

Лекция 1. Базовое коммерческое право применительно к информационным технологиям.

1. Коммерческое право как отрасль права

Коммерческое право является одной из отраслей права, которая регулирует коммерческую или торговую деятельность. Коммерческое право принято считать подотраслью гражданского права. Гражданское и коммерческое право регулируют сходные между собой отношения. Коммерческое право регулирует товарный оборот, который является частью имущественного оборота.

Коммерческое право – совокупность правовых норм, разработанных для обслуживания товарного оборота и регулирующих взаимоотношения между профессиональными предпринимателями. Коммерческое право представляет собой комплекс норм частного права. Оно регулирует отношения между предпринимателями или с их участием в процессе осуществления последними предпринимательской деятельности.

Следует различать науку «Коммерческое право» и учебную дисциплину «Коммерческое право». Учебная дисциплина – это краткий свод основных положений науки «Коммерческое право». Учебная дисциплина «Коммерческое право» служит для ознакомления с данной отраслью права студентов, специалистов, которые получают первоначальное знание о науке и самой отрасли. Наука «Коммерческое право» – это наиболее глубокое теоретическое знание об отрасли «Коммерческое право», полученное научными методами. Наука коммерческого права изучает саму отрасль права, ее закономерности, принципы, становление, развитие.

2. Предмет, метод и принципы коммерческого права

Слово «коммерция» произошло от латинского слова «commercium» – «торговля».

Предмет коммерческого права – регулирование профессиональной торговой деятельности, коммерческие отношения, отношения между субъектами по купле-продаже объектов торгового оборота. Предмет коммерческого права – коммерческая (торговая) деятельность как один из видов предпринимательской деятельности, т. е. такой деятельности, которая направлена на получение прибыли в результате торговых сделок. Под торговой деятельностью следует понимать последовательность взаимосвязанных между собой действий по продвижению товара от производителя к потребителю.

Метод правового регулирования – способы и приемы регулирования отношений между субъектами с учетом отличительных черт предметов правового регулирования. Для коммерческого права характерен в большей степени диспозитивный метод регулирования торговых отношений.

Диспозитивный метод регулирования подразумевает:

- 1) равенство по отношению друг к другу участников торговых отношений;
- 2) возможность выбора участниками торговых отношений вариантов своих действий в процессе организации торговой деятельности;
- 3) возможность включения в договоры обязательств по взаимному усмотрению сторон.

Для некоторых отношений, которые регулируются коммерческим правом, характерен императивный метод. Он предполагает наличие между субъектами отношений власти и подчинения, а также наличие правовых норм, которые обязательны для исполнения. Императивным методом, к примеру, регулируется

торговая деятельность в государственной сфере. Таким образом, в коммерческом праве в качестве метода правового регулирования используются как диспозитивный, так и императивный метод, однако с преобладанием диспозитивного.

Принципы коммерческого права:

- 1) признание равенства участников коммерческих отношений, которые регулируются гражданским законодательством;
- 2) неприкосновенность собственности;
- 3) свобода договора;
- 4) запрет на произвольное вмешательство какого-либо в частные дела коммерсанта;
- 5) беспрепятственное осуществление гражданских прав;
- 6) восстановление нарушенных прав;
- 7) судебная защита нарушенных прав;
- 8) дозволенная направленность частноправового регулирования.

Принцип неприкосновенности собственности обеспечивает собственникам возможность обладания своими полномочиями по владению, пользованию и распоряжению своим имуществом.

Принцип свободы договора предполагает возможность предпринимателей самостоятельно решать вопросы заключения, изменения, расторжения договора, определять виды договоров и их условий, выбирать контрагентов по договору, если это не противоречит законодательству.

Принцип беспрепятственного осуществления частных прав закреплен в Конституции Российской Федерации от 30 августа 1995 года.. и характеризуется свободным использованием своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности.

Принцип равенства участников коммерческих отношений создает равноправные условия для предпринимателей независимо от их организационно-правовой формы и формы собственности.

Принцип судебной защиты нарушенных прав закрепляется Конституцией РК (ст. 13), по которой нарушенные права защищаются в соответствии с подведомственностью дел, определяемой процессуальным законодательством РК [1].

3. Право и информационные технологии

В Международной практике законодательства в сфере информационных технологий право всегда регулирует отношения, связанные с тем или иным информационным объектом, а не с информацией как таковой. Существующие нормативные акты регулируют частные аспекты функционирования сети: деятельность операторов, распределение адресного пространства, борьбу со спамом и т.п. [2].

О том, насколько право способно собственными средствами регулировать отношения в сети Интернет, рассуждает в своей книге "Правосудие в Интернете: философия права для виртуального мира" доктор правовых наук, специалист по патентному праву и философии права Анна Манчини (Anna Mancini). Она полагает, что «В случае возникновения конфликта в Интернете на международном уровне правовые меры принуждения, если возможно, должны осуществляться против лиц, и в этом случае нам необходимо "мировое право". Иначе говоря, право, которое для своего применения не нуждается в отсылке к территории. Меры по исполнению решения или правовые превентивные меры могут также осуществляться посредством компьютеров с использованием специальных технических средств" [3].

Он обращается к римскому праву как источнику "категориальной сетки" современного права. В то же время обозначенные автором выводы представляются слишком абстрактными и уже поэтому далекими от реальности. Как и сами технологии, общественные отношения начиная с XX века вступают в стадию **качественного усложнения**, и поиски ключа к их регулированию путем простой отсылки к делению на материальное и нематериальное можно оценить только как еще одну псевдонаучную гипотезу, красивую мечту, которой не суждено сбыться.

Совсем иначе оценивает соотношение права и технологии известный голландский юрист, профессор права интеллектуальной собственности и директор Института информационного права Амстердамского университета Бернт Хугенхолц (Bernt Hugenholtz). В своей статье "Код как код, или Конец интеллектуальной собственности как мы ее знаем" ученый приходит к следующему неутешительному выводу:

"Неиерархическая архитектура Интернета предоставляет идеальную среду для роста и расцвета договорной и технологической культуры. Комбинация договорных и технологических мер приведет к уменьшению потребности в использовании систем правовой защиты *erga omnes*. В этом свете настоятельный призыв к усилению защиты авторского права представляется недостаточно обоснованным. И уж точно нет необходимости в создании третьего правового режима: правовой защиты технической защиты авторского права. В ближайшем будущем Интернет постепенно утратит большую часть своей открытости. Защищенные шифром информационные продукты и услуги будут автоматически обеспечивать исполнение запрограммированных ими самими условий. Интернетом будет управлять железная логика *lex Informatica*. В конечном итоге только новый корпус информационного права, замещающий традиционное авторское право, сможет спасти сокращающуюся сферу общественного достояния" [4].

Интернет-право

Термин «интернет-право» появился в 2003 году, и впервые употребляется в книге Ильи Рассолова «Право и интернет: Теоретические проблемы» [5].

В настоящее время Интернет-право (нем. *Internetrecht*) — самостоятельное направление юридической науки, прежде всего в структуре международного частного и публичного права и формирующегося информационного права. Комплексный правовой институт, который включает в себя нормы различных отраслей права (и совокупность связанных с ними морально-этических норм), регулирующих отношения в виртуальном пространстве и вне его. Данные нормы имеют свою специфику, так как касаются прежде всего Интернета в широком международном масштабе [6].

Согласно заместителю заведующего кафедрой международного права Московского гуманитарного университета профессору Астамуру Тедееву, предметом правового регулирования информационного права в интернете должны выступать общественные отношения, формирующиеся в процессе электронной деятельности (гуманитарной и экономической), осуществляемой в информационной среде [7].

По мнению американского юриста Роберта Дж. Амброги, интернет-право — это динамичная, гибкая и неизведанная сфера юридической практики, границы которой ещё предстоит определить. В настоящее время это даже трудно назвать отраслью права — это скорее смесь теории и практики из интеллектуальной собственности, гражданских прав и свобод, деликтного, имущественного, уголовного, телекоммуникационного, коммерческого, международного торгового и частного права [8].

Список литературы:

1. В. А. Горбухов. Коммерческое право. Конспект лекций. URL: [http://bit.do/Gorbuhov - Kommercheskoe pravo](http://bit.do/Gorbuhov_-_Kommercheskoe_pravo)
2. Витгенштейн Л. Философские работы. М.: Гнозис, 1994. Ч. 1. С. 110 - 113.
3. Mancini A. Internet Justice: Philosophy of Law for the Virtual World. Buenos Books America, 2005.
4. Hugenholtz В. Code as code, or the end of intellectual property as we know it // Maastricht Journal of European and Comparative Law. 1999. Vol. 6. N 3. P. 318.
5. Потёмкина Т. Какую новость выберет молодое поколение? // Союз журналистов России «Журналист» : Журнал. — М.: Редакция журнала «Журналист», 2003. — № 1-3. — С. 97. — ISSN 0130-3589
6. Рассолов И. М. Право и интернет: Теоретические проблемы // Центр социальных научно-информационных исследований Социальные и гуманитарные науки : Реферативный журнал. — М.: ИНИОН РАН, 2004. — № 3. — С. 48. — ISSN 0202-2109
7. Тедеев А. А. Предмет информационного права в условиях интернета // Республиканский НИИ интеллектуальной собственности «Информационное право» : Журнал. — М.: Издательская группа «Юрист», 2006. — № 3.
8. Ambrogi, Robert J. Chapter 12 : Net Law: The Internet's Rules of the Road // The essential guide to the best (and worst) legal sites on the Web (англ.). — 2nd edition. — N. Y.: ALM Publishing, 2004. — P. 139. — 417 p. — ISBN 1-58852-117-6.