появление данной статьи в Гражданском кодексе Кыргызской Республики символизирует рубеж, отделяющий экономические системы. Она является итогом процесса, когда на смену медленного накопления качественных изменений пришли преимущества, основанные на товарном хозяйстве, на предприимчивости.

Таким образом, в диссертационной работе ставятся следующие выводы: - О необходимости раскрытия одного из признаков предпринимательской деятельности - «получение прибыли» отсутствие в Гражданском Кодексе КР (ст.1 п.4) четких критериев направленности деятельности на извлечение прибыли как «систематичности» одной из основных характеристик предпринимательства, порождает необходимость внести ее в ГК КР и уточнить ее путем указания на постоянный, регулярный характер предпринимательской деятельности; Оптимальным вариантом представляется внесение изменений и дополнений в п.4 ст. 1 ГК КР после слова получение дополнить словом «систематической» прибыли лицами и далее по тексту; - Обосновывается положение о пределах государственно-правового регулирования в сфере предпринимательской деятельности.

Основной метод в предпринимательской деятельности – метод дозволения с применением диспозитивных начал, поэтому вмешательство государственных органов в хозяйственную или иную деятельность хозяйствующих субъектов не допускается. Для защиты публичных интересов общества либо интересов других субъектов права со стороны государства остается только контроль. Отношение государства с хозяйствующими субъектами должны строиться в основном только на основе экономических мер. Так ввиду событий, произошедших в КР в апреле-июне 2010 года в целях поддержки субъектов предпринимательства, которым нанесен ущерб в результате этих событий необходимо предоставление отсрочки и/или рассрочки субъектам предпринимательства по уплате таможенных, налоговых и социальных платежей. По мнению автора, концепция гражданского права не отрицает роли государства в условиях рыночной экономики. Вместе с тем, государство должно не ущемлять предпринимательскую свободу, право собственности, права и свободы других лиц, а поддерживать равновесие интересов общества и интересов частных собственников.

В третьем параграфе «Правовые основы предпринимательской деятельности» рассматривается предпринимательская деятельность (предпринимательство) как сложная категория. Ее можно рассматривать в разных аспектах: организационном, экономическом, юридическом и др.

Предпринимательство – это, прежде всего, вид человеческой деятельности. Причем предпринимательская деятельность не сводится к простой совокупности действий. Она состоит из связанных и последовательных предпринимательских мероприятий (действий), имеющих единую цель. Основная цель предпринимательской деятельности – производство и предложение рынку такого товара, на который имеется спрос и который приносит прибыль¹⁶. Однако ориентация на достижение коммерческого успеха не является самодовлеющей целью в современном бизнесе. Наряду с извлечением прибыли для субъектов предпринимательской деятельности принципиальное значение приобретает также вопрос о создании собственного дела (бизнеса), в рамках которого осуществляются производство товаров, выполнение работ, оказание услуг. Предпринимательские структуры принимают участие в решении социальных проблем общества, жертвуя свои средства на развитие культуры, образования, здравоохранения, охрану окружающей среды. Одна из основных конституционных обязанностей предпринимателей – уплата законных установленных налогов и сборов. Вместе с тем при создании предпринимательских структур не преследуется цель – уплата налогов и сборов. В соответствии с Налоговым кодексом Кыргызской Республики (НК) (п.1 ст.3) каждое лицо должно уплачивать законно установленные налоги и сборы. Это публичная обязанность предпринимателей, вытекающая из реализации предпринимательских действий. С принятием всенародным голосованием 5 мая 1993г. Конституции Кыргызской Республики предпринимательство получило конституционно-правовое закрепление. Формирование правовой основы предпринимательства стало базироваться на конституционных нормах. Но можно ли считать, что Конституция КР в полной мере закладывает основы регулирования предпринимательских отношений? По мнению автора диссертационного исследования, Конституция Кыргызской Республики содержит необходимый набор критериев, в соответствии с которыми надлежит осуществлять реформирование народного хозяйства, и которые в своей совокупности дают достаточно полную правовую характеристику будущей экономики. Однако, на наш взгляд, еще нет оснований для вывода, что в Кыргызстане создана полноценная, фундаментальная, конституционно-правовая база формирования социально ориентированной рыночной экономики, основанной на предпринимательском способе хозяйствования. Указанная цель предполагает активную творческую роль республиканских и местных органов государственной власти, органов местного самоуправления Кыргызской Республики в процессе реформирования, а также адекватную конституционным установлениям деятельность самих предпринимателей.

Конституция Кыргызской Республики, провозгласив лозунг социального государства, не предусмотрела механизмов его реализации. Конституция Кыргызской Республики есть основополагающий фундаментальный

¹⁶ Бусыгин А. В. Предпринимательство. Основной курс: Учебник для вузов. М., 1997. С. 18.

учредительный и программный акт, которому должны соответствовать все основополагающие документы по переустройству страны. Однако, в нынешней Конституции КР, как уже отмечалось, в отличие от конституций некоторых современных государств с развитой экономикой, содержащих особые экономические разделы, подобный раздел отсутствует. С нашей точки зрения, Конституция Кыргызской Республики не содержит достаточных критериев, в соответствии с которыми надлежит осуществлять реформирование народного хозяйства и которые в своей совокупности дают достаточно полную правовую характеристику будущей кыргызской экономики. По нашему мнению, нормы о рыночных отношениях в Конституции КР не в полной мере регулируют эти отношения, что дает возможность властным структурам по своему усмотрению определять содержание этих отношений. Это серьезное препятствие к установлению цивилизованного рынка, формированию подлинно правовой экономики. Конституционные нормы - это в основном декларации самого общего плана. Они не содержат положений о возможных направлениях реформ. Между тем это один из важных моментов для Конституции переходного периода. Отсутствие программы экономических преобразований, четкой государственной линии в отношении предпринимательства является, на наш взгляд, существенным недостатком Конституции Кыргызской Республики 1993 г. изложенной в Законе КР «О введении в действие Конституции Кыргызской Республики» от 15 мая 2010 года.

Во второй главе «Нормативно-правовые основы регулирования предпринимательства в Кыргызской Республике» рассматривает источники гражданско-правового регулирования предпринимательства по законодательству Кыргызской Республики. Раскрывается механизм обеспечения правового регулирования предпринимательских отношений. Рассматриваются вопросы совершенствования законодательного регулирования предпринимательства в Кыргызской Республике.

Первый параграф «Источники гражданско-правового регулирования предпринимательства по законодательству Кыргызской Республики» рассматриваются источники гражданско-правового регулирования предпринимательства. Поведение участников гражданских правоотношений, включая и правоотношения, возникающие в сфере предпринимательства, регламентируется не только законами, иными нормативными правовыми актами, нормами международного права, но и условиями заключаемых договоров, принимаемых обязательств, обычаями делового оборота, применением аналогии закона и аналогии права. Законодатель вторгается в регулирование поведения субъектов гражданского права, в том числе и в предпринимательскую деятельность в той мере, в какой это необходимо для соблюдения публичного интереса и интересов других граждан. В мировой практике структура источников (форм) права, регулирующих предпринимательскую деятельность, формируется под влиянием концепций соотношения гражданского права, с одной стороны, и

торгового права - с другой. В настоящее время во многих государствах континентальной Европы и Латинской Америки сложилась система частного права, где наряду с нормами общего гражданского права имеются специальные нормы, регламентирующие организацию и ведение торговой или предпринимательской деятельности. Совокупность этих норм рассматривается как особая самостоятельная область — торговое (предпринимательское) право. В этих правовых системах проблема разграничения гражданского и торгового (предпринимательского) права является достаточно непростой проблемой. Существование дуализма частного права в таком аспекте признается как зарубежными, так и отечественными специалистами. Дуализм права в этом случае проявляется в наличии двух относительно самостоятельных систем источников права. Прежде всего, в одновременном существовании гражданских и торговых кодексов. В некоторых странах имеются особые торговые суды, которые рассматривают споры с участием коммерсантов. Все это порождает вопрос о разграничении гражданского и предпринимательского права. Иногда эта проблема разрешается путем определения круга лиц, признаваемых коммерсантами либо предпринимателями, а также установления перечня сделок, которые считаются торговыми (например, в Германии).

Характеризуя в общем плане нормативно-правовую базу предпринимательской деятельности, заметим, что с точки зрения источников (формы) права, - это законы, в том числе Основной Закон - Конституция Кыргызской Республики, и подзаконные акты. - Конституция Кыргызской Республики принятая 5 мая 1993 г., заложившая фундаментальные положения правового регулирования в условиях нового политического и социально-экономического строя; - Гражданский кодекс Кыргызской Республики части 1,2, принятые, соответственно в 1996, 1998 гг. как крупнейший кодифицированный акт, регулирующий имущественные и связанные с ними личные неимущественные отношения, составляющие основной элемент предпринимательской деятельности.

Нормы гражданского законодательства, отражающие особенности правового регулирования в сфере предпринимательства, образуют обширную систему правовых предписаний, содержащихся как в разделах ГК КР, так и в законах Кыргызской Республики. По многим позициям практика такова, что подзаконные акты опережают законодательное регулирование, как бы прокладывая ему дорогу, беря на себя функцию апробации того либо иного решения, в дальнейшем получающего законодательное решение. С нашей точки зрения подобная практика имеет право на существование, поскольку она основывается на соответствующих положениях ст. 65 Конституции Кыргызской Республики, которая гласит: Президент реализует свои полномочия посредством принятия указов и распоряжений, которые обязательны для исполнения на всей территории Кыргызской Республики. Думается, эта формула дает, возможность Президенту Кыргызской Республики в полной мере осуществлять возложенные на него как

главу государства полномочия в проведении внутренней политики государства в части реализации задач по развитию и поддержке предпринимательства.

Самое трудное в конструировании предпринимательского права – придание системности его нормам. Если взять за основу классификацию источников права в сфере предпринимательства национальных ученых К.С. Раманкулова и А.А. Орозалиевой, то правовое регулирование предпринимательской деятельности ведется по четырем основным направлениям, которые корреспондируют четыре крупных блока нормативных актов.

В регулировании предпринимательской деятельности, обеспечении экономических реформ «задействованы» все отрасли права – государственное, административное, финансовое, уголовное и др. Ведущей отраслью, ядром среди них является гражданское право. Именно оно опосредует отношения рыночного, предпринимательского характера, т. е. те отношения, где непосредственно «куется» предпринимательская прибыль. Одной или обеими сторонами в этих отношениях выступают субъекты предпринимательской деятельности – непосредственные участники новой национальной экономики. Исследовав, различные точки зрения по вопросу об источниках гражданско-правового регулирования предпринимательства автор соглашается с Язевым В. А. о классификации системы источников права в сфере предпринимательства по предмету его регулирования (право собственности; приватизация государственного и муниципального имущества; предпринимательство и его субъекты; свобода торговли; свобода договоров; либерализация внешнеэкономической деятельности: налоговая система; валютное регулирование; защита прав потребителей; отечественные и иностранные инвестиции; банки и банковская деятельность)¹⁷

Во втором параграфе «Механизм обеспечения правового регулирования предпринимательских отношений» затрагиваются отдельные общетеоретические аспекты механизма обеспечения правового регулирования предпринимательских отношений. Практика формирования рыночной экономики в Кыргызстане осуществляется в рамках гражданского права с применением в необходимых случаях элементов публичного права. Так, частноправовые отношения между юридически равноправными товаропроизводителями регулируются нормами гражданского права, а отношения по организации предпринимательской деятельности, ее контролю и надзору регулируются, прежде всего, предписаниями административного и тесно связанными с ним другими отраслями публичного права (финансовым, налоговым и др.). Характеризуя правовые отношения в сфере предпринимательства, надо отметить, что они, как отмечалось выше, делятся на имущественные отношения и (связанные с ними или несвязанные) личные неимущественные отношения. Такая структура содержательной части

¹⁷ Язев В. А. Правовое регулирование предпринимательской деятельности в России. – СНГ: Правовое обеспечение предпринимательской деятельности в России и СНГ: Материалы научно-практической конференции. - М. : МГУК, 2000. - С. 15-16.

предпринимательских правоотношений практически адекватна характеру гражданских правоотношений и, по существу определяет единство метода их правового регулирования, т.е. распространение на предпринимательскую деятельность гражданско-правового режима. Предпринимательские правоотношения представляют интерес с точки зрения анализа практики, складывающейся в этой области. Отношения, формирующиеся в сфере предпринимательства, дают возможность в полной мере реализовать механизмы частного права и использовать по мере надобности элементы публичного. С этих позиций исследование различных аспектов методов правового регулирования предпринимательских отношений в Кыргызстане является актуальной темой.

С. С. Алексеев справедливо подчеркивает особенности частноправовых отношений как отношений, участники которых не обладают никакой властью, но договоры, акты, в том числе односторонние, например, акты собственников, имеют полновесное юридическое значение, защищаются судом и проводятся государством как его собственные веления. Это уникальное своеобразие частного права, по мнению С.С. Алексеева, позволяет ему быть условием и гарантом гражданского общества, обеспечивать свободу автономии личности, независимость и самостоятельность частных лиц и, следовательно, быть условием и гарантом рыночной экономики, демократии, свободного общества¹⁸.

Методу правового регулирования посвящен ряд работ крупнейших специалистов российского правоведения, таких, в частности, как С.С. Алексеев, С.Н. Братусь, А.Н. Витченко, В.Ф. Яковлев¹⁹ и т.д. Большое внимание проблемам метода уделяется в работах С.С. Алексеева²⁰.

Метод правового регулирования позволяет выявить юридический режим рассматриваемой области, поскольку именно методом правового регулирования определяются специфические приемы регулирования - особый порядок возникновения и формирования содержания прав и обязанностей, их осуществление, специфика санкций, способы их реализации, распространяющиеся на данную совокупность норм.²¹

Следует отметить, что в национальном законодательстве вопросы о методе правового регулирования не находят единообразного ответа, отсутствует единый общетеоретический подход к проблеме метода и это, в свою очередь, отражается на отраслевых исследованиях. Такая ситуация представляется нам вполне закономерным явлением, предопределяемым сложностью и многоплановостью таких базисных правовых понятий как: право, система права, структура права, институт права.

¹⁸ Алексеев С.С. // Теория права. 1994. -N4.- С. 108.

¹⁹ Витченко А. Н. Метод правового регулирования социалистических общественных отношений. - Саратов, 1974; Сорокин В. Д. Метод правового регулирования. Теоретические проблемы. - М., 1976; Яковлев В. Ф. Гражданско-правовой метод регулирования общественных отношений. - Свердловск, 1972.

²⁰ Алексеев С. С. Структура советского права. - М.: Юрид. л-ра, 1975. - С.170-174; Алексеев С. С. Отрасли советского права: проблемы, исходные положения // Советское государство и право. 1979. №9. - С 15-23

²¹ Алексеев С. С. Теория права. - М.: БЕК, 1995. С.191 и др.

Предпринимательская деятельность в современных условиях имеет частноправовую юридическую природу. Влияние публично-правовых элементов строго ограничено. Поэтому, в целом правовой режим регулирования в сфере предпринимательской деятельности является гражданско-правовым. Основопологающим условием становления и развития предпринимательства автор видит в оптимизации его социальной функции, как института общественного служения, способствующего удовлетворению потребностей населения в рабочих местах, товарах, услугах. Для этого необходима программа мер по созданию условий, не допускающих монополизм и способствующих развитию конкуренции. В этой связи издание нового закона о предпринимательской деятельности оказалось бы целесообразным.

В третьем параграфе «Вопросы совершенствования законодательного регулирования предпринимательства в Кыргызской Республике» рассматриваются вопросы совершенствования законодательного регулирования предпринимательства. Изучив вопросы совершенствования законодательного регулирования предпринимательства, автор приходит к следующим выводам: - Формулируются предложения по внесению поправок в действующие законы с целью устранения неопределенностей и противоречий в нормативно-правовой основе предпринимательства; предлагается, изменить или дополнить статьи 22, 194, 357 Гражданского кодекса КР в частности: - В диссертационной работе делается вывод о том, что в национальном законодательстве отсутствует логическое обоснование считать энергию самостоятельным объектом, и который в силу своей специфики, по мнению автора, безусловно, является материальным благом, но не вещью. Основываясь на выводах, автор предлагает ст. 22 Гражданского кодекса Кыргызской Республики изложить в следующей редакции: «К объектам гражданских прав относятся: вещи, включая деньги и ценные бумаги, **энергия**, в том числе имущественные права; работы и услуги; охраняемые информация и результаты интеллектуальной деятельности, фирменные наименования, товарные знаки и иные средства индивидуализации изделий, а также другие материальные и нематериальные блага»; - Норма ст. 194 ГК КР о недействительности сделки юридического лица, не имеющего лицензии на занятие соответствующей деятельностью, на наш взгляд, должна распространяться и на граждан - индивидуальных предпринимателей. В интересах устранения практических трудностей и внесения ясности необходимо ст. 194 ГК КР изложить в следующей редакции: «Сделка, совершенная юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем в противоречии с целями деятельности, определенно ограниченными в его учредительных документах, либо юридическим лицом или гражданами-предпринимателями, не имеющими лицензию на занятие соответствующей деятельностью, может быть признана судом недействительной по иску этого юридического лица, его учредителя (участника) либо индивидуального предпринимателя или

государственного органа, осуществляющего контроль или надзор за деятельностью юридического лица либо индивидуального предпринимателя, если доказано, что другая сторона в сделке знала или заведомо должна была знать о ее незаконности;- Необходимо внести изменение в ст. 357 ГК КР об учете вины кредитора, которая учитывает только возможность уменьшения ответственности должника, если действия кредитора делают исполнение обязательства должником невозможным. Автор предлагает использовать нормативный критерий разумных мер к уменьшению убытков как всех необходимых мер по сокращению потерь; - На основе анализа правоприменительной практики автором были предложены меры, направленные на устранение противоречий в различных законодательных актах о недрапользовании, в частности: Учитывая сдерживающие причины внедрения концессионных механизмов в республике особенно в горнодобывающей отрасли, автор предлагает новый проект закона «О концессиях» взамен аналогичного Закона КР от 8 марта 2002 г. «О концессиях и иностранных концессионных предприятиях в Кыргызской Республике». Проект нового закона «О концессиях» содержит общие условия заключения и работы по концессионным договорам и позволяет в отдельных отраслях народного хозяйства принять отраслевые законы о концессиях. К таким отраслевым законам автором предложен новый проект закона «О горной концессии», который призван регулировать отношения, касающиеся концессии непосредственно в недрапользовании.

- В целях безопасности предпринимательства необходима координация государственных правоохранительных органов с негосударственными структурами, занимающимися различными видами укрепления правопорядка. Для чего необходимо предусмотреть на правовом уровне не только обмен информацией, но и проработку таких вопросов, как создание совместных разработок технических систем охраны, национальных стандартов по технической защите, разработка и осуществление совместных учебных программ подготовки и переподготовки кадров.

Доказывается необходимость введения в научный оборот и практику понятия «предпринимательский правопорядок», который рассматривается как результат совместных усилий государства и предпринимателей по обеспечению законности в сфере предпринимательской деятельности, что необходимо для достижения целей общественного согласия, воплощения идеи согласования интересов государства и граждан, обеспечения фундаментальных ценностей - приоритетности прав и свобод человека и гражданина.

В заключении приводятся основные выводы диссертационного исследования. В настоящее время государство приходит к осознанию, что деятельность мелкого и среднего предпринимателя является лучшим средством адаптации экономической системы к быстро изменяющимся условиям хозяйствования. Мелкому и среднему предпринимателю еще предстоит длительная экономическая и политическая борьба за свое место в

экономической системе нашей страны.

Для того, чтобы предпринимательство выполнило свою социальную функцию и предназначение, в современных условиях требуется осознание его роли и значения, как обществом, так и государством, чему, по мнению диссертанта, будет способствовать консолидация предпринимательских правоотношений в особую отрасль законодательства – «Предпринимательское право». С нашей точки зрения, весьма положительную роль мог бы сыграть «Кодекс предпринимательской деятельности».

По теме диссертационного исследования опубликованы следующие работы

1. Общие проблемы правового регулирования иностранных инвестиций и новая инвестиционная политика Кыргызской Республики // Труды ИЦПС Кыргызского национального университета им. Ж. Баласагына, 2003. – Вып. 8. - С. 164 -169.
2. Гарантирование и защита права на предпринимательскую деятельность в Кыргызской Республике // Вестник Кыргызского национального университета им. Ж. Баласагына, 2005.- Вып. 3. Серия 6. - С. 132 – 143
3. Имущество как объект предпринимательской деятельности // Вестник Кыргызского национального университета им. Ж. Баласагына, 2005.- Вып. 3. Серия 6. - С. 27 – 33.
4. Развитие института третейского разбирательства – гарантия защиты прав инвесторов // Вестник Кыргызского национального университета им. Ж. Баласагына, 2007.- Вып.6. Серия 6. - С. 82 – 89.
5. Участники предпринимательской деятельности // Вестник Кыргызского государственного университета им. И. Арабаева, 2005.- Вып. 5А. Серия 1. - С.123 – 128.
6. Конституционное право личности на предпринимательскую деятельность в Кыргызской Республике // Вестник Кыргызского государственного университета им. И. Арабаева, 2007.- Выпуск 8. - С.131 - 134.
7. Совершенствование законодательства Кыргызской Республики в сфере регулирования предпринимательской деятельности // Кыргызская государственная юридическая академия при Правительстве Кыргызской Республики. Материалы международной научно-практической конференции: «Научно–правовое обеспечение устойчивого социально-экономического развития Кыргызской Республики на современном этапе» Бишкек. 2007. - С. 357 – 363.
8. Правовые проблемы современной энергетики // -Эдил-Сот. Алматы. Республика Казахстан. - №5. 2009.- С. 58 – 61.
9. Отдельные проблемы гражданско-правового регулирования предпринимательства в Кыргызской Республике // Эдил-Сот. Алматы. Республика Казахстан. № 6.-2009.- С. 75 - 77.

10. Проблемы правового регулирования предпринимательской деятельности несовершеннолетних // Вестник Кыргызского национального университета им. Ж. Баласагына. 2009.- Вып. 3. Серия 1. - С.56 – 62.
11. Корпоративное право: Учебное пособие Бишкек. - 2009 г. - С.1- 106.
12. Проблемы и перспективы совершенствования законодательного регулирования предпринимательства в Кыргызской Республике // Вестник Кыргызского национального университета им. Ж. Баласагына.- 2010.- Вып. 3. Серия 1.- С. 36 – 44.
13. Обеспечение правопорядка и законности в сфере предпринимательства // Вестник Кыргызского национального университета им. Ж. Баласагына. 2010.- Вып. 3. Серия 1. - С.44 – 50.

Алимбеков Муса Шаршеналиевичтин 12.00.03 – жарандык укук; ишкердик укук; ий-билдик укуку; эл аралык жеке укуку адистиги боюнча юридика илимдеринин кандидаты окумуштуулук даражасын алуу ічін жазылган «Кыргыз Республикасындагы ишкердик мамилердин жарандык-укуктун маселелери» аттуу диссертациялык ишинин».

РЕЗЮМЕСИ

Ачкыч сүздөр: Ишкердик; ишкердик ишмердүүлүк; Ишкердик укук; Рынок; Мыйзамдуулук; Рейдерлик; Гринмелерство; Атаандаштык; Жеке басар; Челнокчулук; Алмашуу; Экономикалык ишмердик; Киреше.

Изилдүү ишинин темасынын мамлекеттин артыкчылык программасы менен байланышы. Диссертация 2010-жылы 27-июнда жалпы элдик референдумда кабыл алынган Кыргыз Республикасынын Конституциясынын жаңы жоболоруна таянып, ишкердүүлүк чөйрөсү, андагы мыйзамдуулукту жана укук тартибин сактоо, камсыз кылуу менен байланышкан ишкердүүлүк мамилелерин, мамлекеттик жерги салуу маселелерин жаныча үнөтү талдоону кучагына алат. Автор тарабынан каралган бардык жоболор өлкөнүн экономикасын өнүктүрүүнүн негизги багыттары менен тыгыз байланышкан. Булар – «Кыргыз Республикасынын үнөтүсүнүн 2009-2011 ж.ж. ічін стратегиясына ылайык энергетиканы, кайра иштетүү үнөтү жайын, ошондой эле орто жана кичи бизнести үнөтүрүү болуп саналат.

Диссертациялык иштин негизги максаты. Ишкердик мамилелердин жарандык-укуктук маселелери менен байланышкан аракеттеги мыйзамдарды талдоо жана күз караш менен кароо.

Диссертациялык иштин объектиси – экономикалык системаны реформалоонун жергишінди ишкердик чөйрөсінди рынок ээлеринин ортосунда калыптанган жарандык-укуктук мамилелер жана ага ылайык Кыргыз Республикасында укук тартибин орнотуу.

Алынган натыйжалардын илимий жаңылыгы – Кыргыз Республикасынын ишкердик мамилелериндеги жарандык-укуктук маселелерди комплексті ирилдүү.

Диссертациялык иштин материалдарын пайдалануу даражасы диссертациядагы негизги жоболор жана жыйынтыктар ишкердик чөйрөсінди мыйзамдуулук принциптерин жана укук тартибин ишке ашыруу, аракеттеги улуттук мыйзамдарды андан ары үркүндүтүү ічін үзгүртүүлүрдү киргизүү боюнча мамлекеттин укук колдонду ишинде пайдаланышы мүмкүн. Диссертациянын жыйынтыктары жана андагы аргументтүү далилдер Кыргыз Республикасынын өкмөтү тарабынан ишкердикти колдоо концепциясын иштеп чыгууда сунушталышы мүмкүн.

РЕЗЮМЕ

на диссертационную работу Алимбекова Мусы Шаршеналиевича на тему “Гражданско-правовые вопросы предпринимательских отношений в Кыргызской Республике” на соискание ученой степени кандидата юридических наук по специальности: 12.00.03 – гражданское право; предпринимательское право; семейное право; международное частное право.

Ключевые слова: Предпринимательство; Предпринимательская деятельность; Предпринимательское право; Рынок; Законность; Рейдерство; Гринмелерство; Конкуренция; Монополист; Челночество; Бартер; Экономическая деятельность; Прибыль; **Связь темы исследования с приоритетными программами государства.** Диссертация содержит анализ процессов государственного регулирования, связанного со сферой предпринимательства, обеспечения законности и правопорядка в данной области общественных отношений, развития законодательства по вопросам предпринимательства в концептуально обновленном плане, опирающимися на положения новой редакции Конституции Кыргызской Республики принятого на всенародном референдуме 27 июня 2010 года. Все положения, выносимые, автором на защиту тесно связаны, с основными приоритетами развития экономики страны - это развитие энергетики, недр, перерабатывающей промышленности, а также малого и среднего бизнеса в соответствии со «Стратегией развития Кыргызской Республики на 2009 – 2011 годы». **Основными целями диссертационного исследования** являются - анализ и критическое осмысление действующего законодательства, связанного с гражданско-правовыми вопросами предпринимательских отношений; - изучение доктринальных разработок ученых в этой области, выявление наиболее важных теоретических проблем и выработка на этой основе предложений по совершенствованию законодательства и правоприменительной практики. **Объектом диссертационного исследования** являются гражданско-правовые отношения в сфере предпринимательства, складывающиеся между субъектами рынка в ходе проводимой реформы экономической системы и формирования соответствующего ей правопорядка в Кыргызской Республике. **Научная новизна полученных результатов** заключается в комплексном исследовании проблемы гражданско-правовых вопросов предпринимательских отношений в Кыргызской Республике;

Степень использования материалов диссертационной работы. Могут быть использованы в правоприменительной практике государства по реализации принципов законности и осуществлению правопорядка в сфере предпринимательства, по внесению изменений в действующее национальное законодательство. Выводы, изложенные в диссертации, и применяемые для их доказательства аргументы могут быть использованы Правительством Кыргызской Республики в качестве рекомендаций по разработке концепции поддержки предпринимательства.

RESUME

for Alimbekov Musa's dissertation on the theme "Civil Law Problems of Business Relations in the Kyrgyz Republic" for the scientific degree of jurisprudence, the specialty: 12.00.03 – civil law, international private law.

Key words: Business, Market, Legality, Law, Order, Raider, Competition, Monopolist, Shuttle business, Barter, Economic activity, Profit.

The research work's connection with the main state programs. The dissertation includes the analysis of enterprise relations, state regulation procedures connected with business field, to keep legality and order in developing the legislation of enterprise in renewed field: the Constitution of the KR from the referendum 27 June, 2010. Every thesis suggested by the author is closely linked with the main priorities of state economics development. The main priorities are developing power engineering, bowels of the earth, producing industry, small and middle business according to "Development Strategy of the Kyrgyz Republic for 2009-2010".

The given thesis paper is aimed at the critical overview of the current law-making process connected with the civil law aspects of business as well as the * study of scientific doctrines and revelation of the significant issues in legal theory and also for based - on recommendation on how to improve law - making structure and law implementation.

An object of dissertation is the civil law relationship developed in the business area and between subject of market of reforming the present day economic system and forming suitable law and order in Kyrgyz Republic.

Scientific novelty of the work results is a complex research of civil rights issues of enterprising relations in the Kyrgyz Republic.

The degree of using materials of the dissertation work

The main regulations and dissertation conclusions contained in the research can be used in state law practice of the principle realization of lawfulness and order making in the field of enterprising and making changes in current state law for its further development. Conclusions drawn in the dissertation and arguments can be used by the Government of the Kyrgyz Republic as recommendations on working out of enterprising support conception.

Алимбеков Муса Шаршеналиевич

**Гражданско-правовые вопросы предпринимательских отношений в
Кыргызской Республике**

12. 00.03.- гражданское право; предпринимательское право;
семейное право; международное частное право.

АВТОРЕФЕРАТ

Диссертации на соискание ученой
степени кандидата юридических наук

Подписано в печать _____	Офсетная печать	Формат 60x84 1/16
Бумага типографская	Тираж 120 экз	Усл.печ. л. 1,2
		Заказ № _____
