

МЕСТО КОММЕРЧЕСКОГО ПРАВА В СЛОВАЦКОМ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВЕ

Моймир Мамойка-младший

После многих лет существования командной системы управления народным хозяйством с централизованным планированием одной из главных предпосылок возникновения рыночной экономики в Словацкой Республике было создание среды, способствующей развитию конкурентоспособности предпринимателей в процессе их хозяйственной деятельности. Возникла необходимость четко разграничить сферу публичного и частного права, зафиксировать новое понимание их взаимоотношений, особенно принимая во внимание изменение доминирования форм государственной и частной собственности. С 1990 г., еще во время существования Чехословацкой Федерации, а затем и после провозглашения государственного суверенитета Словацкой Республики, было принято множество правовых актов, призванных отразить два факта новой действительности — возникновение политического плюрализма и отмену полной государственной собственности.

Одним из таких правовых актов стал Торговый кодекс (Закон № 513/1991 Свода законов, далее — ТКС). По благоприятному стечению обстоятельств, группа экспертов, стоявшая у его истоков, избежала влияния новомодных тенденций принимать за образец законодательства других стран без учета различий в правовой культуре, традициях и в конечном счете без учета интересов своей страны. Разработчики исходили из немецкого и австрийского коммерческого законодательства, базирующегося на центрально-европейских (австро-венгерских) традициях. Этот факт является одной из причин того, что ТКС исполнял и продолжает исполнять свои функции в области юридического оформления отношений в сфере предпринимательства. До 1989 г. ни общество, ни государство не имели опыта в частной предпринимательской деятельности, а Хозяйственный кодекс (Закон № 109/1964 Свода законов, далее — ХК), являющийся предшественником ТКС, ситуацию никоим образом не разрешал. Положение коренным образом изменилось с принятием в 1991 г. ТКС — основного источника коммерческого права, вступившего в силу 1 января 1992 г. На сегодняшний день коммерческие предприятия, торговые договоры и другие коммерческие институты являются общепринятой составной частью правоотношений. Развитие предпринимательской сферы, регламентация отношений между предпринимателями осуществляются не только ТКС, но и целым рядом связанных с ним юридических актов. Эти акты дополняют нормы правового регулирования во многих областях, таких как предпринимательская деятельность физических лиц, предотвращение недобросовестной конкуренции, защита потребителя, а также представляют собой неотъемлемую часть конкурентного права.

Юридически значимым принципом построения действующего ТКС как частногоправового кодекса является принцип договорной свободы. В связи с этим большинство конкретных положений ТКС имеет диспозитивный характер, исходящий из конституционного принципа «что не запрещено, то разрешено». Естественно, этот принцип применим в сфере не публичного, а лишь частного права. Дело в том, что высокая вариативность частныхправовых (предпринимательских) отношений объективно не может быть исчерпывающе регламентирована. Вместе с тем, закон обязан предоставить место для договорной (в частности, и правовой) свободы вообще, ограниченной до определенной степени лишь одним из принципов коммерческо-правовых отношений — принципом добросовестных торговых отношений (параграф 265 Гражданского кодекса — ГК), который, в свою очередь, определяется еще более высшим — и не только правовым — принципом порядочности и справедливости. Именно признак диспозитивности характерен для современного ТКС, который, в свою очередь, базируется на двух основополагающих столпах. Во-первых, это коммерческие предприятия — как наиболее частый субъект коммерческо-правовых отношений. И во-вторых, это отдельные типы договоров. Обе стороны необычайно интересны с практической и теоретической точки зрения по причине их постоянного применения на практике. Однако не все институты в ТКС одинаково «жизнеспособны», особенно если учитывать тот факт, что ТКС не является результатом постепенного длительного исторического развития, а представляет собой скорее «заимствованный продукт» больших исторических изменений в обществе в 1989 г. Замысел законодателей — использовать все доступные и мало-мальски потенциально пригодные институты, — хотя и отразился в некоторых положениях ТКС, однако декларируется лишь на бумаге, но не в реальной жизни субъектов предпринимательской деятельности. Следствием этого стали четыре правовые формы коммерческих предприятий. Однако реальная хозяйственная практика в Словакии дала однозначный ответ в отношении единоличных коммерческих предприятий, которые встречаются совсем редко. Именно поэтому необходимо обратить внимание на коммерческие предприятия с объединенным капиталом, форма которых оказалась для среднестатистического словацкого предпринимателя, безусловно, наиболее подходящей. За 14 лет существования ТКС концепция юридического оформления общества с ограниченной ответственностью разработана лишь в достаточной мере, но отнюдь не идеально. Максимально разработанной является проблематика акционерного общества, которое по процедуре орга-

сравнительное правоведение

международное право

Автор:

Мамойка-младший Моймир — доктор юридических наук, кафедра коммерческого, финансового и хозяйственного права юридического факультета Университета им. Коменского, Братислава, Словакия

низации и дальнейшего функционирования представляется более сложным «организмом» и, тем самым, оказывается «полигоном» для решения различных проблем. В рамках структуры ТКС действительно больше подвижек относительно правового оформления коммерческих предприятий, чем в части, регулирующей обязательства. Особенно это касается упомянутых предприятий с объединенным капиталом, которые сами по себе являются сложными субъектами, где реальная жизнь определяет необходимость постоянной актуализации правового регулирования. Несмотря на то, что правовое регулирование в области обязательств имеет свои преимущества (особенно в связи в принципе договорной свободы), тем не менее, более гибким представляется право субъектов предпринимательской деятельности. Кроме того, исследование коммерческого права как такового необходимо начинать с изучения коммерческих предприятий как субъектов предпринимательских отношений и только потом переходить к вопросу обязательств как форме их сосуществования.

Общие коммерческо-правовые институты и правовое регулирование предпринимательской деятельности

ТКС, как и остальные юридические акты, во вводных положениях определяет предмет своего интереса. В качестве частноправового кодекса он исходит из принципа равенства субъектов, вступающих в регламентируемые ТКС отношения. Основным объектом его применения являются предприниматели и их правовой статус — соответствующие определения даются в первой части ТКС. В рамках разграничения основных коммерческо-правовых институтов невозможно обойти само понятие «предприниматель». В параграфе 2 определяются четыре организационно-правовые формы субъектов, имеющих законное право заниматься предпринимательской деятельностью. В первую очередь, речь идет о лицах, внесенных в торговый реестр, — публичный перечень требуемых законом сведений: коммерческих предприятиях, кооперативах и, в определенной мере, физических лицах, внесение которых в реестр обязательно. До недавнего времени учет предпринимателей в Словакии регламентировался в параграфах 27—34 ТКС. Необходимость активизировать деятельность регистрационных судов вызвала принятие отдельного Закона о торговом реестре (Закон № 530/2003 Свода законов), который уточняет перечень сведений, необходимых как для государства, так и для конкурентов, с целью повышения их правовой уверенности в случае возникновения договорных отношений с новым коммерческим партнером.

Второй вид участников коммерческо-правовых отношений определяется с точки зрения закона из области публичного права — а именно Закона об индивидуальной трудовой деятельности (далее — ЗоИТД) (Закон № 455/1991 Свода законов), который до сих пор является главным правовым актом в сфере хозяйственного права. После упразднения Хозяйственного кодекса эта отрасль, тем не менее, вместе с конкурентной и потребительской

проблематикой остается значимой частью нашего правопорядка. Хотя предпринимательская деятельность физических лиц и регулируется ЗоИТД, но их договорная деятельность всегда представлена коммерческо-правовыми договорами.

Третья группа участников коммерческо-правовых отношений — это лица, занимающиеся предпринимательской деятельностью на основании иного разрешения, а не лицензии на индивидуальную трудовую деятельность. Уже в параграфе 3 ЗоИТД ограничивается круг его действия. Таким образом, деятельность, не подпадающая под положения этого закона, является предметом регулирования множества правовых актов, объединяющих лиц определенных видов деятельности, таких как адвокаты, судебные исполнители, аудиторы, эксперты, переводчики, налоговые консультанты и т. д. Деятельность таких лиц должна отвечать требованиям и предписаниям соответствующих профессиональных объединений.

Последняя группа предпринимателей — это физические лица, занимающиеся земледелием. «Земледельцы» подлежат учету на муниципальном уровне (на основании Закона № 105/1990 Свода законов о частном предпринимательстве граждан). Речь идет о наименее «важной» группе, и из этого вытекает и краткая правовая формулировка их проблематики.

Следующее основное понятие, обобщенные признаки которого формулирует ТКС, — «предпринимательская деятельность». Под предпринимательской деятельностью понимается самостоятельная и на свой риск осуществляемая деятельность, направленная на получение прибыли. Подобное определение содержится и в ЗоИТД, что является доказательством его взаимосвязи с ТКС. Хотя ЗоИТД в отличие от ТКС является публично-правовым актом в силу того, что он содержит правила выдачи лицензии на предпринимательскую деятельность государственными органами. Масштаб предпринимательской деятельности физических лиц по ЗоИТД меньше, чем предмет деятельности, разрешенной юридическим лицам, на которую распространяется действие ТКС. Следствием этого является тот факт, что лицензия на индивидуальную трудовую деятельность обязательна не для всех видов предпринимательской деятельности, поскольку некоторые ее виды регламентированы в отдельных законах. Некоторые виды деятельности (например, относящиеся к праву интеллектуальной собственности) могут осуществляться без специального разрешения — единственным условием в этом случае будет регистрация предприятия в торговом реестре.

Первый коммерческий кодекс после событий 1989 г. должен был принять во внимание и интерес иностранных субъектов к словацкому рынку. Сейчас уже можно говорить об общем юридическом оформлении предпринимательской деятельности иностранных субъектов. Иностранные физические и юридические лица могут действовать на территории Словацкой Республики на тех же условиях, что и местные предприниматели. На основании инкорпоративного положения ТКС рассматривает правосубъектность коммерческих предприятий, возникших на основе иностранного законодательства. Во многих случаях имеются в виду формы, которые не всегда отвечают критериям юридического лица в

соответствии с правом Словакии: в параграфе 22 ТКС указываются лишь «другие не физические лица». Следующей важной особенностью законодательства Словакии в отношении иностранного капитала является, во-первых, допущение имущественного участия иностранного субъекта в любой из правовых форм словацких коммерческих предприятий, а во-вторых, возможность в целях экономии времени и средств переместить юридический адрес фирмы на словацкую территорию без долгого процесса упразднения и повторного учреждения в Словацкой Республике. В связи с развитием предпринимательской деятельности ТКС, хотя и имеет юридическую силу только на территории Словакии, открывает возможности не только для местных предпринимателей. К тому же государственный закон не может в своих формулировках игнорировать тот факт, что рынок давно уже сгладил границы между странами и их законодательствами.

Следующей областью коммерческих отношений была и будет реклама. Отдельные неразрешенные виды рекламы, преследующие цель манипулировать клиентом, классифицируются положениями ТКС как недобросовестные. Соответствующие положения отражены в свете проблематики коммерческих предприятий. Законодатели не были удовлетворены формулировками ТКС. Стало ясно, что раньше или позже возникнет потребность дополнить разделы законов, касающиеся практики рекламы. В результате был принят закон о рекламе, который включал правила легального использования не регламентированного ранее института сравнительной рекламы. Весьма возможно, что из-за постоянно появляющихся правовых недоработок в области распространения рекламы появятся новые законы или дополнения к законам. Может быть, более приемлемым решением с целью лучшей ориентации в этих сложных отношениях могло бы стать уточнение и расширение соответствующих положений ТКС, которые изначально стали бы законодательной основой и в этой области.

Положения ТКС регулируют в основном юридический статус коммерческих предприятий, которые со времени кодификации коммерческого права подверглись многим изменениям. В 1990 г. (еще до принятия ТКС) существовал особый Закон об акционерном обществе (Закон № 104/1990 Свода законов), а остальные формы коммерческих предприятий относились, согласно Закону № 103/1990, к Хозяйственному кодексу. Эта ситуация продолжалась до вступления в силу ТКС 1 января 1992 г., когда к юрисдикции последнего стали относиться все коммерческие предприятия, включая акционерные общества.

На сегодняшний день вопросы регулирования деятельности коммерческих предприятий отражены во второй части ТКС, где сначала приводятся общие положения, а затем — юридические определения конкретных правовых форм. Так, различаются единоличные коммерческие предприятия, командитные товарищества и общества с объединенным капиталом (общество с ограниченной ответственностью и акционерное общество). Отдельные правовые формы имеют много общих черт, и большая часть положений действительна как для единоличных предприятий, так и для предприятий с объединенным капиталом. Сущность процесса учреждения, возникнове-

ния, упразднения и прекращения деятельности для всех предприятий одинакова. Таким образом, законодатели могли включить эти понятия в раздел общих положений вместе с основными понятиями, такими как уставной капитал, доля и т. п. Затем следует регулирование каждой из специфических форм. Единоличные предприятия занимают в ТКС небольшое место, а основное внимание уделяется обществам с ограниченной ответственностью и особенно акционерным обществам, правовое регулирование которых является наиболее сложной областью коммерческо-правовых отношений.

Регламентация обязательств

Отношения между предпринимательскими субъектами можно оформлять в устной или письменной форме, при этом договор имеет неограниченную вариативность содержания (в рамках закона и на основе договорной свободы). ТКС исходит из дифференциации договоров на титульные и нетитульные, а также на договоры, составленные в устной и письменной форме. Вопрос формы договора закрепляется в одном из принципиальных положений коммерческо-правовых отношений — в положении о неформальности правовых отношений. Для более важных юридических действий требуется документальная форма, безотносительно какого-либо договора участников коммерческо-правовых отношений (например, договор о продаже предприятия, договор о торговом представительстве, договор об открытии аккредитива, а также договор об учреждении коммерческого предприятия), для остальных типов договоров выбор формы (письменная или устная) определяется любым из участников.

Следующим принципом, релевантным для всего права, является принцип минимального законодательного регулирования содержания договора. Не каждый договор представляет собой таковой и в правовом отношении: для того чтобы понятие «договор» обрело свое правовое значение, необходимо в соответствии с законом определить его так называемые программные части, в достаточной степени идентифицирующие договаривающиеся стороны и предмет договора. При определении прав и обязанностей достаточным является ТКС, однако он не может охватить каждое индивидуальное проявление правовых отношений. Поэтому участники должны иметь в своем распоряжении стандартные понятия, определяющие недостающие реквизиты («обычный» срок исполнения, «обычная» цена и т. д.). Однако в отношении предпринимательской деятельности такие рассуждения больше теоретические, так как невозможно предположить, что лица, стремящиеся к получению прибыли, забудут внести в договор данные о цене или способе оплаты. Вместе с тем, речь идет о положениях общего характера, которые найдут свое применение скорее в области гражданско-правовых отношений, где во многих случаях приходится иметь дело с лицами без надлежащего юридического образования.

Важной характерной чертой коммерческо-правовых отношений является уже упомянутый принцип добросовестности. Именно этот принцип представляет собой пограничную линию между основ-

ными частноправовыми кодексами — Торговым и Гражданским (Закон № 40/1964 Свода законов). Под добросовестными коммерческими отношениями понимаются рамки разрешенного поведения участников коммерческо-правовых отношений (в большинстве своем предпринимателей). Речь идет об отношениях, регулируемых в ТКС. ГК в качестве «закона для непредпринимателей» защищает участника отношений; ТКС, в свою очередь, предоставляет более низкий уровень правовой защиты, но ориентируется на создание условий для здоровой конкуренции. Положения ТКС допускают широкий спектр отношений, которые могли бы вступать в конфликт с ГК, принципиальный подход которого — правило судить право с точки зрения морали, этики и справедливости. Нельзя сказать, что ТКС не принимает во внимание эти ценности, но все же было бы опрометчиво одинаково относиться к практике предпринимателей и «простых граждан». Именно поэтому недопустимы тенденции рекодифицировать частное право в Словацкой Республике с целью создания общего ГК, регулирующего и гражданско-правовые, и коммерческо-правовые отношения, со всеми негативными и позитивными последствиями. Современное состояние скорее требует хорошо продуманных изменений в формулировках некоторых правовых институтов ГК и ТКС (формулировка юридических действий, унификация срока конфиденциальности, согласование институтов поручительства и т. д.).

Общая часть, касающаяся обязательств, определяет способ решения конкретных типовых договоров, которые на основе их характерных признаков можно разделить на несколько более-менее однородных групп. Наиболее часто встречающийся вид — это договор купли-продажи (вместе с договором о продаже предприятия относится к виду договоров о купле-продаже) и договор подряда. В обоих случаях речь идет о двойном регулировании, так как этот вид обязательств имеет место и в ГК. Именно договор о подряде имеет в ТКС все предпосылки для договорного оформления больших инвестиций в строительстве, типичных для сильных субъектов предпринимательской деятельности (строительные фирмы). Этот случай типичен именно потому, что ТКС — кодекс для предпринимателей, где подробное оформление более приемлемо, чем краткие формулировки ГК. Но необходимо отметить, что ТКС лишь дает возможность создания подходящих условий для возникновения предпринимательских отношений и, в отличие от ГК, не может предусматривать оправдания за ошибки вследствие неосторожных действий.

Раздел ТКС об обязательствах регулирует те договоры, которые не обязательно используют только предприниматели. Это происходит, во-первых, потому что некоторые договоры регламентируются только в ТКС (например, договор о текущем счете в банке, договор о сберегательном счете — с такого рода обязательствами сталкиваются и физические лица, не являющиеся предпринимателями). Во-вторых, каждый участник, имеющий намерение вступить в правовые отношения, может выбрать режим того частноправового кодекса, ко-

торый ему подходит. Закон исходит из предпосылки, что предприниматели в основном будут отдавать предпочтение положениям ТКС вследствие того, что он предоставляет широкие возможности для более активных действий, а непредприниматели, опасаясь меньшей правовой защиты, останутся «верны» ГК. Ведь выбор всегда останется за участниками отношений.

Положения закона обоснованно предполагают, что все реквизиты правового отношения договаривающиеся стороны согласуют сами — положения о месте, сроке и способе исполнения служат в качестве вспомогательной регламентации. Поэтому конкретные виды договоров не занимают этими вопросами и во всех случаях сосредотачиваются на определении договаривающихся сторон, их прав и обязанностей.

Соотношение торгового и гражданского кодексов

Гражданский кодекс Словацкой Республики опирается на более богатую законодательную традицию, чем Торговый кодекс, что является объективным следствием изменений в обществе. С принятием ТКС появилась необходимость сочетания положений кодексов, которое бы отражало разный правовой режим для предпринимателей и непредпринимателей при сохранении общих положений ГК, касающихся правовых актов, доверенности и других общих институтов. Возникла ситуация, когда наряду с положениями ТКС стало необходимо применение действующих правовых норм ГК, т. е. отношение ТКС к ГК соответствуют отношениям *lex specialis* к *lex generalis*. Гражданский кодекс, таким образом, исполняет вспомогательную функцию, не только по отношению к Торговому кодексу — определение таких понятий, как физическое лицо или юридическое лицо в иных законах отсутствует. Именно поэтому ГК представляет собой основополагающий нормативный акт частного права, а в некоторой степени — и публичного права. Коммерческое право, находится во взаимосвязи с иными кроме гражданского областями права. Налоговые обязательства предпринимательских субъектов являются предметом регламентации финансового права, трудовые отношения работников коммерческих предприятий регулируются Кодексом законов о труде. Проблематика акционерного общества также не может рассматриваться отдельно лишь в ТКС по причине специфики основного предмета — акций, которые являются предметом другого юридического акта — Закона о ценных бумагах.

При изучении современного состояния какой-либо отрасли права и его основных институтов необходимо обращаться к прошлому. Каждое изменение, каждая ступень развития права, не только коммерческого, но и права как такового, являются следствием прошлых событий и опыта. Коммерческое право не может похвастаться такой богатой историей, как гражданское право, но это не уменьшает его важности. Вот уже 14 лет оно продолжает играть важную роль в современном правовом порядке Словакии, и его связь с иными отраслями права неоспорима.

«Место коммерческого права в словацком законодательстве» (Моймир Мамойка-младший)

В статье автор рассматривает проблему формирования и развития в Словацкой Республике коммерческого права и его взаимодействия с другими правовыми отраслями, прежде всего гражданским правом.

В Словацкой Республике существует два частноправовых кодекса — Торговый и Гражданский. Рассматривая вопрос их соотношения, автор приходит к следующему выводу. Торговый кодекс является кодексом предпринимателей, он предоставляет субъектам более низкий уровень защиты, но при этом ориентируется на создание условий для здоровой конкуренции. Гражданский кодекс является основополагающим актом частного права и опирается на более богатую законодательную традицию.

«The Role of Commercial Law in Slovak Legislation» (Mojmir Mamojka Jr)

The author considers the problem of formation and development of commercial law in Slovak Republic as well as its interaction with other legal fields, mainly civil law.

Trade and civil codes are two private codes in Slovak Republic. While studying their correlation the author comes to a conclusion that the trade code is the entrepreneurship code giving subjects comparatively lower level of protection. However, it aims to establish conditions for fair competition. The civil code as a fundamental act of private law is a fundamental act of private law and rests upon a richer legal tradition.