

На правах рукописи

Панов Виктор Александрович

**ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВОЙ РЕЖИМ ДОКУМЕНТОВ
В СФЕРЕ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ**

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

АВТОРЕФЕРАТ

диссертации на соискание ученой степени
кандидата юридических наук

Казань – 2006

Работа выполнена на кафедре гражданского и предпринимательского права
Государственного образовательного учреждения высшего
профессионального образования «Казанский государственный
университет имени В.И. Ульянова-Ленина»

Научный руководитель: кандидат юридических наук, доцент
Карягин Николай Егорович

Официальные оппоненты: Доктор юридических наук, профессор
Салиева Роза Наильевна;
кандидат юридических наук,
Барышев Сергей Александрович

Ведущая организация: Самарский государственный экономический
университет

Защита состоится 16 ноября 2006 года в 12.00 часов на заседании диссертационного совета Д.212.081.13 по защите диссертаций на соискание ученой степени доктора юридических наук при Казанском государственном университете им. В.И. Ульянова-Ленина по адресу: 420008, г. Казань, ул. Кремлевская, д. 18, юридический факультет, ауд. 326.

С диссертацией можно ознакомиться в Научной библиотеке им. Н.И.Лобачевского Казанского государственного университета.

Автореферат разослан «16» октября 2006 года.

Ученый секретарь
диссертационного совета,
кандидат юридических наук, доцент

А.Р. Каюмова

ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА РАБОТЫ

Актуальность темы исследования. В период существования плановой экономики порядок создания и исполнения документов, правила документооборота предприятий устанавливались различными министерствами и ведомствами посредством издания соответствующих инструктивных рекомендаций (положений, писем и пр.). В связи с развитием в России рыночных, в том числе гражданско-правовых отношений, принятием 21 октября 1994 г. Гражданского кодекса РФ (далее – ГК РФ)¹, возникновением института предпринимательской деятельности данные инструктивные рекомендации, типовые положения перестали соответствовать современным реалиям. Требуется разработка новых подходов в правовом регулировании отношений, связанных с созданием и оборотом документов в области предпринимательской деятельности.

В настоящее время правовое регулирование отношений с участием коммерческих организаций, индивидуальных предпринимателей осуществляется посредством законодательных, иных правовых актов и документов, создаваемых самими субъектами предпринимательства. Законодательные нормы, регулирующие создание и использование документов в сфере предпринимательской деятельности, имеющие комплексный характер, содержатся в различных нормативных актах, что во многом способствует неправильному пониманию и применению данных нормативных актов указанными субъектами. Присущие такой деятельности разноплановость и многоаспектность, участие в ней различных субъектов, разнообразие организационно-правовых форм предпринимательства вызывают необходимость разработки понятия «предпринимательский документ», необходимость выявления его основных признаков, выполняемых им функций, а также его гражданско-правового значения.

¹ СЗ РФ, 1994, № 32, ст.3301; СЗ РФ, 1996, № 9, ст.773; СЗ РФ, 1996, № 34, ст.4025, ст.4026; СЗ РФ, 1997, № 43, ст.4903; СЗ РФ, 1999, № 28, ст.3471; СЗ РФ, 1999, № 51, ст.6288; СЗ РФ, 2001, № 17, ст.1644; СЗ РФ, 2001, № 21, ст.2063; СЗ РФ, 2001, № 49, ст.4552; СЗ РФ, 2002, № 12, ст.1093; СЗ РФ, 2002, № 48, ст.4746; СЗ РФ, 2002, № 48, ст.4737; СЗ РФ, 2003, № 2, ст.160, ст.167; СЗ РФ, 2003, № 13, ст.1179; СЗ РФ, 2003, № 46 (ч.1), ст.4434; СЗ РФ, 2003, № 52 (ч.1), ст.5034; СЗ РФ, 2004, № 27, ст.2711; СЗ РФ, 2004, № 31, ст.3233; СЗ РФ, 2004, № 49, ст.4855; СЗ РФ, 2005, № 1 (ч.1), ст.15; СЗ РФ, 2005, № 1 (ч.1), ст.18; СЗ РФ, 2005, № 1 (ч.1), ст.39; СЗ РФ, 2005, № 1 (ч.1), ст.43; СЗ РФ, 2005, № 1 (ч.1), ст.45; СЗ РФ, 2005, № 13, ст.1080.

Исследование проблем гражданско-правового режима документов в указанной сфере позволит минимизировать вероятность нарушения прав добросовестных участников предпринимательских правоотношений².

В области предпринимательской деятельности документооборот является одним из обязательных условий занятия данной деятельностью. Однако в науке гражданского права не выработаны научные подходы к пониманию категории документооборота, что предопределяет необходимость ее комплексного научного исследования.

Степень разработанности темы. В качестве теоретической основы для настоящего исследования использовались труды отечественных представителей науки гражданского права и теории права. В числе авторов дореволюционного периода следует назвать Е.В.Васьковского, А.И.Каминку, С.А.Муромцева, Н.И.Нерсесова, К.П.Победоносцева, И.А.Покровского, В.А.Удинцева, П.П.Цитовича, Г.Ф.Шершеневича, представивших гражданско-правовую характеристику некоторых видов документов, предусматривавшихся в дореволюционном гражданском праве, а также рассмотревших такие категории, как «гражданский оборот», «торговый оборот», «экономический оборот».

Позднее категория «гражданского оборота» исследовалась в трудах С.Н.Братуся³, О.А.Красавчикова⁴.

Среди работ цивилистов современного периода, посвященных исследованию вопросов гражданско-правового значения некоторых видов документов, порядок создания и использования которых предусматривается в современном гражданском праве, следует отметить труды Т.Е.Абовой, В.С.Белых М.И.Брагинского, Е.В.Бутенко, И.Н.Галушиной, В.С.Ем, В.В.Залесского, М.Н.Илюшиной, А.Ю.Кабалкина, Н.В.Козловой, О.А.Красавчикова, В.А.Лапач, Д.В.Ломакина, Б.И.Пугинского, Н.А.Рогожина, О.Н.Садикова, М.Н.Сафонова, Е.А.Суханова, М.Ю.Тихомирова, В.В.Худолеева, М.Ю.Челышева и др.

² Под предпринимательскими правоотношениями понимаются социальные связи субъектов в сфере экономической деятельности, возникающие и существующие на основе правовых норм, регулирующих профессиональную деятельность по систематическому получению прибыли // Хамидуллина Ф.И. Гражданско-правовая ответственность субъектов предпринимательской деятельности: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. / Ф.И. Хамидуллина; Казан. гос. ун-т. - Казань, 2005. - С.12.

³ Братусь С.Н. Предмет и система советского гражданского права / С.Н.Братусь. - М.: Государственное издательство юридической литературы, 1963; Братусь С.Н. О понятии гражданского оборота / С.Н.Братусь // Советское государство и право. – 1949. - № 11.

⁴ Красавчиков О.А. Советская наука гражданского права / О.А.Красавчиков. - Свердловск, 1961.

При разработке диссертационного исследования использовались работы С.С.Алексеева, А.М.Васильева, А.Б.Венгерова, В.А.Горшенева, М.Н.Марченко, А.С.Пиголкина, Л.С.Явича и др., в которых подробно исследуются такие научные категории, как «механизм правового регулирования», «реализация права», «правовой режим».

В работе использовались также труды А.К.Безиной, посвященные разработке категории «механизма правового регулирования»⁵.

Важный вклад в разработку вопроса об определении критериев классификации документов сферы предпринимательской деятельности внесли такие ученые, как О.И.Баженов, В.Р.Берник, Д.Р.Беседин, А.В.Брызгалин, В.В.Брызгалин, Е.А.Гринемаер, А.Н.Головкин, Т.В.Горелова, В.В.Нарежный, Ю.В.Романец, И.С.Шиткина.

Говоря о диссертационных исследованиях последних лет, следует отметить работы Р.О.Халикова «Правовой режим электронного документа: вопросы использования электронной цифровой подписи»⁶, О.Г.Неверова «Товарораспорядительные документы в торговом обороте»⁷, С.И.Семилетова «Документы и документооборот как объекты правового регулирования»⁸.

Учитывая межотраслевое значение категорий «документа» и «документооборота», необходимо отметить работы в области административного права, уголовного права, гражданского процесса, арбитражного процесса, уголовного процесса, криминалистики, информационного права таких ученых как С.Андреев, И.Л.Бачило, Л.А.Букалерева, А.А.Власов, Д.Гончаров, Д.Б.Игнатьев, В.А.Камышин, Н.М.Коршунов, А.А.Косовец, В.Н.Кудрявцев, Ю.Л.Мареев, А.В.Наумов, В.Образцов, Б.И.Пинхасов, А.В.Ролик, Т.Л.Сергеева, М.К.Треушников, Я.М.Яковлев, В.В.Ярков и др.

Определенное значение для автора имели труды ученых – экономистов, документалистов, историков, специалистов в области делопроизводства и

⁵ См., в частности: Безина А.К. Судебная практика по трудовым спорам: Учебное пособие для магистров права / А.К.Безина. – Казань, Казан. гос. ун-т им. В.И. Ульянова–Ленина, 2004. - С.33 – 39.

⁶ Халиков Р.О. Правовой режим электронного документа: вопросы использования электронной цифровой подписи: Дис. ...канд. юрид. наук / Р.О.Халиков; Казан. гос. ун-т. - Казань, 2006.

⁷ Неверов О.Г. Товарораспорядительные документы в торговом обороте: Дис. ...канд. юрид. наук / О.Г.Неверов; Московск. гос. ун-т. – М., 2001.

⁸ Семилетов С.И. Документы и документооборот как объекты правового регулирования: Автореф. дис. ...канд. юрид. наук / С.И.Семилетов; М., 2003.

архивного дела – Ю.И.Бахтуриной, О.В.Живаевой, Б.С.Илизарова, М.П.Илюшенко, Т.В.Кузнецовой, М.В.Ларина, Я.З.Лившица и др.

Методологическую основу диссертационного исследования составили диалектический метод познания, а также такие обще- и частно-научные методы, как анализ, синтез, системный метод. В работе используются также частноправовые методы: формально-юридический, сравнительно-правовой.

Цель и задачи диссертационного исследования. Цель исследования состоит в том, чтобы на основе комплексного теоретического и практического анализа гражданского законодательства, судебной практики, взглядов ученых представить общую характеристику гражданско-правового режима документов в рассматриваемой сфере⁹.

Указанная цель предопределила постановку и решение следующих задач:

- сформулировать понятие «предпринимательский документ», выявить его основные признаки, выполняемые им функции, а также его гражданско-правовое значение;

- выработать классификационные критерии, которые позволили бы подразделить документы сферы предпринимательской деятельности на группы (виды), а также представить классификацию данных документов;

- исследовать юридическую, прежде всего гражданско-правовую, сущность документооборота в сфере предпринимательской деятельности, что в свою очередь предопределяет необходимость исследования другой категории – «гражданского оборота»;

- проанализировать проблемы гражданско-правового оборота электронных документов в сфере предпринимательской деятельности;

- исследовать судебную практику применения законодательства об отдельных видах документов, создаваемых субъектами предпринимательской деятельности, выработать рекомендации и предложения по совершенствованию законодательства в данной сфере.

Объектом исследования является комплекс вопросов, связанных с анализом понятия и гражданско-правового значения документов в сфере

⁹ Целью диссертационного исследования не является рассмотрение правового регулирования отношений в информационной сфере, не исследуются аспекты документалистики, информационной безопасности и правового режима информации, не вырабатывается представление о социальном назначении документа, так как решение вышеобозначенных проблем относится к сфере информационного права.

предпринимательской деятельности, определением критериев классификации указанных документов, в том числе представлением соответствующей классификации, выявлением юридической, прежде всего, гражданско-правовой сущности документооборота в данной сфере.

Предметом исследования выступают нормы гражданского и иного законодательства, регулирующие вопросы создания и использования документов в области предпринимательской деятельности, судебная практика, взгляды ученых, рассматривающих отдельные виды документов.

Эмпирическую базу диссертационного исследования составили документы и другие материалы, касающиеся вопросов легитимации и осуществления предпринимательской деятельности в России, в том числе учредительные документы юридических лиц различной организационно-правовой формы, свидетельства о государственной регистрации в качестве юридического лица (индивидуального предпринимателя), положения о филиалах и представительствах, передаточные акты, разделительные балансы, так называемые преддоговорные документы-документы, фиксирующие факт встреч и ведения переговоров; документы, фиксирующие предварительные итоги переговоров; документы, имеющие характер предварительного договора; документы, опосредствующие урегулирование разногласий, и др.

Научная новизна заключается в том, что впервые в науке гражданского права проведено специальное научное комплексное исследование гражданско-правового режима документов в сфере предпринимательской деятельности. Впервые, с учетом гражданско-правового и межотраслевого значения категории «документа», обосновывается необходимость выделения категории «предпринимательский документ». Проводится классификация документов в области предпринимательской деятельности. В процессе диссертационного исследования выявляется юридическая сущность документооборота сферы предпринимательской деятельности, документооборот рассматривается как обязательный элемент структуры гражданского оборота¹⁰.

¹⁰ В работе документооборот рассматривается как обязательный элемент структуры гражданского оборота. Категория «документооборота» тесно связывается с письменной формой сделки. При этом особо следует подчеркнуть, что устная форма сделки не охватывается категорией «документооборота». ГК РФ, иные законы и нормативные акты подробно регламентируют, какие сделки должны совершаться в письменной форме, устанавливая в качестве общего правила – сделки, для которых законом или соглашением сторон не

Анализ поставленной проблемы позволил **вынести на защиту следующие основные выводы и положения, отражающие научную новизну, либо обладающие элементами научной новизны:**

1. Впервые на основе комплексного исследования норм действующего законодательства и специальной литературы обосновывается, что гражданско-правовой режим документов в сфере предпринимательской деятельности – это совокупность юридических правил, устанавливающих порядок создания, движения и использования документов в предпринимательских правоотношениях.

Особенностью данного правового режима является то, что среди способов правового регулирования особое значение имеют юридические дозволения и позитивные обязывания.

2. На основе анализа специальной литературы, различных точек зрения ученых, представленных в ней, и норм действующего законодательства предлагается ввести в научный оборот термин «предпринимательский документ». Под указанным термином следует понимать совокупность особой правовой информации, отражающей, как правило, динамику предпринимательской деятельности, которая имеет установленную законом или соглашением сторон форму, в том числе необходимые реквизиты, и которая направлена на фиксацию и удостоверение юридических фактов, связанных с возникновением, изменением или прекращением предпринимательских правоотношений.

3. Доказывается, что предпринимательские документы выполняют различные функции: контрольно-учетную, функцию средства платежа и расчета, организационную и др. При этом основной функцией предпринимательских документов является функция, связанная с созданием предпринимательского документа в гражданском праве (заключением договора, выдачей доверенности, заключением учредительного договора, утверждением устава, совершением соглашения об обеспечении исполнения основного обязательства и т.п.). Производной от этой функции является доказательственная функция

установлена письменная (простая или нотариальная) форма, могут быть совершены устно (п.1 ст.159 ГК РФ). Однако в сфере предпринимательской деятельности подавляющее большинство сделок оформляется письменно. Использование устной формы, а равно конклюдентных действий, молчания как самостоятельного способа волеизъявления сторон в сфере предпринимательской деятельности не находит широкого распространения и соответственно не может охватываться категорией «документооборота». Подробно об использовании устной формы в коммерческих сделках см.: Илюшина М.Н., Чельшев М.Ю., Ситдикова Р.И. Коммерческие сделки: теория и практика: Учебно-практ. пособие / Под общ. ред. М.Н. Илюшиной. – М.: РПА МЮ РФ, 2005. - С.54 – 56.

предпринимательских документов, проявляющаяся в сфере действия гражданского и арбитражного процесса.

4. По гражданско-правовым стадиям осуществления предпринимательской деятельности все предпринимательские документы необходимо подразделять на следующие виды:

- документы, легитимирующие предпринимательскую деятельность (устав, учредительный договор, свидетельства о государственной регистрации в качестве юридического лица и др.);

- документы, оформляющие заключение и исполнение предпринимателем возмездных договоров, направленных на систематическое получение прибыли (документы, фиксирующие факт встреч и ведения переговоров; документы, имеющие характер предварительного договора, и др.);

- документы, оформляющие прекращение предпринимательской деятельности (промежуточный ликвидационный баланс, ликвидационный баланс и др.).

5. На основе анализа теории механизма правового регулирования уточняется понятие «гражданский оборот». Гражданский оборот – это совокупность сделок, заключаемых субъектами гражданского права, возникающих на их основе обязательственных правоотношений, а также актов реализации прав и обязанностей, составляющих содержание этих правоотношений.

6. Доказывается, что структура гражданского оборота включает в себя следующие элементы: объекты, субъекты, содержание, документооборот. Объектами гражданского оборота выступают различные материальные блага, являющиеся товарами в экономическом смысле и составляющие гражданско-правовую категорию имущества. Субъектами (участниками) гражданского оборота являются любые субъекты гражданского права. Содержание гражданского оборота составляет переход имущества от одного лица к другому на основе заключаемых участниками гражданского оборота сделок.

7. Впервые обосновывается, что документооборот представляет собой урегулированную нормами гражданского права совокупность операций по документальному оформлению гражданско-правовых сделок, направленных на

реализацию их участниками вытекающих из этих сделок гражданских прав и обязанностей. Категория «сделки» занимает центральное место в определении сущности документооборота в гражданском праве.

При этом документооборот в сфере предпринимательской деятельности является обязательным элементом структуры гражданского оборота и представляет собой совокупность операций по документальному оформлению сделок, участниками которых являются субъекты предпринимательской деятельности, по документальному оформлению правоотношений, возникающих на основе данных сделок, а также актов реализации прав и обязанностей, составляющих содержание предпринимательских правоотношений.

8. В целях унификации документов сферы предпринимательской деятельности обосновывается необходимость принятия специального нормативного акта о документах и документообороте юридических лиц и индивидуальных предпринимателей. В указанном нормативном акте должны найти отражение следующие вопросы: сфера применения данного нормативного акта, основные понятия, требования, предъявляемые к документам в сфере предпринимательской деятельности, в том числе определение печати и штампа, условия их действительности, порядок их изготовления, использования, хранения и уничтожения, виды документов, на которых необходимо наличие печати, и последствия несоблюдения данного требования, принципы организации документооборота субъектов предпринимательской деятельности, стадии документооборота, права и обязанности предпринимателей в области организации документооборота.

9. Принимая во внимание практическую значимость использования печатей на документах субъектами предпринимательской деятельности, предлагается принятие специального нормативного акта, касающегося создания единого банка данных выданных и аннулированных разрешений на изготовление печати, изготовленных и уничтоженных печатей. В данном нормативном акте должно содержаться положение об общедоступном характере указанной информации. Основная цель, которую необходимо достичь принятием такого нормативного акта, – создание условий, при которых печати отвечали бы признакам уникальности и неповторимости, чтобы исключалась возможность для различного рода

злоупотреблений как со стороны владельцев печатей, так и со стороны третьих лиц, в том числе штемпельно-граверных предприятий.

Практическая значимость исследования заключается в том, что впервые проведен анализ гражданско-правового режима документов в сфере предпринимательской деятельности. Результаты настоящего диссертационного исследования могут быть использованы как в дальнейших научных исследованиях по актуальным проблемам гражданского права, так и в законодательной практике. Результаты проведенного исследования могут быть также использованы при чтении лекций и ведении семинарских (практических) занятий по курсам «Гражданское право», «Российское предпринимательское право», «Коммерческое право».

Апробация результатов исследования. Диссертация выполнена на кафедре гражданского и предпринимательского права ГОУ ВПО «Казанский государственный университет им. В.И.Ульянова–Ленина», где было проведено ее обсуждение и рецензирование. Выводы и положения, содержащиеся в настоящей диссертации, использовались автором в учебном процессе на занятиях со студентами юридического факультета, а также в адвокатской практике. Основные положения диссертационного исследования докладывались автором в выступлениях на научных конференциях, научно–методическом семинаре кафедры гражданского и предпринимательского права, а также опубликованы в печати.

Структура настоящей работы подчинена указанной выше цели и задачам исследования. Диссертация состоит из введения, двух глав, включающих четыре параграфа, заключения, списка нормативных правовых актов, судебной практики и литературы.

ОСНОВНОЕ СОДЕРЖАНИЕ РАБОТЫ

Во **введении** обосновывается актуальность темы исследования, характеризуется степень научной разработанности проблем исследования; определяются цель, задачи, объект, предмет исследования, эмпирическая база диссертации, а также методологические основы, формулируются основные положения, выносимые на защиту, излагается практическая значимость и апробация результатов исследования.

Первая глава – «Понятие и виды документов в сфере предпринимательской деятельности» - состоит из двух параграфов, посвященных понятию «предпринимательский документ», а также классификации документов в сфере предпринимательской деятельности.

В первом параграфе первой главы – «Понятие «предпринимательский документ». Гражданско–правовое значение документов в сфере предпринимательской деятельности» - исследуется категория «документа», выявляются основные признаки, присущие документам сферы предпринимательской деятельности, обосновывается необходимость введения в научный оборот понятия «предпринимательский документ».

Отмечается, что использование в законодательстве общего понятия «документ» непоследовательно и не имеет общей трактовки. Существуют различные подходы к понятию «документ» в зависимости от того, в какой отрасли права категория «документа» используется. В гражданском праве понятие «документ» связывается большинством ученых, как правило, с вопросом о форме сделки, с порядком совершения гражданско-правового договора, с содержанием последнего, а также с последствиями несоблюдения требуемой формы, отсутствием требуемых законом условий и необходимых реквизитов.

На основе анализа действующего законодательства (ГК РФ (ст.158, п.1 ст.160, ст. ст. 161 - 162, 174, п.п. 2 - 3 ст.434, 550, 560, 651 и др.), Федеральных законов от 29 декабря 1994г. «Об обязательном экземпляре документов»¹¹, от 20 февраля 1995г. «Об информации, информатизации и защите информации»¹², от 4 июля 1996г. «Об участии в международном информационном обмене»¹³ и т.д.) и точек зрения ученых (в частности, Я.М.Яковлева, В.А.Камышина, Л.А.Букалеровой)) выявляются основные признаки, присущие документам сферы предпринимательской деятельности: 1) наличие особой правовой информации, отражающей, как правило, динамику предпринимательской деятельности (о фактах, правах и обязанностях и иных обстоятельствах, с которыми связаны предпринимательские правоотношения); 2) наличие определенной законом или соглашением сторон формы, в том числе необходимых реквизитов (текста;

¹¹ СЗ РФ, 1995, № 1, ст. 1; СЗ РФ, 2001, № 1 (ч.1), ст. 2; СЗ РФ, 2002, № 7, ст. 630; СЗ РФ, 2002, № 52 (ч.1), ст. 5132; СЗ РФ, 2003, № 52 (ч.1), ст. 5038; СЗ РФ, 2004, № 35, ст. 3607; СЗ РФ, 2005, № 23, ст. 2203.

¹² СЗ РФ, 1995, № 8, ст.609; СЗ РФ, 2003, № 2, ст. 167.

¹³ СЗ РФ, 1996, № 28, ст. 3347; СЗ РФ, 2003, № 27 (ч.1), ст. 2700; СЗ РФ, 2004, № 27, ст.2711.

наименования вида документа; составителей документа; даты совершения документа; подписей лиц, составивших документ; печатей); 3) фиксация юридических фактов, которые обуславливают возникновение, изменение или прекращение правоотношений, связанных с осуществлением их участниками предпринимательской деятельности; 4) предназначенность удостоверить факты, имеющие значение в области предпринимательской деятельности.

Исследуются гражданско-правовые проблемы использования печати на документах. Автор подчеркивает, что анализ нормативных актов, устанавливающих требования по оформлению документов в процессе осуществления предпринимательской деятельности, свидетельствует о том, что, во-первых, отсутствует единый нормативный акт, который определял бы виды документов, подлежащих скреплению печатью юридического лица или индивидуального предпринимателя, а также гражданско-правовые последствия несоблюдения данного требования; во-вторых, нормативных актов, содержащих требования, касающиеся наличия печати на документах, используемых в предпринимательских отношениях, существует незначительное количество. В ГК РФ можно выделить ст.185, требующую скреплять печатью доверенности, выдаваемые от имени юридического лица, и ст.913, устанавливающую, что обе части двойного складского свидетельства должны иметь идентичные подписи уполномоченного лица и печати товарного склада. Нарушение данных требований влечёт недействительность указанных документов. В то же время в ст.550 ГК РФ, которая определяет форму договора купли-продажи недвижимости, упоминается только о его подписании сторонами. Требование скреплять данный договор печатями отсутствует. Доверенности, оформляемые в процессе осуществления хозяйственных операций с денежными средствами, должны лишь подписываться руководителем организации и главным бухгалтером или уполномоченными ими на то лицами (п.3 ст.9 ФЗ от 21 ноября 1996г. «О бухгалтерском учёте»)¹⁴.

Принимая во внимание положения п.1 ст.160 ГК РФ, автор подчеркивает невозможность выделения в качестве отдельной формы сделки письменной сделки, скрепленной печатью, поскольку наличие печати, как правило, является

¹⁴ СЗ РФ, 1996, № 48, ст. 5369; СЗ РФ, 1998, № 30, ст. 3619; СЗ РФ, 2002, № 13, ст. 1179; СЗ РФ, 2003, № 1, ст. 2; СЗ РФ, 2003, № 1, ст. 6; СЗ РФ, 2003, № 2, ст. 160; СЗ РФ, 2003, № 22, ст. 2066; СЗ РФ, 2003, № 27 (ч.1), ст. 2700.

дополнительным требованием, которому должна соответствовать письменная форма сделки.

Впервые подвергается исследованию вопрос, касающийся функций, выполняемых предпринимательскими документами. Проанализировав нормы гражданского и иного законодательства, касающиеся документов, необходимых предпринимателям в процессе их деятельности¹⁵, а также опираясь на мнения ученых (В.С.Ем, С.Э.Жилинского, Т.В.Закупень, Н.В.Козловой, А.А.Косовца и др.), автор приходит к выводу, что предпринимательские документы выполняют различные функции: контрольно-учетную, функцию средства платежа и расчета, организационную. При этом подчеркивается, что не существует документов, выполняющих лишь одну, строго очерченную функцию. Предпринимательский документ полифункционален, т.е. в одном и том же документе наблюдается переплетение различных функций. В частности, бухгалтерские документы выполняют функцию контроля и учета, а также функцию средства платежа и расчета. Отграничить, где заканчивается действие одной функции и начинается действие другой, представляется крайне сложным.

Особое внимание обращается на то, что основной функцией предпринимательских документов является подтверждающая функция. Данная функция выражается в создании предпринимательского документа в материальном (гражданском) праве, так как отсутствие необходимых документов в большинстве случаев лишает субъектов предпринимательской деятельности принадлежащих им прав, либо не позволяет реализовать эти права, или необоснованно освобождает их от возложенных на них обязанностей. К примеру, заключение гражданско-правового договора, выдача доверенности, заключение учредительного договора, утверждение устава, совершение соглашения об обеспечении исполнения основного обязательства и т.п. осуществляются в соответствии с нормами гражданского законодательства. Производной от подтверждающей функции является доказательственная функция предпринимательских документов, проявляющаяся в сфере действия гражданского и арбитражного процесса.

¹⁵ В работе подробно рассматриваются такие документы, как доверенности, договоры, свидетельства о государственной регистрации в качестве юридического лица (индивидуального предпринимателя), лицензии, первичные учетные документы, векселя, чеки и т.д.

Подводя итог, автор предлагает следующее определение понятия «предпринимательский документ». Это совокупность особой правовой информации, отражающей, как правило, динамику предпринимательской деятельности, которая имеет установленную законом или соглашением сторон форму, в том числе необходимые реквизиты, и которая направлена на фиксацию и удостоверение юридических фактов, связанных с возникновением, изменением или прекращением предпринимательских правоотношений.

Во втором параграфе первой главы – «Классификация документов в сфере предпринимательской деятельности: гражданско-правовой аспект» - обосновывается возможность выделения критериев классификации предпринимательских документов, а также приводится разработанная автором классификация указанных документов.

В качестве критерия классификации используются так называемые «гражданско-правовые стадии осуществления предпринимательской деятельности», под которыми понимается легитимация предпринимательской деятельности; заключение и исполнение предпринимателем возмездных договоров, направленных на систематическое получение прибыли¹⁶; прекращение предпринимательской деятельности.

На основании этого критерия автор предлагает выделять три группы предпринимательских документов: 1) документы, легитимирующие предпринимательскую деятельность (устав, учредительный договор, положение об организациях данного вида, свидетельство о государственной регистрации в качестве юридического лица; свидетельство о государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя, положение о филиалах и представительствах, доверенность, выдаваемая руководителю филиала (представительства), документы, характеризующие имущественную обособленность субъекта предпринимательской деятельности – юридического лица: передаточный акт, разделительный баланс, договор о слиянии, договор о присоединении, самостоятельный баланс (смета), отдельный баланс и т.д.); 2) документы, оформляющие заключение и исполнение предпринимателем

¹⁶ При выделении данной стадии автор использует понятие предпринимательской деятельности, предложенное Ю.А. Хорьковым. См.: Хорьков Ю.А. Правовое положение субъектов малого предпринимательства: частноправовой аспект: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук / Ю.А. Хорьков; Казан. гос. ун – т. – Казань, 2006. - С.6.

возмездных договоров, направленных на систематическое получение прибыли: а) документы, фиксирующие факт встреч и ведения переговоров (протоколы записи деловой беседы); документы, фиксирующие предварительные итоги переговоров (протоколы о намерениях, соглашения о сотрудничестве, протоколы о результатах проведения переговоров); документы, имеющие характер предварительного договора (предварительный договор, оферта); документы, опосредующие урегулирование разногласий (протоколы разногласий, протоколы согласования разногласий); б) документы, обеспечивающие заключение договора через посредников: агентский договор, договор комиссии, договор поручения (в качестве самостоятельной разновидности договора поручения – договор коммерческого представительства), доверенность; в) при изменении содержания гражданско-правового договора по добровольному соглашению сторон нужно выделить два блока документов, регулирующих самостоятельные этапы изменения договора: документы, опосредующие изменение условий договора в будущем; документы, непосредственно обеспечивающие изменение договора. Как самостоятельный вид изменения договора можно выделить соглашение о его пролонгации; г) при изменении состава участников договора нужно выделять договор цессии и соглашение о переводе долга; д) документы, прекращающие «первоначальный» договор, либо влекущие прекращение договора: соглашение о новации, соглашение об отступном, соглашение о зачете, соглашение о расторжении договора; е) документы, обеспечивающие исполнение договорных обязательств - договор залога, договор поручительства, банковская гарантия, соглашение о задатке, соглашение о неустойке; 3) документы, оформляющие прекращение предпринимательской деятельности (промежуточный ликвидационный баланс, ликвидационный баланс и др.).

Другим основанием классификации предпринимательских документов может служить характер предпринимательского правоотношения. Исходя из круга нормативных правовых актов, посредством которых регулируются предпринимательские отношения, данные отношения условно можно подразделить на четыре взаимосвязанные группы: внутренние отношения в пределах конкретного субъекта предпринимательства; отношения внешние, «вертикальные» (между субъектами предпринимательской деятельности, с одной стороны, и

органами государственной власти и управления – с другой); отношения субъектов предпринимательской деятельности «по диагонали» (с банками и иными кредитными организациями, органами по валютному регулированию и контролю); отношения субъектов предпринимательской деятельности «по горизонтали» (со своими деловыми партнерами – поставщиками, покупателями, перевозчиками, страховщиками и др.)¹⁷. В этой связи предлагается выделять: 1) документы, создаваемые самим субъектом предпринимательской деятельности - внутренние документы (устав, учредительный договор, положение о порядке создания и прекращения деятельности филиалов (представительств) юридического лица, положение о внутреннем коммерческом расчете между структурными подразделениями юридического лица и др.); 2) документы, выдаваемые органами государственной власти и управления - внешние документы (свидетельства о государственной регистрации в качестве юридического лица, свидетельства о государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя, лицензии, патенты на объекты интеллектуальной собственности и др.); 3) документы, характеризующие отношения субъектов предпринимательской деятельности с банками и иными кредитными учреждениями, органами по валютному регулированию и контролю (карточка с образцами подписей, заявление об установлении лимита наличных денежных средств, кассовая книга, свидетельство о постановке на специальный учет в органах государственного пробирного надзора и др.); 4) документы, совместно создаваемые субъектами предпринимательской деятельности (договоры, документы, фиксирующие факты встреч и ведения переговоров, документы, фиксирующие предварительные итоги переговоров, соглашения о намерениях, и др.).

Предложены и иные критерии, на основе которых представлена соответствующая классификация предпринимательских документов.

Вторая глава – «Документооборот в сфере предпринимательской деятельности как элемент структуры гражданского оборота» - состоит из двух параграфов, в которых подвергается исследованию документооборот в сфере

¹⁷ Характеристика указанных групп предпринимательских отношений представлена Ф.И. Хамидуллиной. См., в частности: Хамидуллина Ф.И. Гражданско-правовая ответственность субъектов предпринимательской деятельности: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. / Ф.И. Хамидуллина; Казан. гос. ун-т. - Казань, 2005. - С.12.

предпринимательской деятельности, а также гражданско-правовой оборот электронных документов в указанной сфере.

Параграф первый данной главы – «Юридическая сущность документооборота в сфере предпринимательской деятельности» - начинается с рассмотрения понятий «документооборот», «оборот» и «гражданский оборот».

Отмечается, что термин «документооборот» имеет несколько значений: используется в сферах делопроизводства и архивного дела, бухгалтерского учета, управления. В юриспруденции указанная категория имеет межотраслевое значение.

В ГК РФ категория «оборота» упоминается в некоторых статьях части первой: в ст.2 «Отношения, регулируемые гражданским законодательством», ст.5 «Обычай делового оборота», ст.6 «Применение гражданского законодательства по аналогии», в ст.129 «Оборотоспособность объектов гражданских прав», ст.357 «Залог товаров в обороте». Во второй части ГК РФ употребляется термин «обычай делового оборота» применительно к регулированию конкретных договорных отношений (ст.ст.459, 474, 478, 508, 510, 513, 722, 724, 836, 848, 862, 863, 867, 874, 891, 985, 992, 998, 1006). Автор констатирует, что ГК РФ не содержит определения «оборота», «делового оборота», «гражданского оборота».

Категорию «гражданского оборота» автор исследует через категорию «механизм правового регулирования». С учетом мнений С.С.Алексеева, А.К.Безиной, В.Б.Исакова, В.А.Шабалина и др. ученых механизм правового регулирования определяется как система правовых средств, посредством которых обеспечивается результативное правовое воздействие на общественные отношения.

Учитывая, что в указанном механизме принято выделять три основных звена: юридические нормы, правовые отношения, акты реализации прав и обязанностей¹⁸, автор подчеркивает, что применительно к категории «гражданского оборота» особое значение приобретают акты реализации прав и обязанностей, т.е. действия субъектов, в которых осуществляются выраженные в правах и обязанностях возможности и требования.

Далее, с учетом мнения цивилистов дореволюционного периода (Е.В.Васьковского, А.И.Каминки, Н.И.Нерсесова, П.П.Цитовича, Г.Ф.Шершеневича и др.), а также современных ученых (Т.В.Абовой, С.Н.Братуся,

¹⁸ Алексеев С.С. Право: азбука – теория – философия: Опыт комплексного исследования / С.С.Алексеев. – М.: «Статут», 1999. - С.364-365.

А.Ю.Кабалкина, О.А.Красавчикова, Б.И.Пугинского и др.) отмечается, что «гражданский оборот» составляет основную часть предмета гражданского права и охватывает сделки, заключаемые субъектами гражданского права, возникающие на этой основе обязательственные правоотношения, а также акты реализации прав и обязанностей, составляющих содержание этих отношений.

Структура гражданского оборота включает в себя следующие элементы: объекты, субъекты, содержание, документооборот.

Объектами гражданского оборота выступают различные материальные блага, являющиеся товарами в экономическом смысле и составляющие гражданско-правовую категорию имущества. Субъектами (участниками) гражданского оборота являются любые субъекты гражданского права. Содержание гражданского оборота составляет переход имущества от одного лица к другому на основе заключаемых участниками гражданского оборота сделок.

На основе анализа нормативных положений ГК РФ делается вывод, что документальное оформление большинства сделок находит свое выражение в императивных требованиях гражданского законодательства (к примеру, несоблюдение обязательных требований, предъявляемых к такому документу, как доверенность влечет его ничтожность (п.1 ст.186 ГК РФ); отсутствие обязательных реквизитов ценной бумаги или несоответствие ценной бумаги установленной для нее форме также влечет ее ничтожность (п.2 ст.144 ГК РФ). С другой стороны, субъекты предпринимательской деятельности, по общему правилу, вправе совершать по своему усмотрению любые сделки, не противоречащие закону, например, свободны в заключении договоров (п.1 ст.421 ГК РФ).

Делается вывод, что документооборот представляет собой урегулированную нормами гражданского права совокупность операций по документальному оформлению гражданско-правовых сделок, направленных на реализацию их участниками вытекающих из этих сделок гражданских прав и обязанностей. Категория «сделки» занимает центральное место в определении сущности документооборота в гражданском праве.

При этом документооборот в сфере предпринимательской деятельности является обязательным элементом структуры гражданского оборота и представляет собой совокупность операций по документальному оформлению сделок,

участниками которых являются субъекты предпринимательской деятельности, документально оформлению правоотношений, возникающих на основе данных сделок, а также актов реализации прав и обязанностей, составляющих содержание предпринимательских правоотношений.

Вопросы гражданско–правового режима документов в рассматриваемой сфере исследуются соискателем с различных позиций. В общей теории права правовой режим принято определять как порядок регулирования, выраженный в комплексе правовых средств, характеризующих особое сочетание взаимодействующих между собой дозволений, запретов, а также позитивных обязываний и создающих особую направленность регулирования¹⁹. Правовой режим выражает степень жесткости юридического регулирования, наличие известных ограничений или льгот, допустимый уровень активности субъектов, пределы их правовой самостоятельности²⁰.

Гражданско-правовой режим документов в сфере предпринимательской деятельности следует понимать как совокупность юридических правил, устанавливающих порядок создания, движения и использования документов в предпринимательских правоотношениях.

Для данного правового режима характерна вся совокупность способов правового регулирования: дозволение, запрещение, позитивное обязывание.

Юридические дозволения и позитивные обязывания выступают в качестве доминанты, определяющей специфическую направленность регулирования рассматриваемой сферы общественных отношений.

Отмеченное преимущество юридических дозволений связывается в первую очередь с тем, что дозволения призваны дать простор, возможность для «собственного», преимущественно по усмотрению, по интересу, поведения участников общественных отношений. В области предпринимательской деятельности дозволения выражаются в субъективных правах предпринимателей на собственное активное поведение.

В позитивных обязываниях выражена преимущественно принудительно-обязывающая сторона правового регулирования. Этот способ регулирования с

¹⁹Алексеев С.С. Проблемы теории права: Курс лекций: В 2 т. - Т. 2 / С.С.Алексеев. - Свердловск, 1973. - С.170 - 171.

²⁰ Алексеев С.С. Указ.соч. С.171 – 172.

юридической стороны выражается в возложении на лиц юридических обязанностей активного содержания, т.е. в обязанностях построить свое активное поведение так, как это предусмотрено в юридических нормах²¹. В частности, в гражданском праве презюмируется, какие сделки должны совершаться в простой письменной форме (п.1 ст.161 ГК РФ), а также последствия несоблюдения простой письменной формы сделки (ст.162 ГК РФ). Представляется, что обязывание участников предпринимательской деятельности или одного из них, касающееся соблюдения документального оформления договоров, в том числе соблюдения предусмотренной ГК РФ или соглашением сторон формы договора, его реквизитов устанавливается в интересах добросовестной стороны договора, так как отсутствие правильно оформленного договора может, во – первых, способствовать недобросовестному исполнению (или неисполнению) одной из сторон принятого на себя договорного обязательства; во – вторых, отсутствие надлежащим образом оформленного договора связано с риском убытков, которые могут быть следствием ненадлежащего исполнения (неисполнения) неправильно оформленного (неоформленного) договора; в – третьих, отсутствие правильно оформленного (неоформленного) договора затрудняет, а в некоторых случаях не позволяет доказать в суде факт наличия договорных отношений.

Во втором параграфе второй главы - «Проблемы гражданско-правового оборота электронных документов в сфере предпринимательской деятельности» - отмечается, что ГК РФ в п.2 ст.434 допускает возможность заключения договоров путем обмена документами посредством электронной связи. При этом подчеркивается, что данное нормативное положение выработано судебной практикой²². Использование электронно-цифровой подписи (далее – ЭЦП) при совершении сделок также является возможным. Однако сделка в письменной форме должна совершаться путем составления документа, выражающего ее содержание и подписанного лицом или лицами, совершающими сделку, или должным образом уполномоченными ими на то лицами. В этой связи обосновывается, что в соответствии с Федеральным законом от 10 января 2002г.

²¹ Там же. С.162.

²² См., в частности: п.2 Инструктивного письма Госарбитража СССР от 29 июня 1979г. № И-1-4 «Об использовании в качестве доказательств по арбитражным делам документов, подготовленных с помощью электронно-вычислительной техники» // Бюллетень нормативных актов министерств и ведомств СССР, 1980, № 1, С.43.

«Об электронной цифровой подписи»²³ для признания сделки совершенной достаточно подтверждения подлинности ЭЦП. Таким образом, сделка, совершенная одним лицом с использованием ЭЦП другого лица, становится обязательной для владельца ЭЦП.

Обобщив высказанные в литературе мнения, а также проанализировав действующее законодательство и судебную практику, автор указывает на необходимость законодательного установления процедуры согласования разногласий, касающихся условий договоров, заключенных с использованием ЭД.

Подробно исследуются и другие существующие в сфере гражданско-правового оборота электронных документов проблемы, в том числе такие, как неопределенность юридической силы условий договора, предусматривающих процедуру электронного заключения сделок; отсутствие законодательных положений относительно того, какие документы могут использоваться в гражданском обороте в виде электронного сообщения; неопределенность позиции законодателя по отношению к такой категории, как ЭЦП. Отмечается, что сложности могут иметь место при разрешении споров, возникающих из сделок, когда единственным документом, подтверждающим совершение сделки, а также ее условия, является ЭД, составленный в форме, не принятой в гражданском обороте. Констатируется, что остается нерешенной проблема распределения риска и ответственности при несоблюдении сторонами обязательств, возникших из договоров, заключенных посредством обмена электронными сообщениями. Предпринимается попытка решить указанные проблемы.

В завершение данной главы диссертации рассматриваются категории «электронного договора» и «электронной сделки».

Отмечается, что в теоретических исследованиях последних лет понятия «электронный договор», «электронная сделка» упоминаются достаточно часто, в то время как в законодательных актах они практически отсутствуют. Гражданское законодательство содержит лишь общие понятия сделки и договора (ст.153, ст.420 ГК РФ).

Таким образом, существует необходимость законодательного определения указанных категорий, а также необходимость установления механизма заключения,

²³ СЗ РФ, 2002, № 2, ст. 127.

изменения и расторжения электронных договоров (в том числе установление правил о моменте заключения таких договоров, об оферте, акцепте, заключении договоров в обязательном порядке и т.п.). Следует на законодательном уровне определить такие понятия, как «подпись», «электронный обмен данными», «электронный документооборот», «копия», «подлинник» и др. В этой связи требуется внесение существенных дополнений в ГК РФ.

Кроме того, возникает проблема защиты прав субъектов предпринимательской деятельности, использующих ЭД и ЭЦП. Автором подчеркивается, что использование таких способов защиты гражданских прав, как признание права, восстановление положения, существовавшего до нарушения права, пресечение действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения, самозащита права и некоторых других при использовании ЭД и ЭЦП представляется в большинстве случаев затруднительным.

В заключении диссертационной работы на основе обобщения результатов исследования формулируются теоретические выводы, излагаются предложения по совершенствованию российского законодательства.

**Основные положения диссертационного исследования нашли отражение в
следующих публикациях автора:**

1. Панов В.А. Использование печатей и штампов в предпринимательской деятельности юридических лиц и индивидуальных предпринимателей / В.А. Панов // Сборник аспирантских научных работ юридического факультета КГУ. Выпуск 4. – Казань: Центр инновационных технологий, 2003. – С. 408 – 415.

2. Панов В.А. Понятие и значение документа в сфере предпринимательской деятельности / В.А. Панов // Гражданское общество и правовое государство в России: становление и развитие: Материалы Всероссийской научно-практической конференции (г.Казань, 19 мая 2006г.): Сборник научных статей: в 2-х ч. Ч.2. / Отв. ред. доц. З.А. Ахметьянова. – Казань: Издательство «Таглитат» Института экономики, управления и права (г.Казань), 2006. – С.287 – 293.

3. Панов В.А. Юридическая сущность документооборота в сфере предпринимательской деятельности / В.А. Панов // Новые ценности современной России: Материалы Всероссийской научно-практической конференции студентов и аспирантов: в 2 т. – Казань: Издательство «Таглитат» Института экономики, управления и права, 2006. – Т.2. – С.116 – 118.

4. Панов В.А. Проблемы гражданско-правового оборота электронных документов в сфере предпринимательской деятельности / В.А. Панов // Вестник Самарского государственного экономического университета. Специальный выпуск «Актуальные проблемы правообразования». – 2006. – № 2 (21). – С.195 – 199.

5. Панов В.А. Классификация документов в сфере предпринимательской деятельности: гражданско-правовой аспект / В.А. Панов // Актуальные проблемы гражданского права и процесса: Сборник материалов Международной научно-практической конференции «Актуальные проблемы гражданского права и процесса (посвященной памяти и 70-летию со дня рождения профессора Я.Ф. Фархтдинова)» Выпуск 2 / отв. ред. Д.Х.Валеев, М.Ю.Челышев. – Казань: Казанский государственный университет им. В.И. Ульянова-Ленина, 2006. – С.218 – 221.