

Предпринимательский риск в системе научных исследований

Промышленно-торговое право. – 2012. – № 12. – С. 81–85.

Аннотация

В статье освещаются различные подходы по вопросу терминологической определенности предпринимательского риска. Автором уточняется легальное определение предпринимательской деятельности в контексте ее осуществления в условиях постоянного риска.

Введение

Риск присущ любой форме человеческой деятельности, что связано со множеством условий и факторов, влияющих на положительный исход принимаемых решений. Это предопределяет обширную гамму научных суждений по вопросу его дефинирования, которые детерминируются, дополняются и конкретизируются, в том числе, и в правовой литературе. Как отмечает О.Г. Кораблев понятие риска является одной из наиболее спорных юридических категорий, потому что эта категория чрезвычайно многогранна и имеет различия в использовании ее как в повседневном общении, так и в понятийном аппарате разных наук [1, с. 5]. Научное восприятие данной сентенции делает справедливым мнение, в соответствии с которым в юридической литературе категория риска вызывает живой интерес, что предопределяет неоднократные попытки сформулировать данное понятие [2, с. 18]. В рамках данной статьи будет предпринята попытка осветить категорию «риск» применительно к предпринимательской деятельности в контексте междисциплинарного подхода с последующим ее уточнением.

Основная часть

Осуществление предпринимательской деятельности объективно основано на риске. По мнению А.Г. Мартиросяна объективность существования риска в предпринимательских отношениях, обусловленная неопределенностью, свободой выбора, экономическими процессами, не зависящими от отдельно взятого лица, и безусловная необходимость воздержания государства от императивного регулирования экономических отношений порождают категорию предпринимательского риска – риска, последствия которого возлагаются на предпринимателя [3, с. 43–44].

Часть вторая пункта 1 ст. 1 Гражданского кодекса Республики Беларусь от 7 декабря 1998 г. (далее – ГК Беларуси), закрепляя определение предпринимательской деятельности, одним из ее признаков определил осуществление на свой риск. В данном случае речь идет о риске как о характеристике предпринимательской деятельности, а не о введении в гражданский оборот категории «предпринимательский риск». В то же время в ГК Беларуси категория риска и его последствий отражена во многих нормах с использованием различной терминологии, вплоть до общего легального дефинирования. Так, применительно к страховым отношениям, пункт второй ст. 822 ГК Беларуси предусматривает, что предпринимательский риск – это риск, возникающий при осуществлении страхователем предпринимательской деятельности. В русле межотраслевого подхода отметим, что в целях определения постоянного представительства иностранной организации, действующего на территории Республики Беларусь, в соответствии с абзацем третьим подпункта 1.2 п. 1 ст. 139 Налогового кодекса Республики Беларусь от 19 декабря 2002 г. под обычной деятельностью понимается деятельность, которая осуществляется самостоятельно и не подвергается указаниям или контролю со стороны иностранной организации и при осуществлении которой предпринимательский риск за ее результаты лежит на организации или физическом лице, а не на иностранной организации, которую они представляют. В свете положений подп. 5.1 п. 5 Директивы Президента Республики Беларусь от 31 декабря 2010 г. № 4 «О развитии предпринимательской деятельности и стимулировании деловой активности в Республике Беларусь» об обеспечении защиты права руководителей субъектов предпринимательской деятельности на деловой риск, актуализировался вопрос о регламентации предпринимательского риска в гражданском

законодательстве, которая, в свою очередь, без обращения к соответствующим научным изысканиям.

По вопросу определения предпринимательского риска в правовой науке сложились различные подходы, которые можно формализовать в рамках субъективной, объективной и смешанной концепций. При этом ученые этим термином различные правовые понятия, а единство взглядов заключается в том, что риск связан с возможностью наступления отрицательных (невыгодных) имущественных последствий.

Субъективная концепция исходит из понимания риска как психического отношения субъекта предпринимательской деятельности к результату своей деятельности либо других лиц, выражающееся в осознанном допущении отрицательных имущественных последствий. В.А. Ойгензихт, проанализировав достаточно большое количество понятий риска, рассматривает его как субъективную категорию, которая существует параллельно с виной, но может существовать и совместно с ней как психическое отношение субъектов к результату собственных действий и действий других лиц, а также к результату объективно-случайных либо случайно-невозможных действий субъектов (событий), выражающееся в осознанном допущении отрицательных, в том числе невозместимых, последствий [4, с. 77]. Субъективный взгляд на природу предпринимательского риска поддерживается другими авторами [5, с. 50; 6, с. 47–48]

Сторонники объективной теории риска не связывают его с психическим отношением лица к совершаемым им действиям, а объясняют его как потенциальную возможность наступления случаев, влекущих за собой имущественные потери. Как отмечает А.Н. Власова категория «предпринимательский риск» является объективной по своей сути [7, с. 66]. При этом риск в объективной понимании, как правило, связывается с такими понятиями как «опасность» [8, с. 55], «возможность» [9, с. 13], «вероятность» [10, с. 38].

Смешанная концепция восходит к философскому пониманию риска как диалектического единства объективного и субъективного [11, с. 53]. Например О.Г. Кораблев полагает, что риск в предпринимательской деятельности обладает двуединой, объективно-субъективной правовой природой. При этом объективные риски связаны с наступлением неблагоприятных последствий от события, на возможность наступления которого субъект не может повлиять никаким образом. Субъективные, в свою очередь, связаны с психологическим отношением субъекта к возможности наступления неблагоприятных последствий, с его волей, направленной либо на совершение рискованного поступка (заключение договора, осуществление поставки и др.), либо на допущение возможности наступления негативных событий, и может выражаться как в том, что сам субъект совершит негативное событие (допустит ошибку), либо он не предпринимает мер по его предотвращению (не распределит посредством включения соответствующих положений в договор, не застрахует, либо не предусмотрит компенсацию) [1, с. 30–31]. Двойственная природа предпринимательского риска постулируется также другими авторами [6, с. 43; 12, с. 43].

В контексте междисциплинарного подхода также отметим отсутствие в экономических исследованиях единого подхода к формулировке исследуемого понятия, а также четкого разграничения предпринимательского, хозяйственного и экономического рисков. Как отмечает А.П. Альгин в экономической литературе сегодня отсутствуют общепризнанные теоретические положения о предпринимательском риске [13, с. 57].

В рамках экономических исследований большинство авторов полагают, что предпринимательский риск связан с возможностью (вероятностью) наступления неблагоприятных последствий [13, с. 56; 14, с. 10; 15, с. 10]. Например, Л.П. Гончаренко под предпринимательским риском подразумевает возможность наступления неблагоприятных событий для предпринимателя, осуществляющего свою деятельность в различных отраслях народного хозяйства страны и (или) на территории зарубежных стран, связанную с различными видами операций [14, с. 10]. Указанное, и другие определения предпринимательского риска, как вероятности или возможности отклонения результата от запланированного отражают субъективную природу риска. Ведь в применении к определенному суждению, которое на самом

деле может быть только истинным или ложным, оценка его вероятности имеет лишь временный или субъективный смысл, т.е. выражает отражение лица принимающего решение к нему. В таком случае отвергается объективность риска, отношение к нему как неопределенному атрибуту любой деятельности, в т.ч. предпринимательской.

Вторая группа авторов связывает предпринимательский риск с неопределенностью [16, с. 16; 17, с. 122; 18, с. 8; 19, с. 15; 20, с. 10]. Например, по мнению Г.Ю. Силкиной предпринимательский риск – это неопределенность (неоднозначность) экономических результатов предпринимателя в будущем, обусловленная неопределенностью (неоднозначностью) самого этого будущего [19, с. 15]. Однако, по нашему мнению, не совсем верным дефинировать риск через понятие неопределенности в контексте их разграничения. Неопределенность – это характеристика состояния объективной реальности, а риск – целенаправленная деятельность в объективной реальности, характеризующаяся неопределенностью. Таким образом, риск связан с неопределенностью и проявляется в среде неопределенности.

По вопросу разграничения предпринимательского, хозяйственного и экономического рисков следует отметить широкую палитру мнений, которые можно систематизировать следующим образом.

Одни авторы высказываются за идентичность рассматриваемых понятий. Например, А.Ш. Джанетов дает следующее определение экономического риска, не отделяя его от предпринимательского, как вероятность наступления прогнозируемых событий, результатом которых является ущерб, наносимый имуществу, потери в прибыли, увеличение обязательств хозяйствующего субъекта [21, с. 18]. А.В. Колосов, не проводя различий между хозяйственным и экономическим риском, понимает его как проявление события, которое может произойти или нет по обстоятельствам экономических отношений, делового сотрудничества, установившихся деловых связей с возможностью трех экономических результатов: отрицательного (ущерб, проигрыш, убыток), нулевого и положительного (прибыль, выигрыш, выгода) [22, с. 9].

Отдельные авторы придерживаются инвариантной позиции по вопросу определения рассматриваемых рисков в контексте их видовой обобщенности. Например, А.В. Ключкова, рассматривая предпринимательский риск как более узкое понятие по отношению к экономическому риску, рассматривает последний как ситуацию возможных потерь активов и инвестиций индивидов или фирм в результате деятельности в неопределенной экономической среде [5, с. 37]. А.П. Альгин говорит о предпринимательском риске как разновидности экономического риска [13, с. 57], а В.С. Ступаков полагает, что предпринимательский риск – это составляющая хозяйственного риска на микроуровне [23, с. 13]. В то же время, М.Г. Лапуста говорит об экономическом риске как разновидности предпринимательского риска и дает следующее его определение: «Экономический риск – это лишь разновидность предпринимательского риска (наряду с техническим и политическим), включающий в себя производственный, коммерческий, кредитный, инвестиционный, валютный, инфляционный, финансовый и другие риски» [24, с. 117].

Существует также позиция, основанная на научном размежевании экономического и предпринимательского рисков. Так, О.Ю. Фаррахова под экономическим (хозяйственным) риском понимает совокупность качественных и количественных характеристик экономического (хозяйственного) решения, принимаемого любым субъектом национальной экономики (государством, предприятием, домашним хозяйством) с точки зрения возможности достижения поставленной им цели [25, с. 37]. Этот же автор, в свою очередь, предпринимательский риск трактует как форму экономического (хозяйственного) риска, субъектом которого выступает домашнее хозяйство (отдельная семья или гражданин) как первичный элемент социально-экономической структуры общества [25, с. 39].

На основании проведенного анализа, представляется необходимым уточнение понятия предпринимательской деятельности, приведенное в ГК Беларуси, основанное, в том числе, на деятельности юридических и физических лиц на свой риск. Терминологический оборот «на свой риск» предполагает, что риск является неотъемлемым атрибутом предпринима-

тельской деятельности конкретного субъекта хозяйствования, т.е. обладает качеством имманентности. По нашему мнению, более правильным было бы использовать логико-правовую конструкцию «в условиях риска», детерминирующую предпринимательскую деятельность не просто как рисковую, а как рискогенно заданную и обусловленную внешними факторами. В этой связи А.Н. Власова отмечает, что риск следует рассматривать в качестве бремени предпринимательской деятельности [26, с. 56]. В.М. Танаев, подробно исследовав категорию риска в гражданском праве, полагает, что риск по своей мировоззренческой сути является неотъемлемым элементом существования объективной реальности, вообще одним из способов энергетического и информационного упрощения среды путем приведения ее в наиболее вероятностное состояние [27, с. 16].

В продолжение последнего мнения отметим, что риск как неотъемлемый атрибут объективной реальности, предопределен неопределенностью, которая, является экзогенным (внешним) фактором любой деятельности, в т.ч. и предпринимательской. Как отмечает И.А. Арефьев, синонимом современного общества стала неопределенность, которая пронизывает все сферы общественного бытия [28, с. 9]. Более того, в настоящее время, повышенная неопределенность позволяет одним авторам конструировать горизонт человеческого бытия как рискованный [29, с. 41], а другим трансформировать современное общество в общество риска [30, с. 116–117; 31, с. 27].

В связи с вышеизложенным полагаем целесообразным изложить часть вторую пункта 1 ст. 1 ГК Беларуси в следующей редакции: «Предпринимательская деятельность – это самостоятельная деятельность юридических и физических лиц, осуществляемая ими в гражданском обороте от своего имени, в условиях риска и под свою имущественную ответственность и направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи вещей, произведенных, переработанных или приобретенных указанными лицами для продажи, а также от выполнения работ или оказания услуг, если эти работы или услуги предназначаются для реализации другим лицам и не используются для собственного потребления».

Заключение

1. Одним из признаков предпринимательской деятельности, закрепленным в гражданском законодательстве, является ее осуществление на свой риск. Данное нормативное положение получает соответствующее развитие посредством научного дефинирования категории «предпринимательский риск».

2. Предпринимательская деятельность осуществляется соответствующими субъектами не на свой риск, а в условиях риска, что предопределяет необходимость соответствующих легальных изменений по ее определению.

Резюме

В статье рассматриваются научные подходы по вопросу определения категории «предпринимательский риск» и уточняется закрепленное в гражданском законодательстве понятие предпринимательской деятельности.

Summary

The article investigates scientific approaches to the issue of the determination of the category “entrepreneurial risk” and refines the notion of the entrepreneurial activity allocated in the civil legislation.

Список источников

1. Кораблев, О.Г. Риск в предпринимательской деятельности : дис. ... канд. юрид. наук : 12.00.03 / О.Г. Кораблев. – М., 2010. – 152 л.
2. Российское предпринимательское право : учебник / Л.В. Андреева [и др.] ; отв. ред. И.В. Ершова, Г.Д. Отнюкова. – М. : Проспект, 2012. – 803 с.

3. Мартиросян, А.Г. Предпринимательский риск в российском гражданском праве / А.Г. Мартиросян // Законодательство. – 2012. – № 2. – С. 41–44.
4. Ойгензихт, В.А. Проблемы риска в гражданском праве / В.А. Ойгензихт. – Душанбе : Ирфон, 1972. – 225 с.
5. Ключкова, А.В. Теория рисков и неопределенности : учеб. пособие / А.В. Ключкова. – СПб. : СПбГУЭиФ, 2005. – 99 с.
6. Копылов, В.А. Риск в предпринимательской деятельности : дис. ... канд. юрид. наук : 12.00.03 / В.А. Копылов. – Волгоград, 2003. – 178 л.
7. Власова А.Н. Интерес и риск в предпринимательской деятельности / А.Н. Власова // Право и экономика. – 2012. – № 1. – С. 65–68.
8. Собчак, А.А. О некоторых спорных вопросах юридической ответственности / А.А. Собчак // Правоведение. – 1968. – № 1. – С. 49–57.
9. Белых, В.С. Правовое регулирование предпринимательской деятельности в России / В.С. Белых. – М. : Проспект, 2009. – 432 с.
10. Кабышев, О.А. Предпринимательский риск: правовые вопросы : дис. ... канд. юрид. наук : 12.00.03 / О.А. Кабышев. – М., 1996. – 200 л.
11. Лукьянов, Г.И. Риск как феномен социальной реальности : дис. ... д-ра философ. наук : 09.00.11 / Г.И. Лукьянов. – Ставрополь, 2006. – 229 л.
12. Хмельевская, И.Н. Проблемы риска в гражданском законодательстве / И.Н. Хмельевская. – Курск: Изд-во РОСИ, 2007. – 128 с.
13. Альгин, А.П. Рискология и синергетика в системе управления / А.П. Альгин. – Петрозаводск : Изд-во Петрозав. гос. ун-та, 2004. – 184 с.
14. Гончаренко, Л.П. Предпринимательские риски / Л.П. Гончаренко // Финансы и кредит. – 2002. – № 11. – С. 10–14.
15. Риск-менеджмент : учебник / В.Н. Вяткин [и др.] ; под ред. И.Ю. Юргенса. – М. : Дашков и К⁰, 2003. – 493 с.
16. Малашихина, Н.Н. Риск-менеджмент : учеб. пособие / Н.Н. Малашихина, О.С. Белокрылова. – Ростов н/Д : Феникс, 2004. – 320 с.
17. Мороз, О.Н. Дефиниция понятий «хозяйственный риск» и «предпринимательский риск» / О.Н. Мороз, С.А. Судару // Экономика образования. – 2011. – № 5. – С. 120–130.
18. Русанов, Ю.Ю. Теория и практика банковского риск-менеджмента / Ю.Ю. Русанов. – М. : Моск. банк. ин-т, 2004. – 199 с.
19. Силкина, Г.Ю. Теория принятия решений и управлений рисками : модели конфликтов, неопределенности, риска : учеб. пособие / Г.Ю. Силкина. – СПб. : СПбГПУ, 2003. – 70 с.
20. Ситникова, А.А. Управление хозяйственными рисками в организации гостинично-туристского комплекса : дис. ... канд. экон. наук : 08.00.05 / А.А. Ситникова. – М., 2005. – 219 л.
21. Джангетов, А.Ш. Учет и оценка экономических рисков хозяйствующего субъекта (на примере предприятий электрических сетей) : дис. ... канд. экон. наук : 08.00.12 / М., 2004. – 171 л.
22. Колосов, А.В. Риск в задачах обеспечения экономической безопасности : учеб. пособие / А.В. Колосов. – М. : Гос. ун-т упр., 2003. – 210 с.
23. Ступаков, В.С. Риск-менеджмент : учеб. пособие / В.С. Ступаков, Г.С. Токаренко. – М. : Финансы и статистика, 2005. – 288 с.
24. Лапуста, М.Г. Малое предпринимательство : учебник / М.Г. Лапуста. – М. : ИНФРА-М, 2011. – 684 с.
25. Фаррахова, О.Ю. Предпринимательский риск : теоретические и методические основы / О.Ю. Фаррахова. – Екатеринбург–Ижевск : Изд-во Ин-та экономики УрО РАН, 2006. – 111 с.
26. Власова, А.Н. Об общенаучных предпосылках формирования правовой категории «предпринимательский риск» / А.Н. Власова // Исторические, философские, политические и

юридические науки, культурология и искусствоведение. Вопросы теории и практики. – 2011. – № 1. – С. 52–57.

27. Танаев, В.М. Понятие «риск» в Гражданском кодексе Российской Федерации / В.М. Танаев // Актуальные проблемы гражданского права ; под ред. С.С. Алексеева. – М. : Статут, 2000. – С. 8–34.

28. Арефьев, И.А. Риск в предпринимательской деятельности : социо-философский анализ / И.А. Арефьев. – Ростов н/Д : Изд. Центр ДГТУ, 2007. – 19 с.

29. Федорова, А.В. Социальное время и управленческий риск : дис. ... канд. филос. наук : 09.00.11 / А.В. Федорова. – Саратов, 2003. – 211 л.

30. Зубок, Ю.А. Феномен риска в социологии / Ю.А. Зубок. – М. : Мысль, 2007. – 285 л.

31. Яцук, О.В. Риск как фактор развития современного общества : социокультурный аспект : дис. ... канд. социол. наук : 22.00.06 / О.В. Яцук. – М., 2006. – 166 л.