**МІНІСТЕРСТВО ОСВІТИ І НАУКИ УКРАЇНИ**

**ЗАПОРІЗЬКИЙ НАЦІОНАЛЬНИЙ УНІВЕРСИТЕТ**

**ЮРИДИЧНИЙ ФАКУЛЬТЕТ**

Кафедра цивільного права ­­­­­\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

(повна назва кафедри

**Кваліфікаційна робота**

Магістр .

(рівень вищої освіти)

на тему Здійснення та захист цивільних підприємницьких прав людини та громадянина\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

Виконала: слухач магістратури, групи 8.0819-1д.

спеціальності 081 право\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_.

(шифр і назва спеціальності)

спеціалізація .

(код і назва спеціалізації)

освітньої програми \_Правознавство\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

(назва освітньої програми )

О.М. Динник\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

(ініціали та прізвище)

Керівник Бичківський О.О., к.ю.н., доцент\_\_

(посада, вчене звання, науковий ступінь, прізвище та ініціали)

Рецензент Самойленко Г.О., к.ю.н., доцент\_\_

(посада, вчене звання, науковий ступінь, прізвище та ініціали)

Запоріжжя

2021

**МІНІСТЕРСТВО ОСВІТИ І НАУКИ УКРАЇНИ**

**ЗАПОРІЗЬКИЙ НАЦІОНАЛЬНИЙ УНІВЕРСИТЕТ**

Факультет юридичний .

Кафедра цивільного права\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_. \_\_\_\_\_

Рівень вищої освіти магістр \_\_\_\_\_\_\_.

Спеціалізація \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

(код і назва)

Освітня програма \_\_\_081 Право\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

(назва освітньої програми)

**ЗАТВЕРДЖУЮ**

Завідувач кафедри Єрмоленко Д.О.

«\_\_\_\_\_»\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_2020 року

**З А В Д А Н Н Я**

НА КВАЛІФІКАЦІЙНУ РОБОТУ СЛУХАЧЕВІ

Динник Олена Михайлівна\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_.

(прізвище, ім’я, по батькові)

1. Тема роботи \_\_Здійснення та захист підприємницьких прав людини та громадянина\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_­­­\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

керівник роботи Бичківський Олексій Олексійович к.ю.н., доцент кафедри . (прізвище, ім’я, по батькові, науковий ступінь, вчене звання)

затверджені наказом ЗНУ від « \_\_ » 2021 року № .

1. Строк подання роботи \_\_лютий 2021\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

3 Вихідні дані до роботи нормативно-правові акти, іноземне законодавство, доктринальні джерела, монографії, статті в періодичних виданнях, статистичні дані.\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

4 Зміст розрахунково-пояснювальної записки (перелік питань, які потрібно розробити)\_\_теоретико-методичні засади здійснення та захисту прав суб’єктів підприємницької діяльності.\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_  
5 Перелік графічного матеріалу (з точним зазначенням обов’язкових креслень)\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

1. Консультанти розділів роботи

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| Розділ | Прізвище, ініціали та посада  Консультанта | Підпис, дата | |
| завдання  видав | завдання  прийняв |
| 1 | Бичківський О.О., доцент кафедри |  |  |
| 2 | Бичківський О.О., доцент кафедри |  |  |
|  |  |  |  |
|  |  |  |  |
|  |  |  |  |
|  |  |  |  |
|  |  |  |  |

1. Дата видачі завдання \_\_\_травень 2020 \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

**КАЛЕНДАРНИЙ ПЛАН**

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| №  з/п | Назва етапів кваліфікаційної роботи | Строк виконання етапів роботи | Примітка |
| 1 | Обрання та затвердження теми | травень 2020 | виконано |
| 2 | Складання плану роботи | травень 2020 | виконано |
| 3 | Пошук необхідної літератури | травень 2020 | виконано |
| 4 | Написання пояснювальної записки | червень 2020 | виконано |
| 5 | Початок написання практичної частини | червень 2020 | виконано |
| 6 | Написання тез | вересень 2020 | виконано |
| 7 | Написання практичної частини | вересень 2020 | виконано |
| 8 | Написання висновків | жовтень 2020 | виконано |
| 9 | Оформлення переліку використаних джерел | листопад 2020 | виконано |
| 10 | Попередній захист на кафедрі | лютий 2021 | виконано |
| 11 | Проходження нормоконтролю | березень 2021 | виконано |
| 12 | Захист роботи в ДЕК | березень 2021 | виконано |

Слухач \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ О.М. Динник\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_.

(підпис) (ініціали та прізвище)

Керівник роботи (проекту) \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ О.О. Бичківський\_\_\_.

(підпис) (ініціали та прізвище)

**Нормоконтроль пройдено**

Нормоконтролер \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ М.В. Титаренко .

(підпис) (ініціали та прізвище)

РЕФЕРАТ

Динник О.М. Здійснення та захист підприємницьких прав людини та громадянина. Запоріжжя, 2021. 121 с.

Кваліфікаційна робота складається зі 121 сторінки, містить 72 джерел використаної інформації.

Відповідно до ст. 42 Конституції України кожен має право на підприємницьку діяльність, яка не заборонена законом. Відповідне право ґрунтується на свободі підприємницької діяльності, а саме у здійсненні особою на власний розсуд і ризик господарської діяльності, яка не заборонена законом та з метою одержання прибутку. Необхідно зазначити, що право на підприємницьку діяльність посідає провідне місце в системі прав і свобод людини і громадянина.

Реалії сьогодення свідчать лише про те, що проблема захисту прав і законних інтересів суб’єктів підприємницької діяльності набула ще більшої актуальності. Передусім, неналежний і недосконалий правовий захист, неврегульованість деяких його аспектів, неузгодженість і суперечливість нормативно-правових актів, недостатність правової освіченості суб’єктами підприємницької діяльності, яка призводить до створення нелегального бізнесу. Саме ці фактори зумовлюють актуальність обраної теми та необхідність дослідження законодавчого врегулювання у сфері здійснення та захисту прав суб’єктів підприємницької діяльності.

Метою кваліфікаційної роботи є детальний розгляд права на здійснення підприємницької діяльності та аналіз ефективності існуючих форм та способів захисту прав і законних інтересів суб’єктів підприємницької діяльності, які можуть бути застосовані у випадку порушення, невизнання чи оспорювання прав суб’єктів підприємницької діяльності, та обґрунтованість аргументами позиції щодо пропозицій удосконалення чинного законодавства у сфері захисту прав суб’єктів господарювання.

Об’єктом дослідження є правовідносини, що виникають в процесі здійснення та захисту прав суб’єктів підприємницької діяльності.

Предметом дослідження є правове регулювання механізму здійснення та захисту прав суб’єктів підприємницької діяльності.

Методологічну основу роботи складає система загальнонаукових та спеціальних методів дослідження, завдяки яким можливо буде отримати обґрунтовані результати досліджень. Діалектичний метод використано для дослідження правової природи та особливостей способів захисту прав суб’єктів господарювання. Системний метод було застосовано для вивчення групи способів захисту, що застосовуються лише судами, несудові та змішані способи захисту прав суб’єктів господарювання. За допомогою історико-правового методу проаналізовано положення вітчизняного законодавства. Порівняльно-правовий метод використано для вивчення досвіду іноземних країн в сфері захисту прав суб’єктів господарювання. Догматичний метод застосовано для дослідження аналізу та змісту норм чинного законодавства України з питань застосування окремих способів захисту прав суб’єктів господарювання. У процесі роз'яснення певних юридичних конструкцій і формулювань застосовувались прийоми формальної логіки і лексико-граматичного аналіз. Емпіричну основу дослідження становлять господарське, цивільне, адміністративне, господарсько-процесуальне та адміністративно - процесуальне законодавство України, практика діяльності господарських, цивільних та адміністративних судів, а також рішення Конституційного Суду України.

ПІДПРИЄМНИЦЬКА ДІЯЛЬНІСТЬ, ЗДІЙСНЕННЯ ПІДПРИЄМНИЦЬКОЇ ДІЯЛЬНОСТІ, ЗАХИСТ ПРАВ, СУБ’ЄКТ ПІДПРИЄМНИЦЬКОЇ ДІЯЛЬНОСТІ, СПОСОБИ ЗАХИСТУ ПРАВ.SUMMARY

Dynnyk OM Implementation and protection business rights of man and citizen. Zaporozhye, 2021. 121 p.

Qualification work consists of 121 pages, contains 72 sources of information used.

According to Art. 42 of the Constitution of Ukraine, everyone has the right to entrepreneurial activity, which is not prohibited by law. The relevant right is based on the freedom of entrepreneurial activity, namely in the implementation of a person's own discretion and risk of economic activity, which is not prohibited by law and for profit. It should be noted that the right to entrepreneurial activity occupies a leading place in the system of human and civil rights and freedoms.

The realities of today only show that the problem of protecting the rights and legitimate interests of business entities has become even more relevant. First of all, inadequate and imperfect legal protection, unresolved aspects of it, inconsistencies and inconsistencies of legal acts, lack of legal education of business entities, which leads to the creation of illegal business. It is these factors that determine the relevance of the chosen topic and the need to study the legal regulation in the field of implementation and protection of the rights of business entities.

The purpose of the qualification work is a detailed consideration of the right to conduct business and analysis of the effectiveness of existing forms and methods of protection of the rights and legitimate interests of business entities that can be used in case of violation, non-recognition or challenge of business entities, and validity of arguments positions on proposals for improving the current legislation in the field of protection of the rights of economic entities.

The object of research is the legal relations that arise in the process of exercising and protecting the rights of business entities.

The subject of the study is the legal regulation of the mechanism of implementation and protection of the rights of business entities.

The methodological basis of the work is a system of general scientific and special research methods, thanks to which it will be possible to obtain sound research results. The dialectical method is used to study the legal nature and features of ways to protect the rights of economic entities. The systematic method was used to study a group of remedies used only by courts, non-judicial and mixed methods of protecting the rights of economic entities. Using the historical and legal method, the provisions of domestic legislation are analyzed. The comparative law method is used to study the experience of foreign countries in the field of protection of the rights of economic entities. The dogmatic method is used to study the analysis and content of the current legislation of Ukraine on the application of certain methods of protection of the rights of economic entities. In the process of explaining certain legal constructions and formulations, the methods of formal logic and lexical-grammatical analysis were used. The empirical basis of the study is economic, civil, administrative, economic-procedural and administrative-procedural legislation of Ukraine, the practice of commercial, civil and administrative courts, as well as decisions of the Constitutional Court of Ukraine.

ENTREPRENEURSHIP, EXERCISE OF ENTREPRENEURIAL RIGHTS, PROTECTION OF RIGHTS, SUBJECT OF ENTREPRENEURIAL ACTIVITY, WAYS OF PROTECTION OF RIGHTS.

ЗМІСТ

ПЕРЕЛІК УМОВНИХ СКОРОЧЕНЬ…………………………………………………9

РОЗДІЛ 1 ПОЯСНЮВАЛЬНА ЗАПИСКА………………………………………….10

РОЗДІЛ 2 ПРАКТИЧНА ЧАСТИНА

2.1. Право на здійснення підприємницької діяльності…………………….40

2.2. Поняття захисту прав суб’єктів підприємницької діяльності………...48

2.3. Способи захисту прав суб’єктів підприємницької діяльності………..49

2.4. Форми захисту прав суб’єктів підприємницької діяльності…………..62

2.5. Судовий захист прав суб’єктів підприємницької діяльності…………63

2.6. Вирішення спорів між суб’єктами підприємницької діяльності третейськими судами……………………………………………………………….91

ВИСНОВКИ…………………………………………………………………………110

ПЕРЕЛІК ВИКОРИСТАНИХ ДЖЕРЕЛ……………………………………….........115

ПEPEЛIК УМOВНИX CКOPOЧEНЬ

ГК Господарський кoдeкc

ГПК Господарський пpoцecуaльний кoдeкc

КУпAП Кoдeкc Укpaїни пpo aдмiнicтpaтивнi пpaвoпopушeння

Ст. Стаття

ЦК Цивiльний кoдeкc

ЦПК Цивільний процесуальний кодекс

РОЗДІЛ 1 ПОЯСНЮВАЛЬНА ЗАПИСКА

***Актуальність теми.*** Відповідно до ст. 42 Конституції України кожен має право на підприємницьку діяльність, яка не заборонена законом. Відповідне право ґрунтується на свободі підприємницької діяльності, а саме у здійсненні особою на власний розсуд і ризик господарської діяльності, яка не заборонена законом та з метою одержання прибутку. Необхідно зазначити, що право на підприємницьку діяльність посідає провідне місце в системі прав і свобод людини й громадянина.

Реалії сьогодення свідчать лише про те, що проблема захисту прав і законних інтересів суб’єктів підприємницької діяльності набула ще більшої актуальності. Передусім, неналежний і недосконалий правовий захист, неврегульованість деяких його аспектів, неузгодженість і суперечливість нормативно-правових актів, недостатність правової освіченості суб’єктами підприємницької діяльності, яка призводить до створення нелегального бізнесу. Ринкова економіка, конкуренція, залучення зовнішніх та внутрішніх інвестицій, розвиток та процвітання малого і середнього підприємництва — ці та інші переваги в економічній системі України напряму залежать від відпрацьованого механізму (алгоритму) захисту прав суб’єктів підприємницької діяльності від порушень з боку державних органів, органів державної податкової служби та тиску конкурентів.

Не беручи до уваги стрімкий та прогресивний розвиток законодавства України, що регулює діяльність суб’єктів господарювання, системність змін у реалізації наданих їм можливостей може бути досягнута лише за умови ефективного забезпечення захисту прав та законних інтересів суб’єктів господарювання, який вбачається в збільшенні положень щодо форм та способів врегулювання господарських спорів.

Надзвичайна складність господарських відносин та їх динамічність у зв’язку з удосконаленням законодавства спричинили значне збільшення спорів, звернень до суду за захистом порушених прав та охоронюваних законом інтересів. На жаль, сформована ситуація зумовила погіршення показників ефективності розгляду справ судами та задоволеності громадян – учасників судових проваджень. Відповідні фактори негативно впливають на дотримання конституційного права на судовий захист у зв’язку з порушенням принципу доступності правосуддя. Відповідно до цього, з’являється невідкладна потреба розв'язання питань, пов’язаних із захистом прав та охоронюваних законом інтересів, а також, пошуком нових форм для захисту. На підставі цього наочно проявилась потреба дослідження питань модернізації механізмів захисту прав та інтересів суб’єктів підприємницької діяльності в умовах реформування законодавства України.

Ефективність обраного суб’єктом господарювання способу захисту порушеного права залежить від наявних організаційних умов щодо його застосування та виконання рішення, прийнятого на його основі, з огляду на його процесуальний характер, що обумовлює необхідність визначення теоретичних та практичних основ системи способів захисту прав суб’єктів господарювання на підставі аналізу положень не лише господарського матеріального, але й процесуального права. Відтак, спосіб захисту прав, будучи категорією матеріального права, розкриває свій функціональний зміст лише у взаємозв’язку із процесом його застосування.

Захист прав та охоронюваних законом інтересів суб’єктів господарювання повинен здійснюватися за допомогою форм та засобів, визначених у законодавстві. Особливо це стосується сфери вирішення господарських спорів, що може і повинно бути використано не лише як фактор захисту зазначених осіб, а і як стимул для справедливого та ефективного розгляду спорів. Перешкоджають цьому розвитку дезорганізація законодавчих актів, недосконалість та застарілість норм, а також невідповідність окремих складових таким європейським та міжнародним стандартам у сфері судочинства: доступність правосуддя і справедливий судовий розгляд, незалежність судової гілки влади, незацікавленість у матеріальному та процесуальному аспектах, тривалий і вартісний характер, справедливість та ефективність, розширення диспозитивних і змагальних засад, посилення участі суб’єктів та зниження активності судів.

Згідно з ч. 5 ст. 55 Конституції України у кожного є право будь-якими не забороненими законом засобами захищати свої права та свободи від порушень та протиправних посягань. Тобто кожна особа має право самостійно, на власний розсуд обирати не заборонені законом засоби захисту своїх прав і свобод.

Стаття 20 Господарського кодексу України зазначає, що кожний суб’єкт господарювання та споживач має право на захист своїх прав і законних інтересів. Водночас законодавство наголошує, що суб’єкт господарювання може використовувати різні форми та засоби захисту прав та законних інтересів.

Дослідження наукової літератури свідчить, що проблеми, пов’язані зі здійсненням та захистом прав суб’єктів підприємницької діяльності, досліджувалась багатьма відомими ученими-юристами, а саме: О. Аушевою, В. Беляневичем, В. Брагинським, О. Бринцевою, A. Васильєвою, О. Вінник, В. Вітрянським, В. Грибановою, М. Гурвічем, О. Загнітком, А. Карапетовим, О. Котом, С. Кравчуком, Д. Мейєром, О. Подцерковним, B. Попондопуло, М. Рожковою, З. Ромовською, Н. Саніахметовою, В. Селівановою, О. Хрімлі, Д. Чечотою, В. Щербиною, С. Лозінською, Л. Ніколенко, М.. Підмогильним, Д. Притикою та іншими. На практиці, при здійсненні підприємницької діяльності, виникненні спорів між суб’єктами господарювання та при їх вирішенні мають місце неврегульовані питання, які надалі ускладнять розвиток сфери господарювання та економіки в цілому. Отже, для забезпечення розвитку економічної сфери в Україні, потрібно забезпечити належне правове регулювання порядку способів щодо захисту порушених, невизнаних або оспорюваних прав, свобод чи інтересів суб’єктів господарювання, засноване на сучасних, досконалих, наукових дослідженнях.

Питання захисту прав та законних інтересів суб’єктів господарювання досліджували багато науковців, але проблема обрання та застосування способів захисту прав суб’єктів господарювання не отримала комплексного дослідження у юридичній літературі. Зокрема, у збірниках наукових праць можна виявити лише правовий аналіз використання окремих способів захисту (Андрійцьо В. Д. «Примусове виконання обов’язку в натурі як спосіб захисту цивільних прав») або тільки розгляд способів у контексті захисту прав у певних сферах господарювання (наприклад, Хрімлі О. Г. «Захист прав інвесторів у сфері господарювання: теоретико-правовий аспект») або від окремих правопорушень (Швець В.О. «Судовий захист суб’єктів господарювання від рейдерських захоплень в Україні: стан та шляхи вдосконалення»). Очевидно, що такий стан наукових досліджень украй важливого правового інструменту — способу захисту порушеного, невизнаного або оспорюваного права — не відповідає вимогам сьогодення щодо його застосування, отже його наукова розробка є досить актуальною та доречною.

***Об’єктом дослідження*** є правовідносини, що виникають в процесі здійснення та захисту прав суб’єктів господарювання.

***Предметом дослідження*** є здійснення та захист прав суб’єктів підприємницької діяльності.

***Мета і завдання дослідження*.** *Метою* даної роботи є детальний розгляд права на здійснення підприємницької діяльності та дослідження ефективності чинних форм та способів захисту прав і законних інтересів суб’єктів підприємницької діяльності, які можуть бути застосовані у випадку порушення, оспорювання та невизнання прав суб’єктів господарювання, та обґрунтування пропозицій щодо удосконалення чинного законодавства у сфері захисту прав суб’єктів господарювання.

Досягнення поставленої мети вимагає вирішення таких завдань:

- визначення поняття права на захист суб’єктів підприємницької діяльності;

- розгляд права на здійснення підприємницької діяльності;

- дослідження способів та форм захисту прав суб’єктів підприємницької діяльності;

- ознайомлення з вирішенням спорів між суб’єктами підприємницької діяльності третейськими судами;

***Ступінь наукової розробки проблеми***. Тема дослідження тісно пов’язана з конституційним, господарським та цивільним правом. Науково-теоретичну основу дослідження становлять праці українських учених-юристів, таких як: Гайдуцький П.І., Головань. І.В., Юрчишин В.В., Онищенко О.М., Рожкова М.А., Подцерковний О.П., Шишка Р.Б., Саніахметова Н.О., Саблука П.Т., Амбросов В.Я., Маліка М.Й., Месель-Веселяка В.Я. та інших.

***Методи дослідження.*** Для досягнення мети та виконання поставлених завдань використана система загальнонаукових та спеціальних методів дослідження. Діалектичний метод використано для дослідження правової природи та особливостей способів захисту прав суб’єктів господарювання. Системний метод було застосовано для вивчення групи способів захисту, що застосовуються виключно судами, несудові та змішані способи захисту прав суб’єктів господарювання. Догматичний метод застосовано для дослідження аналізу та змісту норм чинного законодавства України з питань застосування окремих способів захисту прав суб’єктів господарювання. Методи формальної логіки та лексико-граматичного аналізу широко використовувались при тлумаченні конкретних юридичних конструкцій та формулювань. Емпіричну основу дослідження становлять конституційне, господарське, цивільне, адміністративне, господарсько-процесуальне та адміністративно-процесуальне законодавство України, практика діяльності господарських, цивільних та адміністративних судів, рішення Конституційного Суду України.

Практичне значення одержаних результатів полягає в тому, що викладені в ньому пропозиції та зроблені висновки використовуються у:

– *правозастосовній діяльності* – для подальшого вдосконалення здійснення та захисту підприємницьких прав;

*– освітньому процесі* – у процесі викладання у вищих юридичних та медичних закладах освіти навчальних дисциплін «Господарське право», «Цивільне право», «Конституційне право» та інших дисциплін цього спрямування, а також під час розроблення навчальних посібників, підручників, методичної літератури тощо;

– *науково-дослідній діяльності* – для подальшого наукового розроблення проблем здійснення та захисту підприємницьких прав;

– *правотворчій діяльності* – для вдосконалення законодавства України шляхом внесення змін до Конституції та законів, що безпосередньо стосуються здійснення та захисту підприємницьких прав.

***Опис проблеми, що досліджується.*** Здійснення та захист прав суб’єктів підприємницької діяльності регулюється нормами цивільного та господарського права. Враховуючи той факт, що основною і кінцевою метою підприємницької діяльності є отримання прибутку шляхом здійснення виробничої та іншої господарської діяльності, то захист порушених прав та інтересів суб'єктів господарювання займає провідне місце в їх діяльності.

Суб’єкти підприємницької діяльності, реалізуючи право на захист, повинні дотримуватися встановленої законом процедури, в якій вибудовується послідовність правозастосовної діяльності. Необхідно зазначити, що для захисту порушеного або оспорюваного права чи інтересу, суб’єкт господарських відносин повинен вибрати належні та необхідні форми, та способи захисту для урегулювання спору.

Захист прав та охоронюваних законом інтересів суб’єктів підприємницької діяльності має застосовуватись за допомогою відповідних форм, способів захисту, які передбачені законодавством. Особливо це стосується вирішення господарських спорів, що може і повинно бути використано не лише як фактор захисту зазначених суб'єктів, але і як заохочення для справедливого та ефективного розгляду спорів. Перешкоджають цьому розвитку дезорганізація законодавчих актів, недосконалість та застарілість норм, а також невідповідність окремих складових таким європейським та міжнародним стандартам у сфері судочинства: доступність правосуддя і справедливий судовий розгляд, незалежність судової гілки влади, незацікавленість у матеріальному та процесуальному аспектах, тривалий і вартісний характер, справедливість та ефективність, розширення диспозитивних і змагальних засад, посилення участі суб’єктів та зниження активності судів.

Закріпивши Конституцією України право на підприємницьку діяльність, набула актуальності проблема захисту прав і законних інтересів суб’єктів господарювання. Крім того, в законодавстві закріплено таке поняття як «захист економічної конкуренції», а також неприпустимість існування підприємницької діяльності, яка спрямована на домінування і на вчинення дій, що явно суперечать торговим та іншим звичаям господарської діяльності.

Ст. 55 Конституції України передбачає, що кожен наділений правом на оскарження в суді рішень, дій чи бездіяльності органів державної влади, органів місцевого самоврядування, а також посадових і службових осіб. Суб’єкт підприємницької діяльності, який наділений конституційними правами, має право на захист порушених прав і свобод, а також на їх відновлення не забороненими законом засобами.

Основний закон держави закріплює право на судовий захист. Ст. 8 Конституції України передбачає, що звернення до суду за захистом конституційних прав і свобод людини й громадянина безпосередньо на підставі Конституції України гарантується. Крім цього, стаття 13 Конституції України закріплює обов’язок держави забезпечити захист прав усіх суб’єктів права власності та господарювання, у тому числі й у судовому порядку.

Отже, законодавство не передбачає обмеження можливості судового захисту суб'єктами господарювання, а також інших засобів правового захисту, у тому числі досудового врегулювання спору. Необхідно звернути увагу, що суб’єкти господарської діяльності не обмежені правом на звернення лише до судової системи України, а й мають законе право звернутись до відповідних міжнародних судових органів, установ чи органів міжнародних урядових організацій після використання всіх національних засобів правового захисту.

11 вересня 1997 року Конвенція про захист прав людини і основоположних свобод набула чинності для України. Даним міжнародним договором передбачено, що кожен, хто знаходиться під юрисдикцією України, після того, як використає усі національні засоби правового захисту, має право на звернення до Європейського суду з прав людини для захисту своїх прав. Наша держава нині прагне стати повноправним членом Європейського Союзу, але існують певні винятки, серед яких є застосування судовими та державними органами України у своїй діяльності рішення Європейського Суду, а також його обов'язкове виконання. Аналізуючи практику українських судів, можна з впевненістю зазначити, що вони досить часто у своїх рішеннях посилаються на ті чи інші рішення Європейського суду.

Питання «незахищеності» прав підприємців підіймалось безліч разів в юридичній науці, і купа його аспектів було розглянуто як у період планового народного господарства, так і на переході до ринкової економіки.

На сторінках журналів, серед юристів, ведуться бурхливі обговорення щодо перегляду судових рішень; дати набрання законної сили рішень; строків апеляції; умов подання заяв про скасування рішень; підписання мирової угоди у присутності в справі кількох позивачів та відповідачів; попереднє врегулювання спорів; відшкодування моральної шкоди в господарському суді тощо.

Українське законодавство, яке регулює підприємницьку діяльність, не гарантує в достатньому обсязі свободу підприємництва та конкуренції з необхідним рівнем захисту прав суб’єктів підприємницької діяльності, що зумовлює останніх звертатись до господарського суду для захисту своїх прав. Тому, на сьогоднішній час, захист прав суб’єктів підприємницької діяльності є назрілим і значущим питанням.

Передусім, угоди, які укладені українськими організаціями з іншими міжнародними організаціями, передбачають вирішення спорів в арбітражному порядку.

Здійснення та захист прав суб’єктів підприємницької діяльності регулюються нормами ГК і ЦК. Проте, законодавча база щодо деяких суперечливих питань не дає повної відповіді для прийняття обґрунтованих юридичних рішень. Насамперед, недосконалість правового захисту, неврегульованість деяких його аспектів, неузгодженість нормативно-правових актів та низький рівень правосвідомості суб’єктів підприємницької діяльності, який призводить до створення незаконного підприємництва в країні.

Господарське законодавство характеризується надзвичайною суперечливістю та недоліками. Якість законодавчого процесу не витримує будь-якої критики. Зрозуміло, чому ми ще не маємо повного законодавчого забезпечення в жодній сфері економічної діяльності.

Прийняття законів, що не враховують реальну соціально-економічну ситуацію, є дестабілізуючим фактором у сфері господарських відносин та суперечать Основному закону держави - Конституції України та іншим, раніше прийнятим, нормативним актам. Тільки при комплексному нормативно-правовому регулюванні можливо забезпечити охорону і захист прав суб’єктів підприємницької діяльності.

У статті 20 Господарського кодексу України зазначено, що всі суб’єкти господарювання та споживачі мають право на захист своїх прав та законних інтересів. Також, в діючому законодавстві закріплено, що суб’єкт підприємницької діяльності має право використовувати будь-які, на власний розсуд, форми та засоби захисту прав і законних інтересів.

Вивчення вищезазначеного положення Кодексу показує, що суб’єкт підприємницької діяльності має всі суб’єктивні права для обрання найбільш ефективного способу захисту невизнаного, порушеного права або охоронюваного законом інтересу. Вибір полягає в тому, що лише суб’єкт підприємницької діяльності визначає, який орган буде захищати його права: суд або інша уповноважена державна установа.

Проаналізувавши ст. 16 ЦК України, що встановлює способи захисту цивільних прав та інтересів, і ст. 20 ГК України, що визначає шляхи (способи) захисту прав суб'єктів господарювання, можна зробити висновок, що: а) ЦК і ГК містять невичерпний перелік способів правового захисту; б) способи захисту прав та інтересів, викладені в кодексах, відрізняються за своїм обсягом, змістом та назвами.

У пункті 26 Постанови Великої Палати Верховного Суду по справі № 910/14144/17 від 21.08.2018 р. зазначено, що згідно з пунктом 1 частини 2 статті 16 ЦК України та частини 2 статті 20 ГК України одним зі способів захисту цивільного права є визнання наявності чи відсутності прав, якими можуть бути: визнання права власності чи інших речових прав на певне майно, визнання права авторства на твір науки, літератури, мистецтва чи інше, тобто рішенням про визнання або відсутність права повинен вирішитись спір по суті.

Позиція Великої палати Верховного суду є досить цікавою стосовно випадку, коли закон або угода не передбачає ефективного та дієвого захисту прав чи інтересів особи, яка звертається до суду. В справі 916/3156/17 Великої палати Верховного Суду про здійснення правосуддя, господарський суд захищає права та інтереси юридичних осіб у порядку, встановленому законом або договором. Суд, відповідно до викладеної в позові вимоги, може захистити цивільне право або інтерес іншим способом, який не суперечить закону, але лише за наявності двох умов одночасно.

У правовій теорії немає чіткого уявлення щодо видів форм захисту прав. Наприклад, О.П. Загнітко визначає досудову форму, позасудову форму та судову. Г.П. Тимченко називає судову, альтернативну та нотаріальну. А.В. Кучеренко виокремлює досудову, позасудову та судову.

Нотаріальна форма захисту суб’єктів господарювання полягає у тому, що угоди потребують додаткової гарантії щодо правового захисту. Шляхом нотаріального посвідчення набуття або передачі прав власності, досягають зазначених гарантій. Вчинення нотаріальних дій покладається на нотаріусів. Треба визнати, що застосування нотаріальної форми захисту має обмежений характер, тому що повноваження нотаріуса поширюються тільки на встановлення безспірних фактів, у наявності яких можна переконатися безпосередньо, на підставі відповідних закону документів. Тобто нотаріат лише встановлює юридичні факти на основі наданих письмових документів. Основним засобом захисту прав нотаріальним органом є вчинення виконавчого напису на борговому документі. Крім того, нотаріальний захист прав не має остаточного характеру, акти та дії нотаріусів можна оскаржити у судовому порядку. Суб’єкти господарювання майже не застосовують нотаріальну форму як захист своїх прав та охоронюваних законом інтересів. Це пов’язано з тим, що в Україні відсутній нормативно-правовий акт, який би детально закріплював механізм та процесуальну процедуру здійснення нотаріальних дій щодо захисту прав суб’єктів господарювання.

Адміністративно-правовий захист полягає у тому, що він застосовується як за наявності, так і за відсутності правопорушення, а також направлений на запобігання правопорушенням та усунення їхніх наслідків. Адміністративний захист здійснюється засобами державно-правового впливу із залученням спеціально уповноважених державних органів або вищих органів виконавчої влади. ГК України містить норми, які визначають адміністративно-правові засоби захисту суб’єктів господарювання. Варто вказати, що у практиці часто трапляються випадки, коли відносини майнового характеру між суб’єктами господарювання виникають з актів державного управління, інше кажучи, без укладання договорів (конфіскація майна, стягнення штрафів). Питання адміністративного захисту регулюється великою кількістю нормативних актів, система яких, на жаль, має неузгоджений характер.

Досудовий захист суб’єктів підприємницької діяльності полягає в тому, що у разі порушення прав підприємців, останні мають право вжити заходи щодо поновлення прав до звернення з позовом до господарського суду. Тобто досудовий захист спрямований на відновлення порушених прав суб’єктів підприємницької діяльності та на виявлення або усунення причини порушення у сфері господарських відносин. Відповідно до законодавства, виділяють загальний досудовий захист, який передбачений ст. 5 ГПК України та спеціальний досудовий захист прав.

Питання захисту прав та інтересів суб’єктів підприємницької діяльності під час реформування господарського матеріального та процесуального законодавства є особливо значущими. По-перше, через те, що більшість угод, укладених українськими організаціями з організаціями інших країн передбачають арбітраж для врегулювання спорів. Аналізуючи досвід захисту прав та охоронюваних законом інтересів суб’єктів підприємницької діяльності, що застосовується в інших країнах, ми можемо зробити висновок, що крім загальних судів, захист забезпечують також спеціалізовані судові чи інші органи, до яких залучаються не лише юристи, а й професіонали. Під час судової реформи в Україні цей досвід потрібно враховувати, щоб отримати уявлення про законодавство інших країн, яке, в деяких випадках, може бути використано для вирішення суперечок між українськими й іноземними суб’єктами.

Для захисту прав суб’єктів підприємницької діяльності необхідно вивчати не тільки судовий, а й позасудовий досвід інших країн у зв’язку з поширенням застосування міжнародних актів. Так, медіація є особливою формою захисту прав, яка тільки починає поширюватись в господарських відносинах.

Медіація — форма врегулювання конфлікту, альтернативна форма захисту, в якій бере участь третя нейтральна, неупереджена сторона (медіатор). Основне завдання медіатора — зосередити сторін до медіації, допомогти визнати та сприйняти представникам сторін один одного з усіма розбіжностями у поглядах.

Особливістю медіації є те, що сторони контролюють процес ухвалення рішення з метою врегулювання спору та захисту своїх прав і охоронюваних законом інтересів. Медіація визначається як добровільний та конфіденційний процес, при якому нейтральна третя сторона допомагає конфліктуючим сторонам знайти взаємоприйнятний варіант вирішення ситуації, що склалася.

Нині Україна має досвід використання медіації, що підтверджує високий потенціал застосування цього інституту при вирішенні конфліктів і спорів у сфері господарської діяльності.

Слід визнати, що запровадження альтернативного способу вирішення господарських спорів зменшить навантаження на суди, сприятиме розвитку правової культури, прискорить процес прийняття рішень. В умовах здійснення законодавчої реформи слід пришвидшити прийняття Закону України "Про медіацію", який забезпечить належне регулювання, визначить права, обов'язки та відповідальність учасників тощо.

Судовий захист суб’єктів підприємницької діяльності є найрезультативнішою формою поновлення порушених прав, оскільки суд є незалежним органом, який підпорядковується лише закону. Зі змісту ст. 55 Конституції України випливає, що судовому захисту підлягають усілякі права й інтереси суб’єктів господарської діяльності, незалежно від рівня нормативно-правового акту у якому вони закріплені. В ст. 2 ГПК зазначено, що завданням господарського судочинства є врегулювання суперечок, пов’язаних з господарською діяльністю, вирішення спорів у суворій відповідності з нормами господарського процесуального права, справедливий, неупереджений та своєчасний розгляд справ, а також розгляд інших питань, що належать до юрисдикції господарського суду, що має на меті ефективний захист порушених, невизнаних або оспорюваних прав фізичних та юридичних осіб, держави.

Аналізуючи наукові погляди щодо тлумачення і розуміння категорій «правовий захист» і «правова охорона», науковці дійшли висновку, що найбільш дієвим і ефективним інструментом для вирішення питань, які пов’язанні із відновленням порушеного права чи охоронюваного законом інтересу суб’єктів господарської діяльності, є саме суд. Тобто треба зосередити увагу на такому конкретному інструменті, яким є діяльність суду щодо виконання його функцій, а саме, судовий захист. Крім того, враховуючи галузеву спрямованість цього дослідження та необхідність визначення соціально-економічного значення ролі суду у вирішенні питань, пов’язаних із гіпотетично порушеним або вже порушеним правом, обсяг поняття «судовий захист» повинен бути звужений до «судового захисту господарським судом».

В забезпеченні ефективності захисту прав та інтересів суб’єктів підприємницької діяльності, основне місце належить нормам ГПК, як головного нормативного акту, на підставі якого господарський суд вирішує господарські спори. Дотримання принципів, які наголошені міжнародним та європейським законодавством, а саме справедливість, ефективність та доступність правосуддя, безумовно, залежить від ефективності правового забезпечення господарського судочинства.

На основі аналізу задекларованих Основним законом структурних елементів, що становлять правову категорію "обов'язок держави", можна зробити висновок, що формою його реалізації є систематичне здійснення заходів, що підтримуються державним примусом з метою забезпечення прав і свобод людини. І цей постулат слід розуміти не лише в найширшому розумінні. Це положення поширюється на всі сфери суспільства, включаючи його економічний елемент. Про такі підходи держави свідчать положення Конституції, зокрема ст. 13, згідно з якою держава забезпечує захист прав усіх суб’єктів права власності і господарювання. Усі суб’єкти права власності рівні перед законом.

Слід зазначити, що для захисту інтересів суб’єктів господарювання від порушень та зміцнення довіри до їх роботи, держава надає їм власні гарантії. Державні гарантії для українських підприємців передбачені законом для вільного здійснення підприємницької діяльності без незаконного втручання. Вони прописані різними загальними та спеціальними законами щодо предметних, галузевих, територіальних, часових чи інших ознак.

В ст. 47 ГК України зазначено, що держава гарантує всім підприємцям, незалежно від обраних для підприємництва організаційних форм, рівні права та рівні можливості для залучення та використання матеріально-технічних, фінансових, трудових, інформаційних, природних та інших ресурсів.

Матеріальні, технічні та інші ресурси, що розподіляються державою центрально, надаються підприємцям для забезпечення доставлення товарів, послуг чи робіт відповідно до потреб держави.

Державою гарантується недоторканність власності та захист майнових прав суб’єкта господарювання. Відповідно до ст. 41 Конституції України держава або органи місцевого самоврядування можуть вилучати фонди та оборотні кошти, а також інше майно підприємців на підставі та в порядку, встановлених законом.

Збитки, які завдані підприємцю внаслідок порушення його майнових прав громадянами або юридичними особами, органами влади чи місцевого самоврядування, відшкодовуються підприємцю відповідно до цього Кодексу та інших законів.

Підприємець або громадянин, що працює у роботодавця, може брати участь у виконанні державних або громадських обов'язків у робочий час, а орган, яким було прийнято таке рішення, може відшкодувати підприємцю відповідні збитки. Спори щодо збитків вирішуються в суді.

Загальними гарантіями прав підприємців є:

- *Організаційні*: ця група гарантій вимагає від держави гарантування підприємцям, незалежно від обраних організаційних форм для підприємництва, рівних прав та рівних можливостей для використання матеріально-технічних, трудових, фінансових, природних, інформаційних та других ресурсів. Надання матеріальних, технічних та інших ресурсів підприємцю, які централізовано розподіляються державою, здійснюється для того, щоб підприємець забезпечував постачання, послуги чи роботи для державних потреб. Збитки, які були завдані підприємцю внаслідок порушення його майнових прав громадянами або юридичними особами, органами влади чи місцевого самоврядування, відшкодовуються підприємцю відповідно до Господарського кодексу України та інших законів;

- *Майнові*: ця група гарантій передбачає, що державою гарантується недоторканність власності та захист майнових прав підприємця. Вилучення основних фондів, оборотних коштів та інших активів державою або органами місцевого самоврядування дозволяється відповідно до ст. 41 Конституції України на підставі та в порядку, встановлених законом.

Крім того, існують *соціальні* гарантії: ця група гарантій передбачає, що підприємець або громадянин, що працює у підприємця, може брати участь у виконанні державних або громадських завдань у робочий час, з компенсацією збитків підприємцю органом, яким було прийняте таке рішення. Спори щодо збитків вирішуються в суді. Спеціальне законодавство встановлює правила введення господарської діяльності, інвестицій та інновацій, правила судового та адміністративного захисту інтересів, правила володіння, користування та розпорядження майном, використання прибутку тощо.

Викладаючи межі повноважень суб’єкта, який бажає використовувати гарантії держави для захисту своїх прав або охоронюваних законом інтересів, слід зазначити, що в цій ситуації вирішальну роль відіграє правоздатність скаржника, узаконена та визнана належність до тих прав та інтересів, які він вважає порушеними. Відношення власності до майна чи інтересу повинні виражатися з точки зору правових категорій, що обґрунтовують відповідні характеристики, такі як "майно, що належить підприємцю", "охоронюваний законом інтерес", " наділений правом оперативного управління, відання" тощо. Тобто, зацікавлена ​​сторона повинна, перш за все, довести свої законні повноваження для обґрунтування права щодо подання звернення та порушити питання про залучення органів захисту до врегулювання господарського спору.

Конституція України, ГК, ЦК України та інші законодавчі акти визначають коло суб’єктів, які мають право захищати права та охоронювані законом інтереси всіх учасників суспільних та господарських відносин. ЦК України має цілий розділ, де перелічені суб’єкти владних повноважень, які мають право захищати цивільні права та інтереси. Застосування встановленої правової системи в державі покладається на суд (ст. 16), Президента України, органи державної влади, органи влади Автономної Республіки Крим або органи місцевого самоврядування (ст. 17), нотаріусів (ст. 18), крім того, особа має право на самозахист (стаття 19).

Положеннями Конституції, зокрема ст. 102 визначено, що Президент України є гарантом державного суверенітету, територіальної цілісності України, додержання Конституції України, прав і свобод людини і громадянина.

Президент України, керуючись нормами ст. 106 Конституції України зупиняє дію актів Кабінету Міністрів України з мотивів невідповідності Конституції з одночасним зверненням до Конституційного Суду України щодо їх конституційності, скасовує акти Ради міністрів Автономної Республіки Крим, а також здійснює інші повноваження, визначені Конституцією України.

Поняття «орган державної влади» має практичне застосування, але законодавство України не містить визначення даного поняття. Однак, відповідно до положень Конституції України, зокрема ст. 5, органи державної влади та органи місцевого самоврядування є інструментами, за допомогою яких український народ здійснює владу.

Ст. 18 ЦК містить перелік осіб, на яких покладаються функції захисту прав і законних інтересів суб’єктів підприємницької діяльності, до якого віднесено нотаріуса. Нотаріус, у межах своїх повноважень, шляхом вчинення виконавчого напису на борговому документі у випадках і в порядку, встановлених законом, здійснює захист цивільних прав.

Самозахист прав та охоронюваних законом інтересів суб’єктів підприємницької діяльності вважається окремою формою захисту та належить до цивільно-правових способів захисту прав. Відповідно до ст. 19 ЦК самозахистом є застосування особою засобів протидії, які не заборонені законом та не суперечать моральним засадам суспільства. Способи самозахисту можуть обиратися самою особою чи встановлюватися договором або актами цивільного законодавства. Хоча таке право надається особі, права чи інтереси якої були порушені, зворотною стороною цього права є активна позиція суб’єкта підприємницької діяльності із застосуванням передбачених законом інструментів реалізації права на захист до залучення державних органів задля врегулювання конфлікту.

Так, до інструментів відносять звернення до компетентних органів у випадку:

- виявлення порушень та посягань;

- застосування заходів, які не заборонено законом і не суперечать моральним засадам суспільства;

- застосування способів самозахисту повинно відповідати змісту порушеного права, характеру порушених дій та наслідкам цього порушення.

Для підприємців однією з проблем є не правильний вибір правового захисту та ефективне використання законних засобів, за допомогою яких порушення можна запобігти, зупинити та усунути до кінця. Щоб зупинити або запобігти дій особи, що порушує права підприємця, треба знати про різні засоби правового захисту, які передбачені законом, і мати реальну можливість застосовувати їх, оскільки від знання законодавства, і вміння захищати свої права, залежить результат діяльності підприємців.

Права суб’єктів підприємницької діяльності часто порушуються через незаконне втручання в їх діяльність державних органів, зокрема державної податкової служби та інших контролюючих органів.

Незважаючи на численні проблеми, притаманні процесу реформ, тенденція спорів, що вирішуються господарськими судами, набула поширення. Це пов’язано не лише з активізацією господарської діяльності в Україні, а й із посиленням престижу господарських судів між підприємцями, які прагнуть вирішити господарські конфлікти цивілізовано. Окрім того, суттєвим фактором, що впливає на зростання легальної діяльності підприємницької діяльності є те, що розмір державного мита за майновими вимогами зменшується до 1 відсотка від суми вимог, а його максимальний розмір обмежується до ста неоподатковуваних мінімумів доходів громадян. Збільшення кількості розглянутих справ також значною мірою пояснюється розширенням кола правовідносин, які можуть бути врегульовані в ході господарського судочинства.

У структурі вирішення спорів традиційно домінують види майнового характеру: суперечки щодо укладення, внесення змін та розірвання договорів; спори щодо скасування актів державних та інших органів, підприємств чи організацій; банкрутства тощо.

Право на судовий захист реалізується через право на позов. Для виконання судом цієї важливої ​​функції, слід подати позов для розгляду до господарського суду у встановленому законодавством порядку, оскільки господарський суд вирішує це питання лише у порядку позовного провадження, винятком є справи про банкрутство.

Діяльність господарського суду з вирішення та врегулювання юридичних спорів здійснюється у процесуальній формі, передбаченій законом, яка надає зацікавленим сторонам певні правові гарантії щодо правильності врегулювання спору, рівності процесуальних прав та процесуальних обов'язків сторін, зобов’язує суди встановлювати суттєві обставини справи та приймати законні, обґрунтовані судові рішення, суворо дотримуючись норм ГПК. Господарські суди вирішують господарські спори у порядку позовного провадження, передбаченого ГПК. Господарське процесуальне законодавство також встановлює позовну форму захисту при розгляді спорів в ході господарського судочинства. Законодавство визначає основні ознаки позовної форми захисту:

– розгляд і вирішення спорів здійснюється господарським судом;

– розгляд спорів у господарському суді відбувається в суворо регламентованому законом процесуальному порядку;

– учасникам процесу забезпечені суттєві правові гарантії;

– рішення господарського суду повинно бути законним та обґрунтованим.

Для позовної форми захисту права в господарському процесі характерні ознаки, які притаманні позовній (процесуальній) формі захисту права, яка існує в інших органах, при розгляді спорів про право: наявності вимоги однієї особи до іншої, яка виникає з порушеного або оспорюваного права і належить у силу закону розгляду у визначеному процесуальному порядку, встановленому законом (наявність позову); наявності спору про право.

Господарський суд порушує справи за позовними заявами:

– підприємств та організацій, які звертаються до господарського суду за захистом своїх прав та охоронюваних законом інтересів;

– державних та інших органів, які звертаються до господарського суду у випадках, передбачених законодавчими актами України;

– прокурорів та їх заступників, які звертаються до господарського суду в інтересах держави;

– Рахункової палати, яка звертається до господарського суду в інтересах держави в межах повноважень, що передбачені Конституцією та законами України.

Господарський суд порушує справи в інтересах держави на підставі позовної заяви прокурора або його заступника. Прокурор, під час звернення до господарського суду виключно в інтересах держави, визначає у заяві, що саме становить порушення державних інтересів, і аргументує потребу їх захисту, крім того зауважує на орган держави, який зобов’язаний виконувати покладені на нього повноваження у спірних відносинах.

Прокурор, під час звернення із позовною заявою до господарського суду у справах майнового характеру, має право прохати суд забезпечити позовні вимоги.

Забезпечення позову являється гарантією задоволення вимог позивача. Позов забезпечується: накладанням арешту на майно та (або) грошові суми, що належать відповідачеві; забороною вчиняти певні дії; встановленням обов’язку вчинити певні дії; зупиненням стягнення на підставі виконавчого документа або іншого документа, за яким стягнення здійснюється у безспірному порядку.

Тільки за умови порушення прав суб’єктів підприємницької діяльності, господарський суд може здійснювати заходи, спрямовані на захист прав зазначених суб’єктів, але тільки в тому випадку, коли такі суб’єкти володіють необхідною правосуб’єктністю.

Д.М. Притика вважає, що господарсько-судова форма захисту суб’єктивних прав, хоча і схожа із загально-судовою формою захисту цивільних прав, але суттєво відрізняється від останньої: форма діяльності, встановлена законом для господарських судів, повністю пристосована для розгляду і вирішення господарських спорів та враховує вплив господарського суду на українську економіку.

Зводячи до спільного знаменника поняття «захист прав» і «захист охоронюваних законом інтересів», бачимо, що господарський суд - єдина інституція, яку уповноважено від імені держави давати відповідь на конфліктні питання, що виникають у ході здійснення господарської діяльності. Лише суд у праві визначати, чи відбулося порушення закону і чи існує реальна потреба вжити заходів для захисту прав й охорони законних інтересів суб’єкта підприємництва.

Судові рішення місцевого господарського суду можуть бути переглянуті в апеляційному та касаційному порядку, а також перегляд судових рішень Вищого господарського суду України Верховним Судом України, що являє собою гарантію захисту прав та інтересів суб’єктів підприємницької діяльності.

Перегляд судових рішень в апеляційному і касаційному порядку є надійним захистом прав і охоронюваних інтересів суб'єктів господарської діяльності. У ході перегляду перевіряється законність і обґрунтованість прийнятих господарськими судами попередніх інстанцій рішень, ухвал і постанов.

На думку І.В. Єршова, підприємці мають право на захист власних прав шляхом використання механізму конституційно-правового захисту.

Аналізуючи вищевикладене, оцінюючи логічне впорядкування основних елементів для обґрунтування своєї позиції, поєднання словосполучень "мати право", "відстоювати право" та "використання механізму конституційного захисту" є не успішним, оскільки захистити можна лише ті права, які надані законом, а конституційно-правовий механізм - надзвичайно широка категорія, яка розглядається як цілісна система правових форм і засобів, взаємодія яких спрямована на досягнення рівності прав і свобод або відновлення оспорюваних чи порушених прав і свобод з наміром забезпечення рівності.

Інститут омбудсмена щодо захисту прав та інтересів суб’єктів підприємницької діяльності є досить специфічним, має певні особливості. Під поняттям «захист» мають на увазі комплекс заходів, які застосовуються державою до порушників в сфері господарських правовідносин. Поняття «захист» у матеріально-правовому розумінні – це правило поведінки у сфері господарських правовідносин, що визначає форми, способи і терміни відновлення порушених прав та інтересів, захищає їх від майбутніх порушень. У процесуально-правовому значенні це – процес взаємодії, за допомогою якого осягається певний результат щодо здійснення прав і обов’язків: відновлення можливості учасника відносин діяти в межах його правосуб’єктності; користуватися, розпоряджатися та володіти певним майном; реалізовувати свої права та вступати у відносини, що випливають з реалізації прав тощо.

Змістом процесуальної сторони інституту захисту права є правозастосовна діяльність, яка здійснюється у формі і способами, встановленими законом, з метою відновлення порушеного права та інтересу, впливу на винного і попередження майбутніх правопорушень. Діючи відповідно до норм матеріального законодавства, суб’єкт власними силами або за допомогою компетентних органів встановлює особисті права і кореспондуючі їм обов’язки суб’єктів господарських відносин, які не визнають або порушують його права та законні інтереси. Отже, діяльність із захисту прав різниться від матеріально-правового інституту захисту за способом реалізації: змістом першої є застосування права як особливого виду правозастосування, тоді як матеріальні норми захисту передбачають використання прав, обов’язків та дотримання заборон.

З. Ромовська розуміла спосіб захисту як концентроване вираження змісту (сутності) ступеня державного примусу, за допомогою якого досягається бажаний результат.

Н. Шевченко та А. Сергєєв зайняли іншу позицію, розуміючи під способами захисту прав та законних інтересів суб’єктів господарювання закріплені законом матеріально-правові засоби примусового характеру, за допомогою яких можливо досягти відновлення порушених прав.

М.І. Брагінський та В.В. Вітрянський способи захисту прав суб’єктів господарювання визначають як передбачені законом засоби, які застосовуються

відповідними державними органами чи суб’єктами господарювання самостійно та направлені на припинення, попередження, усунення порушення права, його відновлення та/або відшкодування збитків.

В.В. Петруня визначає спосіб захисту порушеного, оспорюваного чи невизнаного права або законного інтересу суб’єкта господарювання як заходи, вжиті уповноваженими державними органами або суб'єктами, що не суперечать закону, угоді чи нормам права, щодо припинення, запобігання, відновлення (визнання) прав, відшкодування збитків та вплив на правопорушника.

Процесуальну групу найбільш точно характеризують наступні визначення. М.В. Амельченко, вивчаючи питання захисту прав суб’єктів підприємництва у виконавчому провадженні та судовому процесі, обумовлює захист прав суб’єктів господарювання як забезпечення господарським судом і уповноваженими органами державної виконавчої влади відновлення порушених прав і застосування до правопорушників господарсько-правових санкцій.

О.Р. Зельдіна та О.Г. Хрімлі під судовим захистом прав і законних інтересів суб’єктів підприємництва розуміють здійснювану діяльність судових органів, спрямовану на відновлення порушених прав і законних інтересів суб’єктів підприємництва, у тому числі на запобігання правопорушенням шляхом справедливого розгляду спорів цієї категорії.

Крім того, процесуальні способи захисту можуть бути класифіковані залежно від форми судочинства на способи судового захисту у позовному провадженні (загальному або спрощеному), наказному провадженні, справах про банкрутство, учасників провадження у справах про оскарження рішень та видачі наказів на примусове виконання рішень третейських судів.

Форми захисту прав суб’єктів підприємницької діяльності поділяють на такі різновиди: досудова, позасудова та судова. Судова форма може виступати як незалежна форма правового захисту, і як гарантія законності винесення рішень іншими органами. У науковій літературі виділяють способи захисту прав, які, як правило, є заходами для припинення правопорушення та усунення його негативних наслідків. У кожній формі використовується один або декілька способів захисту прав та інтересів суб'єктів господарювання, які включають: встановлення факту прав (відсутність зобов'язань); відновлення становища; припинення правопорушення; спонукання правопорушника до виконання обов’язків у натурі; стягнення збитків та штрафних санкцій на користь особи, яка потерпіла або до державного бюджету. Підстави та порядок застосування цих форм та способів захисту визначаються законом або за домовленістю сторін.

Загальнодоступно формою захисту прав, яка гарантована Конституцією України, є звернення до суду. Суб’єкт підприємницької діяльності не обмежується правом на звернення тільки до судової системи України, а й має можливість звернутись до міжнародних судових установ або до компетентних органів міжнародних організацій. Таким чином, починаючи з 1997 року (з часу набрання чинності Конвенції про права людини та основні свободи в Україні) кожен, хто перебуває під юрисдикцією України, має не тільки право, а й реальну змогу захистити свої права в Європейському суді з прав людини (місто Страсбург, Франція) після закінчення всіх державних засобів правового захисту. Суб’єкти підприємницької діяльності можуть подавати скаргу до Європейського суду з приводу порушення статей Конвенції про захист прав людини та основоположних свобод, а саме: ст. 6. Право на справедливий суд та ст. 1. Право на вільне володіння своїм майном тощо.

У справі «Совтрансавто-холдинг проти України» (рішення від 25 липня 2002 р.) Європейський суд з прав людини встановив, що Україна порушила ст. 1 та ст. 6 Протоколу №1 до Конвенції та поклав на державу-відповідача зобов’язання. Рішенням від 2 жовтня 2003 року, відповідно до пункту 1 статті 44 Конвенції, держава-відповідач змушена виплатити заявнику протягом 3-х місяців з моменту набрання законної сили рішення такі суми:

* П’ятсот тисяч євро збитків за матеріальну шкоду;
* Сімдесят п’ять тисяч євро за моральну шкоду;
* П’ятдесят тисяч євро на покриття витрат.

Законний самозахист можна визначити як реалізацію суб’єктивного права власними засобами, без звернення до органів публічної влади. Самозахист, змінюючись із плином часу, залишається неюрисдикційною формою захисту прав та інтересів, що є альтернативою юрисдикційним формам. Хотілось би зазначити, що у ЦК УРСР 1963 р. такий термін як «самозахист прав» не використовувався. Реальний самозахист допускався лише у стані необхідної оборони, що зазначено у ст. 444, та у випадку крайньої необхідності (ст. 445). Щодо сучасного розуміння та використання такого терміну як «самозахист», то він дістав чіткого визначення у ст. 19 ЦК де зазначається, що самозахист - це застосування особою засобів протидії, що не заборонені законом та не суперечать моральним засадам суспільства. Особа має право самостійно обрати спосіб самозахисту чи скористатися способом захисту, який передбачений договором або актами цивільного законодавства.

Взагалі, самозахист та третейський суд, вважаються первісними формами захисту суб’єктивних прав. Проте недоліком захисту прав та інтересів суб’єктів господарювання, за допомогою третейського суду є те, що він не завжди має місце.

Тому, на сьогоднішній час, найбільш адаптованими формами захисту є державно-правові, які потребують звернення до органів державної влади. Оскільки це є більш зручніше для особи, яка захищає своє право.

Для ефективного захисту прав суб’єктів господарювання слід вивчити досвід інших країн в організації та роботі спеціалізованих судів. Аналіз зарубіжного досвіду показує, що спеціалізовані суди (суд з питань банкрутства, міжнародні комерційні суди тощо) створені для захисту прав підприємців, залучаючи до певних видів діяльності не лише юристів, а й професіоналів. На цьому етапі цей досвід потрібно вивчити, щоб отримати уявлення про законодавство інших країн, яке в деяких випадках може бути використано для вирішення суперечок між українськими та іноземними суб’єктами підприємницької діяльності. Однак, беручи до уваги досвід інших країн, ми не повинні забувати свій власний досвід, який склався під час становлення незалежної держави.

Для більш детального і змістовного вичення матеріалу, проаналізуємо зарубіжний досвід. У Великобританії найбільш важливими засобами судового захисту прав у праві справедливості є виконання в натурі, судова заборона, анулювання (реституція), ректифікація (усунення помилки). Схожі положення можна зустріти в законодавстві США (судова заборона, реституція, судовий примус виконати певну дію, відшкодування збитків).

Законодавство США виділяє три види збитків: реальні збитки, отриманий порушником прибуток та встановлені законом збитки. Позивач має право на власний розсуд, а не на розсуд суду, вимагати відшкодування реальних збитків та отриманого відповідачем прибутку, розмір яких підлягає доказуванню, або обмежитися стягненням встановлених законом збитків, не обтяжуючи себе обґрунтуванням масштабів завданих збитків.

Аналізуючи законодавство Німеччини у цій сфері, слід звернути увагу на Німецьке цивільне уложення, прийняте у 1896 році та Німецьке торгове уложення, прийняте роком пізніше. Відповідно до положень Цивільного процесуального кодексу Німеччини правосуддя здійснюється по цивільних і господарських справах. Способи захисту прав підприємців визначені в Німецькому цивільному уложенні та застосовуються з урахуванням вимог Німецького торгового уложення. До них, зокрема, належать: 1) примусове виконання зобов’язання, у тому числі: припинення дій, які порушують право; примус до виконання зобов’язання в натурі; відновлення положення, що існувало до порушення права; 2) грошова компенсація, у тому числі: стягнення збитків, процентів, реституції, неустойки; 3) визнання прав; 4) визнання дійсності або недійсності угоди; 5) припинення або зміна правовідносин; 6) грошове покарання на користь потерпілої сторони: воно полягає в грошовій втраті або грошовому позбавлені для винної сторони; 7) тимчасові судові запобіжні заходи: ордер на затримання майна; ордер на затримання боржника; примус вчинити певні дії; примус утриматися від повних дій.

Досліджуючи положення способів захисту країн пострадянського простору, зокрема, ст. 11 Цивільного кодексу Республіки Білорусь та ст. 11 Цивільного кодексу Республіки Молдова, слід відмітити їх схожість із положеннями Цивільного кодексу України. Досліджуючи положення ст. 9 Цивільного кодексу Республіки Казахстан, окрім вже звичних способів захисту судом (арбітражем) слід виділити стягнення штрафу з державного органу або посадової особи за перешкоджання громадянину або юридичній особі в придбанні або здійсненні прав, а також іншими способами, передбаченими законодавчими актами Республіки Казахстан. Крім того, Цивільний кодекс Республіки Казахстан окремою ст. 10 визначає захист прав підприємців і споживачів.

До того ж, проблема захисту прав підприємців, що існує в українських господарських судах, розглядається не тільки слабкістю нормативно-правової бази, а й відсутністю гарантій незалежності судової влади. Господарські суди мають бути незалежними при вирішенні господарських спорів. Незалежність судової влади є однією з гарантій правового захисту. І це дуже важливо, оскільки вплив інших органів на діяльність суду негативно впливає на результати їх роботи, перешкоджає раціональній організації судових процесів, не відповідає міжнародним стандартам щодо об’єктивного судового розгляду. До того ж, беручи до уваги доктрину конституціоналізму, суди повинні біти абсолютно незалежні від органів законодавчої влади, не діяти як інструменти законодавчого органу, а бути слугами конституційного ладу загалом.

Роль незалежності судової системи України в захисті прав суб’єктів підприємницької діяльності відображена в багатьох міжнародно-правових актах, що встановлюють стандарти незалежності судової гілки влади.

Європейський суд з прав людини, на сьогоднішній момент, виніс тільки одне рішення щодо України, визнавши порушення права особи на справедливий судовий розгляд (Совтрансавто-Холдинг проти України). У зв'язку з цим, принципи справедливості в європейській правовій системі повинні бути прийняті вчасно і не повинен створюватися негативний прецедент щодо стану дотримання Конвенції про захист прав людини та основних свобод 1950 р. в нашій країні. У зв’язку з цим, господарські суди повинні стати дієвим озброєнням державного механізму, який зміцнить нашу державу та підніме престиж нашої держави у світовій спільноті.

Враховуючи характер захисту прав та охоронюваних законом інтересів суб’єктів господарювання, слід звернути увагу, що в сучасній економічній реальності на органи захисту прав покладаються дуже складні завдання. Про це свідчать зміни в судовій системі України, а також постійні демонстраційні процеси, які повністю охопили як судову владу, так і державні органи.

Одночасно спостерігається посилення активності учасників економічних відносин, які неодноразово звертаються до органів влади чи місцевого самоврядування для захисту своїх порушених прав або охоронюваних законом інтересів.

Підвищення довіри до державних органів базується на запровадженні ефективних механізмів контролю з боку правоохоронних органів, які здійснюють загальносистемні антикорупційні заходи.

Господарський суд може залишатися єдиним арбітром при прийнятті остаточного рішення щодо врегулювання господарського спору, саме господарський суд фактично закриває весь ланцюг подій, пов’язаних із захистом порушених прав або охоронюваних законом інтересів суб’єктів господарювання.

Однак слід зазначити, що за останні роки в Україні було створено низку антикорупційних органів, зокрема Національне антикорупційне бюро України та Національне виконавче агентство з питань запобігання корупції (НАЗК), яке має спеціальний статус центрального органу виконавчої влади.

Тобто на даному етапі державотворення відбуваються процеси, спрямовані на реальне регулювання соціально-економічних відносин, які засновані на збільшенні ролі та авторитеті органів захисту прав та охоронюваних законом інтересів суб’єктів господарювання.

У цьому зв’язку видається доцільним увести поняття двоетапного процесу захисту прав і охоронюваних законом інтересів суб’єктів господарювання. Перший етап полягає в діяльності суб’єктів господарювання щодо залучення до відновлення порушеного права чи охоронюваного законом інтересу органів державної влади і органів місцевого самоврядування, другий — включає в себе досудове і судове врегулювання господарського конфлікту в рамках господарського процесу.

Таким чином, трансформаційні процеси в суспільстві, реформування економіки, модернізація національного законодавства відповідно до міжнародних стандартів щодо регулювання та здійснення виробництва, реалізації та споживання товарів і послуг, реалізації корпоративних прав та інших сфер діяльності об’єктивно обумовлюють появу нових форм захисту прав. Реформування процесуального законодавства повинно забезпечуватись на державному рівні, тому що стосується без винятку інтересів кожного та в цілому усього суспільства. Воно повинно базуватися не тільки на загальновизнаних міжнародних стандартах правосуддя, а й враховувати національний досвід і традиції. Стрімкий розвиток альтернативних форм захисту (медіація, арбітраж, третейський суд та ін.) у багатьох країнах, попри відмінності правових систем, мають багато спільного, тому необхідно вивчати накопичений досвід інших країн. Однак, враховуючи досвід інших країн, не варто забувати свій власний, який має багатовікову історію.

Проаналізувавши положення вітчизняного та зарубіжного законодавства, можна простежити як спільні, так і відмінні риси у правовому регулюванні спсобів захисту. Особливу увагу привертає положення законодавства Республіки Казахстан, де акцентується увага на взаємовідносинах державних органів та суб’єктів підприємництва. Такий досвід видається корисним для українського законодавства, оскільки допоміг би знизити корупційну складову та покращити інвестиційну привабливість для зарубіжних інвесторів. Також способи захисту прав суб’єктів господарювання можна поділити на матеріальні та процесуальні.

Крім цього, проблема вдосконалення правового понятійного апарату нормативної бази господарського права залишається актуальною і потребує подальших наукових пошуків, зокрема, в частині визначення поняття «способів судового захисту суб’єктів господарювання». Тому, пропонуємо наступне визначення способів судового захисту суб’єктів господарювання: як здійснювану діяльність судових органів відповідно до встановленої юрисдикції та форми судочинства, спрямовану на відновлення (визнання) порушених (оспорюваних) прав і законних інтересів суб’єктів господарювання, яка виконується у встановлений законом, договором або іншим способом, який не суперечить закону, якщо суд дійде висновку, що жодний установлений законом спосіб захисту не є ефективним саме у спірних правовідносинах, а також, якщо задоволення викладеної у зверненні вимоги призведе до ефективного захисту прав чи інтересів.

*Апробація результатів роботи.* Результати кваліфікаційної роботи були обговорені на засіданнях кафедри цивільного права. Положення даної кваліфікаційної роботи були враховані автором в ході підготовки наукових статей для опублікування в українській науковій періодиці, під час участі у роботі наукових конференцій:Міжнародна інтернет-конференція «Сучасні виклики науки ХXI столітті» м. Харків, 15 лютого 2021 р.

РОЗДІЛ 2 ПРАКТИЧНА ЧАСТИНА

2.1. Право на здійснення підприємницької діяльності

Відповідно до ст. 42 Конституції України кожен має право на підприємницьку діяльність, яка не заборонена законом. Це право базується на свободі підприємницької діяльності, тобто на реальній можливості здійснення особою на власний розсуд і ризик господарської діяльності, не забороненої законом, з метою одержання прибутку.

За визначенням ст. 42 Господарського кодексу України, підприємницька діяльність характеризується такими ознаками, як:

самостійність

діяльність, яка здійснюється громадянином безпосередньо. Самостійність також означає, що фізична особа повинна самостійно здійснювати керівництво цією діяльністю. При цьому самостійність не означає, що фізична особа - підприємець повинна здійснювати вказану діяльність тільки своїми власними силами.

ініціативність

діяльність, під час якої фізична особа - підприємець самостійно здійснює підприємницьку діяльність, від неї і виходить ініціатива на вчинення тих чи інших операцій та укладання договорів.

систематичність

систематичною вважається діяльність у разі, коли продаж товарів, надання послуг здійснюється протягом календарного року більше чотирьох разів.

власний ризик

діяльність, під час якої фізична особа - підприємець самостійно веде свою діяльність, то за результат цієї діяльності, насамперед фінансовий, відповідає також ця фізична особа.

спрямованість на визначений результат - одержання економічних та соціальних результатів та отримання прибутку

дільність, під час якої фізична особа в одних відносинах діє як підприємець, в інших - як звичайна фізична особа, при цьому межа між цими двома відносинами є досить невизначеною.

Право на здійснення підприємницької діяльності, яку не заборонено законом, має фізична особа з повною цивільною дієздатністю (ст.50 ЦКУ), а саме:

Фізична особа здійснює своє право на підприємницьку діяльність за умови її державної реєстрації в порядку, встановленому Законом України «Про державну реєстрацію юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань».

Документи, що подаються заявником для державної реєстрації фізичної особи – підприємця (ст.18 Закону України «Про державну реєстрацію юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань») :

заява про державну реєстрацію фізичної особи підприємцем, в якій може зазначатися прохання про реєстрацію такої особи платником податку на додану вартість та/або обрання спрощеної системи оподаткування;

нотаріально засвідчена письмова згода батьків (усиновлювачів) або піклувальника чи органу опіки та піклування - для фізичної особи, яка досягла шістнадцяти років і має бажання займатися підприємницькою діяльністю, але не має повної цивільної дієздатності;

договір (декларація) про створення сімейного фермерського господарства - у разі державної реєстрації фізичної особи, яка самостійно або з членами сім’ї створює сімейне фермерське господарство відповідно до Закону України "Про фермерське господарство".

Умови, що висуває держава до особи, яка має намір займатися підприємницькою діяльністю, включають наступні основні елементи:

Дотримання конституційних обов’язків — вимог, які висуваються до кожної людини (можливість займатися підприємницькою діяльністю в Україні не залежить від приналежності до громадянства України — цим правом наділені як громадяни України, так і громадяни інших держав, особи без громадянства), діяти визначеним, чітко регламентованим конституційною нормою способом (або утриматися від здійснення відповідних дій) для забезпечення інтересів суспільства, держави, інших людей і громадян, а саме:

неухильно додержуватися Конституції та законів України, не посягати на права і свободи, честь і гідність інших людей (ст. 68 Конституції України)

Не заподіювати шкоду природі, культурній спадщині, відшкодовувати завдані ним збитки (ст. 66), сплачувати податки і збори (ст. 67) (особливості оподаткування підприємницької діяльності.

встановлюються нормами господарського та цивільного законодавства).

Виконання вимог господарського та цивільного законодавства України, а саме:

— наявність повної дієздатності особи, яка наступає з 18 років, а у виняткових випадках з 16 років;

— дотримання встановлених державою обмежень щодо здійснення підприємницької діяльності в Україні;

— здійснення підприємницької діяльності у будь-яких організаційних формах, що передбачені законом, за вибором підприємця;

— встановлення чіткого напряму діяльності із зазначенням цього виду діяльності у реєстраційних документах, адже на деякі види господарської діяльності законом встановлена заборона;

— наявність відповідного «стартового» (початкового) капіталу для здійснення підприємницької діяльності;

— вибір місця здійснення підприємницької діяльності;

— законом закріплене право підприємців укладати з громадянами договори щодо використання їх праці, але при укладенні трудового договору (контракту, угоди) підприємець зобов’язаний забезпечити належні та безпечні умови праці, оплату праці не нижчу від визначеної законом та її своєчасне одержання;

;;працівниками;

— самостійна і ініціативна підприємницька діяльність;

— здійснення підприємницької діяльності на постійній основі;

— представництво своїх інтересів від свого імені;

— несення ризику від підприємницької діяльності за рахунок свого майна;

— самовідповідальність за результати своєї праці. За завдані шкоду і збитки підприємець несе майнову та іншу встановлену законом відповідальність;

— проходження легалізації підприємницької діяльності.

Обмеження права особи у здійсненні підприємницької діяльності:

Діяльність, пов'язана з обігом наркотичних засобів, психотропних речовин, їх аналогів і прекурсорів, здійснюється відповідно до Закону України "Про наркотичні засоби, психотропні речовини і прекурсори".

Діяльність, пов'язана з охороною окремих особливо важливих об'єктів права державної власності, перелік яких визначається у встановленому Кабінетом Міністрів України порядку, а також діяльність, пов'язана з проведенням криміналістичних, судово-медичних, судово-психіатричних експертиз, може здійснюватися тільки державними підприємствами та організаціями, а проведення ломбардних операцій - також і повними товариствами.

Діяльність, пов’язана з виробництвом бензинів моторних сумішевих або з додаванням (змішуванням) біоетанолу та/або біокомпонентів на його основі до вуглеводневої основи (бензинів, фракцій, компонентів тощо), здійснюється підприємствами, перелік яких визначається Кабінетом Міністрів України за поданням центрального органу виконавчої влади, що забезпечує реалізацію державної політики в паливно-енергетичному комплексі.

Діяльність, пов'язана з виробництвом біоетанолу, здійснюється суб'єктами господарювання за наявності відповідної ліцензії.

2.2 Поняття захисту прав суб’єктів підприємницької діяльності

Захист прав суб’єктів підприємницької діяльності

поняття

- це передбачена законодавством можливість управомоченої особи самостійно застосовувати дозволені або санкціоновані законом юридичні засоби впливу на порушника або звернутися до відповідного юрисдикційного органу з вимогою спонукати порушника до певної поведінки;

- це дії з попередження або припинення порушення права чи відновлення порушених прав, охоронюваних законом інтересів фізичних та юридичних осіб;

В теорії права поняття захисту традиційно визначається, як державнопримусова діяльність, спрямована на здійснення «відновлювальних» завдань – відновлення порушеного права, забезпечення юридичного обов’язку;

На думку Т.В. Федоренка, захист є наслідком скоєного правопорушення і містить матеріально-правові й процесуальні норми, що забезпечують інвесторові можливість оперативно й повністю відновити своє положення шляхом застосування спонукання до порушника;

2.3. Способи захисту прав суб’єктів підприємницької діяльності

Положення Конституції України закріплюють:

Держава забезпечує захист прав усіх суб'єктів права власності і господарювання, соціальну спрямованість економіки. Усі суб'єкти права власності рівні перед законом (ст. 13 Конституції України).

Держава забезпечує захист конкуренції в підприємницькій діяльності. Не допускаються зловживання монопольним становищем на ринку, неправомірне обмеження конкуренції та недобросовісна конкуренція. Види і межі монополії визначаються законом.

Держава захищає права споживачів, здійснює контролює за якістю і безпечністю продукції та всіх видів послуг і робіт, сприяє діяльності громадських організацій споживачів (ст. 42 Конституції України).

Права та законні інтереси зазначених суб'єктів захищаються шляхом (ст. 20 Господарського кодексу України):

визнання наявності або відсутності прав;

визнання повністю або частково недійсними актів органів державної влади та органів місцевого самоврядування, актів інших суб'єктів, що суперечать законодавству, ущемлюють права та законні інтереси суб'єкта господарювання або споживачів; визнання недійсними господарських угод з підстав, передбачених законом;

відновлення становища, яке існувало до порушення прав та законних інтересів суб'єктів господарювання;

припинення дій, що порушують право або створюють загрозу його порушення;

присудження до виконання обов'язку в натурі;

відшкодування збитків (під збитками розуміються витрати, зроблені управненою стороною, втрата або пошкодження її майна, а також не одержані нею доходи, які управнена сторона одержала б у разі належного виконання зобов'язання або додержання правил здійснення господарської діяльності другою стороною (ч.2 ст.224 ГК));

застосування штрафних санкцій (господарські санкції у вигляді грошової суми (неустойка, штраф, пеня), яку учасник господарських відносин зобов'язаний сплатити в разі порушення ним правил здійснення господарської діяльності, невиконання або неналежним виконанням господарського зобов'язання (ч.1ст.230 ГК));

застосування адміністративно-господарських санкцій (за порушення встановлених законодавчими актами правил здійснення господарської діяльності до суб'єктів господарювання можуть бути застосовані уповноваженими органами державної влади або органами місцевого самоврядування адміністративно-господарські санкції, тобто заходи організаційно-правового або майнового характеру, спрямовані на припинення правопорушення суб'єкта господарювання та ліквідацію його наслідків (ч.1 ст.238 ГК);

установлення, зміни і припинення господарських правовідносин;

іншими способами, передбаченими законом.

Способи захисту цивільних прав та інтересів

(ст.16 ЦК України)

визнання права;

визнання правочину недійсним;

припинення дії, яка порушує право;

відновлення становища, яке існувало до порушення;

примусове виконання обов'язку в натурі;

зміна правовідношення;

припинення правовідношення;

відшкодування збитків та інші способи відшкодування майнової шкоди;

відшкодування моральної (немайнової) шкоди;

визнання незаконними рішення, дій чи бездіяльності органу державної влади, органу влади Автономної Республіки Крим або органу місцевого самоврядування, їхніх посадових і службових осіб.

Суд може захистити цивільне право або інтерес іншим способом, що встановлений договором або законом чи судом у визначених законом випадках.

Проаналізувавши норми ГК України, ст. 20, що визначає шляхи (способи) захисту прав суб’єктів господарювання і норми ЦК України, а саме ст. 16, що встановлює способи захисту цивільних прав та інтересів, бачимо:

|  |  |
| --- | --- |
| ГК України | ЦК України |
| обидва кодекси містять невичерпний перелік способів захисту  порушених прав та інтересів | |
| установлені обома кодексами способи  захисту прав та інтересів відрізняються за обсягом, за змістом і за назвами | |
| ( ч. 2 ст. 20 ГК України) спосіб захисту прав стосується «визнання наявності або відсутності прав» | (п. 1 ч. 2 ст. 16 ЦК України) спосіб захисту прав та інтересів стосується «визнання права» |

О.В. Аушева у своїй монографії класифікує способи захисту прав суб’єктів господарювання за ступенем процесуальної забезпечуваності захисту на:

способи юрисдикційного захисту

способи судового захисту;

способи адміністративного захисту;

способи захисту органами прокуратури та іншими

правоохоронними органами;

способи неюрисдикційного захисту

способи самозахисту;

способи громадського захисту.

Способи захисту прав суб’єктів підприємницької діяльності

Неюрисдикційний спосіб захисту (самозахист, який передбачає можливість застосування особою різних способів, засобів, заходів захисту, зокрема заходів оперативного впливу).

Неюрисдикційна форма захисту порівняно із юрисдикційною є «другорядною», «неповноцінною» і може нехтуватися правозастосувачем, або про пріоритетність юрисдикційної форми тощо немає жодних підстав. Тим більше, що відповідно до закону (ст. 20 ЦК України право на захист особа здійснює на свій розсуд)

Юрисдикційний спосіб захисту (є зовнішнім виразом спрямованої на вирішення правового спору у встановленому законо порядку діяльності уповноважених органів (загальних судів, третейського суду (арбітражу), адміністративних органів), наділених правом винесення обов’язкового для сторін рішення.

У випадках, коли суб’єкт підприємницької діяльності самостійно використовує надані йому законом або передбачені договором засоби правового захисту, має місце неюрисдикційна форма захисту, одним із різновидів якої є самозахист права.

Чинне законодавство виділяє наступні форми захисту прав та інтересів господарюючих суб’єктів:

Адміністративний захист – засіб адміністративного примусу, який застосовується як при наявності, так і при відсутності правопорушення, спрямований на запобігання правопорушенням та усуненню їх шкідливихнаслідків.

адміністративний захист прав суб’єктів господарювання передбачає прийняття управлінських вказівок по вчиненню в рамках адміністративного законодавства певних майнових прав, які не суперечать діяльності згаданих суб’єктів.

Досудове врегулювання господарських спорів – сукупність заходів, що підлягають здійсненню господарюючими суб’єктами, права яких порушені, для безпосереднього вирішення спорів, що виникли, з підприємствами та організаціями, які порушили майнові права та інтереси, до звернення з позовом до господарського суду.

Класифікація, відповідно до якої способи захисту прав розрізняють залежно від порядку їх застосування:

способи, застосування яких можливе лише судом (визнання недійсним господарського договору з підстав, визначених у законі; оспорювання актів органів державної влади та органів місцевого самоврядування);

способи універсального застосування судом і державними органами або органами місцевого самоврядування, які здійснюють захист прав суб’єктів господарювання, у передбачених законом випадках;

способи застосування стороною правовідносин самостійно або за допомогою суду (стягнення неустойки, припинення договору та ін.);

способи, які уповноважена особа має право використовувати без звернення до суду шляхом певного впливу на поведінку правопорушника або його майнові активи (самозахист оперативно-господарські санкції, притримання тощо);

способи, із змістом яких є дії уповноваженої особи щодо односторонніх заходів впливу на боржника, які вчиняються без звернення до суду без участі суду (наприклад, відмова від продовження договору на майбутнє)

Залежно від змісту юридичних дій виділяють наступні способи:

Матеріально-правові способи захисту (дії суб’єктів матеріально-правових відносин, спрямовані на захист порушених прав. Вони передбачені охоронними нормами різних галузей права);

Запобіжні (мають своїм змістом примусове припинення протиправних дій, якими завдано збитки (шкоду) або інші негативні наслідки, а також створюють загрозу таких наслідків);

Відновлювальні (способи, спрямовані на визнання за суб’єктом певних прав, а також на відновлення положення, що мало місце до порушення права);

Штрафні (способи, спрямовані на застосування проти порушника нормативно встановлених санкцій (заходів відповідальності) за протиправну поведінку.)

Процесуальні способи захисту (пов’язуються із реалізацію законодавчо встановленої компетенції юрисдикційних органів у вигляді видання актів, що мають на меті встановлення, визнання або підтвердження прав і юридично значимих фактів, а також відновлення порушених законних інтересів суб’єктів правовідносин).

Процесуальні способи захисту прав різняться в залежності від:

Цілей;

Характеру процесуальної діяльності;

Різновиди владних актів;

Форм юрисдикційних органів.

Судові способи захисту

Визнання судом виданого державним або іншим органом незаконного акту недійсним (повністю або частково);

видання державним або іншим органом акту, що не відповідає його компетенції або вимогам законодавства.

Підстава для застосування

Визнання права;

усунення невизначеності у суб’єктивному праві, належному суб’єкту господарювання, а також створення сприятливих умов для здійснення права суб’єктом господарювання.

Мета застосування

Визнання недійсними господарських угод з підстав, передбачених

законом;

визнання договору (правочину) недійсним як спосіб захисту застосовується у разі, коли є спір про право, яке було порушено внаслідок недодержання стороною (сторонами) в момент його укладення приписів та умов, встановлених ч. 1-3, 5, 6 ст. 203 ЦК України та таких, що випливають зі змісту ст. 208 ГК України.

2.4. Форми захисту прав суб’єктів підприємницької діяльності

Главою 3 ЦК визначені форми захисту цивільних прав та

інтересів залежно від суб’єкта, що його здійснює

захист судом (ч. 1 ст. 16 ЦК);

захист, що здійснюється Президентом України, органами державної влади, органами влади Автономної Республіки Крим, органами місцевого самоврядування (ст. 17 ЦК)

захист цивільних прав нотаріусом (ст. 18 ЦК)

самозахист (ст. 19 ЦК)

2.6. Судовий захист прав суб’єктів підприємницької діяльності

Якщо суб'єкт підприємницької діяльності вважає, що його право чи охоронюваний законом інтерес порушений або оспорюється, він має можливість звернутися до суду відповідно до встановленої законодавством юрисдикції в порядку:

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
| Цивільного судочинства  (ст. 19 ЦПК) | | Господарського судочинства  (ст.22 ГПК) | | Адміністративного судочинства  (ст. 19 КУпАп) |
| справи щодо захисту порушених, невизнаних або оспорюваних прав, свобод чи інтересів фізичних осіб, прав та інтересів юридичних осіб, інтересів держави, що виникають з цивільних, земельних, трудових, сімейних, житлових. | | справи у спорах, що виникають при укладанні, зміні, розірванні і виконанні правочинів у господарській діяльності, крім правочинів, стороною яких є фізична особа, яка не є підприємцем. | | спорах фізичних чи юридичних осіб із суб’єктом владних повноважень щодо оскарження його рішень (нормативно-правових актів чи індивідуальних актів), дій чи бездіяльності, крім випадків, коли для розгляду таких спорів законом встановлено інший порядок судового провадження; |
| Інших правовідносин, крім спорів, розгляд яких здійснюється в порядку іншого судочинства. | | справи у спорах щодо приватизації майна, крім спорів про приватизацію державного житлового фонду; | | спорах фізичних чи юридичних осіб із розпорядником публічної інформації щодо оскарження його рішень, дій чи бездіяльності у частині доступу до публічної інформації; |
|  | | справи у спорах, що виникають з корпоративних відносин, в тому числі у спорах між учасниками (засновниками, акціонерами, членами) юридичної особи або між юридичною особою та її учасником (засновником, акціонером, членом), у тому числі учасником, який вибув, пов’язані зі створенням, діяльністю, управлінням або припиненням діяльності такої юридичної особи, крім трудових спорів; | | спорах фізичних чи юридичних осіб щодо оскарження рішень, дій або бездіяльності державного замовника у правовідносинах, що виникли на підставі Закону України "Про оборонні закупівлі", крім спорів, пов’язаних із укладенням державного контракту (договору) про закупівлю з переможцем спрощених торгів із застосуванням електронної системи закупівель та спрощеного відбору без застосування електронної системи закупівель, а також зміною, розірванням і виконанням державних контрактів (договорів) про закупівлю; |
|  | | справи у спорах, що виникають з правочинів щодо акцій, часток, паїв, інших корпоративних прав в юридичній особі, крім правочинів у сімейних та спадкових правовідносинах; | |  |
|  | | справи у спорах щодо цінних паперів, в тому числі пов’язані з правами на цінні папери та правами, що виникають з них, емісією, розміщенням, обігом та погашенням цінних паперів, обліком прав на цінні папери, зобов’язаннями за цінними паперами, крім боргових цінних паперів, власником яких є фізична особа, яка не є підприємцем, та векселів, що використовуються у податкових та митних правовідносинах. | |  |
|  | | справи у спорах щодо цінних паперів, в тому числі пов’язані з правами на цінні папери та правами, що виникають з них, емісією, розміщенням, обігом та погашенням цінних паперів, обліком прав на цінні папери, зобов’язаннями за цінними паперами, крім боргових цінних паперів, власником яких є фізична особа, яка не є підприємцем, та векселів, що використовуються у податкових та митних правовідносинах. | |  |
|  | | справи у спорах, що виникають з відносин, пов’язаних із захистом економічної конкуренції, обмеженням монополізму в господарській діяльності, захистом від недобросовісної конкуренції, в тому числі у спорах, пов’язаних з оскарженням рішень Антимонопольного комітету України, а також справи за заявами органів Антимонопольного комітету України з питань, віднесених законом до їх компетенції, крім спорів, які віднесені до юрисдикції Вищого суду з питань інтелектуальної власності; | |  |
|  | | справи про банкрутство та справи у спорах з майновими вимогами до боржника, стосовно якого відкрито провадження у справі про банкрутство, у тому числі справи у спорах про визнання недійсними будь-яких правочинів (договорів), укладених боржником; стягнення заробітної плати; поновлення на роботі посадових та службових осіб боржника, за винятком спорів про визначення та сплату (стягнення) грошових зобов’язань (податкового боргу), визначених відповідно до Податкового кодексу України, а також спорів про визнання недійсними правочинів за позовом контролюючого органу на виконання його повноважень, визначених Податковим кодексом України; | |  |
|  | справи за заявами про затвердження планів санації боржника до відкриття провадження у справі про банкрутство; | |  | |

Завданням господарського судочинства є:

справедливе, неупереджене та своєчасне вирішення судом спорів, пов’язаних із здійсненням господарської діяльності;

розгляд інших справ, віднесених до юрисдикції господарського суду, з метою ефективного захисту порушених, невизнаних або оспорюваних прав і законних інтересів фізичних та юридичних осіб, держави.

Суд та учасники судового процесу зобов’язані керуватися завданням господарського судочинства, яке превалює над будь-якими іншими міркуваннями в судовому процесі.

Право на звернення до господарського суду

Право на звернення до господарського суду в установленому ГПК порядку гарантується. Ніхто не може бути позбавлений права на розгляд його справи у господарському суді, до юрисдикції якого вона віднесена законом;

Юридичні особи та фізичні особи - підприємці, фізичні особи, які не є підприємцями, державні органи, органи місцевого самоврядування мають право на звернення до господарського суду за захистом своїх порушених, невизнаних або оспорюваних прав та законних інтересів у справах, віднесених законом до юрисдикції господарського суду, а також для вжиття передбачених законом заходів, спрямованих на запобігання правопорушенням;

До господарського суду у справах, віднесених законом до його юрисдикції, мають право звертатися також особи, яким законом надано право звертатися до суду в інтересах інших осіб;

Відмова від права на звернення до господарського суду є недійсною.

Угода сторін про передачу спору на розгляд третейського суду (міжнародного комерційного арбітражу) допускається;

До міжнародного комерційного арбітражу за угодою сторін може бути переданий будь-який спір, що відповідає вимогам, визначеним законодавством України про міжнародний комерційний арбітраж, крім випадків, визначених законом;

До третейського суду за угодою сторін може бути переданий будь-який спір, який виникає з цивільних чи господарських правовідносин, крім випадків, передбачених законом;

Жодна особа не може бути позбавлена права на участь у розгляді своєї справи у визначеному законом порядку.

Способи судового захисту

Здійснюючи правосуддя, господарський суд захищає права та інтереси фізичних і юридичних осіб, державні та суспільні інтереси у спосіб, визначений законом або договором.

У випадку, якщо закон або договір не визначають ефективного способу захисту порушеного права чи інтересу особи, яка звернулася до суду, суд відповідно до викладеної в позові вимоги такої особи може визначити у своєму рішенні такий спосіб захисту, який не суперечить закону.

Єдиним способом захисту прав осіб, які є (були) учасниками банку і права та інтереси яких були порушені внаслідок виведення неплатоспроможного банку з ринку або ліквідації банку на підставі протиправного (незаконного) індивідуального акта Національного банку України, Фонду гарантування вкладів фізичних осіб, Міністерства фінансів України, Національної комісії з цінних паперів та фондового ринку, рішення Кабінету Міністрів України, є відшкодування завданої шкоди у грошовій формі.

Визнання протиправним (незаконним) індивідуального акта/рішення, зазначеного у частині третій цієї статті, не може бути підставою для застосування способів захисту у вигляді визнання недійсними, нечинними, протиправними та скасування будь-яких рішень, правочинів або інших дій/визнання протиправною бездіяльності, прийнятих, вчинених або допущених у процедурі виведення неплатоспроможного банку з ринку/ліквідації банку.

Підставою для відкриття провадження у справі є подання до суду позовної заяви.

Форма і зміст позовної заяви встановлені:

в цивільному процесі

в адміністративному процесі

в господарському процесі

Позовна заява подається в письмовій формі

зміст позовної заяви:

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| найменування суду, до якого подається заява | | |
| повне найменування (для юридичних осіб) або ім’я (прізвище, ім’я та по батькові - для фізичних осіб) заявника, його місцезнаходження (для юридичних осіб) або місце проживання чи перебування (для фізичних осіб), поштові індекси, ідентифікаційний код юридичної особи в Єдиному державному реєстрі підприємств і організацій України, реєстраційний номер облікової картки платника податків (для фізичних осіб) за його наявності або номер і серію паспорта для фізичних осіб - громадян України, номери засобів зв’язку та адресу електронної пошти, за наявності; | повне найменування (для юридичних осіб) або ім’я (прізвище, ім’я та по батькові) (для фізичних осіб) заявника, його місцезнаходження (для юридичних осіб) або місце проживання чи перебування (для фізичних осіб), поштовий індекс, ідентифікаційний код юридичної особи в Єдиному державному реєстрі підприємств і організацій України, реєстраційний номер облікової картки платника податків (для фізичних осіб) за його наявності або номер і серію паспорта для фізичних осіб - громадян України, номери засобів зв’язку та адресу електронної пошти, за наявності; | повне найменування (для юридичних осіб) або ім’я (прізвище, ім’я та по батькові - для фізичних осіб) сторін та інших учасників справи, їх місцезнаходження (для юридичних осіб) або місце проживання чи перебування (для фізичних осіб); поштовий індекс; ідентифікаційний код юридичної особи в Єдиному державному реєстрі підприємств і організацій України; реєстраційний номер облікової картки платника податків (для фізичних осіб) за його наявності; або номер і серію паспорта для фізичних осіб - громадян України, номери засобів зв’язку, офіційну електронну адресу або адресу електронної пошти |
| предмет позову та обґрунтування необхідності забезпечення позову; | | |
| захід забезпечення позову, який належить застосувати, з обґрунтуванням його необхідності; | | |
| ціну позову, про забезпечення якого просить заявник; | |  |
| пропозиції заявника щодо зустрічного забезпечення; | |  |
| інші відомості, потрібні для забезпечення позову. | | |
| Позивач повинен додати до позовної заяви її копії та копії всіх документів, що додаються до неї, відповідно до кількості відповідачів і третіх осіб. Крім позовів, що виникають з трудових правовідносин, а також про відшкодування шкоди, заподіяної внаслідок кримінального правопорушення чи каліцтвом, іншим ушкодженням здоров’я або смертю фізичної особи, незаконними рішеннями, діями чи бездіяльністю органів, що здійснюють оперативно-розшукову діяльність, досудове розслідування, прокуратури або суду. | До позовної заяви додаються документи, які підтверджують:  1) відправлення іншим учасникам справи копії позовної заяви і доданих до неї документів;  2) сплату судового збору у встановлених порядку і розмірі, або документи, які підтверджують підстави звільнення від сплати судового збору відповідно до закону. | До позовної заяви додаються її копії, а також копії доданих до позовної заяви документів відповідно до кількості учасників справи, крім випадків, визначених частиною другою цієї статті. |
| У разі необхідності до позовної заяви додаються клопотання та заяви позивача про звільнення (відстрочення, зменшення) від сплати судового збору, про призначення експертизи, витребування доказів тощо. | Позивач зобов’язаний додати до позовної заяви всі наявні в нього докази, що підтверджують обставини, на яких ґрунтуються позовні вимоги (якщо подаються письмові чи електронні докази позивач може додати до позовної заяви копії відповідних доказів). | До позовної заяви додається документ про сплату судового збору у встановлених порядку і розмірі або документи, які підтверджують підстави звільнення від сплати судового збору відповідно до закону. |
| До позовної заяви додаються документи, що підтверджують сплату судового збору у встановлених порядку і розмірі, або документи, що підтверджують підстави звільнення від сплати судового збору відповідно до закону. | У разі необхідності до позовної заяви додається клопотання про призначення експертизи, витребування доказів тощо. | Позивач зобов’язаний додати до позовної заяви всі наявні в нього докази, що підтверджують обставини, на яких ґрунтуються позовні вимоги (якщо подаються письмові чи електронні докази - позивач може додати до позовної заяви копії відповідних доказів). |
| Позивач зобов’язаний додати до позовної заяви всі наявні в нього докази, що підтверджують обставини, на яких ґрунтуються позовні вимоги (якщо подаються письмові чи електронні докази позивач може додати до позовної заяви копії відповідних доказів). | До заяви про визнання акта чи договору недійсним додається також копія (або оригінал) оспорюваного акта чи договору або засвідчений витяг з нього, а у разі відсутності акта чи договору у позивача - клопотання про його витребування. | У разі необхідності до позовної заяви додаються клопотання та заяви позивача про розгляд справи за правилами спрощеного позовного провадження, участь у судовому засіданні щодо розгляду справи за правилами спрощеного позовного провадження, звільнення (відстрочення, розстрочення, зменшення) від сплати судового збору, про призначення експертизи, витребування доказів, про забезпечення надання безоплатної правничої допомоги, якщо відповідний орган відмовив у її наданні, тощо. |
| До заяви про визнання акта чи договору недійсним додається також копія (або оригінал) оспорюваного акта чи договору або засвідчений витяг з нього, а у разі відсутності акта чи договору у позивача - клопотання про його витребовування. | До позовної заяви, підписаної представником позивача, додається довіреність чи інший документ, що підтверджує повноваження представника позивача. | У разі пропуску строку звернення до адміністративного суду позивач зобов’язаний додати до позову заяву про поновлення цього строку та докази поважності причин його пропуску. |
| До позовної заяви, підписаної представником позивача, додається довіреність чи інший документ, що підтверджує повноваження представника позивача. |  |  |

Порядок подання позову

Позовом є спірна правова вимога однієї особи до іншої, яка випливає з матеріально-правового відношення, заснованого на юридичних фактах і подана до господарського суду для розгляду й вирішення у суворо визначеному процесуальному порядку.

Предметом позову слід вважати конкретну матеріальноправову вимогу позивача до відповідача, яка випливає зі спірного матеріально-правового відношення і з приводу якого господарський суд повинен прийняти рішення по справі.

Підстави позиву:

Фактична підстава позову;

Правова підстава позову.

позову;

Позов про визнання має на меті захист інтересів позивача, який

вважає, що має певні суб’єктивні права, але вони оспорюються іншою

особою.

Позов про присудження містить вимогу позивача визнати

його певні суб’єктивні права, відповідно до яких відповідач повинен

здійснити певні дії (так званий виконавчий позов).

Позов про перетворювання спрямований на припинення, зміну, іноді

виникнення нового матеріального правовідношення.

Ціна позову визначається:

у позовах про стягнення грошових коштів – сумою, яка стягується, або сумою, оспорюваною за виконавчим чи іншим документом, за яким стягнення провадиться у безспірному (безакцептному) порядку;

у позовах про визнання права власності на майно або його витребування – вартістю майна;

у позовах, які складаються з кількох самостійних вимог, – загальною сумою всіх вимог.

Якщо визначена позивачем ціна позову вочевидь не відповідає дійсній вартості спірного майна або на момент пред’явлення позову встановити точну його ціну неможливо, розмір судового збору попередньо визначає суд з наступним стягненням недоплаченого або з поверненням переплаченого судового збору відповідно до ціни позову, встановленої судом при розгляді справи

У разі збільшення розміру позовних вимог або зміни предмета позову несплачену суму судового збору належить сплатити до звернення в суд із відповідною заявою.

Забезпечення позову

Гарантією захисту прав учасників господарського процесу є забезпечення позову.

гарантувати належне і правильне виконання рішення господарського суду.

Мета забезпечення позову

Господарський суд має право вжити заходів до забезпечення позову за заявою сторони (позивача, відповідача, третьої особи, яка заявляє самостійні вимоги на предмет спору), прокурора, його заступника, який подав позов або зі своєї ініціативи.

Забезпечення позову може мати місце в будь-якій стадії провадження у справі, якщо невжиття таких заходів призведе до ускладнення чи зробить неможливим виконання рішення господарського суду. Вимоги про забезпечення позову можуть бути викладені як у позовній, так і в окремій заяві.

Про забезпечення позову виноситься ухвала, яка може бути

оскарженою.

Стаття 137 ГПК України містить вичерпний перелік

заходів до забезпечення позову.

Позов забезпечується:

10) іншими заходами, необхідними для забезпечення ефективного захисту або поновлення порушених чи оспорюваних прав та інтересів, якщо такий захист або поновлення не забезпечуються заходами,

зазначеними у пунктах 1–9.

Суддя відмовляє у відкритті провадження у справі, якщо:

1) заява не підлягає розгляду за правилами господарського судочинства;

2) є таке, що набрало законної сили, рішення чи ухвала суду про закриття провадження у справі між тими самими сторонами, про той самий предмет і з тих самих підстав, або є судовий наказ, що набрав законної сили за тими самими вимогами;

3) у провадженні цього чи іншого суду є справа із спору між тими самими сторонами, про той самий предмет і з тих самих підстав;

4) є рішення третейського суду, міжнародного комерційного арбітражу, прийняте в межах його компетенції в Україні щодо споруміж тими самими сторонами, про той самий предмет і з тих самих підстав, за винятком випадків, коли суд відмовив у видачі виконавчого документа на примусове виконання такого рішення;

5) є рішення суду іноземної держави або міжнародного комерційного арбітражу, визнане в Україні в установленому законом порядку, щодо спору між тими самими сторонами, про той самий предмет і з тих самих підстав;

6) настала смерть фізичної особи або оголошено її померлою чи припинено суб’єкт господарювання, які звернулися із позовною заявою або до яких пред’явлено позов, якщо спірні правовідносини не допускають правонаступництва.

За відсутності підстав для залишення позовної заяви без руху, повернення позовної заяви чи відмови у відкритті провадження суд відкриває провадження у справі протягом п’яти днів з дня надходження позовної заяви або заяви про усунення недоліків.

В ухвалі зазначається:

1) найменування господарського суду, прізвище та ініціали судді, який відкрив провадження у справі, номер справи;

2) найменування (для суб’єктів зі статусом юридичних осіб) або ім’я (прізвище, ім’я та по батькові за його наявності для громадян) сторін, їх місцезнаходження (для суб’єктів зі статусом юридичних осіб) або місце проживання (для громадян);

3) предмет та підстави позову;

4) за якими правилами позовного провадження (загального чи спрощеного) буде розглядатися справа;

5) дата, час і місце підготовчого засідання, якщо справа буде розглядатися в порядку загального позовного провадження;

6) дата, час і місце проведення судового засідання для розгляду справи по суті, якщо справа буде розглядатися в порядку спрощеного позовного провадження з повідомленням (викликом) сторін;

7) результат вирішення заяв і клопотань позивача, що надійшли разом із позовною заявою, якщо їх вирішення не потребує виклику сторін;

8) строк для подання відповідачем відзиву на позов;

9) строк подання пояснень третіми особами, яких було залучено при відкритті провадження у справі;

10) строки для подання відповіді на відзив та заперечень, якщо справа буде розглядатися за правилами спрощеного позовного провадження;

11) веб-адреса сторінки на офіційному веб-порталі судової влади України в мережі Інтернет, за якою учасники справи можуть отримати інформацію по справі, що розглядається.

Господарський суд залишає позов без розгляду, якщо:

позов подано особою, яка не має процесуальної дієздатності;

позовну заяву не підписано або підписано особою, яка не має права підписувати її, або особою, посадове становище якої не вказано;

у провадженні цього чи іншого суду є справа із спору між тими самими сторонами, про той самий предмет і з тих самих підстав;

позивач без поважних причин не подав витребувані судом докази, необхідні для вирішення спору, або позивач (його представник) не з’явився у судове засідання або не повідомив про причини неявки, крім випадку, якщо від нього надійшла заява про розгляд справи за його відсутності і його нез’явлення не перешкоджає вирішенню спору;

позивач до початку розгляду справи по суті подав заяву про залишення позову без розгляду;

позивач у визначений судом строк не вніс кошти для забезпечення судових витрат відповідача, і відповідач подав заяву про залишення позову без розгляду;

сторони уклали угоду про передачу даного спору на вирішення третейського суду або міжнародного комерційного арбітражу, і від відповідача не пізніше початку розгляду справи по суті, але до подання ним першої заяви щодо суті спору надійшли заперечення проти вирішення спору в господарському суді, якщо тільки суд не визнає, що така угода є недійсною, втратила чинність або не може бути виконана;

провадження у справі відкрито за заявою, поданою без додержання вимог, викладених у статтях 162, 164, 172, 173 ГПК України, і позивач не усунув цих недоліків у встановлений судом строк;

дієздатна особа, в інтересах якої у встановлених законом випадках відкрито провадження у справі за заявою іншої особи, не підтримує заявлених вимог і від неї надійшла відповідна заява;

після відкриття провадження судом встановлено, що позивачем подано до цього ж суду інший позов (позови) до цього ж відповідача (відповідачів) з тим самим предметом та з однакових підстав і щодо такого позову (позовів) на час вирішення питання про відкриття провадження у справі, що розглядається, не постановлена ухвала про відкриття або відмову у відкритті провадження у справі,

повернення позовної заяви або залишення позову без розгляду;

між сторонами укладено угоду про передачу спору на вирішення суду іншої держави, якщо право укласти таку угоду передбачене законом або міжнародним договором України, за винятком випадків, якщо суд визнає, що така угода суперечить закону або міжнародному договору України, є недійсною, втратила чинність або не може бути виконана.

Господарський суд може за заявою учасника справи, а також власної ініціативи зупинити провадження у справі у випадках:

перебування учасника справи на альтернативній (невійськовій) службі не за місцем проживання або на строковій військовій службі;

призначення судом експертизи;

направлення судового доручення щодо збирання доказів у порядку, встановленому статтею 84 ГПК України;

звернення із судовим дорученням про надання правової допомоги або вручення виклику до суду чи інших документів до іноземного суду або іншого компетентного органу іноземної держави;

надходження заяви про відвід судді;

прийняття ухвали про тимчасове вилучення доказів державним виконавцем для дослідження судом;

перегляду судового рішення у подібних правовідносинах (в іншій справі) у касаційному порядку палатою, об’єднаною палатою, Великою Палатою Верховного Суду.

Господарський суд зобов’язаний зупинити

провадження у справі у випадках:

смерті або оголошення померлою фізичної особи, яка була стороною у справі або третьою особою з самостійними вимогами щодо предмета спору, якщо спірні правовідносини допускають правонаступництво;

необхідності призначення або заміни законного представника учасника справи;

перебування сторони або третьої особи, яка заявляє самостійні вимоги щодо предмета спору, у складі Збройних Сил України або інших утворених відповідно до закону військових формувань, що переведені на воєнний стан або залучені до проведення антитерористичної операції;

прийняття рішення про врегулювання спору за участю судді;

об’єктивної неможливості розгляду цієї справи до вирішення іншої справи, що розглядається в порядку конституційного провадження, адміністративного, цивільного, господарського чи кримінального судочинства, – до набрання законної сили судовим рішенням в іншій справі; суд не може посилатися на об’єктивну неможливість розгляду справи у випадку, коли зібрані докази дозволяють встановити та оцінити обставини (факти), які є предметом судового розгляду.

2.7. Вирішення спорів між суб’єктами підприємницької діяльності

третейськими судами

Третейський суд - недержавний незалежний орган, що утворюється за угодою або відповідним рішенням заінтересованих фізичних та/або юридичних осіб у порядку, встановленому Законом України «Про третейські суди», для вирішення спорів, що виникають із цивільних та господарських правовідносин;

захист майнових і немайнових прав та охоронюваних законом інтересів фізичних чи юридичних осіб шляхом всебічного розгляду та вирішення спорів відповідно до закону.

Завдання третейського суду

Право передачі спору на розгляд третейського суду

Юридичні та/або фізичні особи мають право передати нарозгляд третейського суду будь-який спір, який виникає з цивільних чи господарських правовідносин, крім випадків, передбачених законом. Спір може бути переданий на розгляд третейського суду за наявності між сторонами третейської угоди, яка відповідає вимогам цього Закону.

Спір може бути переданий на вирішення третейського суду до прийняття компетентним судом рішення у спорі між тими ж сторонами, з того ж предмета і з тих самих підстав.

Законодавство, яке застосовується третейськими судами при вирішенні спорів

Третейська угода

поняття

угода сторін про передачу спору на вирішення третейським судом

Третейська угода

Третейська угода може містити як вказівку про конкретно визначений третейський суд, так і просте посилання на вирішення відповідних спорів між сторонами третейським судом.

Третейська угода може бути укладена у вигляді третейського застереження в договорі, контракті або у вигляді окремої письмової угоди.

За будь-яких обставин у разі суперечності третейської угоди регламенту третейського суду застосовуються положення регламенту.

Якщо сторони не домовилися про інше при передачі спору до постійно діючого третейського суду, а також при вказівці у третейській угоді на конкретний постійно діючий третейський суд регламент третейського суду розглядається як невід’ємна частина третейської угоди.

Посилання у договорі, контракті на документ, який містить умову про третейський розгляд спору, є третейською угодою за умови, що договір укладений у письмовій формі і це посилання є таким, що робить третейську угоду частиною договору.

Форма третейської угоди

Третейська угода укладається у письмовій формі. Третейська угода вважається укладеною, якщо вона підписана сторонами чи укладена шляхом обміну листами, повідомленнями по телетайпу, телеграфу або з використанням засобів електронного чи іншого зв’язку, що забезпечує фіксацію такої угоди, або шляхом направлення відзиву на позов, в якому одна із сторін підтверджує наявність угоди, а інша сторона проти цього не заперечує.

Третейська угода має містити відомості про найменування сторін та їх місцезнаходження, предмет спору, місце і дату укладання угоди.

Третейська угода і правонаступництво сторін

Якщо третейська угода укладена у вигляді третейського застереження, то вона вважається невід’ємною частиною угоди і щодо неї діють такі самі правила правонаступництва, що й до угоди в цілому.

Якщо третейська угода укладена у вигляді окремої угоди, то у разі заміни кредитора у зобов’язанні останній повинен повідомити нового кредитора про її існування. Зміна третейської угоди в такому випадку можлива лише за умови явно вираженої згоди іншої (інших) сторони (сторін) угоди.

Склад витрат, пов’язаних з вирішенням спору третейським судом

До складу витрат, пов’язаних з вирішенням спору третейським судом, належать:

гонорари третейських суддів;

третейський збір, розмір, строки та порядок сплати якого сторонами визначаються регламентом третейського суду;

витрати, понесені третейськими суддями у зв’язку з участю в третейському розгляді, в тому числі витрати, понесені третейськими суддями на оплату проїзду до місця вирішення спору;

витрати, пов’язані з оплатою послуг експертів, перекладачів, якщо такі були запрошені чи призначені для участі в третейському розгляді;

витрати, пов’язані з оглядом і дослідженням речових та письмових доказів у їх місцезнаходженні;

витрати, понесені свідками;

витрати, пов’язані з оплатою стороною, на користь якої було прийнято рішення третейського суду, послуг представника, пов’язаних із наданням правової допомоги;

витрати, пов’язані з організаційним забезпеченням третейського розгляду;

витрати на листування третейського суду;

витрати на телефонний, телеграфний, телексний, факсимільний, електронний та інший зв’язок;

гонорар секретаря третейського суду та інші витрати, визначені регламентом третейського суду або контрактом з третейським суддею.

Розгляд справ третейським судом

Розгляд справи третейським судом починається з винесення відповідної ухвали та направлення її сторонам.

Розгляд справ третейським судом не обмежений будь-якими строками, якщо інше не встановлено регламентом третейського суду або третейською угодою.

При розгляді справи третейським судом можуть встановлюватися строки для надання пояснень, подання заяв, документів, доказів по справі та вчинення інших процесуальних дій.

Мирова угода

Третейський суд на початку розгляду повинен з’ясувати у сторін можливість закінчити справу мировою угодою та в подальшому сприяти вирішенню спору шляхом укладення мирової угоди на всіх стадіях процесу.

Сторони мають право закінчити справу укладенням мирової угоди як до початку третейського розгляду, так і на будь-якій його стадії, до прийняття рішення.

За клопотанням сторін третейський суд приймає рішення про затвердження мирової угоди. Мирова угода може стосуватися лише прав і обов’язків сторін щодо предмета спору.

Зміст мирової угоди викладається безпосередньо в рішенні третейського суду.

Підставою для початку третейського розгляду є подання позовної заяви, форма (письмова) та зміст якої встановлені ст. 35 Закону України «Про третейські суди».

У позовній заяві, що подається до третейського суду, повинні зазначатися:

назва постійно діючого третейського суду або склад третейського суду для вирішення конкретного спору;

найменування і юридичні адреси сторін, які є юридичними особами, та/або прізвище, ім'я, по батькові, дата народження, місце проживання і місце роботи сторін, які є фізичними особами;

дата подання позовної заяви;

найменування і юридична адреса представника позивача, якщо він є юридичною особою, або прізвище, ім'я, по батькові, дата народження, місце проживання і місце роботи представника, який є фізичною особою, у випадках, коли позов подається представником;

зміст вимоги, ціна позову, якщо вимога підлягає оцінці;

обставини, якими обґрунтовані позовні вимоги, докази, що їх підтверджують, розрахунок вимог;

посилання на наявність третейської угоди між сторонами та докази її укладення;

перелік письмових матеріалів, які додаються до позовної заяви, що підтверджують: наявність третейської угоди, обґрунтованість позовних вимог, повноваження представника, направлення копії позовної заяви іншій стороні (опис вкладення про відправлення цінного листа, виписка з реєстру поштових відправлень тощо);

підпис позивача або його представника з посиланням на документ, що засвідчує повноваження представника.

До позовної заяви додаються документи, що підтверджують:

наявність третейської угоди;

обґрунтованість позовних вимог;

повноваження представника;

направлення копії позовної заяви іншій стороні (опис вкладення про відправлення цінного листа, виписка з реєстру поштових відправлень тощо).

Участь та права сторін у засіданні третейського суду

Третейський розгляд здійснюється у засіданні третейського суду за участю сторін або їх представників, якщо сторони не домовилися про інше щодо їхньої участі в засіданні.

Третейський суд вправі визнати явку сторін у засідання обов’язковою.

Сторонам має бути направлене повідомлення про день, час та місце проведення засідання третейського суду не пізніше ніж за 10 днів до такого засідання.

Третейський суд під час розгляду справи повинен забезпечити додержання принципу змагальності сторін, рівні можливості та свободу сторонам у наданні ними доказів і у доведенні перед третейським судом їх переконливості.

Сторони мають право ознайомлюватися з матеріалами справи, робити з них витяги, знімати копії, брати участь у засіданнях третейського суду, надавати докази, брати участь у дослідженні доказів, подавати клопотання, давати письмові та усні пояснення, заперечувати проти клопотань і доводів інших учасників розгляду, заявляти відводи, користуватися іншими правами відповідно до третейської угоди у третейському суді для вирішення конкретного спору.

Прийняття рішення третейським судом

Рішення третейського суду приймається після дослідження усіх обставин справи третейським суддею, що одноособово розглядав справу, або більшістю голосів третейських суддів, які входять до складу третейського суду. Рішення оголошується у засіданні третейського суду.

Третейський суд вправі оголосити лише резолютивну частину рішення. У цьому випадку, якщо сторони не погодили строк направлення їм рішення, мотивоване рішення має бути направлене сторонам у строк, який не перевищує п’яти днів з дня оголошення резолютивної частини рішення.

Кожній стороні направляється по одному примірнику рішення.

У разі відмови сторони одержати рішення третейського суду або її неявки без поважних причин у засідання третейського суду, де воно оголошується, рішення вважається таким, що оголошене сторонам, про що на рішенні робиться відповідна відмітка, а копія такого рішення надсилається такій стороні.

Додаткове рішення

Якщо сторони не домовилися про інше, будь-яка із сторін, повідомивши про це іншу сторону, може протягом семи днів після одержання рішення звернутися до третейського суду із заявою про прийняття додаткового рішення щодо вимог, які були заявлені під час третейського розгляду, але не знайшли відображення у рішенні.

Заяву про прийняття додаткового рішення має бути розглянуто тим складом третейського суду, який вирішував спір, протягом семи днів після її одержання третейським судом.

За результатами розгляду заяви приймається додаткове рішення, яке є складовою частиною рішення третейського суду, або виноситься мотивована ухвала про відмову у задоволенні заяви про прийняття додаткового рішення.

Рішення третейського суду є остаточним і оскарженню не підлягає, крім таких випадків (ст. 51 Закону України «Про третейські суди»:

справа, по якій прийнято рішення третейського суду, не підвідомча третейському суду відповідно до закону;

рішення третейського суду прийнято у спорі, не передбаченому третейською угодою, або цим рішенням вирішені питання, які виходять за межі третейської угоди. Якщо рішенням третейського суду вирішені питання, які виходять за межі третейської угоди, то скасовано може бути лише ту частину рішення, що стосується питань, які виходять за межі третейської угоди;

третейську угоду визнано недійсною компетентним судом;

склад третейського суду, яким прийнято рішення, не відповідав вимогам ст. 16-19 Закону України «Про Трейські суди»;

третейський суд вирішив питання про права і обов’язки осіб, які не брали участь у справі.

Скасування рішення третейського суду

Заяву про скасування рішення третейського суду може бути подано до компетентного суду сторонами, третіми особами протягом трьох місяців з дня прийняття рішення третейським судом, а особами, які не брали участь у справі, у разі якщо третейський суд вирішив питання про їх права і обов’язки, - протягом трьох місяців з дня, коли вони дізналися або повинні були дізнатися про прийняття рішення третейського суду.

Скасування компетентним судом рішення третейського суду не позбавляє сторони права повторно звернутися до третейського суду.

Форма і зміст заяви про скасування рішення третейського суду (ст.455 ЦПК)

1) найменування суду, до якого подається заява;

2) повне найменування (для юридичних осіб) або ім’я (прізвище, ім’я та по батькові) (для фізичних осіб) заявника, його місцезнаходження (для юридичних осіб) або місце проживання чи перебування (для фізичних осіб), поштовий індекс, ідентифікаційний код юридичної особи в Єдиному державному реєстрі підприємств і організацій України, реєстраційний номер облікової картки платника податків заявника (для фізичних осіб) за його наявності або номер і серія паспорта заявника для фізичних осіб - громадян України, номери засобів зв’язку, офіційні електронні адреси та адреси електронної пошти, якщо такі є;

3) прізвища, імена та по батькові (для фізичних осіб), повне найменування (для юридичних осіб) учасників третейського розгляду, їх місце проживання (перебування) або місцезнаходження;

4) найменування (за наявності) та склад третейського суду, міжнародного комерційного арбітражу, який прийняв рішення;

5) відомості про рішення третейського суду, міжнародного комерційного арбітражу, яке оскаржується (оспорюється), а саме: номер справи (за наявності), дата і місце прийняття рішення, предмет спору, зміст резолютивної частини рішення, арбітражні правила (регламент), згідно з якими було вирішено справу;

6) дата отримання особою, яка звертається із заявою, рішення третейського суду, міжнародного комерційного арбітражу, яке оскаржується (оспорюється);

7) підстава для оскарження (оспорювання) і скасування рішення третейського суду, міжнародного комерційного арбітражу;

8) зміст вимоги особи, яка подає заяву;

9) перелік документів та інших матеріалів, що додаються до заяви.

Припинення третейського розгляду

Третейський суд постановляє ухвалу про припинення третейського розгляду в таких випадках:

спір не підлягає вирішенню в третейських судах України;

є рішення компетентного суду між тими ж сторонами, з того предмета і з тих самих підстав;

позивач відмовився від позову;

сторони уклали угоду про припинення третейського розгляду;

підприємство, установу чи організацію, які є стороною третейського розгляду, ліквідовано;

третейський суд є некомпетентним щодо переданого на його розгляд спору;

у разі смерті фізичної особи, яка була стороною у справі, якщо спірні правовідносини не допускають правонаступництва.

ВИCНOВКИ

В процесі комплексного аналізу, теоретичного осмислення наукових праць та на підставі вищевикладеного, сформульовано наступні висновки:

1. Право кожного на підприємницьку діяльність передбачено ст. 42 Конституції України. Дане право ґрунтується на свободі підприємницької діяльності, тобто фактичній можливості, за допомогою якої особа може здійснювати на власний розсуд та ризик підприємницьку діяльність, не заборонену законом з метою отримання прибутку.

Законодавство України, крім закріплення права кожного на здійснення підприємницької діяльності, встановлює умови, так звані зобов’язання, за якими це право може вільно реалізовуватися на практиці.

Умови реалізації права на підприємницьку діяльність слід розглядати як сукупність вимог, встановлених на законодавчому рівні та висунутих державою до осіб, які мають намір займатися підприємницькою діяльністю (незалежно від громадянства), дотримання яких є конституційним правом та реальною можливістю.

Необхідно зазначити, що правове забезпечення суб’єктів підприємницької діяльності повинно досягатися завдяки розробленню та прийняттю нових нормативно-правових актів, внесення до них змін, а також шляхом приведення українського законодавства до законодавства Європейського Союзу.

2. Захист прав суб’єктів підприємницької діяльності – це форми й способи, що застосовуються суб’єктами господарювання відповідно до законодавства, які спрямовані на запобігання та усунення правопорушень прав відповідних суб’єктів, а також на їх відновлення.

Захист прав суб'єктів господарювання — це форми й способи, які використовуються суб'єктами господарювання відповідно до закону, і метою яких є запобігання, усунення та відновлення порушених прав відповідних суб’єктів.

Інститут захисту прав суб’єктів підприємницької діяльності має системний характер, оскільки способи, форми та порядок правового захисту забезпечуються нормами матеріального та процесуального права.

В юридичній теорії поняття захисту традиційно визначається, як примусова діяльність держави, метою якої є здійснення "відновлювальних" завдань — відновлення порушеного права, забезпечення юридичного обов'язку.

3. Способи захисту прав – це закріплені на законодавчому рівні примусові матеріально-правові інструменти, за допомогою яких здійснюється відновлення (визнання) порушених прав та вплив на винного.

Суб’єкти господарювання мають право самостійно вибирати можливі способи захисту, які передбачені законом. Крім цього, після вичерпання всіх національних засобів захисту прав, суб’єкти мають право звернутись за захистом своїх прав до міжнародних установ, органів міжнародних організацій, учасником або членом яких є Україна.

Способи захисту прав суб’єктів підприємницької діяльності закріплені в ЦК України, ГК України та в інших нормативно-правових актах. Доцільним є здійснити поділ способів захисту прав суб’єктів господарювання на універсальні та спеціальні, а також класифікувати відповідні способи в залежності від мети на попередження, усунення порушення та відновлення порушеного права. Враховуючи відсутність змістовного, узгодженого поділу усіх наявних форм на юрисдикційні та неюрисдикційні, більш обґрунтованим є поділ способів захисту суб’єктів підприємницької діяльності на : судові способи захисту, несудові способи захисту та змішані способи захисту прав.

Система способів захисту прав суб’єктів господарювання – це можливі та допустимі заходи, які спрямовані на відновлення порушеного права, а також припинення та запобігання його порушенню.

4. Форма захисту прав – це спосіб вирішення певного спору між суб’єктами та спонукання зобов’язаної сторони до виконання обов’язків, передбачених законом або договором за допомогою відповідних способів.

ЦК України містить перелік форм захисту прав, залежно від суб’єкта, що його здійснює. ГК України, не містить відповідних норм, які б встановлювали форми захисту прав суб’єктів господарювання способами, які передбачені ст. 20 ГК.

Форми захисту прав можуть бути реалізовані як в судовому, так і в адміністративному порядку. Однак, не можливо не зазначити про самозахист, що являється однією з особливих форм захисту, яку суб’єкт господарювання здійснює самостійно в межах, передбачених законом або відповідним договором.

Необхідно звернути увагу на той факт, що на сьогодні, найбільш пристосованими формами захисту прав є державно-правові, що полягають у зверненні до органів державної влади та являються вигідним для суб’єкта, який захищає своє право.

5. Судовий захист є найважливішою гарантією конституційного захисту прав і свобод людини і громадянина. Відповідно до ГПК України господарські суди зобов’язані при здійсненні правосуддя захищати права суб’єктів підприємницької діяльності. У випадках, якщо законом та договором не передбачено ефективного способу захисту порушеного права суб’єкта підприємницької діяльності, який звернувся до суду, суд у свою чергою може зазначити у своєму рішення інший спосіб, який не заборонений законодавством.

Судовий захист прав суб’єктів господарювання є нормативно визначеним та достатньо формалізованим. Тому порушення форми або змісту чи порядку подання позовної заяви може призвести до відмови у її прийнятті або до її повернення. При розгляді спору по суті можуть з’явитися підстави для залишення позову без розгляду.

Крім цього, процесуальні способи захисту доречно класифікувати залежно від форми судочинства на способи судового захисту загального та спрощеного позовного провадження, наказного провадження, справи про банкрутство, справи про оскарження рішень третейських судів, а також про видачу наказів на примусове виконання рішень третейських судів.

6. Третейський суд — це недержавний орган, який є незалежним і може бути створений асоціацією зацікавлених фізичних та / або юридичних осіб для врегулювання спору.

Суб’єкти господарювання мають право передати будь-який спір на розгляд третейського суду, який виникає з цивільних або господарських правовідносин. Крім цього, спір може бути переданий на розгляд третейського суду лише за наявності третейської угоди між суб’єктами господарювання. Законом України «Про третейські суди» визначена підвідомчість справ третейським судам.

В арбітражі обидві сторони (позивач та відповідач) довіряють вирішення свого спору третій стороні (арбітрам), що не є уповноваженим органом судової влади. Відповідно, захист прав та інтересів постраждалого в арбітражі є не справою справедливості, а арбітражем спору, що міститься в нормах Конституції України.

Отже, здійснення та захист прав суб’єктів підприємницької діяльності регулюється низкою нормативно-правових актів матеріального та процесуального характеру. Необхідно зазначити, що чинне законодавство є суперечливим і має суттєві недоліки, оскільки спостерігається відсутність логічного, а також завершеного законодавчого забезпечення. Законодавче забезпечення захисту прав та інтересів суб’єктів підприємницької діяльності можливе лише з урахуванням інтегративного підходу. Крім цього, законодавчі реформи повинні здійснити позитивний вплив на модернізацію захисту прав та інтересів підприємців.

Необхідно звернути увагу на те, що в кожній державі головним є питання щодо забезпечення реалізації та захисту прав. Найменший прояв слабкості держави, наприклад, на рівні прийняття неякісних нормативно-правових актів, стосовно недостатнього здійснення правоохоронними органами своїх повноважень або ж через відсутність справедливості та ефективності виконання дисципліни, у даних випадках держава залишається без фінансових ресурсів, а інвестори уникають таку державу.

Отже, ефективне та своєчасне розв’язання спорів між суб’єктами у сфері підприємницької діяльності є засобом усунення дезорганізуючих чинників, а також підтримання в рівновазі соціально-економічної системи держави. В Україні на сьогодні відсутні комплексні теоретично-прикладні дослідження захисту прав суб’єктів підприємницької діяльності, а тому це негативно впливає на розвиток законодавчої бази нашої держави. Реформування процесуального законодавства повинно здійснюватися з урахуванням не лише міжнародного досвіду, а й власного національного. Крім цього, законодавство повинно забезпечуватись на державному рівні, оскільки стосується інтересів кожного, а також суспільства в цілому.

ПЕРЕЛІК ВИКOPИCТAНИX ДЖEPEЛ:

1. Білик П. Є. Правові засоби захисту економічної. *Юридичні науки: проблеми та перспективи*. Херсон: Гельветика, 2015.
2. Бобкова А. Г., Моісєєв Ю. О., Павлюченко Ю. М. Господарське право: практикум. Харків : Право, 2018. 592 с.
3. Бутирська І. Врегулювання спору за участю судді: перспективи запровадження у Господарський процесуальний кодекс. *Підприємництво, господарство і право.* 2017. № 12. С. 79–83.
4. Войнарівський М. М. Законодавче закріплення основних способів та форм захисту прав суб’єктів господарювання від неправомірного застосування адміністративно-господарських санкцій. *Актуальні проблеми вітчизняної юриспруденції.* 2019. С. 92-93
5. Голосніченко І. П., Голосніченко Д. І Теорія повноважень, їх легітимність та врахування потреб і інтересів при встановленні на законодавчому рівні. URL: http://afgp.kpi.ua/sites/default/files/11%20-%201\_9\_%20-%2025.pdf (дата звернення 15.11.2020).
6. Господарський кодекс України: Закон України від 07.03.2018 №436-IV. *Відомості Верховної ради України*. 2003. № 18. Ст. 144
7. Господарський процесуальний кодекс України від 06.11.1991 № 1798-XII (в ред. від 28.08.2018). База даних «Законодавство України» / ВР України. URL: https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/1798-12. (дата звернення 15.11.2020).
8. Григорчук М. В. Засоби та форми захисту прав та охоронюваних законом інтересів суб’єктів господарювання. *Науковий вісник публічного та приватного права.* 2016. № 5. С. 82-84
9. Григорчук М. В. Органи захисту прав і охоронюваних законом інтересів суб’єктів господарювання. *Економіка та право*. 2016. № 3. С. 90-97
10. Григорчук М.В. Досудове врегулювання як засіб вирішення господарського спору. *«Правничий вісник» Університету економіки та права «КРОК».* 2016. № 24. С. 105‒111.
11. Григорчук М.В. Захист прав та охоронюваних законом інтересів суб'єктів господарювання: матеріальний та процесуальний аспекти. *Теорія і практика правознавства.* 2017. Вип. 1 (11). С. 1-13
12. Деревянко Б. В., Туркот О. А. Захист прав суб’єктів господарювання: навч. посібник. Львів : Ліга-Прес, 2019. 150 с.
13. Долинська М. С. Деякі аспекти охорони та захисту нотаріусом цивільних прав та законних інтересів учасників нотаріального процесу. *Порівняльно-аналітичне право.* 2018. № 4. С. 164-166
14. Долинська М.С. Становлення та розвиток законодавства про нотаріальну діяльність в Україні: дис… д-ра юрид. наук: 12.00.01 Льв. нац. ун-т ім. Івана Франка, Львів, 2017. 40 с. д-ра юрид. наук : 12.00.07. Харків, 2018. 43 с.
15. Дутко А. О. Медіація як явище правової дійсності. 2018. С. 210-216. База даних URL: file:///C:/Users/Admin/Downloads/nvlkau\_2018\_6\_22%20.pdf (дата звернення 15.11.2020).
16. Желіховська Ю. В. Співвідношення та розмежування понять «охорона» та «захист». *Науковий вісник Міжнародного гуманітарного університету*. Сер.: Юриспруденція. 2015. № 13. Том 2. С. 18-21
17. Зельдіна О. Р., Хрімлі К. О. Напрями адаптації законодавства України про господарсько-торговельну діяльність до законодавства ЄС. *Право і суспільство.* 2015. №4. ч. 2 С. 56-62.
18. Зельдіна О.Р., Хрімлі О.Г. Судовий захист прав суб’єктів підприємництва: теоретичні та практичні аспекти: монографія. НАН України, Інт економіко-правових досліджень. Київ: Юрінком Інтер, 2015. 176 с.
19. Іванюта Н. В. Позасудові форми захисту прав та вирішення господарських спорів. Науковий вісник Ужгородського національного університету. 2018. С. 172
20. Ільків Н. В., Долинська М. С. Неюрисдикційні форми захисту прав та інтересів суб’єктів господарювання: монографія. Львів: Т*ОВ* «Галицька видавнича спілка»*,* 2020. 174 с.
21. Іщук С. І. Окремі конституційно-правові засади функціонування громадянського суспільства в Україні: свобода підприємницької діяльності. *Journal «ScienceRise: Juridical Science».* 2018. № 1 (3). С. 11-17.
22. Кашуба О.М. Підприємництво в Україні: проблеми і перспективи розвитку. *Економіка та держава*. 2015. № 6. С. 103–106.
23. Кодекс адміністративного судочинства України: Закон України від 06.07.2005 р. № 2747-IV. *Відомості Верховної Ради України.* 2005. № 35-36, № 37. Ст. 446.
24. Коломієць Я. Л. Правове регулювання обмежень у здійсненні виробничо-господарської діяльності сільськогосподарських товаровиробників: дис. … канд. юрид. наук: 12.00.06. Харків, 2015. 214 с.
25. Конвенція про захист прав людини і основоположних свобод від 4 листопада 1950 р. (зі змінами та доповненнями, внесеними Протоколом № 11 від 11.05.1994 р., Протоколом № 14 від 13.05.2004 р.). URL: http://zakon3.rada.gov.ua/laws/show/995\_00 (дата звернення 10.10.2020).
26. Конституція України: Закон України від 28.06.1996 № 254к/96-ВР. *Відомості Верховної Ради України.* 1996. № 30. Ст. 141
27. Короєд С. О. Оптимізація механізму судового розгляду окремих категорій справ у господарському судочинстві України. *Судова апеляція*. 2016. № 1. С. 68-75
28. Кот О. О. Здійснення та захист суб’єктивних цивільних прав: проблеми теорії та судової практики: монографія. Київ: Алерта, 2017. 494 с.
29. Крегул Ю. Недержавний сектор безпеки підприємницької діяльності в Україні. *Зовнішня торгівля: економіка, фінанси, право*. 2017. № 3. С. 58–68
30. Левіцький Є. Медіація vs Врегулювання господарського спору за участю судді. *Юридична газета*. 2017. № 27-28 (577-578). С. 44-45.
31. Можайкіна О. Правовий аналіз врегулювання спору за участю судді. *Зовнішня торгівля: економіка, фінанси, право*. 2018. № 2. С. 174-180.
32. Науково-практичний коментар Господарського кодексу України / За заг. ред. В. С. Щербини, Н. Б. Пацурії. Київ: Юрінком Інтер. 2019. 816 с.
33. Ніколенко Л. М. Захист прав та інтересів суб’єктів господарювання в умовах реформування законодавства. *Економіка та право*, 2017. № 2. С. 19-24
34. Олійник А. Конституційні свободи людини і громадянина та їх забезпечення в Україні : монографія. Київ. 2018. 371 с.
35. Олійник А. Ю., Поняття реалізації конституційної свободи особи на підприємницьку діяльність в Україні. *Право і суспільство*. 2020. № 2. С. 98-103.
36. Петренко Н. Врегулювання спору за участю судді в господарському судочинстві. *Підприємництво, господарство і право*. 2018. № 10. С. 73-77.
37. Петруня В. В. Поняття та система способів захисту прав суб’єктів господарювання : дис…канд .юрид .наук : 12.00.04. Національний ун-т «Одеська юридична академія». Одеса, 2019. 220 с.
38. Похиленко І. С. Способи судового захисту суб’єктів господарювання. Юридичний вісник. Київ, 2020. С. 162-167.
39. Про державну реєстрацію юридичних осіб та фізичних осіб-підприємців : Закон України від 15 травня 2003 р. № 755-IV. *Відомості Верховної Ради України.*  2003. № 31. Ст. 263.
40. Про засади внутрішньої і зовнішньої політики : Закон України від від 01 липня 2010 р. № 2411-VI. Відомості Верховної Ради України. 2010. № 40. Ст. 527.
41. Про ліцензування видів господарської діяльності: Закон України від 02.03.2015. *Відомості Верховної Ради України* .2015. № 23. Ст. 158.
42. Про міжнародний комерційний арбітраж: Закон України від 24.02.1994 № 4002-XII. База даних «Законодавство України» ВР України. URL: https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/4002-12 (дата звернення 10.10.2020).
43. Про нотаріат Закон України від 2 вересня 1993 р. (зі змінами). *Відомості Верховної Ради України.* 1993. № 39. Ст. 383
44. Про підприємництво: Закон України від від 07.02.1991. *Відомості Верховної Ради України.* URL: http://zakon.rada.gov.ua/laws/show/698-12 (дата звернення 10.10.2020).
45. Про судоустрій і статус суддів: Закон України від 02.06.2016. № 1402-VIII. *Відомості Верховної Ради України*. 2016. № 31. Ст. 545.
46. Про третейські суди: Закон України від 11.05.2004 № 1701-IV. *Відомості Верховної Ради України.* 2004. № 35. Ст. 412.
47. Ратушна Б. П. Принцип рівності сторін у цивільному процесі України. Митна справа. 2015. № 4(2). С. 98-102.
48. Регламент Міжнародного комерційного арбітражного суду при Торгово промисловій палаті України, затверджений Рішенням Президії ТПП України № 25 (6) від 27.07.2017. URL: http://arb.ucci.org.ua/icac/docs/ICAC\_Rules\_New\_ua.pdf (дата звернення 11.10.2020).
49. Романадзе Л. Малими кроками до Європи. Юридична газета online. 2019. 12 черв. URL: http://yur-gazeta.com/golovna/malimi-krokami-do-evropi-.html (дата звернення 11.10.2020).
50. Сагайдак Ю. Підприємницька діяльність як основна форма реалізації економічних прав людини. Теоретико-правовий аспект. Підприємництво, господарство і право. 2016. С. 44-48.
51. Сенюта С. Я. Поняття та підстави захисту прав суб’єктів господарювання. Приватне право і підприємництво. 2016. С. 143-146
52. Cергєєва С. Врегулювання спору за участю судді у господарському процесі. Юридична газета online. 2018. 23 квіт. URL: http://yur gazeta.com/publications/practice/gospodarske-pravo/vregulyuvannya-sporu-za-uchastyusuddi-u-gospodarskomu-procesi.html (дата звернення 12.10.2020).
53. Солод І. В. Самозахист суб’єктом господарювання своїх прав та інтересів. Актуальні проблеми держави і права. 2015. Вип. 75. С. 378–384
54. Трегубенко Г. П., Семено Т. В., Чайка А. С. Право на підприємницьку діяльність: реалізація та державний захист економічної конкуренції. *Молодий вчений.* 2017. № 4 (44). С. 343-346.
55. Федоренко Т.В. Право на захист прав і законних інтересів суб’єктів господарювання. *Порівняльно-аналітичне право*. 2016. № 4. С. 23-27
56. Федоренко Т.В. Форми та способи захисту прав і законних інтересів суб’єктів господарювання. *Порівняльно-аналітичне право.* 2016. № 5. С. 140-143
57. Хоменко М. Ефективність способів захисту цивільних прав та інтересів у практиці Європейського суду. *Юридична Україна*. 2016. № 5-6. С. 45-53
58. Хомко Л.В., Кульгавець Х.Ю. Правове регулювання підприємницької діяльності. навчальний посібник. Львів: ЛьвДУВС, 2016. 424 с.
59. Хрімлі О. Г. Захист прав інвесторів у сфері господарювання : теоретико-правовий аспект. Київ: Юрінком Інтер, 2016. 320 с.
60. Хрімлі О. Г. Самозахист як форма захисту прав інвесторів у сфері господарювання. *Підприємництво, господарство і право*. 2016. № 8. С. 63-67.
61. Цивільний кодекс України: Закон України від 16 січня 2003 р. (зі змінами). *Відомості Верховної Ради України*. 2003. № № 40 - 44. Ст. 356.
62. Чорна А. М., Адміністративно-правовий механізму забезпечення прав суб'єктів підприємницької діяльності у сфері оподаткування : автореф. дис … 12.00.07 Харк. нац. ун-т внутр. справ. Харків, 2018. 44 с.
63. Чорна А. М., До проблеми визначення поняття адміністративно-правового забезпечення прав суб'єктів підприємницької діяльності у сфері оподаткування. *Правова позиція*, 2020. № 3 (28). С. 66-70.
64. Шатерніков М. І. Поняття та місце господарських судів у національній судовій системі України. *Форум права*. 2016. № 3. С. 267—272
65. Швець В.О. Судовий захист суб’єктів господарювання від рейдерських захоплень в Україні: стан та шляхи вдосконалення. Київ, 2015. 464 с.
66. Штанько А. О. Підходи до визначення поняття захисту цивільних прав та охоронюваних законом інтересів. *Науковий часопис Національної академії прокуратури України.* 2016. № 2. с. 142-149
67. Яновицька А.В. Юрисдикція суду за Цивільним процесуальним та Господарським процесуальним кодексами України. *Юридичний науковий електронний журнал.* 2019. № 4. С. 71-74.
68. Lacchi C. Multilevel judicial protection in the EU and preliminary references. Common Market Law Review. 2016. Issue 3, pp. 679–707
69. Dr. Başak Bağlayan, Ingrid Landau, Marisa McVey & Kebene Wodajo. *Good Business:* THE ECONOMIC CASE FOR PROTECTING HUMAN RIGHTS*.* 2018. 98 p.
70. Human R. HUMAN RIGHTS IN SUPPLY CHAINS. A Call for a Binding Global Standard on Due Diligence. 2016. 20 p.
71. Čertanec A. PROTECTION OF HUMAN RIGHTS IN THE FUNCTIONING OF BUSINESS ENTITIES IN THE REPUBLIC OF SLOVENIA. 2018. pp 275-302.
72. Cardier M. “How courts and advocates are shaping legal doctrine on corporate liability and human rights obligations,” Business and Human Rights Resource Centre.2018.