

## ПРАВОВАЯ ОСНОВА РЕСТОРАННОГО ХОЗЯЙСТВА

*Ключевые слова:* хозяйственное законодательство, хозяйственно-торговая деятельность, законодательство о хозяйственно-торговой деятельности, ресторанное хозяйство, законодательство о ресторанном хозяйстве.

Предпринимательская сфера хозяйственной деятельности должна осуществляться, как известно, по определенным правилам, целью которых является, прежде всего, достижение компромисса между различными интересами лиц путем упорядочения соответствующих отношений между непосредственными субъектами, вовлеченными в данный процесс; а также иными их участниками. Кроме этого, установление сути любого правового явления также не возможно без соответствующего изучения и анализа законодательства, которое его опосредует.

Деятельность субъектов хозяйствования в сфере ресторанного хозяйства в Украине также имеет правовое обеспечение, которое выражается, в том числе, в наличии соответствующих нормативно-правовых актов.

Специальных исследований вопросов правовой основы ресторанного хозяйства в нашей стране не проводилось. Данные аспекты освещались в контексте рассмотрения либо общих положений функционирования сферы ресторанного хозяйства (общественного питания, формы хозяйственно-торговой деятельности, торгово-производственной деятельности), либо отдельных его вопросов. Например, общие положения торгово-производственной деятельности и правила работы предприятий общественного питания анализировались А. А. Поповым [1]; О. В. Буткевич затрагивала данные вопросы в рамках рассмотрения истории развития правового регулирования торговой деятельности [2], участников торговых отношений [3], правового статуса субъектов торговой деятельности [4], правового статуса торгового предприятия [5]; в разрезе административной ответственности — В. В. Хасановой [6] и др.

Представляется, что изложенное выше свидетельствует о необходимости осуществления исследования правовой основы ресторанного хозяйства и обеспечивает актуальность такого анализа.

*Целью статьи является определение правовой основы ресторанного хозяйства, а также выявление документальной формы нормативно-правовых актов позитивного права в данной сфере хозяйствования на основе анализа тех из них, которые содержат специальные требования к осуществлению субъектами хозяйствования деятельности в сфере ресторанного хозяйства.*

Обычно в непосредственном, узком смысле под правовой основой в нашей правовой системе понимается совокупность нормативно-правовых актов, «возглавляют» которую законы. Не случайно С. С. Алексеев указывает, что при всех определенных и ясных различиях между «правом» и «законом», их довольно часто сближают по содержанию и значению, порой отождествляют. И это касается не только обиходно юридического языка, сложившегося в условиях правовых систем континентальной Европы, где законы как доминирующие формы (источники) права являются наиболее характерной и выразительной их чертой ... Именно закон (как никакие иные формы, источники права) раскрывает своеобразие права как объективной реальности — институционального образования [7, с. 76, 77].

При этом единого выраженного понимания правовой основы как самостоятельной дефинитивной единицы в литературе не содержится. В частности, Ю. Н. Оборотов наряду с иными правовыми терминами приводит и дает определение «правовой жизни», под которой ученый понимает совокупность всех форм юридического бытия общества, выражающуюся в правовых актах и иных проявлениях права (позитивных и негативных), проявляющихся в юридической деятельности, отношении субъектов к праву и правовых возможностях удовлетворения их интересов [8, с. 153]. А. В. Малько указывает на связь данного понятия с «такими «родственными» понятиями как «правовая форма», «правовая система», «правовая культура», «юридическая надстройка», «правовая политика», «механизм правового регулирования», «правовая среда», «правовая действительность», «правовая реальность», «правовая сфера», «правовое бытие», «жизнь права» [9, с. 154]. И далее ученый указывает, что «визитная карточка» правовой жизни — правовые акты, так как именно в них выражается прежде всего юридическое бытие, именно в них живет право. При этом нормативные акты указаны на первом месте среди видов правовых актов-документов [9, с. 159, 161].

Относительно же устоявшимися, например, в теории права, как основы иных юридических общностей, в том числе отраслевых, являются категории: «формы (источники) права», «законодательство», «система законодательства» и т.п. Хотя и здесь можно вспомнить высказывание М. Н. Марченко о проблемах правопонимания, в том числе с позиции невыработанности до конца ряда дефиниций в праве (и о самом праве): «В настоящее же время, во-первых, можно лишь констатировать факт нерешенности и в то же время огромной социальной значимости проблемы соотношения права и закона; а, во-вторых, необходимо иметь в виду, что в правотворческой и правоприменительной деятельности государственных органов России и других стран доминирующими являются идеи единства, неделимости права и закона; между правом и законом не проводится никакого различия. В то же время на теоретическом уровне, в рамках теории государства и права предпринимаются значительные усилия для отграничения права от «неправового закона» [10, с. 35].

Таким образом, речь должна идти о документарной части позитивного права как правовой основы, охватывающей нормативно-правовые акты в сфере ресторанного хозяйства.

В силу того, что категория «ресторанное хозяйство» является легальной, следует говорить о правовой основе ресторанного хозяйства с позиции именно хозяйственного законодательства. Данное утверждение подтверждается, в частности, тем, что в законодательство Украины она была введена подзаконным документом хозяйственного законодательства — приказом Министерства экономики Украины «О внесении изменений в некоторые приказы» от 09.10.2006 г. № 309 [11], в соответствии с п.п. 1.3 и 1.4 которого установлено, что в названии и п. 1 приказа Министерства экономики и по вопросам европейской интеграции Украины от 24.07.2002 г. № 219 «Об утверждении Правил работы учреждений (предприятий) общественного питания», зарегистрированного в Министерстве юстиции Украины 20.08.2002 г. за № 680/6968, слова «общественное питание» во всех падежах заменить словами «ресторанное хозяйство»; и в Правилах работы учреждений (предприятий) общественного питания, утвержденных приказом Министерства экономики и по вопросам европейской интеграции Украины от 24.07.2002 г. № 219, зарегистрированных в Министерстве юстиции Украины 20.08.2002 г. за № 680/6968: в названии и тексте слова «общественное питание» во всех падежах заменить словами «ресторанное хозяйство». Кроме этого,

установленная легальная дефиниция ресторанного хозяйства как вида экономической деятельности субъектов хозяйствования по предоставлению услуг относительно удовлетворения потребностей потребителей в питании с организацией досуга или без него также указывает на ее хозяйственно-правовую природу (абз. 2 п. 1.3 Правил работы учреждений (предприятий) ресторанного хозяйства, утвержденных приказом Министерства экономики и по вопросам европейской интеграции Украины от 24.07.2002 г. № 219 [12]). Поэтому под правовой основой ресторанного хозяйства для целей данной статьи мы будем понимать нормативно-правовые акты, прежде всего, хозяйственного законодательства, регулирующие отношения в данной отрасли хозяйствования, как это определено разделом шестым Хозяйственного кодекса Украины [13] (далее — ХК Украины) — «Особенности правового регулирования в отдельных отраслях хозяйствования».

Априори понимая, что Основным Законом страны является Конституция Украины [14], и что все остальное законодательство не должно ей противоречить (Преамбула, ст. 8 Конституции Украины), перейдем к анализу иных нормативно-правовых актов хозяйственного законодательства, регламентирующих ресторанное хозяйство. Считаем, что акцент должен быть сделан на содержании в них норм, непосредственно направленных на регулирование данных отношений с учетом общей организации деятельности, а также ее осуществления; на принятую систему расположения нормативно-правовых актов, их взаимосвязи в пределах установленной юридической силы.

Поэтому, прежде всего, к нормативно-правовым актам, которые устанавливают общие правила занятия ресторанным хозяйством, следует отнести ХК Украины. С. С. Алексеев следующим образом подчеркивал значимость кодексов: «И вот тут проявляются важнейшие достоинства законов, особенно — кодифицированных, выступающих в качестве правовых средств юридико-интеллектуального характера, способных целенаправленно оснащать юридическую систему современными правовыми ценностями» [7, с. 77].

Непосредственный анализ ХК Украины не дает позитивного результата относительно содержания в нем категории «ресторанное хозяйство». Однако продемонстрированные выше изменения по поводу категориального аппарата ресторанного хозяйства позволяют, тем не менее, утверждать о необходимости использования в качестве правовой основы данного вида экономической деятельности субъектов хозяйствования именно указанный выше кодифицированный нормативно-правовой акт: в первоначальном варианте текста приказа Министерства экономики и по вопросам европейской интеграции Украины «Об утверждении Правил работы учреждений (предприятий) общественного питания» от 24.07.2002 г. № 219 в наименовании и по тексту в различных сочетаниях использовалась категория «общественное питание» как сфера производственно-торговой деятельности, в которой производят и продают продукцию собственного производства и закупленные товары, как правило, предназначенные для потребления на месте, с организацией досуга или без него. Следовательно, на момент принятия и вступления в силу ХК Украины (16 января 2003 года / 1 января 2004 года) именно данная категория присутствовала в действующем законодательстве Украины вплоть до ее замены на «ресторанное хозяйство» (11 ноября 2006 года (<http://zakon4.rada.gov.ua/laws/show/z1174-06/card4#History>)). Поэтому наиболее тесную правовую связь с ресторанным хозяйством имеет ст. 263 ХК Украины «Хозяйственно-торговая деятельность», ч. 3 которой устанавливает формы

осуществления субъектами хозяйствования хозяйственно-торговой деятельности, среди которых названы розничная торговля и общественное питание. Однако, как известно, такое положение вещей не является допустимым, поэтому требует урегулирования вопрос о приведении в соответствие между собой данных положений указанных выше нормативно-правовых актов.

Следует также помнить, что положения ст. 263 ХК Украины относительно форм и определения хозяйственно-торговой деятельности корреспондируют положениям ст. 3 этого же кодифицированного законодательного акта, в которой содержится родовое легальное понятие хозяйственной деятельности, в том числе и через реализацию продукции и предоставление услуг. Следовательно, в данном контексте ст. 3 также должна учитываться для сущностной характеристики ресторанного хозяйства и установления ее документарной нормативной правовой основы.

Нельзя ограничиваться упоминанием только данных двух статей ХК Украины в качестве правовой основы ресторанного хозяйства. В рамках общей организации деятельности в сфере ресторанного хозяйства, а также ее осуществления непосредственное отношение имеют и иные положения ХК Украины. Поэтому для установления правовой основы ресторанного хозяйствования в рамках хозяйственного законодательства необходимо обратиться к ст. 7 ХК Украины, которая определяет нормативно-правовое регулирование хозяйственной деятельности, следовательно, и хозяйственно-торговой в форме ресторанного хозяйства: отношения регулируются Конституцией Украины, ХК Украины, законами Украины, нормативно-правовыми актами Президента Украины и Кабинета Министров Украины, нормативно-правовыми актами других органов государственной власти и органов местного самоуправления, а также другими нормативными актами.

Как видим, среди указанного перечня нормативно-правового регулирования хозяйственной деятельности названы также законы и подзаконные акты. Прежде чем указать на данный вид правовой основы ресторанного хозяйства, представляется интересным указание в ст. 7 ХК Украины на последний элемент продемонстрированной совокупности — другие нормативные акты. Ю. М. Бисага и А. В. Гарагонич в этой связи указывают, что нормативно-правовое регулирование хозяйственной деятельности может осуществляться с помощью правил профессиональной этики (ст. 38 Кодекса), а также обычаев делового оборота (ст. 2 ЗУ «О режиме иностранного инвестирования») [15, с. 34]. Применительно к ресторанному хозяйству речь в данном контексте могла бы идти о профессиональном кодексе этики, к примеру, рестораторов, по аналогии с уже принятыми документами, в частности, Этического кодекса Союза Профессионалов СПА, отелей и Wellness-курортов Украины [16], правовым обеспечением создания такого вида регуляторов, кроме ст. 7 ХК Украины, например, в конкуренции, служат также ст. 38 ХК Украины и ст. 33 Закона Украины «О защите от недобросовестной конкуренции» от 07.06.1996 г. № 236/96-ВР [17].

Установление иных актов нормативно-правового регулирования хозяйственной деятельности возможно сделать путем последовательного анализа действующих документов подзаконного характера, содержащих специальные правовые требования в сфере ресторанного хозяйства. Так, приказ Министерства экономики и по вопросам европейской интеграции Украины от 24.07.2002 г. № 219 [12] не содержит положений, устанавливающих правовую основу ресторанного хозяйства, в преамбуле документа правовым обоснованием его принятия служит указание на постановление Кабинета Министров Украины «Об утверждении Порядка занятия торговой деятельностью и

правил торгового обслуживания населения» от 15.06.2006 г. № 833 [18]. В соответствии с п. 4 данного постановления Кабинета Министров, торговая деятельность регулируется Хозяйственным и Гражданским кодексами Украины, Законом Украины «О защите прав потребителей», другими актами законодательства, а также этим Порядком. Пункт 4-1 определяет что особенности продажи отдельных групп продовольственных и непродовольственных товаров, осуществление разных видов торговли, работы учреждений ресторанного хозяйства регулируются правилами, которые утверждаются Минэкономки по согласованию с Минфином, кроме случаев, установленных законом.

Следовательно, среди Законов, содержащих специальные нормы регулирования деятельности субъектов хозяйствования в сфере ресторанного хозяйства, назван Закон Украины «О защите прав потребителей» от 12.05.1991 г. [19], который непосредственно к актам хозяйственного законодательства отнести сложно. Однако ХК Украины содержит специальные положения, оговаривающие возможность включения данного правового документа в число нормативно-правовых актов хозяйственного законодательства. Так, исходя из положений ч. 3 ст. 175 ХК Украины, обязательства имущественного характера, возникающие между субъектами хозяйствования и нехозяйственными субъектами — гражданами (необходимо понимать шире — физическими лицами не субъектами предпринимательской деятельности — Т.С.), не являются хозяйственными и регулируются другими актами законодательства, однако ч. 3 ст. 10 ХК Украины среди основных направлений экономической политики государства в социально-экономической сфере называет социальную политику защиты прав потребителей, а ст. 39 ХК Украины включена в кодекс с названием «Защита прав потребителей» и соответствующим содержанием. Кроме этого, если проследить правовое обоснование вносимых изменений в приказ от 24.07.2002 г. № 219 [12], то можно сделать вывод, что им выступает указание на ст. 20 Закона Украины «О защите прав потребителей», которая определяет, что правила торгового, бытового и другого видов обслуживания (выполнения работ, предоставления услуг) утверждаются Кабинетом Министров Украины, указанные правила не могут противоречить законодательным актам; и п. 4-1 постановления Кабинета Министров Украины от 15.06.2006 г. № 833 [18] (см., например, преамбулу Приказа Министерства экономики Украины «О внесении изменений в некоторые приказы» от 25.01.2008 г. № 21[20]).

*Таким образом, можно сделать вывод, что правовой основой ресторанного хозяйства в понимании документарных нормативных актов позитивного права служит, в первую очередь, хозяйственное законодательство, которое в данной сфере правового регулирования представлено соответствующими положениями Хозяйственного кодекса Украины, а также специальным актом подзаконного характера – приказом Министерства экономики и по вопросам европейской интеграции Украины «Об утверждении Правил работы учреждений (предприятий) общественного питания» от 24.07.2002 г. № 219. Эффективное применение последнего возможно только в совокупности с правовым документом по юридической силе более высокого уровня — постановлением Кабинета Министров Украины «Об утверждении Порядка занятия торговой деятельностью и правил торгового обслуживания населения» от 15.06.2006 г. № 833 по причине родового-видового соотношения легальных категорий «торговая деятельность» и «ресторанное хозяйство» («торгово-производственная деятельность») и соответствующего распределения между ними специальных правовых норм. Правовая же основа ресторанного хозяйства, безусловно, не ограничивается исключительно нормативно-правовыми актами документарной формы*

позитивного права, а представлена и инными источниками права, что может стать предметом дальнейшего научного анализа.

1. *Попов А. А.* Торговое право: учебное пособие / Анатолий Андреевич Попов. — [4-е изд., перераб и доп.]. — Харьков: БЕРУН и К, 2005. — 288 с.
2. *Буткевич О.* Історія розвитку правового регулювання торговельної діяльності / О. Буткевич // Підприємництво, господарство і право. — 2010. — № 1(169). — С. 3–6.
3. *Буткевич О. В.* Учасники торговельних відносин / О. В. Буткевич // Вісник господарського судочинства. — 2011. — № 2. — С. 78–82.
4. *Буткевич О. В.* Правовий статус суб'єктів торговельної діяльності / О. В. Буткевич // Вісник господарського судочинства. — 2012. — № 1. — С. 107–113.
5. *Буткевич О. В.* Правовий статус торговельного підприємства / Буткевич О. В. // Вісник господарського судочинства. — 2013. — № 4. — С. 125–130.
6. *Хасанова В. В.* Державне регулювання внутрішньої торгівлі в Україні (організаційно-правовий аспект): автореф. дис. ... канд. юрид. наук: спец. 12.00.07 «Адміністративне право і процес; фінансове право; інформаційне право» / Вікторія Вікторівна Хасанова. — Київ. — 20 с.
7. *Алексеев С. С.* Право на пороге нового тысячелетия: Некоторые тенденции мирового правового развития — надежда и драма современной эпохи / Сергей Сергеевич Алексеев. — М.: «Статут», 2000. — 256 с.
8. *Оборотов Ю. Н.* Традиции и новации в правовом развитии / Юрий Николаевич Оборотов. — Одесса: «Юридична література», 2001. — 160 с.
9. *Общая теория государства и права.* Академический курс в трех томах / [Вопленко Н. Н., Гревцов Ю. И., Исаков В. Б. и др.]; отв. ред. М. Н. Марченко. — [3-е изд., перераб. и доп.]. — М.: Норма, 2007. — Том 2: Право. — 2007. — 816 с.
10. *Марченко М. Н.* Проблемы общей теории государства и права: учеб.: в 2 т. / М. Н. Марченко. — [2-е изд., перераб. и доп.]. — М.: ТК Велби, Изд-во Проспект, 2008. — Т. 2. Право. — 656 с.
11. *Про внесення змін до деяких наказів:* наказ Міністерства економіки України від 9 жовтня 2006 р. № 309 // Офіційний вісник України. — 2006. — № 44. — Ст. 2973.
12. *Про затвердження Правил роботи закладів (підприємств) ресторанного господарства:* наказ Міністерства економіки та з питань європейської інтеграції України від 24 серпня 2002 р. № 219 // Офіційний вісник України. — 2002. — № 34. — Ст. 1633.
13. *Господарський кодекс України від 16 січня 2003 р. № 436-IV* // Відомості Верховної Ради України. — 2003. — № 18. — Ст. 144.
14. *Конституція України:* Закон України від 28 червня 1996 р. № 254к/96-ВР // Відомості Верховної Ради України. — 1996. — № 30. — Ст. 141.
15. *Хозяйственный кодекс Украины:* Научно-практический комментарий / [Атаманова Ю. Е., Ашурков О. А., Аушева Е. В. и др.]; под ред. А. Г. Бобковой. — Харьков: Издатель ФЛ-П Вапнярчук Н.Н., 2008. — 1296 с.
16. *Этический кодекс Союза Профессионалов СПА, отелей и Wellness-курортов Украины* [Электронный ресурс]. — Режим доступа: <http://www.soyuz-spa.com.ua/ru/eticheskij-kodeks.html>.
17. *Про захист від недобросовісної конкуренції:* Закон України від 7 червня 1996 р. № 236/96-ВР // Відомості Верховної Ради України. — 1996. — № 36. — Ст. 164.

18. *Про затвердження Порядку провадження торговельної діяльності та правил торговельного обслуговування на ринку споживчих товарів*: постанова Кабінету Міністрів України від 15 червня 2006 р. № 833 // Офіційний вісник України. — 2006. — № 25. — Ст. 1818.

19. *Про захист прав споживачів*: Закон України від 12 травня 1991 р. № 1023-ХІІ (в редакції Закону № 3161-ІV від 1 грудня 2005 р. // ВВР. — 2006. — № 7. — Ст. 84). — Відомості Верховної Ради УРСР. — 1991. — № 30. — Ст. 379.

20. *Про внесення змін до деяких наказів*: наказ Міністерства економіки України від 25 січня 2008 р. № 21 // Офіційний вісник України. — 2008. — № 11. — Ст. 278.