

комментарий специалиста



А. Н. Борисов

ОБ ОБЩЕСТВАХ С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ

Комментарий к Федеральному закону
(постатейный)

- Порядок учреждения общества
- Уставный капитал. Имущество
- Реорганизация и ликвидация
- Разъяснения высших судебных органов
- Практика

Александр Николаевич Борисов
Комментарий к Федеральному закону
«Об обществах с ограниченной
ответственностью» (постатейный)

Текст предоставлен правообладателем
http://www.litres.ru/pages/biblio_book/?art=3140705

*Об обществах с ограниченной ответственностью: комментарий к Федеральному закону от 8 февраля 1998 г. № 14-ФЗ (постатейный) / А. Н. Борисов.: Юстицинформ; Москва; 2010
ISBN 978-5-7205-0991-0*

Аннотация

В книге дан постатейный комментарий к Федеральному закону от 8 февраля 1998 г. № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» с учетом внесенных в него изменений, в том числе Федеральными законами от 30 декабря 2008 г. № 312-ФЗ, от 19 июля 2009 г. № 205-ФЗ и от 2 августа 2009 г. № 217-ФЗ.

Подробно проанализированы правовое положение обществ с ограниченной ответственностью, порядок их создания, реорганизации и ликвидации, органы управления обществ, права и обязанности участников, совершение сделок с долями в уставном капитале и имуществом обществ. Рассмотрены особенности статуса обществ в кредитной и страховой сферах деятельности. Приведены правовые позиции Конституционного Суда РФ и разъяснения, данные Высшим Арбитражным Судом РФ и Верховным Судом РФ.

Книга предназначена прежде всего для правоприменителей – учредителей и участников обществ, руководителей, юристов, экономистов и специалистов по налогообложению обществ. Книга также будет полезна всем, кто интересуется вопросами правового регулирования статуса обществ с ограниченной ответственностью в России.

Содержание

Введение	4
Глава I Общие положения	8
Статья 1. Отношения, регулируемые настоящим Федеральным законом	8
Статья 2. Основные положения об обществах с ограниченной ответственностью	12
Статья 3. Ответственность общества	22
Статья 4. Фирменное наименование общества и его место нахождения	26
Статья 5. Филиалы и представительства общества	31
Статья 6. Дочерние и зависимые общества	38
Статья 7. Участники общества	44
Статья 8. Права участников общества	50
Статья 9. Обязанности участников общества	58
Статья 10. Исключение участника общества из общества	63
Глава II Учреждение общества	65
Статья 11. Порядок учреждения общества	65
Статья 12. Устав общества	74
Статья 13. Государственная регистрация общества	83
Глава III Уставный капитал общества. Имущество общества	87
Статья 14. Уставный капитал общества. Доли в уставном капитале общества	87
Статья 15. Оплата долей в уставном капитале общества	92
Конец ознакомительного фрагмента.	97

Александр Николаевич Борисов

Комментарий к Федеральному закону «Об обществах с ограниченной ответственностью» (постатейный)

Введение

Федеральный закон от 8 февраля 1998 г. № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» (далее – комментируемый Закон) принят во исполнение прямого предписания, содержащегося в п. 3 ст. 87 «Основные положения об обществе с ограниченной ответственностью» части первой ГК РФ: правовое положение общества с ограниченной ответственностью и права и обязанности его участников определяются данным Кодексом и законом об обществах с ограниченной ответственностью. Приведенной нормой одновременно предопределены предмет регулирования и сфера применения комментируемого Закона (см. комментарий к ст. 1 Закона).

До принятия комментируемого Закона правовое положение обществ с ограниченной ответственностью, права и обязанности участников обществ, порядок создания, деятельности, реорганизации и ликвидации обществ на законодательном уровне определялись только частью первой ГК РФ. Однако многие аспекты деятельности обществ с ограниченной ответственностью данным Кодексом не регламентируются детально. Таким образом, принятие специального закона устранило «правовой вакуум» в соответствующей сфере правового регулирования. Аналогичный шаг сделан ранее федеральным законодателем в отношении правового регулирования статуса акционерных обществ: в рамках исполнения прямого предписания п. 3 ст. 96 части первой ГК РФ принят Федеральный закон от 26 декабря 1995 г. № 208-ФЗ «Об акционерных обществах» (далее – Закон об АО). Соответственно, в ряде норм комментируемого Закона прослеживаются аналогии с нормами Закона об АО, о чем подробнее сказано в комментариях к статьям Закона.

Проект закона, принятого в качестве комментируемого Закона, внесен в Государственную Думу депутатами Государственной Думы П.Г. Буничем, В.Е. Ларицким, Л.М. Канаевым, В.И. Сергиенко. В разработке проекта приняли участие: Г.Е. Авилов, В.В. Витрянский, Г.Д. Голубов, О.М. Козырь, Е.А. Кульков, Т.М. Медведева, Е.А. Суханов, А.В. Тимофеев, С.А. Хохлов, С.А. Шишкин.

В качестве общей характеристики законопроекта в пояснительной записке к нему отмечалось следующее:

представленный проект разработан на основе положений ГК РФ, а также законодательного опыта и судебной практики России и зарубежных стран. Основная цель проекта – дополнить действующее законодательство правилами, более детально регламентирующими права и обязанности участников обществ с ограниченной ответственностью, порядок формирования уставного капитала, управление обществом, ответственность исполнительных органов. Проект уделяет большое внимание вопросам внесения вкладов в уставный капитал общества, увеличения уставного капитала, исключения и выхода участников из общества, переходу долей участников общества;

проект развивает положения ГК РФ, направленные на защиту интересов кредиторов общества с ограниченной ответственностью, и устанавливает требования к минимальному размеру уставного капитала, минимальному размеру вклада одного участника, требования

о необходимости проведения независимой оценки вкладов, вносимых в неденежной форме и другое;

нормы проекта обеспечивают достаточную защиту прав участников, обладающих небольшим количеством голосов, от злоупотреблений со стороны участников с большим количеством голосов. Во-первых, к таким нормам относятся правила принятия решений на общем собрании участников – большинством или квалифицированным большинством от всех участников, а не от присутствующих. Во-вторых, правила, обязывающие при принятии ряда решений (например, предоставлении дополнительных прав, возложении дополнительных обязанностей и т. п.) принимать решения единогласно или с согласия того лица, права которого непосредственно затрагиваются таким решением. Кроме того, проект Закона предоставляет участникам общества при чрезвычайных обстоятельствах требовать в судебном порядке исключения из общества участников, грубо нарушающих свои обязанности или делающих невозможным деятельность общества. Такое положение проекта важно для разрешения патовых ситуаций, часто складывающихся при создании обществ с ограниченной ответственностью, когда часть участников не вносит заявленные ими вклады, ставя тем самым в заблуждение кредиторов общества относительно истинного размера уставного капитала, а само общество и остальных его участников в сложное экономическое положение;

проект Закона детально регламентирует такие важные для общества и его участников вопросы, как выход участника из общества, порядок, способы и сроки выплаты стоимости имущества выбывающему участнику, переход доли в уставном капитале от одного участника к другому или третьему лицу, порядок приобретения обществом доли участника и порядок продажи доли, принадлежащей обществу, порядок залога участником доли в уставном капитале, обращение взыскания кредиторов участника на его долю в уставном капитале;

в проекте Закона подробно определены положения, связанные с управлением обществом. По сравнению с ГК РФ расширен круг вопросов, решение которых относится к исключительной компетенции общего собрания участников общества. Определены сроки и порядок созыва и проведения общего собрания участников и порядок принятия собранием решений, предусмотрена возможность заочного проведения общего собрания. Проектом определены полномочия исполнительного органа общества, предусмотрены случаи, когда лица, выполняющие функции исполнительного органа, несут ответственность перед обществом за причиненные их виновными действиями убытки;

несмотря на строгость ряда своих норм, проект Закона, тем не менее, во многом либерален. Такой подход отражает сущность общества с ограниченной ответственностью как организационно-правовой формы коммерческой организации, делает ее более привлекательной при выборе формы ведения бизнеса, делового сотрудничества. Авторы проекта, учитывая современный уровень подготовки учредительных документов обществ с ограниченной ответственностью, ориентировались на создание правил, которые участники общества могут изменять своими учредительными документами. Эти правила касаются внутренней жизни общества с ограниченной ответственностью и могут определяться по соглашению самих участников общества;

ориентируясь на практику использования данной формы в различных сферах хозяйственной деятельности, проект Закона указывает на возможность установления другими (специальными) законами правил, определяющих особенности правового положения обществ с ограниченной ответственностью, действующих в сферах банковской, страховой, инвестиционной деятельности и сельскохозяйственного производства.

За время действия комментируемого Закона в него неоднократно вносились изменения и дополнения. Эти изменения рассмотрены в комментариях к соответствующим статьям Закона. Здесь же представляется целесообразным лишь упомянуть об актах, вносивших

изменения. В частности, это Федеральные законы от 11 июля 1998 г. № 96-ФЗ «О внесении изменения в статью 59 Федерального закона «Об обществах с ограниченной ответственностью»¹, от 31 декабря 1998 г. № 193-ФЗ «О внесении изменений и дополнения в статью 59 Федерального закона «Об обществах с ограниченной ответственностью»², от 21 марта 2002 г. № 31 – ФЗ «О приведении законодательных актов в соответствие с Федеральным законом «О государственной регистрации юридических лиц»³, от 29 декабря 2004 г. № 192-ФЗ «О внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации в связи с принятием Федерального закона «Об ипотечных ценных бумагах»⁴, от 27 июля 2006 г. № 138-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О рынке ценных бумаг» и некоторые другие законодательные акты Российской Федерации»⁵, от 18 декабря 2006 г. № 231-ФЗ «О введении в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации»⁶, от 29 апреля 2008 г. № 58-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации и признании утратившими силу отдельных положений законодательных актов Российской Федерации в связи с принятием Федерального закона «О порядке осуществления иностранных инвестиций в хозяйственные общества, имеющие стратегическое значение для обеспечения обороны страны и безопасности государства»⁷, от 27 октября 2008 г. № 175-ФЗ «О дополнительных мерах для укрепления стабильности банковской системы в период до 31 декабря 2011 года»⁸, от 22 декабря 2008 г. № 272-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в связи с совершенствованием государственного контроля в сфере частной охранной и детективной деятельности»⁹, от 30 декабря 2008 г. № 312-ФЗ «О внесении изменений в часть первую Гражданского кодекса Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации»¹⁰, от 19 июля 2009 г. № 205-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации»¹¹ и от 2 августа 2009 г. № 217-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации по вопросам создания бюджетными научными и образовательными учреждениями хозяйственных обществ в целях практического применения (внедрения) результатов интеллектуальной деятельности»¹².

Особое внимание в комментарии уделено изменениям, внесенным федеральными законами от 30 декабря 2008 г. № 312-ФЗ и от 19 июля 2009 г. № 205-ФЗ (далее – Закон 2008 г. № 312-ФЗ и Закон 2009 г. № 205-ФЗ соответственно).

Законом 2008 г. № 312-ФЗ, проект которого внесен в Государственную Думу Правительством РФ, в рамках совершенствования действующего гражданского законодательства, регулирующего правовое положение обществ, а также их участников внесен ряд существенных изменений не только в комментируемый Закон, но и в часть первую ГК РФ. При принятии Закона 2008 г. № 312-ФЗ учтен ряд моментов, изложенных в Концепции развития корпоративного законодательства на период до 2008 года, одобренной Советом по конкурентоспособности и предпринимательству при Правительстве РФ 10 февраля 2006 г. (далее –

¹ СЗ РФ. 1998. № 28. Ст. 3261.

² СЗ РФ. 1999. № 1. Ст. 2.

³ СЗ РФ. 2002. № 12. Ст. 1093.

⁴ СЗ РФ. 2005. № 1.4. I. Ст. 18.

⁵ СЗРФ. 2006. № 31.4.1. Ст. 3437.

⁶ СЗ РФ. 2006. № 52. Ч. I. Ст. 5497.

⁷ СЗ РФ. 2008. № 18. Ст. 1941.

⁸ СЗРФ. 2008. № 44. Ст. 4981.

⁹ СЗ РФ. 2008. № 52. Ч. I. Ст. 6227.

¹⁰ СЗ РФ. 2009. № 1. Ст. 20.

¹¹ СЗРФ. 2009. № 29. Ст. 3642.

¹² СЗРФ. 2009. № 31. Ст. 3923.

Концепция развития корпоративного законодательства). Названная Концепция разработана в рамках исполнения плана действий Правительства Российской Федерации по реализации в 2006 году положений Программы социально-экономического развития Российской Федерации на среднесрочную перспективу (2006–2008 годы), утв. распоряжением Правительства РФ от 19 января 2006 г. № 38-р «О Программе социально-экономического развития Российской Федерации на среднесрочную перспективу (2006–2008 годы)»¹³.

Законом 2009 г. № 205-ФЗ изменения внесены как в комментируемый Закон, так и в ряд других законодательных актов. Данный Закон, как отмечалось авторами его проекта, направлен на совершенствование действующего процессуального законодательства, а также законодательства, регулирующего правовое положение хозяйственных товариществ и обществ, кооперативов, в части, посвященной процедурным вопросам урегулирования так называемых корпоративных споров. Основными идеями, реализуемыми в данном Законе, является обеспечение непротиворечивости судебных актов, принимаемых при рассмотрении хозяйственных споров; предоставление лицам, участвующим в корпоративном споре, права и законные интересы которых могут быть нарушены, широких возможностей вступления в дело, рассматриваемое арбитражным судом; повышение уровня реальной доступности правосудия по корпоративным спорам.

При рассмотрении норм комментируемого Закона наряду с прочим приведены разъяснения, данные Пленумом ВС РФ и Пленумом ВАС РФ. Основными используемыми при этом документами являются Постановление Пленума ВС РФ и Пленума ВАС РФ от 1 июля 1996 г. № 6/8 «О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации», Постановление Пленума ВС РФ и Пленума ВАС РФ от 9 декабря 1999 г. № 90/14 «О некоторых вопросах применения Федерального закона «Об обществах с ограниченной ответственностью» и Постановление Пленума ВАС РФ от 18 ноября 2003 г. № 19 «О некоторых вопросах применения Федерального закона «Об акционерных обществах».

**ОБ ОБЩЕСТВАХ С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ:
КОММЕНТАРИЙ
К ФЕДЕРАЛЬНОМУ ЗАКОНУ
от 8 февраля 1998 г. 14-ФЗ**

Принят Государственной Думой 14 января 1998 г.
Одобен Советом Федерации 28 января 1998 г.

(в ред. Федеральных законов от 11 июля 1998 г. № 96-ФЗ, от 31 декабря 1998 г. № 199-ФЗ, от 21 марта 2002 г. № 31 – ФЗ, от 29 декабря 2004 г. № 192-ФЗ, от 27 июля 2006 г. № 138-ФЗ, от 18 декабря 2006 г. № 231 – ФЗ, от 29 апреля 2008 г. № 58-ФЗ, от 30 декабря 2008 г. № 312-ФЗ, от 19 июля 2009 г. № 205-ФЗ и от 2 августа 2009 г. № 217-ФЗ, с изм., внесенными Федеральными законами от 27 октября 2008 г. № 175-ФЗ, от 22 декабря 2008 г. № 272-ФЗ)

¹³ СЗ РФ. 2006. № 5. Ст. 589.

Глава I Общие положения

Статья 1. Отношения, регулируемые настоящим Федеральным законом

1. Настоящий Федеральный закон определяет в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации правовое положение общества с ограниченной ответственностью, права и обязанности его участников, порядок создания, реорганизации и ликвидации общества.

2. Особенности правового положения, порядка создания, реорганизации и ликвидации обществ с ограниченной ответственностью в сферах банковской, страховой, частной охранной и инвестиционной деятельности, а также в области производства сельскохозяйственной продукции определяются федеральными законами.

3. Отношения, связанные с совершением иностранными инвесторами или группой лиц, в которую входит иностранный инвестор, сделок с долями, составляющими уставный капитал общества с ограниченной ответственностью, имеющего стратегическое значение для обеспечения обороны страны и безопасности государства, и установлением контроля иностранных инвесторов или группы лиц, в которую входит иностранный инвестор, над такими обществами, регулируются в соответствии с положениями Федерального закона «О порядке осуществления иностранных инвестиций в хозяйственные общества, имеющие стратегическое значение для обеспечения обороны страны и безопасности государства».

1. Комментируемая статья в п. 1 определяет общественные отношения, регулируемые комментируемым Законом, или, иными словами, определяет предмет регулирования данного Закона, а в п. 2 и 3 определяет сферу действия комментируемого Закона.

Как говорилось во введении, комментируемый Закон принят во исполнение прямого предписания, содержащегося в п. 3 ст. 87 части первой ГК РФ: правовое положение общества с ограниченной ответственностью и права и обязанности его участников определяются данным Кодексом и законом об обществах с ограниченной ответственностью. На основании и в развитие приведенной нормы ГК РФ в п. 1 комментируемой статьи установлено, что комментируемый Закон определяет не только правовое положение общества с ограниченной ответственностью, права и обязанности его участников, но и порядок создания, реорганизации и ликвидации общества.

В пункте 1 Постановления Пленума ВС РФ и Пленума ВАС РФ от 9 декабря 1999 г. № 90/14 судам при рассмотрении споров, связанных с применением комментируемого Закона, предписано исходить из того, что его действие распространяется на все общества с ограниченной ответственностью, включая те, которые приобрели такую организационно-правовую форму в соответствии со ст. 6 Федерального закона от 30 ноября 1994 г. № 52-ФЗ «О введении в действие части первой Гражданского кодекса Российской Федерации»¹⁴, предусматривающей применение норм законодательства об обществах с ограничен-

¹⁴ СЗ РФ. 1994. № 32. Ст. 3302.

ной ответственностью к ранее созданным товариществам с ограниченной ответственностью и обязывающей последних привести свои учредительные документы в соответствие с нормами гл. 4 части первой ГК РФ об обществах с ограниченной ответственностью в порядке и сроки, определенные комментируемым Законом (об указанных порядке и сроках см. комментарий к ст. 59 Закона).

В части регулирования отношений, возникающих при создании, реорганизации и ликвидации общества, предмет регулирования комментируемого Закона находится во взаимосвязи с предметом регулирования Федерального закона от 8 августа 2001 г. № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» (наименование в ред. Федерального закона от 23 июня 2003 г. № 76-ФЗ; далее – Закон о государственной регистрации юридических лиц). Названный Закон согласно ч. 1 его ст. 1 регулирует в том числе отношения, возникающие в связи с государственной регистрацией юридических лиц при их создании, реорганизации и ликвидации, при внесении изменений в их учредительные документы, а также в связи с ведением единого государственного реестра юридических лиц (ЕГРЮЛ).

2. Положение п. 2 комментируемой статьи предусматривает изъятие из сферы действия комментируемого Закона: особенности правового положения, порядка создания, реорганизации и ликвидации обществ с ограниченной ответственностью в сферах банковской, страховой, частной охранной и инвестиционной деятельности, а также в области производства сельскохозяйственной продукции определяются иными федеральными законами, нежели комментируемый Закон (указание на общества в сфере частной охранной деятельности включено с 1 января 2010 г. Федеральным законом от 22 декабря 2008 г. № 272-ФЗ). Как отмечалось авторами проекта комментируемого Закона, возможность установления другими (специальными) законами правил, определяющих особенности правового положения таких обществ, предусмотрена с учетом практики использования данной формы в различных сферах хозяйственной деятельности.

С указанным изъятием лишь частично согласуется следующее положение, включенное Федеральным законом от 8 июля 1999 г. № 138-ФЗ¹⁵ в ч. 2 п. 3 ст. 87 части первой ГК РФ: особенности правового положения кредитных организаций, созданных в форме обществ с ограниченной ответственностью, права и обязанности их участников определяются также законами, регулирующими деятельность кредитных организаций. При этом необходимо учитывать разъяснения, данные в п. 2 Постановления Пленума ВС РФ и Пленума ВАС РФ от 9 декабря 1999 г. № 90/14. В указанном постановлении судам предписано иметь в виду, что круг вопросов, указанных в приведенных нормах комментируемого Закона и Кодекса, по которым особенности правового регулирования названных в них обществ могут устанавливаться в иных федеральных законах, является исчерпывающим; по другим вопросам, в том числе связанным с гарантиями и способами защиты прав участников обществ (кроме кредитных организаций, созданных в форме обществ с ограниченной ответственностью), применяются общие положения комментируемого Закона.

Основными законодательными актами, о которых идет речь в п. 2 комментируемой статьи, являются: для обществ в сфере банковской деятельности – Федеральный закон от 2 декабря 1990 г. № 395-1 «О банках и банковской деятельности» (полностью изложен в новой редакции Федеральным законом от 3 февраля 1996 г. № 17-ФЗ; далее – Закон

о банках) и Федеральный закон от 10 июля 2002 г. № 86-ФЗ «О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)»¹⁶; для обществ в сфере страховой деятельности – Закон РФ от 27 ноября 1992 г. № 4015-1 «Об организации страхового дела в Российской

¹⁵ СЗРФ. 1999. № 28. Ст. 3471.

¹⁶ СЗ РФ. 2002. № 28. Ст. 2790.

Федерации» (далее – Закон о страховом деле); для обществ в сфере частной охранной деятельности – Закон РФ от 11 марта 1992 г. № 2487-1 «О частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации»¹⁷; для обществ в сфере инвестиционной деятельности – Закон РСФСР от 26 июня 1991 г. № 1488-1 «Об инвестиционной деятельности в РСФСР»¹⁸ и ст. 1 Федерального закона от 25 февраля 1999 г. № 39-ФЗ «Об инвестиционной деятельности в Российской Федерации, осуществляемой в форме капитальных вложений»¹⁹. При этом следует учитывать норму п. 7 ст. 11 комментируемого Закона, предусматривающую, что особенности учреждения общества с участием иностранных инвесторов определяются федеральным законом (см. комментарий к указанной статье).

Как разъяснено в п. 2 Постановления Пленума ВС РФ и Пленума ВАС РФ от 9 декабря 1999 г. № 90/14, особенности правового положения, порядка создания, реорганизации и ликвидации обществ с ограниченной ответственностью в области сельскохозяйственного производства относятся лишь к тем из них, которые созданы на базе колхозов, совхозов и других предприятий, непосредственно занятых сельскохозяйственным производством, либо вновь образованы для ведения деятельности в этой сфере, и не распространяются на общества, действующие в промышленности и осуществляющие переработку сельскохозяйственной продукции, выполнение работ и оказание услуг для сельскохозяйственных производителей. Порядок реорганизации колхозов, совхозов и других предприятий, непосредственно занятых сельскохозяйственным производством, определялся Указом Президента РФ от 27 декабря 1991 г. № 323 «О неотложных мерах по осуществлению земельной реформы в РСФСР»²⁰, постановлением Правительства РФ от 29 декабря 1991 г. № 86 «О порядке реорганизации колхозов и совхозов» и Положением о реорганизации колхозов, совхозов и приватизации государственных сельскохозяйственных предприятий, утв. постановлением Правительства РФ от 4 сентября 1992 г. № 708 «О порядке приватизации и реорганизации предприятий и организаций агропромышленного комплекса»²¹ (все указанные документы утратили силу).

3. В связи с принятием Федерального закона от 29 апреля 2008 г. № 57-ФЗ «О порядке осуществления иностранных инвестиций в хозяйственные общества, имеющие стратегическое значение для обеспечения обороны страны и безопасности государства»²² Федеральным законом от 29 апреля 2008 г. № 58-ФЗ в комментируемую статью включен п. 3, предусматривающий еще одно изъятие из сферы действия комментируемого Закона.

Данным пунктом установлено, что в положениями Федерального закона «О порядке осуществления иностранных инвестиций в хозяйственные общества, имеющие стратегическое значение для обеспечения обороны страны и безопасности государства» регулируются отношения, связанные с совершением иностранными инвесторами или группой лиц, в которую входит иностранный инвестор, сделок с долями, составляющими уставный капитал общества с ограниченной ответственностью, имеющего стратегическое значение для обеспечения обороны страны и безопасности государства, и установлением контроля иностранных инвесторов или группы лиц, в которую входит иностранный инвестор, над такими обществами.

В целях Федерального закона «О порядке осуществления иностранных инвестиций в хозяйственные общества, имеющие стратегическое значение для обеспечения обороны

¹⁷ Ведомости СНД и ВС РФ. 1992. № 17. Ст. 888.

¹⁸ Ведомости СНД и ВС РСФСР. 1991. № 29. Ст. 1005.

¹⁹ СЗ РФ. 1999. № 9. Ст. 1096.

²⁰ Ведомости СНД и ВС РСФСР. 1992. № 1. Ст. 53.

²¹ Российская газета. 1992. № 211.

²² СЗ РФ. 2008. № 18. Ст. 1940.

страны и безопасности государства» понятие «хозяйственное общество, имеющее стратегическое значение для обеспечения обороны страны и безопасности государства» определено п. 2 ч. 1 его ст. 3 как хозяйственное общество, созданное на территории Российской Федерации и осуществляющее хотя бы один из видов деятельности, имеющих стратегическое значение для обеспечения обороны страны и безопасности государства и указанных в ст. 6 названного Закона.

Понятие «контроль иностранного инвестора или группы лиц над хозяйственным обществом, имеющим стратегическое значение» в п. 3 ч. 1 ст. 3 названного Закона определено следующим образом: возможность иностранного инвестора или группы лиц непосредственно или через третьих лиц определять решения, принимаемые хозяйственным обществом, имеющим стратегическое значение, путем распоряжения голосами, приходящимися на голосующие акции (доли), составляющие уставный капитал такого хозяйственного общества, на общем собрании акционеров (участников) такого хозяйственного общества, путем участия в совете директоров (наблюдательном совете) и иных органах управления такого хозяйственного общества, заключения с таким хозяйственным обществом договора об осуществлении в отношении него функций управляющего (управляющей организации) или подобного соглашения, а также возможность иностранного инвестора или группы лиц прямо или косвенно распоряжаться 10-ью и более процентами общего количества голосов, приходящихся на голосующие акции (доли), составляющие уставный капитал хозяйственного общества, имеющего стратегическое значение и осуществляющего пользование участками недр федерального значения, либо право иностранного инвестора или группы лиц назначать единоличный исполнительный орган и (или) 10 и более процентов состава коллегиального исполнительного органа такого хозяйственного общества или безусловная возможность иностранного инвестора или группы лиц избирать 10 и более процентов состава совета директоров (наблюдательного совета) или иного коллегиального органа управления такого хозяйственного общества.

Статья 2. Основные положения об обществах с ограниченной ответственностью

1. Обществом с ограниченной ответственностью (далее – общество) признается созданное одним или несколькими лицами хозяйственное общество, уставный капитал которого разделен на доли; участники общества не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости принадлежащих им долей в уставном капитале общества.

Участники общества, не полностью оплатившие доли, несут солидарную ответственность по обязательствам общества в пределах стоимости неоплаченной части принадлежащих им долей в уставном капитале общества.

2. Общество имеет в собственности обособленное имущество, учитываемое на его самостоятельном балансе, может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде.

Общество может иметь гражданские права и нести гражданские обязанности, необходимые для осуществления любых видов деятельности, не запрещенных федеральными законами, если это не противоречит предмету и целям деятельности, определенно ограниченным уставом общества.

Отдельными видами деятельности, перечень которых определяется федеральным законом, общество может заниматься только на основании специального разрешения (лицензии). Если условиями предоставления специального разрешения (лицензии) на осуществление определенного вида деятельности предусмотрено требование осуществлять такую деятельность как исключительную, общество в течение срока действия специального разрешения (лицензии) вправе осуществлять только виды деятельности, предусмотренные специальным разрешением (лицензией), и сопутствующие виды деятельности.

3. Общество считается созданным как юридическое лицо с момента его государственной регистрации в порядке, установленном федеральным законом о государственной регистрации юридических лиц.

Общество создается без ограничения срока, если иное не установлено его уставом.

4. Общество вправе в установленном порядке открывать банковские счета на территории Российской Федерации и за ее пределами.

5. Общество должно иметь круглую печать, содержащую его полное фирменное наименование на русском языке и указание на место нахождения общества. Печать общества может содержать также фирменное наименование общества на любом языке народов Российской Федерации и (или) иностранном языке.

Общество вправе иметь штампы и бланки со своим фирменным наименованием, собственную эмблему, а также зарегистрированный в установленном порядке товарный знак и другие средства индивидуализации.

1. В комментируемой статье, как указано в ее названии, определены основные положения об обществах с ограниченной ответственностью. В части первой ГК РФ содержится одноименная ст. 87, однако из нее в комментируемой статье (ч. 1 и 2 п. 1 соответственно) воспроизведены только следующие положения ч. 1 и 2 п. 1: обществом с ограниченной ответственностью признается общество, уставный капитал которого разделен на доли; участники общества с ограниченной ответственностью не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости принадлежащих им долей (ч. 1); участники общества, не полностью оплатившие доли, несут солидарную ответственность по обязательствам общества в пределах стоимости неоплаченной части доли каждого из участников (ч. 2).

Следует отметить, что как п. 1 ст. 87 ГК РФ, так и п. 1 комментируемой статьи в соответствии с Законом 2008 г. № 312-ФЗ полностью изложены в новой редакции. Однако изменения сводятся лишь к уточнению используемой терминологии: в целях упрощения формулировок норм термины «вклад в уставный капитал», «внесение вкладов» и иные производные заменены термином «оплата доли в уставном капитале». Кроме того, из ч. 1 п. 1 ст. 87 ГК РФ исключено упоминание об учреждении общества, а в ч. 1 п. 1 комментируемой статьи это упоминание заменено указанием на создание общества, поскольку общество может быть создано не только путем его учреждения, но и путем реорганизации другого юридического лица (см. комментарий к ст. 11 Закона).

То, что общество с ограниченной ответственностью является одной из организационно-правовых форм хозяйственных обществ, предусмотрено в п. 3 ст. 66 части первой ГК РФ. Другими такими формами согласно указанной норме являются акционерное общество и общество с дополнительной ответственностью.

Указанная ст. 66 Кодекса содержит основные положения о хозяйственных товариществах и обществах, в п. 1 определяя следующее: хозяйственными товариществами и обществами признаются коммерческие организации с разделенным на доли (вклады) учредителей (участников) уставным (складочным) капиталом; имущество, созданное за счет вкладов учредителей (участников), а также произведенное и приобретенное хозяйственным товариществом или обществом в процессе его деятельности, принадлежит ему на праве собственности; в случаях, предусмотренных Кодексом, хозяйственное общество может быть создано одним лицом, которое становится его единственным участником. Как видно, последнее из приведенных положений учтено в ч. 1 п. 1 комментируемой статьи.

Деление организаций на коммерческие и некоммерческие предусмотрено в п. 1 ст. 50 части первой ГК РФ: юридическими лицами могут быть организации, преследующие извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности (коммерческие организации) либо не имеющие извлечение прибыли в качестве такой цели и не распределяющие полученную прибыль между участниками (некоммерческие организации). Согласно п. 2 указанной статьи юридические лица, являющиеся коммерческими организациями, могут создаваться в форме хозяйственных товариществ и обществ, производственных кооперативов, государственных и муниципальных унитарных предприятий.

К обществу с ограниченной ответственностью близки такие организационно-правовые формы коммерческих организаций, как полное товарищество и товарищество на вере (командитным товариществом) (только в этих формах согласно п. 2 ст. 66 ГК РФ могут создаваться хозяйственные товарищества), общество с дополнительной ответственностью, акционерное общество и производственный кооператив, поскольку именно в указанные формы согласно п. 1 ст. 56 комментируемого Закона может осуществляться преобразование общества с ограниченной ответственностью. В отношении указанных организационно-правовых форм юридических лиц необходимо отметить следующее:

полным признается товарищество, участники которого (полные товарищи) в соответствии с заключенным между ними договором занимаются предпринимательской деятельностью от имени товарищества и несут ответственность по его обязательствам принадлежащим им имуществом (п. 1 ст. 69 ГК РФ);

товариществом на вере (коммандитным товариществом) признается товарищество, в котором наряду с участниками, осуществляющими от имени товарищества предпринимательскую деятельность и отвечающими по обязательствам товарищества своим имуществом (полными товарищами), имеется один или несколько участников – вкладчиков (коммандитистов), которые несут риск убытков, связанных с деятельностью товарищества, в пределах сумм внесенных ими вкладов и не принимают участия в осуществлении товариществом предпринимательской деятельности (п. 1 ст. 82 ГК РФ);

обществом с дополнительной ответственностью признается учрежденное одним или несколькими лицами общество, уставный капитал которого разделен на доли определенных учредительными документами размеров; участники такого общества солидарно несут субсидиарную ответственность по его обязательствам своим имуществом в одинаковом для всех кратном размере к стоимости их вкладов, определяемом учредительными документами общества; при банкротстве одного из участников его ответственность по обязательствам общества распределяется между остальными участниками пропорционально их вкладам, если иной порядок распределения ответственности не предусмотрен учредительными документами общества (п. 1 ст. 95 ГК РФ);

акционерным обществом признается общество, уставный капитал которого разделен на определенное число акций; участники акционерного общества (акционеры) не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости принадлежащих им акций; акционеры, не полностью оплатившие акции, несут солидарную ответственность по обязательствам акционерного общества в пределах неоплаченной части стоимости принадлежащих им акций (п. 1 ст. 96 ГК РФ). Правовое положение акционерного общества и права и обязанности акционеров определяются в соответствии с ГК РФ и Законом об АО. Особенности правового положения акционерных обществ, созданных путем приватизации государственных и муниципальных предприятий, определяются также законами (в частности, Федеральным законом от 21 декабря 2001 г. № 178-ФЗ «О приватизации государственного и муниципального имущества»²³) и иными правовыми актами о приватизации этих предприятий. Следует отметить, что существует Федеральный закон от 19 июля 1998 г. № 115-ФЗ «Об особенностях правового положения акционерных обществ работников (народных предприятий)»²⁴, который определяет особенности создания и правового положения акционерных обществ работников (народных предприятий). Однако в Концепции развития корпоративного законодательства отмечалось, что необходимо отказаться от конструкции «акционерного общества работников», или «народного предприятия», представляющего собой гибрид акционерного общества и производственного кооператива, поскольку она противоречит общим принципам российского корпоративного законодательства;

производственным кооперативом (артелью) признается добровольное объединение граждан на основе членства для совместной производственной и иной хозяйственной деятельности (производство, переработка, сбыт промышленной, сельскохозяйственной и иной продукции, выполнение работ, торговля, бытовое обслуживание, оказание других услуг), основанной на их личном трудовом и ином участии и объединении его членами (участниками) имущественных паевых взносов; законом и учредительными документами производ-

²³ СЗ РФ. 2002. № 4. Ст. 251.

²⁴ СЗ РФ. 1998. № 30. Ст. 3611.

ственного кооператива может быть предусмотрено участие в его деятельности юридических лиц; производственный кооператив является коммерческой организацией (п. 1 ст. 107 ГК РФ). Правовое положение производственных кооперативов и права и обязанности их членов определяются в соответствии с ГК РФ законами о производственных кооперативах, в частности, Федеральным законом от 8 декабря 1995 г. № 193-ФЗ «О сельскохозяйственной кооперации»²⁵, Федеральным законом от 8 мая 1996 г. № 41-ФЗ «О производственных кооперативах»²⁶.

Говоря о солидарной ответственности, необходимо отметить следующее. Права кредитора при солидарной обязанности определены ст. 323 части первой ГК РФ: при солидарной обязанности должников кредитор вправе требовать исполнения как от всех должников совместно, так и от любого из них в отдельности, притом как полностью, так и в части долга (п. 1); кредитор, не получивший полного удовлетворения от одного из солидарных должников, имеет право требовать недополученное от остальных солидарных должников. Солидарные должники остаются обязанными до тех пор, пока обязательство не исполнено полностью (п. 2).

Согласно ст. 324 данного Кодекса в случае солидарной обязанности должник не вправе выдвигать против требования кредитора возражения, основанные на таких отношениях других должников с кредитором, в которых данный должник не участвует.

Статьей 325 ГК РФ регламентировано исполнение солидарной обязанности одним из должников: исполнение солидарной обязанности полностью одним из должников освобождает остальных должников от исполнения кредитуру (п. 1); если иное не вытекает из отношений между солидарными должниками: 1) должник, исполнивший солидарную обязанность, имеет право регрессного требования к остальным должникам в равных долях за вычетом доли, падающей на него самого; 2) неуплаченное одним из солидарных должников должнику, исполнившему солидарную обязанность, падает в равной доле на этого должника и на остальных должников (п. 2); правила данной статьи применяются соответственно при прекращении солидарного обязательства зачетом встречного требования одного из должников (п. 3).

В отношении понятия убытков необходимо отметить следующее. В пункте 2 ст. 15 ГК РФ определено, что под убытками понимаются расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение его имущества (реальный ущерб), а также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода). Там же, в п. 2 ст. 15 Кодекса, предусмотрено, что в случае, если лицо, нарушившее право, получило вследствие этого доходы, то лицо, право которого нарушено, вправе требовать возмещения наряду с другими убытками упущенной выгоды в размере не меньшем, чем такие доходы.

Как разъяснено в Постановлении Пленума ВС РФ и Пленума ВАС РФ от 1 июля 1996 г. № 6/8:

при разрешении споров, связанных с возмещением убытков, причиненных гражданам и юридическим лицам нарушением их прав, необходимо иметь в виду, что в состав реального ущерба входят не только фактически понесенные соответствующим лицом расходы, но и расходы, которые это лицо должно будет произвести для восстановления нарушенного права. Необходимость таких расходов и их предполагаемый размер должны быть подтверждены обоснованным расчетом, доказательствами, в качестве которых могут быть представ-

²⁵ СЗ РФ. 1995. № 50. Ст. 4870.

²⁶ СЗ РФ. 1996. № 20. Ст. 2321.

лены: смета (калькуляция) затрат на устранение недостатков товаров, работ, услуг; договор, определяющий размер ответственности за нарушение обязательств, и т. п. (п. 10);

размер неполученного дохода (упущенной выгоды) должен определяться с учетом разумных затрат, которые кредитор должен был понести, если бы обязательство было исполнено. В частности, по требованию о возмещении убытков в виде неполученного дохода, причиненных недопоставкой сырья или комплектующих изделий, размер такого дохода должен определяться исходя из цены реализации готовых товаров, предусмотренной договорами с покупателями этих товаров, за вычетом стоимости недопоставленного сырья или комплектующих изделий, транспортно-заготовительских расходов и других затрат, связанных с производством готовых товаров (п. 11).

Следует отметить, что согласно правовой позиции КС РФ, изложенной в Определении от 20 февраля 2002 г. № 22-0²⁷, в состав подлежащих возмещению убытков входят также расходы на представительство в суде и на оказание юридических услуг.

2. В части 1 п. 2 комментируемой статьи указано, что общество имеет в собственности обособленное имущество, учитываемое на его самостоятельном балансе, может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде.

Это положение основано на общей норме ч. 1 п. 1 ст. 48 части первой ГК РФ, в которой дано определение понятия юридического лица: таковым признается организация, которая имеет в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении обособленное имущество и отвечает по своим обязательствам этим имуществом, может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде. Соответственно изложенному определению традиционно выделяют такие отличительные признаки юридического лица, как: организационное единство; имущественная обособленность; самостоятельная имущественная ответственность по своим обязательствам; участие в гражданском обороте и в судебных инстанциях от своего имени.

Следует подчеркнуть, что общество имеет обособленное имущество в собственности. Как уже говорилось, в ч. 1 п. 1 ст. 66 ГК РФ в качестве одного из основных положений о хозяйственных товариществах и обществах определено, что имущество, созданное за счет вкладов учредителей (участников), а также произведенное и приобретенное хозяйственным товариществом или обществом в процессе его деятельности, принадлежит ему на праве собственности. Согласно более общей норме п. 3 ст. 213 данного Кодекса (в ред. Федерального закона от 3 ноября 2006 г. № 175-ФЗ²⁸) коммерческие и некоммерческие организации, кроме государственных и муниципальных предприятий, а также учреждений, являются собственниками имущества, переданного им в качестве вкладов (взносов) их учредителями (участниками, членами), а также имущества, приобретенного этими юридическими лицами по иным основаниям.

В части 1 п. 2 комментируемой статьи также учтена общая норма ч. 2 п. 1 ст. 48 ГК РФ, согласно которой юридические лица должны иметь самостоятельный баланс или смету: в комментируемой статье указано, что принадлежащее обществу имущество учитывается на его самостоятельном балансе. Такой документ, как баланс обеспечивает имущественное обособление и организацию имущественной самостоятельности общества.

В части 2 и 3 п. 2 комментируемой статьи содержатся нормы о правоспособности общества, основанные на следующих общих положениях п. 1 ст. 49 ГК РФ о правоспособности юридического лица: юридическое лицо может иметь гражданские права, соответствующие

²⁷ Экономика и жизнь. 2002. № 16.

²⁸ СЗ РФ. 2006. № 45. Ст. 4627.

целям деятельности, предусмотренным в его учредительных документах, и нести связанные с этой деятельностью обязанности; коммерческие организации, за исключением унитарных предприятий и иных видов организаций, предусмотренных законом, могут иметь гражданские права и нести гражданские обязанности, необходимые для осуществления любых видов деятельности, не запрещенных законом; отдельными видами деятельности, перечень которых определяется законом, юридическое лицо может заниматься только на основании специального разрешения (лицензии).

В пункте 18 Постановления Пленума ВС РФ и Пленума ВАС РФ от 1 июля 1996 г. № 6/8 судам при разрешении споров предписано учитывать, что коммерческие организации, за исключением унитарных предприятий и иных организаций, предусмотренных законом, наделены общей правоспособностью (ст. 49 ГК РФ) и могут осуществлять любые виды предпринимательской деятельности, не запрещенные законом, если в учредительных документах таких коммерческих организаций не содержится исчерпывающий (законченный) перечень видов деятельности, которыми соответствующая организация вправе заниматься.

Там же, в п. 18 указанного постановления, даны следующие разъяснения:

при разрешении споров следует учитывать, что коммерческой организации, в учредительных документах которой не содержится указанный выше перечень, не может быть отказано в выдаче лицензии на занятие соответствующим видом деятельности только на том основании, что соответствующий вид деятельности не предусмотрен ее учредительными документами;

унитарные предприятия, а также другие коммерческие организации, в отношении которых законом предусмотрена специальная правоспособность (банки, страховые организации и некоторые другие), не вправе совершать сделки, противоречащие целям и предмету их деятельности, определенным законом или иными правовыми актами. Такие сделки являются ничтожными на основании ст. 168 ГК РФ;

сделки, совершенные иными коммерческими организациями в противоречии с целями деятельности, определенно ограниченными в их учредительных документах, могут быть признаны судом недействительными в случаях, предусмотренных ст. 173 ГК РФ.

В пункте 19 Постановления Пленума ВС РФ и Пленума ВАС РФ от 1 июля 1996 г. № 6/8 обращено внимание на то, что после введения в действие части первой ГК РФ виды деятельности, подлежащие лицензированию, могут устанавливаться только законом. Отношения, возникающие в связи с осуществлением лицензирования отдельных видов деятельности, регулирует Федеральный закон от 8 августа 2001 г. № 128-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности»²⁹, но только тех отдельных видов деятельности, перечень которых предусмотрен в п. 1 ст. 17 названного Закона. Виды деятельности, на которые распространяется действие Федерального закона «О лицензировании отдельных видов деятельности», перечислены в п. 2 его ст. 1. Среди них такие, как деятельность кредитных организаций и страховая деятельность. Лицензирование указанных видов деятельности осуществляется Законом о банках и Законом о страховом деле соответственно.

Наряду с прочим в ч. 3 п. 2 комментируемой статьи по аналогии с ч. 2 п. 4 ст. 2 Закона об АО предусмотрено, что в случае, если условиями предоставления специального разрешения (лицензии) на осуществление определенного вида деятельности предусмотрено требование осуществлять такую деятельность как исключительную, общество в течение срока действия специального разрешения (лицензии) вправе осуществлять только виды деятельности, предусмотренные специальным разрешением (лицензией), и сопутствующие виды деятельности.

²⁹ СЗ РФ. 2001. № 33. Ст. 3430.

3. В соответствии с ч. 1 п. 3 комментируемой статьи общество считается созданным как юридическое лицо с момента его государственной регистрации в порядке, установленном федеральным законом о государственной регистрации юридических лиц. Данное положение, которое закреплено по аналогии с п. 5 ст. 2 Закона об АО, основано на общей норме п. 2 ст. 51 части первой ГК РФ, согласно которой юридическое лицо считается созданным с момента его государственной регистрации. Однако данная норма Кодекса претерпела изменение – после внесения изменений Федеральным законом от 21 марта 2002 г. № 31 – ФЗ в ней говорится о том, что юридическое лицо считается созданным со дня внесения соответствующей записи в единый государственный реестр юридических лиц (ЕГРЮЛ). Изменение же в ч. 1 п. 3 комментируемой статьи по не вполне понятной причине не внесено.

То, что общество подлежит государственной регистрации в органе, осуществляющем государственную регистрацию юридических лиц, в порядке, установленном федеральным законом о государственной регистрации юридических лиц, закреплено в ст. 13 комментируемого Закона на основании общей нормы ч. 1 п. 1 ст. 51 ГК РФ (см. комментарий к указанной статье). Как разъяснено в информационном письме Президиума ВАС РФ от 9 июня 2000 г. № 54 «О сделках юридического лица, регистрация которого признана недействительной»³⁰, признание судом недействительной регистрации юридического лица само по себе не является основанием для того, чтобы считать ничтожными сделки этого юридического лица, совершенные до признания его регистрации недействительной.

Согласно ч. 2 п. 3 комментируемой статьи общество создается без ограничения срока. При этом предусмотрено, что уставом общества может быть установлено иное, т. е. уставом общества может быть определен срок, на который создано общество. Аналогичное регулирование содержится в п. 5 ст. 2 Закона об АО. В соответствии с общей нормой п. 2 ст. 61 ГК РФ истечение срока, на который создано юридическое лицо, является основанием для ликвидации данного юридического лица (см. комментарий к ст. 57 Закона).

4. В пункте 4 комментируемой статьи по аналогии с п. 6 ст. 2 Закона об АО предусмотрено право общества в установленном порядке открывать банковские счета на территории Российской Федерации и за ее пределами.

В отношении порядка открытия счетов в банках необходимо отметить следующее. В соответствии с ч. 1 ст. 30 Закона о банках отношения между Банком России, кредитными организациями и их клиентами осуществляются на основе договоров, если иное не предусмотрено федеральным законом. Согласно ч. 3 указанной статьи клиенты вправе открывать необходимое им количество расчетных, депозитных и иных счетов в любой валюте в банках с их согласия, если иное не установлено федеральным законом. Открытие счетов в банках осуществляется в рамках таких видов договоров, предусмотренных частью второй ГК РФ, как договор банковского вклада (гл. 44 «Банковский вклад») и договор банковского счета (гл. 45 «Банковский счет»). Порядок открытия и закрытия в России кредитными организациями (филиалами), подразделениями расчетной сети Банка России банковских счетов, счетов по вкладам (депозитам) юридических лиц, физических лиц, индивидуальных предпринимателей, а также физических лиц, занимающихся в установленном законодательством РФ порядке частной практикой в валюте РФ и иностранных валютах установлен Инструкцией Банка России от 14 сентября 2006 г. № 28-И «Об открытии и закрытии банковских счетов, счетов по вкладам (депозитам)»³¹ (в последующем вносились изменения).

В пункте 1 Порядка ведения кассовых операций в Российской Федерации, утв. решением Совета Директоров Банка России от 22 сентября 1993 г. № 40³², установлено, что пред-

³⁰ ВВАС РФ. 2000. № 7.

³¹ ВБР. 2006. № 57.

³² Экономика и жизнь. 1993. № 42–43.

приятия, объединения, организации и учреждения независимо от организационно-правовых форм и сферы деятельности обязаны хранить свободные денежные средства в учреждениях банков. Такое же правило содержится в п. 2.1 Положения о правилах организации наличного денежного обращения на территории Российской Федерации от 5 января 1998 г. № 14-П, утв. решением Совета Директоров Банка России от 19 декабря 1997 г. № 47³³. Иными словами, установлена обязательность открытия счетов в банках, причем ВС РФ решением от 26 февраля 2004 г. № ГКПИ 04-163³⁴ отказал в удовлетворении требований о признании недействующими указанных положений. Примечательно, что при этом доводы заявителя основывались в том числе и на норме п. 4 комментируемой статьи, в которой говорится о праве, а не об обязанности общества открывать банковские счета.

Необходимо иметь в виду, что в соответствии с подп. 1 п. 2 ст. 23 части первой НК РФ (в ред. Федерального закона от 27 июля 2006 г. № 137-ФЗ³⁵) налогоплательщики-организации обязаны письменно сообщать в налоговый по месту своего нахождения об открытии или о закрытии счетов (лицевых счетов) в течение семи дней со дня открытия (закрытия) таких счетов. Форма № С-09-1 «Сообщение об открытии (закрытии) счета (лицевого счета)» утверждена приказом ФНС России от 17 января 2008 г. № ММ-3-09/11@ «Об утверждении форм сообщений налогоплательщиками сведений, предусмотренных пунктами 2, 3 статьи 23 Налогового кодекса Российской Федерации»³⁶.

Порядок открытия российскими юридическими лицами счетов в банках, расположенных за пределами территории России, регулируется Федеральным законом от 10 декабря 2003 г. № 173-ФЗ «О валютном регулировании и валютном контроле»³⁷, согласно ч. 1 ст. 12 которого резиденты открывают без ограничений счета (вклады) в иностранной валюте в банках, расположенных на территориях иностранных государств, являющихся членами Организации экономического сотрудничества и развития (ОЭСР) или Группы разработки финансовых мер борьбы с отмыванием денег (ФАТФ) (перечни стран, территорий и организаций размещены на официальных интернет-сайтах: ОЭСР – www.oecd.org, ФАТФ – www.fatf-gafl.org). В части 2 указанной статьи (в ред. Федерального закона от 30 октября 2007 г. № 242-ФЗ³⁸) установлено, что резиденты обязаны уведомлять налоговые органы по месту своего учета об открытии (закрытии) счетов (вкладов) и об изменении реквизитов счетов (вкладов), указанных в

ч. 1 данной статьи, не позднее одного месяца со дня соответственно открытия (закрытия) или изменения реквизитов таких счетов (вкладов) в банках, расположенных за пределами территории России, по форме, утвержденной федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным по контролю и надзору в области налогов и сборов. Формы уведомлений об открытии (закрытии) счетов (вкладов) и о наличии счетов в банках за пределами территории Российской Федерации утверждены приказом ФНС России от 10 августа 2006 г. № САЭ-3-09/518@³⁹.

5. По аналогии с ч. 1 п. 7 ст. 2 Закона об АО в ч. 1 п. 5 комментируемой статьи установлено, что общество должно иметь круглую печать. В этом отношении следует отметить, что скрепление печатью согласно п. 1 ст. 160 части первой ГК РФ является лишь возможным дополнительным требованием к письменной форме сделки и устанавливается данное

³³ ВБР. 1998. № 1.

³⁴ СПС.

³⁵ СЗ РФ. 2006. № 31. Ч. I. Ст. 3436.

³⁶ Российская газета. 2008. № 39.

³⁷ СЗ РФ. 2003. № 50. Ст. 4859.

³⁸ СЗ РФ. 2007. № 45. Ст. 5419.

³⁹ БНАФОИВ. 2006. № 37.

требование законом, иными правовыми актами и соглашением. В соответствии с п. 5 ст. 185 Кодекса приложение печати юридического лица обязательно при выдаче доверенности от имени этой организации.

В части 1 п. 5 комментируемой статьи по аналогии с той же нормой Закона об АО также предусмотрено, что печать общества должна содержать его полное фирменное наименование на русском языке и указание на место нахождения общества и что печать общества может содержать также фирменное наименование общества на любом языке народов РФ и (или) иностранном языке. О фирменном наименовании общества и месте нахождения общества см. комментарий к ст. 4 Закона. Следует подчеркнуть, что в печати общества должно содержаться не его место нахождения, а только указание на это место. Как представляется, достаточно включения в текст печати наименования субъекта РФ и района, города или населенного пункта либо только города, в случае если он является субъектом РФ или административным центром субъекта РФ.

Государственный герб РФ на печати общества помещен быть не может, поскольку в соответствии с ч. 2 ст. 4 ст. 4 Федерального конституционного закона от 25 декабря 2000 г. № 2-ФКЗ «О Государственном гербе Российской Федерации» (в ред. Федерального конституционного закона от 30 июня 2003 г. № 1-ФКЗ)⁴⁰ Государственный герб РФ помещается на печатях федеральных органов государственной власти, иных государственных органов, организаций и учреждений, на печатях органов, организаций и учреждений независимо от форм собственности, наделенных отдельными государственно-властными полномочиями, а также органов, осуществляющих государственную регистрацию актов гражданского состояния.

Часть 2 п. 5 комментируемой статьи по аналогии с ч. 2 п. 7 ст. 2 Закона об АО указывает на право общества иметь штампы и бланки со своим фирменным наименованием, собственную эмблему, а также зарегистрированный в установленном порядке товарный знак и другие средства индивидуализации.

В соответствии с п. 1 ст. 1225 части четвертой ГК РФ средствами индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана, наряду с фирменными наименованиями являются: товарные знаки и знаки обслуживания; наименования мест происхождения товаров; коммерческие обозначения. Права на средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий регламентированы положениями гл. 76 «Права на средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий» данного Кодекса. Согласно нормам названной главы:

на товарный знак, т. е. на обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей, признается исключительное право, удостоверяемое свидетельством на товарный знак (п. 1 ст. 1477). Правила Кодекса о товарных знаках соответственно применяются к знакам обслуживания, т. е. к обозначениям, служащим для индивидуализации выполняемых юридическими лицами либо индивидуальными предпринимателями работ или оказываемых ими услуг (п. 2 ст. 1477);

наименованием места происхождения товара, которому предоставляется правовая охрана, является обозначение, представляющее собой либо содержащее современное или историческое, официальное или неофициальное, полное или сокращенное наименование страны, городского или сельского поселения, местности или другого географического объекта, а также обозначение, производное от такого наименования и ставшее известным в результате его использования в отношении товара, особые свойства которого исключительно или главным образом определяются характерными для данного географического объекта природными условиями и (или) людскими факторами; на использование этого наименова-

⁴⁰ СЗ РФ. 2000. № 52. Ст. 5021; 2003. № 27. Ч. I. Ст. 2696.

ния может быть признано исключительное право производителей такого товара (п. 1 ст. 1516). Не признается наименованием места происхождения товара обозначение, хотя и представляющее собой или содержащее наименование географического объекта, но вошедшее в России во всеобщее употребление как обозначение товара определенного вида, не связанное с местом его производства (п. 2 ст. 1516);

юридические лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность (в том числе некоммерческие организации, которым право на осуществление такой деятельности предоставлено в соответствии с законом их учредительными документами), а также индивидуальные предприниматели могут использовать для индивидуализации принадлежащих им торговых, промышленных и других предприятий (ст. 132) коммерческие обозначения, не являющиеся фирменными наименованиями и не подлежащие обязательному включению в учредительные документы и ЕГРЮЛ (п. 1 ст. 1538). Коммерческое обозначение может использоваться правообладателем для индивидуализации одного или нескольких предприятий; для индивидуализации одного предприятия не могут одновременно использоваться два и более коммерческих обозначения (п. 2 ст. 1538).

О фирменном наименовании общества см. комментарий к ст. 4 Закона.

Статья 3. Ответственность общества

1. Общество несет ответственность по своим обязательствам всем принадлежащим ему имуществом.
2. Общество не отвечает по обязательствам своих участников.
3. В случае несостоятельности (банкротства) общества по вине его участников или по вине других лиц, которые имеют право давать обязательные для общества указания либо иным образом имеют возможность определять его действия, на указанных участников или других лиц в случае недостаточности имущества общества может быть возложена субсидиарная ответственность по его обязательствам.
4. Российская Федерация, субъекты Российской Федерации и муниципальные образования не несут ответственности по обязательствам общества, равно как и общество не несет ответственности по обязательствам Российской Федерации, субъектов Российской Федерации и муниципальных образований.

1. Комментируемая статья регламентирует гражданско-правовую ответственность общества. Часть первая ГК РФ не содержит подобные нормы применительно к ответственности ни обществ в частности, ни хозяйственных товариществ и обществ в целом. Соответствующие вопросы урегулированы общими нормами ст. 56 данного Кодекса об ответственности юридического лица. На основании этих норм и закреплены положения комментируемой статьи, причем во многом в точности по аналогии с положениями ст. 3 Закона об АО об ответственности акционерного общества.

Норма п. 1 комментируемой статьи основана на общем правиле п. 1 ст. 56 части первой ГК РФ (в ред. Федерального закона от 3 ноября 2006 г. № 175-ФЗ) о том, что юридические лица, кроме учреждений, отвечают по своим обязательствам всем принадлежащим им имуществом. Несение ответственности по своим обязательствам указано в п. 1 ст. 48 данного Кодекса в качестве одного из существенных признаков юридического лица. Как установлено в п. 1 ст. 66 данного Кодекса, имущество, созданное за счет вкладов учредителей (участников), а также произведенное и приобретенное хозяйственным товариществом или обществом в процессе его деятельности, принадлежит ему на праве собственности (см. комментарий к ст. 2 Закона).

Особенности обращения взыскания на имущество должника-организации определены в гл. 10 Федерального закона от 2 октября 2007 г. № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве»⁴¹. Так, согласно ч. 1 ст. 94 указанной главы в случае отсутствия у должника-организации денежных средств, достаточных для удовлетворения требований, содержащихся в исполнительном документе, взыскание обращается на иное имущество, принадлежащее указанной организации на праве собственности, праве хозяйственного ведения или праве оперативного управления (за исключением имущества, на которое в соответствии с законодательством РФ не может быть обращено взыскание), независимо от того, где и в чьем фактическом пользовании оно находится, в следующей очередности:

в первую очередь – на движимое имущество, непосредственно не участвующее в производстве товаров, выполнении работ или оказании услуг, в том числе на ценные бумаги (за исключением ценных бумаг, составляющих инвестиционные резервы инвестиционного

⁴¹ СЗ РФ. 2007. № 41. Ст. 4849.

фонда), предметы дизайна офисов, готовую продукцию (товары), драгоценные металлы и драгоценные камни, изделия из них, а также лом таких изделий;

во вторую очередь – на имущественные права, непосредственно не используемые в производстве товаров, выполнении работ или оказании услуг;

в третью очередь – на недвижимое имущество, непосредственно не участвующее в производстве товаров, выполнении работ или оказании услуг;

в четвертую очередь – на непосредственно используемые в производстве товаров, выполнении работ или оказании услуг имущественные права и на участвующее в производстве товаров имущество: объекты недвижимого имущества производственного назначения, сырье и материалы, станки, оборудование и другие основные средства, в том числе ценные бумаги, составляющие инвестиционные резервы инвестиционного фонда.

Согласно ч. 2 ст. 79 Федерального закона «Об исполнительном производстве» перечень имущества должника-организации, на которое не может быть обращено взыскание, устанавливается федеральным законом. Такая же норма содержится в ч. 2 ст. 446 ГПК РФ. В этом отношении следует отметить, что комментируемый Закон не содержит норм, определяющих виды имущества общества, на которое не может быть обращено взыскание.

2. Положение п. 2 комментируемой статьи основано на общих правилах п. 3 ст. 56 части первой ГК РФ, согласно которым учредитель (участник) юридического лица или собственник его имущества не отвечают по обязательствам юридического лица, а юридическое лицо не отвечает по обязательствам учредителя (участника) или собственника, за исключением случаев, предусмотренных данным Кодексом либо учредительными документами юридического лица.

Детализируя данные правила, п. 2 комментируемой статьи императивно устанавливает, что общество не отвечает по обязательствам своих участников, т. е. не допускает возможность установления в уставе общества изъятий из данного правила. В то же время норма ч. 2 п. 2 ст. 89 ГК РФ и п. 6 ст. 11 комментируемого Закона допускает, что общество может взять на себя ответственность по обязательствам учредителей общества, связанным с его учреждением. Размер такой ответственности общества согласно п. 6 ст. 11 в любом случае не может превышать одну пятую оплаченного уставного капитала общества (см. комментарий к указанной статье).

Следует отметить, что имущество, созданное за счет вкладов учредителей (участников) общества, а также произведенное и приобретенное обществом в процессе его деятельности, принадлежит ему на праве собственности, а участники общества в отношении общества имеют только обязательственные права (см. комментарий к ст. 2 Закона).

3. В пункте 3 комментируемой статьи воспроизведено общее правило п. 3 ст. 56 части первой ГК РФ, согласно которому в случае, если несостоятельность (банкротство) юридического лица вызвана учредителями (участниками), собственником имущества юридического лица или другими лицами, которые имеют право давать обязательные для этого юридического лица указания либо иным образом имеют возможность определять его действия, на таких лиц в случае недостаточности имущества юридического лица может быть возложена субсидиарная ответственность по его обязательствам.

При этом в п. 3 комментируемой статьи подчеркнуто, что субсидиарная ответственность по обязательствам общества может быть возложена только в случае несостоятельности (банкротства) общества по вине указанных в данной норме лиц. В этой связи представляется уместной аналогия с положением ч. 2 п. 3 ст. 3 Закона об АО, в котором определено, что несостоятельность (банкротство) акционерного общества считается вызванной действиями (бездействием) его акционеров или других лиц, которые имеют право давать обязательные для акционерного общества указания либо иным образом имеют возможность определять его действия, только в случае, если они использовали указанные право и (или) возможность

в целях совершения акционерным обществом действия, заведомо зная, что вследствие этого наступит несостоятельность (банкротство) акционерного общества.

Говоря о вине, следует отметить, что ст. 401 части первой ГК РФ предусмотрено следующее в отношении оснований ответственности за нарушение обязательства:

лицо, не исполнившее обязательства либо исполнившее его ненадлежащим образом, несет ответственность при наличии вины (умысла или неосторожности), кроме случаев, когда законом или договором предусмотрены иные основания ответственности. Лицо признается невиновным, если при той степени заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась по характеру обязательства и условиям оборота, оно приняло все меры для надлежащего исполнения обязательства (п. 1);

отсутствие вины доказывается лицом, нарушившим обязательство (п. 2);

если иное не предусмотрено законом или договором, лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, т. е. чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств. К таким обстоятельствам не относятся, в частности, нарушение обязанностей со стороны контрагентов должника, отсутствие на рынке нужных для исполнения товаров, отсутствие у должника необходимых денежных средств (п. 3);

заключенное заранее соглашение об устранении или ограничении ответственности за умышленное нарушение обязательства ничтожно (п. 4).

Как разъяснялось в п. 22 Постановления Пленума ВС РФ и Пленума ВАС РФ от 1 июля 1996 г. № 6/8, при разрешении споров, связанных с ответственностью учредителей (участников) юридического лица, признанного несостоятельным (банкротом), собственника его имущества или других лиц, которые имеют право давать обязательные для этого юридического лица указания либо иным образом имеют возможность определять его действия (ч. 2 п. 3 ст. 56 ГК РФ), суд должен учитывать, что указанные лица могут быть привлечены к субсидиарной ответственности лишь в тех случаях, когда несостоятельность (банкротство) юридического лица вызвана их указаниями или иными действиями; требования к указанным лицам, несущим субсидиарную ответственность, могут быть предъявлены конкурсным управляющим; в случае их удовлетворения судом взысканные суммы зачисляются в состав имущества должника, за счет которого удовлетворяются требования кредиторов.

Субсидиарная ответственность регламентирована ст. 399 части первой ГК РФ:

до предъявления требований к лицу, которое в соответствии с законом, иными правовыми актами или условиями обязательства несет ответственность дополнительно к ответственности другого лица, являющегося основным должником (субсидиарную ответственность), кредитор должен предъявить требование к основному должнику. Если основной должник отказался удовлетворить требование кредитора или кредитор не получил от него в разумный срок ответ на предъявленное требование, это требование может быть предъявлено лицу, несущему субсидиарную ответственность (п. 1);

кредитор не вправе требовать удовлетворения своего требования к основному должнику от лица, несущего субсидиарную ответственность, если это требование может быть удовлетворено путем зачета встречного требования к основному должнику либо бесспорного взыскания средств с основного должника (п. 2);

лицо, несущее субсидиарную ответственность, должно до удовлетворения требования, предъявленного ему кредитором, предупредить об этом основного должника, а если к такому лицу предъявлен иск, – привлечь основного должника к участию в деле. В противном случае основной должник имеет право выдвинуть против регрессного требования лица, отвечающего субсидиарно, возражения, которые он имел против кредитора (п. 3).

4. В пункте 4 комментируемой статьи закреплено, что Россия, субъекты РФ и муниципальные образования не несут ответственности по обязательствам общества, равно как и общество не несет ответственности по обязательствам России, субъектов РФ и муниципальных образований.

В основе данных правил разграничения имущественной ответственности общества и указанных публично-правовых образований по обязательствам друг друга лежат общие нормы п. 2 и 3 ст. 126 части первой ГК РФ, согласно которым: юридические лица, созданные Россией, субъектами РФ, муниципальными образованиями, не отвечают по их обязательствам (п. 2); Россия, субъекты РФ, муниципальные образования не отвечают по обязательствам созданных ими юридических лиц, кроме случаев, предусмотренных законом (п. 3).

В то же время данные общие нормы не являются абсолютными. Так, непосредственно из п. 6 указанной статьи следует, что изложенные правила не распространяются на случаи, когда Россия, субъект РФ или муниципальное образование приняли на себя гарантию (поручительство) по обязательствам юридического лица либо юридическое лицо приняло на себя гарантию (поручительство) по обязательствам данных публично-правовых образований. Кроме того, случай, когда Россия, субъекты РФ или муниципальное образование отвечают по обязательствам созданных ими юридических лиц, подразумевается в рассмотренной выше норме п. 3 ст. 56 ГК РФ.

Статья 4. Фирменное наименование общества и его место нахождения

1. Общество должно иметь полное и вправе иметь сокращенное фирменное наименование на русском языке. Общество вправе иметь также полное и (или) сокращенное фирменное наименование на языках народов Российской Федерации и (или) иностранных языках.

Полное фирменное наименование общества на русском языке должно содержать полное наименование общества и слова «с ограниченной ответственностью». Сокращенное фирменное наименование общества на русском языке должно содержать полное или сокращенное наименование общества и слова «с ограниченной ответственностью» или аббревиатуру ООО.

Фирменное наименование общества на русском языке и на языках народов Российской Федерации может содержать иноязычные заимствования в русской транскрипции или в транскрипциях языков народов Российской Федерации, за исключением терминов и аббревиатур, отражающих организационно-правовую форму общества.

Иные требования к фирменному наименованию общества устанавливаются Гражданским кодексом Российской Федерации.

2. Место нахождения общества определяется местом его государственной регистрации.

3. *Исключен.*

1. Применительно к обществу часть первая ГК РФ устанавливает единственное требование к его наименованию: в соответствии с п. 2 ст. 87 фирменное наименование общества с ограниченной ответственностью должно содержать наименование общества и слова «с ограниченной ответственностью». Согласно же общей норме п. 1 ст. 54 данного Кодекса (в ред. Федерального закона от 14 ноября 2002 г. № 161-ФЗ⁴²) юридическое лицо имеет свое наименование, содержащее указание на его организационно-правовую форму; наименования некоммерческих организаций, а в предусмотренных законом случаях наименования коммерческих организаций должны содержать указание на характер деятельности юридического лица.

В пункте 4 ст. 54 ГК РФ установлено, что юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, должно иметь фирменное наименование. Согласно указанной норме (в ред. Федерального закона от 18 декабря 2006 г. № 231 – ФЗ) требования к фирменному наименованию устанавливаются данным Кодексом и другими законами; права на фирменное наименование определяются в соответствии с правилами разд. VII данного Кодекса.

Раздел VII «Права на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации» представляет собой часть четвертую ГК РФ. Требования к фирменному наименованию юридического лица, являющегося коммерческой организацией, установлены в ст. 1473 § 1 «Право на фирменное наименование» гл. 76 «Права на средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий» данной главы. Именно в соответствии с Федеральным законом от 18 декабря 2006 г. № 231-ФЗ, которым часть четвертая ГК РФ введена в действие, внесены изменения как в положения п. 4 ст. 54 части первой данного Кодекса, так и в положения п. 1 комментируемой статьи в целях приведения их в

⁴² СЗ РФ. 2002. № 48. Ст. 4746.

соответствие с нормами указанной ст. 1473. Следует отметить, что новая редакция п. 1 комментируемой статьи действует, как и часть четвертая ГК РФ, с 1 января 2008 г. Последствия несоответствия фирменного наименования общества новым требованиям предусмотрены в ст. 14 Федерального закона от 18 декабря 2006 г. № 231-ФЗ, согласно которой фирменные наименования юридических лиц, не соответствующие правилам § 1 гл. 76 части четвертой ГК РФ, подлежат приведению в соответствие с этими правилами при первом после 1 января 2008 г. изменении учредительных документов юридических лиц.

Как установлено в ст. 1473 ГК РФ:

юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, выступает в гражданском обороте под своим фирменным наименованием, которое определяется в его учредительных документах и включается в ЕГРЮЛ при государственной регистрации юридического лица (п. 1);

фирменное наименование юридического лица должно содержать указание на его организационно-правовую форму и собственно наименование юридического лица, которое не может состоять только из слов, обозначающих род деятельности (п. 2);

юридическое лицо должно иметь полное и вправе иметь сокращенное фирменное наименование на русском языке. Юридическое лицо вправе иметь также полное и (или) сокращенное фирменное наименование на языках народов России и (или) иностранных языках. Фирменное наименование юридического лица на русском языке и языках народов России может содержать иноязычные заимствования в русской транскрипции или соответственно в транскрипциях языков народов России, за исключением терминов и аббревиатур, отражающих организационно-правовую форму юридического лица (п. 3).

Следует отметить, что требование об обязательности наличия фирменного наименования именно на русском языке основывается на положении ч. 1 ст. 68 Конституции РФ о том, что государственным языком России на всей ее территории является русский язык, а также согласуется с положениями Федерального закона от 1 июня 2005 г. № 53-ФЗ «О государственном языке Российской Федерации»⁴³ и Закона РФ от 25 октября 1991 г. № 1807-1 «О языках народов Российской Федерации» (название в ред. Федерального закона от 24 июля 1998 г. № 126-ФЗ)⁴⁴, устанавливающими обязательность использования государственного языка РФ в наименованиях организаций всех форм собственности.

В качестве примеров терминов и аббревиатур, которые не могут содержаться в фирменном наименовании юридического лица, следует указать на заимствования, представляющие собой обозначения аналогов хозяйственного общества: «Корпорейшн» (Corporation, сокр. Co., англ.), «Лимитед» или «Лтд» (Limited, сокр. Ltd., англ.), «ГмбХ» (Gesellschaft mit beschränkter Haftung, сокр. GmbH, нем.), «САРЛ» (Société a responsabilité limitée, сокр. SARL, франц.), «Сосьете» (Société anonyme, сокр. SA, франц.), а также трансформации на основе «Joint Stock Company» (сокр. JSC, англ.) и «Public Limited Company» (сокр. PLC, англ.) и т. п.

В соответствии с п. 4 ст. 1473 ГК РФ (здесь и далее в ред. Федерального закона от 8 ноября 2008 г. № 201-ФЗ⁴⁵) в фирменное наименование юридического лица не могут включаться: полные или сокращенные официальные наименования иностранных государств, а также слова, производные от таких наименований; полные или сокращенные официальные наименования федеральных органов государственной власти, органов государственной власти субъектов РФ и органов местного самоуправления; полные или сокращенные наименования международных и межправительственных организаций; полные или сокращенные

⁴³ СЗ РФ. 2005. № 23. Ст. 2199.

⁴⁴ Ведомости СНД и ВС РСФСР. 1991. № 50. № 1740; СЗ РФ. 1998. № 31. Ст. 3804.

⁴⁵ СЗ РФ. 2008. № 45. Ст. 5147.

наименования общественных объединений; обозначения, противоречащие общественным интересам, а также принципам гуманности и морали.

Там же предусмотрено, что включение в фирменное наименование юридического лица официального наименования Российская Федерация или Россия, а также слов, производных от этого наименования, допускается по разрешению, выдаваемому в порядке, установленном Правительством РФ (соответствующим актом на текущий момент является постановление Правительства РФ от 8 декабря 2005 г. № 743 «О мерах по организации принятия Правительством Российской Федерации решений, предусмотренных Постановлением Верховного Совета Российской Федерации от 14 февраля 1992 г. № 2355-1»⁴⁶); в случае отзыва разрешения на включение в фирменное наименование юридического лица официального наименования Российская Федерация или Россия, а также слов, производных от этого наименования, юридическое лицо в течение трех месяцев обязано внести соответствующие изменения в свои учредительные документы.

Как установлено в п. 5 ст. 1473 ГК РФ, в случае, если фирменное наименование юридического лица не соответствует требованиям п. 3 или 4 данной статьи, то орган, осуществляющий государственную регистрацию юридических лиц, вправе предъявить такому юридическому лицу иск о понуждении к изменению фирменного наименования.

Статья 7 Закона о банках (в ред. Федерального закона от 18 декабря 2006 г. № 231-ФЗ) в отношении фирменного наименования кредитной организации предусматривает следующее:

кредитная организация должна иметь полное фирменное наименование и вправе иметь сокращенное фирменное наименование на русском языке. Кредитная организация вправе иметь также полное фирменное наименование и (или) сокращенное фирменное наименование на языках народов России и (или) иностранных языках;

фирменное наименование кредитной организации на русском языке и языках народов России может содержать иноязычные заимствования в русской транскрипции или в транскрипциях языков народов России, за исключением терминов и аббревиатур, отражающих организационно-правовую форму кредитной организации;

фирменное наименование кредитной организации должно содержать указание на характер ее деятельности путем использования слов «банк» или «небанковская кредитная организация»;

иные требования к фирменному наименованию кредитной организации устанавливаются ГК РФ;

банк России при рассмотрении заявления о государственной регистрации кредитной организации обязан запретить использование фирменного наименования кредитной организации, если предполагаемое фирменное наименование уже содержится в Книге государственной регистрации кредитных организаций. Использование в фирменном наименовании кредитной организации слов «Россия», «Российская Федерация», «государственный», «федеральный» и «центральный», а также образованных на их основе слов и словосочетаний допускается в порядке, установленном федеральными законами;

ни одно юридическое лицо в России, за исключением юридического лица, получившего от Банка России лицензию на осуществление банковских операций, не может использовать в своем фирменном наименовании слова «банк», «кредитная организация» или иным образом указывать на то, что данное юридическое лицо имеет право на осуществление банковских операций.

Наименование (фирменное наименование) субъекта страхового дела – юридического лица согласно п. 3 ст. 4¹ Закона о страховом деле (здесь и далее в ред. Федерального закона

⁴⁶ СЗ РФ. 2005. № 51. Ст. 5531.

от 21 июля 2005 г. № 104–ФЗ⁴⁷) должно содержать: 1) указание на организационно-правовую форму субъекта страхового дела; 2) указание на вид деятельности субъекта страхового дела с использованием слов либо «страхование» и (или) «перестрахование», либо «взаимное страхование», либо «страховой брокер», а также производных от таких слов и словосочетаний; 3) обозначение, индивидуализирующее субъект страхового дела. В пункте 4 указанной статьи установлено, что субъект страхового дела – юридическое лицо не вправе использовать полностью обозначение, индивидуализирующее другой субъект страхового дела; указанное положение не распространяется на дочерние и зависимые общества субъекта страхового дела.

В соответствии с общей нормой п. 3 ст. 54 части первой ГК РФ наименование юридического лица указывается в его учредительных документах. Данная норма учтена в положении п. 2 ст. 12 комментируемого Закона, предусматривающем, что устав общества должен содержать полное и сокращенное фирменное наименование общества.

2—3. В общей норме п. 2 ст. 54 части первой ГК РФ в первоначальной редакции предусматривалось, что место нахождения юридического лица определяется местом его государственной регистрации, если в соответствии с законом в учредительных документах юридического лица не установлено иное. Соответственно данной норме в п. 2 комментируемой статьи в первоначальной редакции предусматривалось следующее: место нахождения общества определяется местом его государственной регистрации; учредительными документами общества может быть установлено, что местом нахождения общества является место постоянного нахождения его органов управления или основное место его деятельности. Наряду с этим в п. 3 комментируемой статьи было установлено, что общество должно иметь почтовый адрес, по которому с ним осуществляется связь, и обязано уведомлять органы, осуществляющие государственную регистрацию юридических лиц, об изменении своего почтового адреса.

Со вступлением в силу Закона о государственной регистрации юридических лиц (с 1 июля 2002 г.) в п. 1 его ст. 13 установлено, что государственная регистрация юридических лиц при их создании осуществляется регистрирующими органами по месту нахождения постоянно действующего исполнительного органа, в случае отсутствия постоянно действующего исполнительного органа – по месту нахождения иного органа или лица, имеющих право действовать от имени юридического лица без доверенности. Данное положение Федеральным законом от 21 марта 2002 г. № 31 – ФЗ в целях создания единой системы законодательства, определяющего порядок и процедуру государственной регистрации юридических лиц, включено в п. 2 ст. 54 ГК РФ. При этом в данной норме императивно закреплено, что место нахождения юридического лица определяется местом его государственной регистрации. В результате таких нововведений понятие «место нахождения юридического лица» приобрело новое содержание, прекратившее (по крайней мере, призванное прекратить) практику использования таких понятий, как «юридический адрес» и «фактический адрес» юридического лица.

Соответственно этому тем же Федеральным законом от 21 марта 2002 г. № 31-ФЗ в комментируемую статью внесены изменения, в результате которых в п. 2 императивно установлено, что место нахождения общества определяется местом его государственной регистрации, а п. 3, посвященный почтовому адресу, исключен. В этой связи следует иметь в виду, что разъяснения, данные в п. 3 Постановления Пленума ВС РФ и Пленума ВАС РФ от 9 декабря 1999 г. № 90/14 относительно определения места нахождения общества (в частности, при определении места исполнения денежных обязательств), указанных изменений не учитывают и утратили свою практическую значимость.

⁴⁷ СЗРФ. 2005. № 30.4. I. Ст. 3115.

Установленная форма заявления о государственной регистрации юридического лица (о данной форме см. комментарий к ст. 13 Закона) предусматривает следующие реквизиты адреса юридического лица в России: почтовый индекс; субъект РФ; район; город; населенный пункт; улица (проспект, переулок и т. д.); номер дома (владение); корпус (строение); квартира (офис).

Следует отметить, что в соответствии с п. 23 Правил оказания услуг почтовой связи, утв. постановлением Правительства РФ от 15 апреля 2005 г. № 221⁴⁸, реквизиты адреса на почтовых отправлениях и бланках почтовых переводов денежных средств для юридического лица пишутся в следующем порядке: а) полное или краткое наименование; б) банковские реквизиты (для почтовых переводов, направляемых юридическому лицу или принимаемых от юридического лица); в) название улицы, номер дома, номер квартиры; г) название населенного пункта (города, поселка и т. п.); д) название района; е) название республики, края, области, автономного округа (области); ж) название страны (для международных почтовых отправлений); з) почтовый индекс.

В соответствии с общей нормой п. 3 ст. 54 части первой ГК РФ место нахождения юридического лица указывается в его учредительных документах. Данная норма учтена в положении п. 2 ст. 12 комментируемого Закона, предусматривающем, что устав общества должен содержать сведения о месте нахождения общества.

⁴⁸ СЗ РФ. 2005. № 17. Ст. 1556.

Статья 5. Филиалы и представительства общества

1. Общество может создавать филиалы и открывать представительства по решению общего собрания участников общества, принятому большинством не менее двух третей голосов от общего числа голосов участников общества, если необходимость большего числа голосов для принятия такого решения не предусмотрена уставом общества.

Создание обществом филиалов и открытие представительств на территории Российской Федерации осуществляются с соблюдением требований настоящего Федерального закона и иных федеральных законов, а за пределами территории Российской Федерации также в соответствии с законодательством иностранного государства, на территории которого создаются филиалы или открываются представительства, если иное не предусмотрено международными договорами Российской Федерации.

2. Филиалом общества является его обособленное подразделение, расположенное вне места нахождения общества и осуществляющее все его функции или их часть, в том числе функции представительства.

3. Представительством общества является его обособленное подразделение, расположенное вне места нахождения общества, представляющее интересы общества и осуществляющее их защиту.

4. Филиал и представительство общества не являются юридическими лицами и действуют на основании утвержденных обществом положений. Филиал и представительство наделяются имуществом создавшим их обществом.

Руководители филиалов и представительств общества назначаются обществом и действуют на основании его доверенности.

Филиалы и представительства общества осуществляют свою деятельность от имени создавшего их общества. Ответственность за деятельность филиала и представительства общества несет создавшее их общество.

5. Устав общества должен содержать сведения о его филиалах и представительствах. Сообщения об изменениях в уставе общества сведений о его филиалах и представительствах представляются в орган, осуществляющий государственную регистрацию юридических лиц. Указанные изменения в уставе общества вступают в силу для третьих лиц с момента уведомления о таких изменениях органа, осуществляющего государственную регистрацию юридических лиц.

1. Комментируемая статья регламентирует создание обществом филиалов и открытие обществом представительств. Часть первая ГК РФ не содержит подобные нормы применительно к филиалам и представительствам ни обществ в частности, ни хозяйственных товариществ и обществ в целом. Соответствующие вопросы урегулированы общими нормами ст. 55 данного Кодекса о филиалах и представительствах юридических лиц. На основании этих норм и закреплены положения комментируемой статьи, причем во многом в точности по аналогии с положениями ст. 5 Закона об АО о филиалах и представительствах акционерных обществ.

Как установлено в ч. 1 п. 1 комментируемой статьи, создание филиала или открытие представительства осуществляется по решению общего собрания участников общества,

принятому большинством не менее двух третей голосов от общего числа голосов участников общества, если необходимость большего числа голосов для принятия такого решения не предусмотрена уставом общества. Постольку, поскольку согласно п. 5 данной статьи устав общества должен содержать сведения о его филиалах и представительствах, рассматриваемое положение соответствует норме п. 8 ст. 37 комментируемого Закона, устанавливающей, что решения по вопросам изменения устава общества принимаются большинством не менее двух третей голосов от общего числа голосов участников общества, если уставом общества не предусмотрена необходимость большего числа голосов для принятия такого решения.

Следует иметь в виду, что согласно подп. 7 нового п. 2.1 ст. 32 комментируемого Закона, введенного Законом 2008 г. № 312-ФЗ, создание филиалов и открытие представительств общества уставом общества может быть отнесено к компетенции совета директоров (наблюдательного совета) общества. Кстати, в п. 5 ст. 12 Закона об АО (в ред. Федерального закона от 7 августа 2001 г. № 120-ФЗ⁴⁹) предусмотрено, что для внесения в устав акционерного общества изменений, связанных с созданием филиалов, открытием представительств акционерного общества и их ликвидацией, достаточно только решения совета директоров (наблюдательного совета) акционерного общества.

В части 2 п. 1 комментируемой статьи по аналогии с п. 1 ст. 5 Закона об АО установлено, что создание обществом филиалов и открытие обществом представительств осуществляются: на территории России – с соблюдением требований комментируемого Закона и иных федеральных законов; за пределами территории России – также в соответствии с законодательством иностранного государства, на территории которого создаются филиалы или открываются представительства, если иное не предусмотрено международными договорами РФ.

Международные договоры РФ согласно ч. 4 ст. 15 Конституции РФ являются составной частью ее правовой системы. Там же предусмотрено, что если международным договором РФ установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора.

Порядок заключения, выполнения и прекращения международных договоров РФ определяет Федеральный закон от 15 июля 1995 г. № 101-ФЗ «О международных договорах Российской Федерации»⁵⁰. Согласно положениям названного Закона понятием международный договор РФ охватываются: международные договоры РФ, заключаемые с иностранными государствами, а также с международными организациями от имени России (межгосударственные договоры), от имени Правительства РФ (межправительственные договоры), от имени федеральных органов исполнительной власти (договоры межведомственного характера) (п. 2 ст. 1 и п. 2 ст. 3); международные договоры, в которых Россия является стороной в качестве государства – продолжателя СССР (п. 3 ст. 1); независимо от их вида и наименования (договор, соглашение, конвенция, протокол, обмен письмами или нотами, иные виды и наименования международных договоров) (ст. 2).

В соответствии с п. 3 ст. 5 Федерального закона «О международных договорах Российской Федерации» положения официально опубликованных международных договоров России, не требующие издания внутригосударственных актов для применения, действуют в России непосредственно. Там же установлено, что для осуществления иных положений международных договоров России принимаются соответствующие правовые акты. За разъяснениями данных положений необходимо обращаться к п. 5 Постановления Пленума ВС РФ от 31 октября 1995 г. № 8 «О некоторых вопросах применения судами Конституции Рос-

⁴⁹ СЗРФ. 2001. № 33.4. I. Ст. 3423.

⁵⁰ СЗ РФ. 1995. № 29. Ст. 2757.

сийской Федерации при осуществлении правосудия»⁵¹ и п. 3 Постановления Пленума ВС РФ от 10 октября 2003 г. № 5 «О применении судами общей юрисдикции общепризнанных принципов и норм международного права и международных договоров Российской Федерации»⁵².

2—4. В положениях п. 2—4 комментируемой статьи применительно к представительствам и филиалам обществ воспроизведены и частично детализированы следующие общие нормы ст. 55 части первой ГК РФ о представительствах и филиалах юридических лиц:

представительством является обособленное подразделение юридического лица, расположенное вне места его нахождения, которое представляет интересы юридического лица и осуществляет их защиту (п. 1);

филиалом является обособленное подразделение юридического лица, расположенное вне места его нахождения и осуществляющее все его функции или их часть, в том числе функции представительства (п. 2);

представительства и филиалы не являются юридическими лицами. Они наделяются имуществом создавшим их юридическим лицом и действуют на основании утвержденных им положений. Руководители представительств и филиалов назначаются юридическим лицом и действуют на основании его доверенности (п. 3);

В пункте 20 Постановления Пленума ВС РФ и Пленума ВАС РФ от 1 июля 1996 г. № 6/8 даны следующие разъяснения в отношении применения п. 3 ст. 55 ГК РФ:

необходимо иметь в виду, что соответствующие полномочия руководителя филиала (представительства) должны быть удостоверены доверенностью и не могут основываться лишь на указаниях, содержащихся в учредительных документах юридического лица, положении о филиале (представительстве) и т. п., либо явствовать из обстановки, в которой действует руководитель филиала;

при разрешении спора, вытекающего из договора, подписанного руководителем филиала (представительства) от имени филиала и без ссылки на то, что договор заключен от имени юридического лица и по его доверенности, следует выяснить, имелись ли у руководителя филиала (представительства) на момент подписания договора соответствующие полномочия, выраженные в положении о филиале и доверенности. Сделки, совершенные руководителем филиала (представительства) при наличии таких полномочий, следует считать совершенными от имени юридического лица;

необходимо также учитывать, что руководитель филиала (представительства) вправе передоверить совершение действий, на которые он уполномочен доверенностью, другому лицу с соблюдением правил, предусмотренных ст. 187 части первой ГК РФ.

Юридическим лицом является только само общество, но не его филиалы и представительства. Соответственно, согласно п. 2 ст. 2 комментируемого Закона приобретает и осуществляет имущественные и личные неимущественные права, несет обязанности, может быть истцом и ответчиком в суде только общество, а не его филиалы и представительства (см. комментарий к ст. 2 Закона). В развитие данного положения в п. 4 комментируемой статьи установлено, что филиал и представительство осуществляют деятельность от имени создавшего их общества, а также то, что ответственность за деятельность филиала и представительства несет создавшее их общество.

В соответствии с ч. 2 ст. 27 АПК РФ арбитражные суды разрешают экономические споры и рассматривают иные дела с участием организаций, являющихся юридическими лицами, граждан, осуществляющих предпринимательскую деятельность без образования юридического лица и имеющих статус индивидуального предпринимателя, приобретенный

⁵¹ Российская газета. 1995. № 247.

⁵² Российская газета. 2003. № 244.

в установленном законом порядке, а в случаях, предусмотренных данным Кодексом и иными федеральными законами, с участием России, субъектов РФ, муниципальных образований, государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц, образований, не имеющих статуса юридического лица, и граждан, не имеющих статуса индивидуального предпринимателя. Исходя из этого сохраняют актуальность разъяснения, данные в информационном письме Президиума ВАС РФ от 14 мая 1998 г. № 34 «О рассмотрении исков, вытекающих из деятельности обособленных подразделений юридических лиц»⁵³.

5. В пункте 3 ст. 55 части первой ГК РФ установлено, что представительства и филиалы должны быть указаны в учредительных документах создавшего их юридического лица. На основании данной общей нормы в п. 5 комментируемой статьи закреплено, что устав общества должен содержать сведения о его филиалах и представительствах. Это правило не нашло своего непосредственного отражения в положениях п. 2 ст. 12 комментируемого Закона, устанавливающих требования к содержанию устава общества, но в указанной норме установлено, что устав общества должен содержать и иные сведения, предусмотренные данным Законом.

В соответствии с п. 3 ст. 52 ГК РФ изменения учредительных документов приобретают силу для третьих лиц с момента их государственной регистрации, а в случаях, установленных законом, – с момента уведомления органа, осуществляющего государственную регистрацию, о таких изменениях. В рамках изъятия, предусмотренного данной общей нормой, в п. 5 комментируемой статьи по аналогии с п. 6 ст. 5 Закона об АО установлено, что в случаях изменений в уставе общества сведений о его филиалах и представительствах в орган, осуществляющий государственную регистрацию юридических лиц, представляются только сообщения о таких изменениях и что указанные изменения в уставе общества вступают в силу для третьих лиц с момента уведомления о таких изменениях органа, осуществляющего государственную регистрацию юридических лиц.

Уведомление о внесении изменений в учредительные документы юридического лица в таких случаях регламентировано ст. 19 Закона о государственной регистрации юридических лиц, согласно п. 1 которой в случаях, установленных федеральными законами, юридическое лицо представляет в регистрирующий орган по месту своего нахождения подписанное заявителем уведомление о внесении изменений в учредительные документы, решение о внесении изменений в учредительные документы и изменения. Форма Уведомления о внесении изменений в учредительные документы юридического лица (форма № Р13002) утверждена постановлением Правительства РФ от 19 июня 2002 г. № 439 «Об утверждении форм и требований к оформлению документов, используемых при государственной регистрации юридических лиц, а также физических лиц в качестве индивидуальных предпринимателей» (наименование в ред. постановления Правительства РФ от 16 октября 2003 г. № 630)⁵⁴. Порядок заполнения данной формы приведен в ч. VII Методических разъяснений по порядку заполнения форм документов, используемых при государственной регистрации юридического лица, утв. приказом ФНС России от 1 ноября 2004 г. № САЭ-3-09/16@⁵⁵ (однако данный порядок не учитывает изменений, внесенных в указанное постановление Правительства РФ).

В соответствии с п. 2 ст. 19 Закона о государственной регистрации юридических лиц (в ред. Федерального закона от 23 июня 2003 г. № 76-ФЗ) при внесении изменений в учредительные документы юридического лица регистрирующий орган в срок не более чем пять дней с момента получения указанного уведомления вносит соответствующую запись

⁵³ ВВАСРФ. 1998. № 7.

⁵⁴ СЗ РФ. 2002. № 26. Ст. 2586; 2003. № 43. Ст. 4238.

⁵⁵ Российская газета. 2004. № 289.

в ЕГРЮЛ, о чем в письменной форме сообщает юридическому лицу. В пункте 3 указанной статьи с учетом в том числе норм п. 5 комментируемой статьи и п. 6 ст. 5 Закона об АО указано, что в случаях, предусмотренных федеральными законами, изменения, внесенные в учредительные документы, приобретают силу для третьих лиц с момента уведомления регистрирующего органа о таких изменениях.

Необходимо иметь в виду, что для целей законодательства о налогах и сборах понятие обособленного подразделения организации используется в ином значении, нежели для целей гражданского законодательства. Так, согласно п. 2 ст. 11 части первой НК РФ (в ред. Федерального закона от 9 июля 1999 г. № 154-ФЗ⁵⁶) для целей данного Кодекса обособленное подразделение организации – это любое территориально обособленное от нее подразделение, по месту нахождения которого оборудованы стационарные рабочие места; признание обособленного подразделения организации таковым производится независимо от того, отражено или не отражено его создание в учредительных или иных организационно-распорядительных документах организации, и от полномочий, которыми наделяется указанное подразделение; при этом рабочее место считается стационарным, если оно создается на срок более одного месяца.

В постановлении Президиума ВАС РФ от 8 июля 2003 г. № 2235/03 по делу № А45-6113/02-СА23/194⁵⁷ отмечено, что признание обособленного подразделения организации таковым осуществляется при наличии признаков, предусмотренных п. 2 ст. 11 НК РФ, независимо от вида деятельности, осуществляемой данным подразделением (до налоговых органов постановление доведено письмом МНС России от 29 декабря 2003 г. № ШС-6-14/1377⁵⁸). По мнению МНС России, выраженному в письме от 29 апреля 2004 г. № 09-3-02/1912⁵⁹, одно рабочее место для целей данного Кодекса признается обособленным подразделением.

В соответствии с подп. 3 п. 2 ст. 23 части первой НК РФ (здесь и далее в ред. Федерального закона от 27 июля 2006 г. № 137-ФЗ) налогоплательщики-организации обязаны письменно сообщать в налоговый орган по месту своего нахождения обо всех обособленных подразделениях, созданных на территории России, в течение одного месяца со дня создания обособленного подразделения или прекращения деятельности организации через обособленное подразделение (закрытия обособленного подразделения). Форма № С-09-3 «Сообщение о создании (закрытии) на территории Российской Федерации обособленного подразделения» утверждена приказом ФНС России от 17 января 2008 г. № ММ-3-09/11@ «Об утверждении форм сообщений налогоплательщиками сведений, предусмотренных пунктами 2, 3 статьи 23 Налогового кодекса Российской Федерации».

Как установлено в п. 4 ст. 83 части первой НК РФ: при осуществлении организацией деятельности в России через обособленное подразделение заявление о постановке на учет такой организации подается в течение одного месяца со дня создания обособленного подразделения в налоговый орган по месту нахождения этого обособленного подразделения, если указанная организация не состоит на учете по основаниям, предусмотренным данным Кодексом, в налоговых органах на территории муниципального образования, в котором создано это обособленное подразделение;

в иных случаях постановка на учет организации в налоговых органах по месту нахождения ее обособленных подразделений осуществляется налоговыми органами на основании

⁵⁶ СЗ РФ. 1999. № 28. Ст. 3487.

⁵⁷ ВВАСРФ. 2003. № 12.

⁵⁸ СПС.

⁵⁹ Экономика и жизнь. 2004. № 29.

сообщений в письменной форме, представляемых этой организацией в соответствии с п. 2 ст. 23 данного Кодекса;

в случае если несколько обособленных подразделений организации находятся в одном муниципальном образовании на территориях, подведомственных разным налоговым органам, постановка организации на учет может быть осуществлена налоговым органом по месту нахождения одного из ее обособленных подразделений, определяемым организацией самостоятельно.

Порядок постановки на учет и снятия с учета организаций определен в ст. 84 НК РФ, согласно п. 1 которой постановка на учет организации по месту нахождения ее обособленного подразделения осуществляется на основании заявления; при подаче заявления о постановке на учет организации по месту нахождения ее обособленного подразделения организация одновременно с заявлением о постановке на учет представляет в одном экземпляре копии заверенных в установленном порядке свидетельства о постановке на учет в налоговом органе организации по месту ее нахождения, документов, подтверждающих создание обособленного подразделения. В пункте 5 указанной статьи предусмотрено, что в случае принятия организацией решения о прекращении деятельности (закрытии) своего обособленного подразделения снятие с учета организации по месту нахождения этого обособленного подразделения осуществляется налоговым органом по заявлению налогоплательщика в течение 10 дней со дня подачи такого заявления, но не ранее окончания выездной налоговой проверки в случае ее проведения. Формы документов, используемых при постановке на учет и снятии с учета российских организаций, утверждены приказом ФНС России от 1 декабря 2006 г. № САЭ-3-09/826@ «Об утверждении форм документов, используемых при постановке на учет и снятии с учета российских организаций и физических лиц»⁶⁰ (в последующем вносились изменения).

Кредитная организация согласно ч. 5 ст. 22 Закона о банках открывает на территории Российской Федерации филиалы и представительства с момента уведомления Банка России. Там же предусмотрено, что в уведомлении указываются почтовый адрес филиала (представительства), его полномочия и функции, сведения о руководителях, масштабы и характер планируемых операций, а также представляются оттиск его печати и образцы подписей его руководителей.

Указанная статья регламентирует открытие или создание кредитной организацией не только филиалов и представительств, но и внутренних структурных подразделений. Так, согласно ч. 8—10 этой статьи:

внутренним структурным подразделением кредитной организации (ее филиала) является ее (его) подразделение, расположенное вне места нахождения кредитной организации (ее филиала) и осуществляющее от ее имени банковские операции, перечень которых установлен нормативными актами Банка России, в рамках лицензии Банка России, выданной кредитной организации (положения о филиале кредитной организации);

кредитные организации (их филиалы) вправе открывать внутренние структурные подразделения вне мест нахождения кредитных организаций (их филиалов) в формах и порядке, которые установлены нормативными актами Банка России;

полномочие филиала кредитной организации на принятие решения об открытии внутреннего структурного подразделения должно быть предусмотрено положением о филиале кредитной организации.

Основным актом, о котором идет речь, является Инструкция Банка России от 14 января 2004 г. № 109-И «О порядке принятия Банком России решения о государственной регистра-

⁶⁰ Российская газета. 2007. № 4.

ции кредитных организаций и выдаче лицензий на осуществление банковских операций»⁶¹ (в ред. последующих изменений), содержащая раздел II «Открытие (закрытие) подразделений кредитной организации (филиала) на территории Российской Федерации».

В части 1 ст. 35 Закона о банках (в ред. Федерального закона от 28 февраля 2009 г. № 28-ФЗ⁶²) предусмотрено, что кредитная организация, имеющая генеральную лицензию, может с разрешения Банка России создавать на территории иностранного государства филиалы и после уведомления Банка России – представительства. Согласно ч. 3 указанной статьи Банк России не позднее трехмесячного срока с момента получения соответствующего ходатайства сообщает заявителю в письменной форме о своем решении – согласии или отказе; отказ должен быть мотивирован; в случае если Банк России не сообщил о принятом решении в течение указанного срока, соответствующее разрешение Банка России считается полученным. Особенности регулирования деятельности банков, создающих и имеющих филиалы, расположенные на территории иностранного государства, определяет Инструкция Банка России от 24 августа 1998 г. № 76-И «Об особенностях регулирования деятельности банков, создающих и имеющих филиалы на территории иностранного государства»⁶³ (в ред. последующих изменений). В отношении порядка создания кредитными организациями представительств на территории иностранных государств Банком России лишь направлялось письмо от 2 февраля 1999 г. № 48-Т «Разъяснения отдельных вопросов о порядке открытия представительств кредитных организаций за рубежом»⁶⁴.

Применительно к открытию филиалов страховыми организациями Закон о страховом деле предусматривает единственную особенность: в п. 4 его ст. 6 (в ред. Федерального закона от 7 марта 2005 г. № 12-ФЗ⁶⁵) страховые организации, являющиеся дочерними обществами по отношению к иностранным инвесторам (основным организациям) либо имеющие долю иностранных инвесторов в своем уставном капитале более 49 %, могут открывать свои филиалы на территории Российской Федерации после получения на то предварительного разрешения органа страхового надзора; в указанном предварительном разрешении отказывается, если превышен размер (квота) участия иностранного капитала в страховых организациях России, указанный в п. 3 данной статьи.

⁶¹ ВБР. 2004. № 15.

⁶² СЗ РФ. 2009. № 9. Ст. 1043.

⁶³ ВБР. 1998. № 63.

⁶⁴ ВБР. 1999. № 9.

⁶⁵ СЗРФ. 2005. № 10. Ст. 760.

Статья 6. Дочерние и зависимые общества

1. Общество может иметь дочерние и зависимые хозяйственные общества с правами юридического лица, созданные на территории Российской Федерации в соответствии с настоящим Федеральным законом и иными федеральными законами, а за пределами территории Российской Федерации также в соответствии с законодательством иностранного государства, на территории которого создано дочернее или зависимое хозяйственное общество, если иное не предусмотрено международными договорами Российской Федерации.

2. Общество признается дочерним, если другое (основное) хозяйственное общество или товарищество в силу преобладающего участия в его уставном капитале, либо в соответствии с заключенным между ними договором, либо иным образом имеет возможность определять решения, принимаемые таким обществом.

3. Дочернее общество не отвечает по долгам основного хозяйственного общества (товарищества).

Основное хозяйственное общество (товарищество), которое имеет право давать дочернему обществу обязательные для него указания, отвечает солидарно с дочерним обществом по сделкам, заключенным последним во исполнение таких указаний.

В случае несостоятельности (банкротства) дочернего общества по вине основного хозяйственного общества (товарищества) последнее несет при недостаточности имущества дочернего общества субсидиарную ответственность по его долгам.

Участники дочернего общества вправе требовать возмещения основным обществом (товариществом) убытков, причиненных по его вине дочернему обществу.

4. Общество признается зависимым, если другое (преобладающее, участвующее) хозяйственное общество имеет более двадцати процентов уставного капитала первого общества.

Общество, которое приобрело более двадцати процентов голосующих акций акционерного общества или более двадцати процентов уставного капитала другого общества с ограниченной ответственностью, обязано незамедлительно опубликовать сведения об этом в органе печати, в котором публикуются данные о государственной регистрации юридических лиц.

1. В комментируемой статье регламентированы особенности деятельности дочерних и зависимых обществ, основным, преобладающим или участвующим для которых является общество с ограниченной ответственностью. Положения данной статьи основаны на нормах ст. 105 «Дочернее хозяйственное общество» и 106 «Зависимое хозяйственное общество» части первой ГК РФ, причем во многом в точности по аналогии с положениями ст. 6 Закона об АО о дочерних и зависимых обществах, основным, преобладающим или участвующим для которых является акционерное общество.

В части 1 п. 1 комментируемой статьи по аналогии с п. 1 ст. 6 Закона об АО предусмотрено, что общество может иметь дочерние и зависимые хозяйственные общества с правами юридического лица, созданные: на территории России – в соответствии с комментируемым Законом и иными федеральными законами; за пределами территории России – также в соот-

ветствии с законодательством иностранного государства, на территории которого создаются филиалы или открываются представительства, если иное не предусмотрено международными договорами РФ.

Как уже говорилось (см. комментарий к ст. 5 Закона), международные договоры РФ согласно ч. 4 ст. 15 Конституции РФ являются составной частью ее правовой системы. Там же предусмотрено, что если международным договором РФ установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора. Порядок заключения, выполнения и прекращения международных договоров РФ определяет Федеральный закон «О международных договорах Российской Федерации».

В части 2 ст. 35 Закона о банках (в ред. Федерального закона от 28 февраля 2009 г. № 28-ФЗ) предусмотрено, что кредитная организация, имеющая генеральную лицензию, может с разрешения и в соответствии с требованиями Банка России иметь на территории иностранного государства дочерние организации. Согласно ч. 3 указанной статьи Банк России не позднее трехмесячного срока с момента получения соответствующего ходатайства сообщает заявителю в письменной форме о своем решении – согласии или отказе; отказ должен быть мотивирован; в случае если Банк России не сообщил о принятом решении в течение указанного срока, соответствующее разрешение Банка России считается полученным. Порядок выдачи Банком России разрешений кредитным организациям на учреждение дочерних организаций на территории иностранных государств и приобретение статуса основного общества в отношении действующих юридических лиц – нерезидентов устанавливает Положение Банка России от 4 июля 2006 г. № 290-П «О порядке выдачи Банком России кредитным организациям разрешений, предоставляющих возможность иметь на территории иностранного государства дочерние организации»⁶⁶ (в ред. последующих изменений).

2. Пункт 2 комментируемой статьи воспроизводит положение п. 1 ст. 105 части первой ГК РФ, согласно которому общество признается дочерним, если другое (основное) хозяйственное общество или товарищество в силу преобладающего участия в его уставном капитале, либо в соответствии с заключенным между ними договором, либо иным образом имеет возможность определять решения, принимаемые таким обществом.

Ранее основное и дочерние общества могли образовывать финансово-промышленную группу, правовые основы создания которых, деятельности и ликвидации в России устанавливались Федеральным законом от 30 ноября 1995 г. № 190-ФЗ «О финансово-промышленных группах»⁶⁷. Однако названный Закон в соответствии с Федеральным законом от 22 июня 2007 г. № 115-ФЗ⁶⁸ признан утратившим силу, в том числе и по причине того, что участники финансово-промышленной группы регистрируются как отдельные юридические лица в соответствии с Законом о государственной регистрации юридических лиц, а функция по ведению государственного реестра финансово-промышленных групп в 2004 г. признана избыточной и отменена в соответствии с решениями Правительственной комиссии по проведению административной реформы.

3. В положениях п. 3 комментируемой статьи воспроизведены и детализированы нормы п. 2 и 3 ст. 105 части первой ГК РФ, в соответствии с которыми:

дочернее общество не отвечает по долгам основного общества (товарищества) (ч. 1 п. 2);

основное общество (товарищество), которое имеет право давать дочернему обществу, в том числе по договору с ним, обязательные для него указания, отвечает солидарно с дочер-

⁶⁶ ВБР. 2006. № 47.

⁶⁷ СЗ РФ. 1995. № 49. Ст. 4697.

⁶⁸ СЗ РФ. 2007. № 26. Ст. 3088.

ним обществом по сделкам, заключенным последним во исполнение таких указаний (ч. 2 п. 2);

в случае несостоятельности (банкротства) дочернего общества по вине основного общества (товарищества) последнее несет субсидиарную ответственность по его долгам (ч. 3 п. 2);

участники (акционеры) дочернего общества вправе требовать возмещения основным обществом (товариществом) убытков, причиненных по его вине дочернему обществу, если иное не установлено законами о хозяйственных обществах (п. 3).

С учетом приведенного положения ч. 2 п. 2 ст. 105 ГК РФ в п. 31 Постановления Пленума ВС РФ и Пленума ВАС РФ от 1 июля 1996 г. № 6/8 разъяснено, что оба юридических лица привлекаются по таким делам в качестве соответчиков в порядке, установленном процессуальным законодательством; при этом необходимо иметь в виду, что взаимоотношения двух хозяйственных обществ могут рассматриваться как взаимоотношения основного и дочернего общества, в том числе и применительно к отдельной конкретной сделке, в случаях, когда основное общество (товарищество) имеет возможность определять решения, принимаемые дочерним обществом, либо давать обязательные для него указания.

Постольку, поскольку положения п. 3 комментируемой статьи аналогичны положениям п. 3 ст. 6 Закона об АО, следует иметь в виду, что в п. 28 Постановления Пленума ВАС РФ от 18 ноября

2003 г. № 19 даны следующие разъяснения в отношении ответственности основного общества по обязательствам (долгам) дочернего общества:

при разрешении споров, связанных с привлечением акционерных обществ к ответственности по обязательствам (долгам) дочерних обществ, необходимо руководствоваться п. 2 ст. 105 ГК РФ и п. 3 ст. 6 Закона об АО;

согласно этим нормам основное общество, имеющее право давать дочернему обществу обязательные для него указания, в том числе по договору с ним, отвечает солидарно с дочерним обществом по сделкам, заключенным последним во исполнение таких указаний. Основное общество может быть привлечено к субсидиарной ответственности по долгам дочернего общества, если по его вине наступит несостоятельность (банкротство) дочернего общества;

согласно ст. 6 Закона об АО ответственность основного общества по долгам дочернего общества в случаях несостоятельности (банкротства) последнего, а также причинения убытков дочернему обществу может наступать лишь при наличии вины основного общества (ст. 401 ГК РФ).

Следует также отметить, что согласно правовой позиции, изложенной в определении КС РФ от 15 ноября 2007 г. № 846-0-0⁶⁹, положения п. 3 ст. 6 Закона об АО, регулирующие такие отношения между основным и дочерним обществами, которые позволяют основному обществу влиять на деятельность дочернего общества при определенных обстоятельствах, направлены на защиту интересов дочернего общества от произвольных указаний основного общества и не могут рассматриваться как нарушающие конституционные права и свободы: для привлечения основного общества к субсидиарной ответственности наличие формально закрепленного за ним права влиять на деятельность дочернего общества может не иметь решающего значения, поскольку абз. 3 п. 3 ст. 6 Закона об АО исходит из необходимости закрепления и возможности использования указанного права, а также наличия вины основного общества.

О понятии солидарной ответственности см. комментарий к ст. 2 Закона, а о понятии субсидиарной ответственности и вины – комментарий к ст. 3 Закона.

⁶⁹ СПС.

4. Пункт 4 комментируемой статьи воспроизводит и детализирует положения ст. 106 части первой ГК РФ о зависимом хозяйственном обществе: хозяйственное общество признается зависимым, если другое (преобладающее, участвующее) общество имеет более 20 % голосующих акций акционерного общества или 20 % уставного капитала общества с ограниченной ответственностью (п. 1); хозяйственное общество, которое приобрело более 20 % голосующих акций акционерного общества или 20 % уставного капитала общества с ограниченной ответственностью, обязано незамедлительно публиковать сведения об этом в порядке, предусмотренном законами о хозяйственных обществах (п. 2). В пункте 3 указанной статьи Кодекса также установлено, что пределы взаимного участия хозяйственных обществ в уставных капиталах друг друга и число голосов, которыми одно из таких обществ может пользоваться на общем собрании участников или акционеров другого общества, определяются законом. Однако данное положение развитие в нормах комментируемого Закона не получило.

На основании приведенного положения п. 2 ст. 106 ГК РФ в п. 4 комментируемой статьи определено, что общество, которое приобрело более 20 % голосующих акций акционерного общества или более 20 % уставного капитала другого общества с ограниченной ответственностью, обязано незамедлительно опубликовать сведения об этом в органе печати, в котором публикуются данные о государственной регистрации юридических лиц.

В этой связи, а также предвзяв рассмотрение других норм комментируемого Закона, следует отметить, что приказом ФНС России от 16 июня 2006 г. № САЭ-3-09/355@ «Об обеспечении публикации и издания сведений о государственной регистрации юридических лиц в соответствии с законодательством Российской Федерации о государственной регистрации»⁷⁰ в целях реализации положений Закона о государственной регистрации юридических лиц в части обеспечения публикации сведений, содержащихся в ЕГРЮЛ, установлено, что сведения, содержащиеся в ЕГРЮЛ и предназначенные для публикации, размещаются в сети Интернет на сайте ФНС России (адрес сайта: www.nalog.ru). Там же установлено, что указанные сведения, а также иные сведения, подлежащие опубликованию в соответствии с законодательством РФ о государственной регистрации, публикуются в журнале «Вестник государственной регистрации».

Названным приказом ФНС России от 16 июня 2006 г. № САЭ-3-09/355@ также утвержден следующий состав сведений, публикуемых в журнале «Вестник государственной регистрации»:

1) сведения, содержащиеся в ЕГРЮЛ, предоставляемые для публикации в журнале «Вестник государственной регистрации»:

сведения о создании юридических лиц – сведения о государственной регистрации юридических лиц при их создании; сведения о государственной регистрации юридических лиц, создаваемых путем реорганизации; сведения о внесении в ЕГРЮЛ сведений о юридических лицах, зарегистрированных до 1 июля 2002 г.;

сведения о прекращении деятельности юридических лиц – сведения о начале процесса ликвидации юридических лиц; сведения о государственной регистрации юридических лиц в связи с их ликвидацией; сведения о прекращении деятельности юридических лиц в связи с реорганизацией; сведения о прекращении деятельности юридических лиц по иным основаниям; сведения об исключении из ЕГРЮЛ недействующих юридических лиц;

2) сведения о принятых решениях о предстоящем исключении недействующих юридических лиц из ЕГРЮЛ:

⁷⁰ БНАФОИВ. 2006. № 28.

сведения о принятом решении о предстоящем исключении недействующего юридического лица из ЕГРЮЛ, направляемые регистрирующими органами для публикации в журнале «Вестник государственной регистрации»:

сведения о порядке и сроках направления заявлений недействующим юридическим лицом, кредиторами или иными лицами, чьи права и законные интересы затрагиваются в связи с исключением недействующего юридического лица из ЕГРЮЛ.

Следует также отметить, что акционерное общество, которое приобрело более 20 % голосующих акций общества, согласно п. 4 ст. 6 Закона об АО (в ред. Федерального закона от 7 августа 2001 г. № 120-ФЗ) обязано незамедлительно опубликовать сведения об этом в порядке, определяемом федеральным органом исполнительной власти по рынку ценных бумаг и федеральным антимонопольным органом. Соответствующим актом является Положение о раскрытии информации эмитентами эмиссионных ценных бумаг, утв. приказом ФСФР России от 10 октября 2006 г. № 06-117/пз-н⁷¹.

Необходимо иметь в виду, что антимонопольным законодательством установлен ряд требований к совершению сделок по приобретению голосующих акций акционерного общества и долей в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью.

Так, в ст. 28 Федерального закона от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»⁷² определены сделки с акциями и долями, которые осуществляются с предварительного согласия антимонопольного органа в случае если суммарная стоимость активов по последним балансам лиц (групп лиц), приобретающих акции (доли), права и (или) имущество, и лица (группы лиц), акции (доли) и (или) имущество которого и (или) права в отношении которого приобретаются, превышает 3 млрд руб. или если их суммарная выручка от реализации товаров за последний календарный год превышает 6 млрд руб. и при этом стоимость активов по последнему балансу лица (группы лиц), акции (доли) и (или) имущество которого и (или) права в отношении которого приобретаются, превышает 150 млн руб. либо если одно из указанных лиц включено в реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара более чем 35 %.

В соответствии с п. 5 ч. 1 ст. 30 названного Закона антимонопольный орган должен быть уведомлен лицами, приобретающими акции (доли) (за исключением акций (долей) финансовых организаций), об осуществлении сделок, иных действий, указанных в ст. 28 данного Закона, если суммарная стоимость активов по последнему балансу или суммарная выручка от реализации товаров лиц (группы лиц), указанных в ст. 28 данного Закона, за календарный год, предшествующий году осуществления таких сделок, иных действий, превышает 200 млн руб. и при этом суммарная стоимость активов по последнему балансу лица (группы лиц), акции (доли) и (или) имущество которого приобретаются или в отношении которого приобретаются права, превышает 30 млн руб. либо если одно из таких лиц включено в реестр, – не позднее чем через 45 дней после даты осуществления таких сделок, иных действий.

В статье 29 Федерального закона «О защите конкуренции» определены сделки с акциями и долями финансовой организации, которые осуществляются с предварительного согласия антимонопольного органа в случае, если стоимость активов по последнему балансу финансовой организации превышает величину, установленную Правительством РФ (при осуществлении сделок с акциями (долями) кредитной организации такая величина устанавливается Правительством РФ по согласованию с Банком России).

Постановлением Правительства РФ от 30 мая 2007 г. № 334 «Об установлении величин активов финансовых организаций (за исключением кредитных организаций) и совокуп-

⁷¹ БНАФОИВ. 2007. № 4.

⁷² СЗ РФ. 2006. № 31. Ч. I. Ст. 3434.

ной доли финансовых организаций (за исключением кредитных организаций) на товарном рынке в целях осуществления антимонопольного контроля»⁷³ установлены следующие величины активов финансовых организаций по бухгалтерским балансам на последнюю отчетную дату, предшествующую дате подачи ходатайства, при превышении которых требуется получение предварительного согласия антимонопольного органа на совершение сделок и действий, предусмотренных гл. 7 Федерального закона «О защите конкуренции»:

200 млн руб. – в отношении страховщиков (за исключением страховых медицинских организаций), обществ взаимного страхования, страховых брокеров и кредитных потребительских кооперативов;

100 млн руб. – в отношении фондовых бирж, валютных бирж, управляющих компаний инвестиционных фондов, управляющих компаний паевых инвестиционных фондов, управляющих компаний негосударственных пенсионных фондов, специализированных депозитариев инвестиционных фондов, специализированных депозитариев паевых инвестиционных фондов, специализированных депозитариев негосударственных пенсионных фондов, негосударственных пенсионных фондов, лизинговых компаний и профессиональных участников рынка ценных бумаг (за исключением регистраторов);

50 млн руб. – в отношении регистраторов, страховых медицинских организаций и ломбардов.

Постановлением Правительства РФ от 30 мая 2007 г. № 335 «Об установлении величин активов кредитных организаций и совокупной доли кредитных организаций на товарном рынке в целях осуществления антимонопольного контроля» (в ред. постановления Правительства РФ от 28 июля 2008 г. № 571)⁷⁴ по согласованию с Банком России установлена стоимость активов по последнему балансу кредитной организации, при превышении которой требуется получение предварительного согласия антимонопольного органа на осуществление сделок с акциями (долями), активами кредитной организации или правами в отношении кредитной организации, в размере 4 млрд руб.

Необходимо также учитывать, что в случае, если одна организация непосредственно и (или) косвенно участвует в другой организации, и суммарная доля такого участия составляет более 20 %, то согласно п. 1 ст. 20 части первой НК РФ (здесь и далее в ред. Федерального закона от 9 июля 1999 г. № 154-ФЗ) эти организации признаются для целей налогообложения взаимозависимыми лицами. При этом доля косвенного участия одной организации в другой через последовательность иных организаций определяется в виде произведения долей непосредственного участия организаций этой последовательности одна в другой. В соответствии с подп. 1 п. 2 ст. 40 данного Кодекса по сделкам между взаимозависимыми лицами налоговые органы при осуществлении контроля за полнотой исчисления налогов вправе проверять правильность применения цен.

⁷³ СЗ РФ. 2007. № 23. Ст. 2799.

⁷⁴ СЗ РФ. 2007. № 23. Ст. 2800; 2008. № 31. Ст. 3741.

Статья 7. Участники общества

1. Участниками общества могут быть граждане и юридические лица. Федеральным законом может быть запрещено или ограничено участие отдельных категорий граждан в обществах.

2. Государственные органы и органы местного самоуправления не вправе выступать участниками обществ, если иное не установлено федеральным законом.

Общество может быть учреждено одним лицом, которое становится его единственным участником. Общество может впоследствии стать обществом с одним участником.

Общество не может иметь в качестве единственного участника другое хозяйственное общество, состоящее из одного лица.

Положения настоящего Федерального закона распространяются на общества с одним участником постольку, поскольку настоящим Федеральным законом не предусмотрено иное и поскольку это не противоречит существу соответствующих отношений.

3. Число участников общества не должно быть более пятидесяти.

В случае, если число участников общества превысит установленный настоящим пунктом предел, общество в течение года должно преобразоваться в открытое акционерное общество или в производственный кооператив. Если в течение указанного срока общество не будет преобразовано и число участников общества не уменьшится до установленного настоящим пунктом предела, оно подлежит ликвидации в судебном порядке по требованию органа, осуществляющего государственную регистрацию юридических лиц, либо иных государственных органов или органов местного самоуправления, которым право на предъявление такого требования предоставлено федеральным законом.

1. В рамках закрепления основных положений о хозяйственных товариществах и обществах в п. 4 ст. 66 части первой ГК РФ установлено, что участниками полных товариществ и полными товарищами в товариществах на вере могут быть индивидуальные предприниматели и (или) коммерческие организации (ч. 1), а участниками хозяйственных обществ и вкладчиками в товариществах на вере могут быть граждане и юридические лица (ч. 2). На основании второго из указанных общих положений в ч. 1 п. 1 комментируемой статьи установлено, что участниками общества могут быть граждане и юридические лица.

В части 2 п. 1 комментируемой статьи предусмотрено, что федеральным законом может быть запрещено или ограничено участие отдельных категорий граждан в обществах. Данная норма закреплена в развитие общего правила ч. 5 п. 4 ст. 66 ГК РФ, согласно которому законом может быть запрещено или ограничено участие отдельных категорий граждан в хозяйственных товариществах и обществах, за исключением открытых акционерных обществ. В основе такого регулирования лежит норма ч. 3 ст. 55 Конституции РФ, предусматривающая, что права и свободы человека и гражданина могут быть ограничены федеральным законом только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства.

В качестве примера ограничения участия отдельных категорий граждан в обществах следует привести общую норму ч. 6 ст. 11 Федерального закона от 25 декабря 2008 г. № 273-ФЗ «О противодействии коррупции»⁷⁵, согласно которой в случае, если государственный или муниципальный служащий владеет ценными бумагами, акциями (долями участия, паями в уставных (складочных) капиталах организаций), он обязан в целях предотвращения конфликта интересов передать принадлежащие ему ценные бумаги, акции (доли участия, пай в уставных (складочных) капиталах организаций) в доверительное управление в соответствии с законодательством РФ.

Данная норма в отношении государственных гражданских служащих закреплена в ч. 2 ст. 17 Федерального закона от 27 июля 2004 г. № 79-ФЗ «О государственной гражданской службе Российской Федерации»⁷⁶. В силу изменений, внесенных Федеральным законом от 25 декабря 2008 г. № 280-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в связи с ратификацией Конвенции Организации Объединенных Наций против коррупции от 31 октября 2003 года и Конвенции об уголовной ответственности за коррупцию от 27 января 1999 года и принятием Федерального закона «О противодействии коррупции»⁷⁷ в Положение о службе в органах внутренних дел Российской Федерации, Закон РФ «О милиции», Федеральные законы «О прокуратуре Российской Федерации», «О федеральной службе безопасности», «О службе в таможенных органах Российской Федерации», «О судебных приставах», «О статусе военнослужащих», запрет, установленный в ч. 2 ст. 17 Федерального закона «О государственной гражданской службе Российской Федерации», распространен соответственно на сотрудников милиции, сотрудников органов по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ, прокурорских работников, работников органов федеральной службы безопасности, сотрудников таможенных органов, судебных приставов, военнослужащих, т. е. на лиц, проходящих правоохранительную службу и военную службу (иные виды государственной службы, нежели государственная гражданская служба; см. также комментарий к ст. 8 Закона).

Наряду с этим Федеральный закон от 25 декабря 2008 г. № 280-ФЗ дополнил ст. 14 Федерального закона от 2 марта 2007 г. № 25-ФЗ «О муниципальной службе в Российской Федерации»⁷⁸ частью 2.1, предусматривающей, что в случае, если владение муниципальным служащим, замещающим должность главы местной администрации по контракту, приносящими доход ценными бумагами, акциями (долями участия в уставных капиталах организаций) может привести к конфликту интересов, он обязан передать принадлежащие ему указанные ценные бумаги, акции (доли участия в уставных капиталах организаций) в доверительное управление в соответствии с законодательством РФ.

В соответствии с Федеральным законом от 25 декабря 2008 г. № 274-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в связи с принятием Федерального закона «О противодействии коррупции»⁷⁹ в Федеральные законы «О статусе члена Совета Федерации и статусе депутата Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации», «О Счетной палате Российской Федерации», «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации» и «О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)» внесены изменения, в результате которых в отношении соответственно членов Совета Федерации, депутатов Государственной Думы, Председателя, его заместителя и аудиторов Счетной палаты РФ, чле-

⁷⁵ СЗ РФ. 2008. № 52. Ч. I. Ст. 6228.

⁷⁶ СЗ РФ. 2004. № 31. Ст. 3215.

⁷⁷ СЗ РФ. 2008. № 52. Ч. I. Ст. 6235.

⁷⁸ СЗ РФ. 2007. № 10. Ст. 1152.

⁷⁹ СЗ РФ. 2008. № 52. Ч. I. Ст. 6229.

нов Центральной избирательной комиссии РФ, членов избирательных комиссий субъектов РФ, работающих в комиссиях на постоянной (штатной) основе, членов иных избирательных комиссий, действующих на постоянной основе и являющихся юридическими лицами, работающих в комиссии на постоянной (штатной) основе, служащих Банка России по перечню должностей, утверждаемых Советом директоров Банка России, закреплены нормы, аналогичные норме, содержащейся в ч. 6 ст. 11 Федерального закона «О противодействии коррупции».

Федеральный закон от 25 декабря 2008 г. № 274-ФЗ также изложил в новой редакции п. 3 ст. 3 Закона РФ от 26 июня 1992 г. № 3132-1 «О статусе судей в Российской Федерации»⁸⁰, определяющий запреты, связанные со статусом судьи. Согласно подп. 4 п. 3 указанной статьи в новой редакции судья не вправе заниматься предпринимательской деятельностью лично и ли через доверенных лиц, в том числе принимать участие в управлении хозяйствующим субъектом независимо от его организационно-правовой формы.

Иными федеральными законами, нежели комментируемый Закон, могут быть установлены дополнительные ограничения на выступление граждан и юридических лиц в качестве учредителей и (или) участников обществ в соответствующих сферах деятельности. Так, согласно ст. 11 Закона о банках (в ред. Федерального закона от 19 июня 2001 г. № 82-ФЗ⁸¹) в целях оценки средств, вносимых в оплату уставного капитала кредитной организации, Банк России вправе установить порядок и критерии оценки финансового положения ее учредителей (участников). На основании данной нормы изданы положения Банка России от 19 июня 2009 г. № 337-П «О порядке и критериях оценки финансового положения юридических лиц – учредителей (участников) кредитной организации»⁸² и от 19 июня 2009 г. № 338-П «О порядке и критериях оценки финансового положения физических лиц – учредителей (участников) кредитной организации»⁸³.

При применении норм п. 1 комментируемой статьи также следует учитывать, что согласно п. 7 ст. 11 комментируемого Закона особенности учреждения общества с участием иностранных инвесторов определяются федеральным законом (см. комментарий к указанной статье).

2. В части 1 п. 2 комментируемой статьи установлено, что государственные органы и органы местного самоуправления не вправе выступать участниками обществ, если иное не установлено федеральным законом. Данная норма закреплена на основании более общей нормы ч. 3 п. 4 ст. 66 части первой ГК РФ, согласно которой государственные органы и органы местного самоуправления не вправе выступать участниками хозяйственных обществ и вкладчиками в товарищества на вере, если иное не установлено законом.

В этой связи необходимо иметь в виду следующие разъяснения, данные в п. 26 Постановления Пленума ВС РФ и Пленума ВАС РФ от 1 июля 1996 г. № 6/8:

при разрешении споров о признании недействительными актов о регистрации юридических лиц суд исходит из того, что акты о регистрации созданных после 7 декабря 1994 г. хозяйственных обществ и товариществ, одним из учредителей которых является государственный орган или орган местного самоуправления, должны признаваться недействительными, за исключением случаев, когда право учреждать хозяйственные общества предоставлено соответствующим государственным органам или органам местного самоуправления федеральным законом, а также иными правовыми актами, изданными до введения Кодекса в действие (п. 4 ст. 66);

⁸⁰ Ведомости СНД и ВС РФ. 1992. № 30. Ст. 1792.

⁸¹ СЗ РФ. 2001. № 26. Ст. 2586.

⁸² ВБР. 2009. № 45.

⁸³ Там же.

недействительными признаются также сделки, связанные с приобретением после введения в действие Кодекса государственными органами или органами местного самоуправления, не уполномоченными на то в соответствии с законом, акций акционерных обществ либо доли в уставном капитале иных хозяйственных обществ (ст. 168);

в случаях, когда учредителем (участником) хозяйственного общества или товарищества, созданного и зарегистрированного до 8 декабря 1994 г., в соответствии с ранее действовавшим законодательством выступил государственный орган или орган местного самоуправления, после введения в действие Кодекса его учредителем (участником) признаются соответственно Россия, субъект РФ или муниципальное образование.

Следует отметить, что согласно ст. 11 Закона о банках: средства федерального бюджета и государственных внебюджетных фондов, свободные денежные средства и иные объекты собственности, находящиеся в ведении федеральных органов государственной власти, не могут быть использованы для формирования уставного капитала кредитной организации, за исключением случаев, предусмотренных федеральными законами;

средства бюджетов субъектов РФ, местных бюджетов, свободные денежные средства и иные объекты собственности, находящиеся в ведении органов государственной власти субъектов РФ и органов местного самоуправления, могут быть использованы для формирования уставного капитала кредитной организации на основании соответственно законодательного акта субъекта РФ или решения органа местного самоуправления в порядке, предусмотренном названным Законом и другими федеральными законами.

На основании данных норм и в соответствии со ст. 124, 125, 214 и 215 части первой ГК РФ издано Указание Банка России от 14 августа 2002 г. № 1186-У «Об оплате уставного капитала кредитных организаций за счет средств бюджетов всех уровней, государственных внебюджетных фондов, свободных денежных средств и иных объектов собственности, находящихся в ведении органов государственной власти и органов местного самоуправления»⁸⁴.

Представляется уместным упомянуть о положении ч. 4 п. 4 ст. 66 ГК РФ (в ред. Федерального закона от 3 ноября 2006 г. № 175-ФЗ), которое не нашло отражения в комментируемом Законе: учреждения могут быть участниками хозяйственных обществ с разрешения собственника, если иное не установлено законом.

Как предусмотрено в ч. 2 п. 2 комментируемой статьи, общество может быть учреждено одним лицом, которое становится его единственным участником; общество может впоследствии стать обществом с одним участником. При этом в ч. 3 данного пункта установлено, что общество не может иметь в качестве единственного участника другое хозяйственное общество, состоящее из одного лица. Положение ч. 3 п. 2 статьи дублирует норму п. 2 ст. 88 ГК РФ, а в отношении положения ч. 2 п. 2 статьи подразумевалось, что оно закреплено в развитие нормы ч. 2 п. 1 ст. 66 ГК РФ, устанавливающей, что в случаях, предусмотренных данным Кодексом, хозяйственное общество может быть создано одним лицом, которое становится его единственным участником. Однако в норме ч. 2 п. 1 ст. 66 ГК РФ речь идет о случаях, предусмотренных именно данным Кодексом, а не комментируемым Законом. В целях устранения этого несоответствия Законом 2008 г. № 312-ФЗ в п. 2 ст. 88 ГК РФ включено положение о том, что общество с ограниченной ответственностью может быть учреждено одним лицом или может состоять из одного лица, в том числе при создании в результате реорганизации. Этим же Законом в п. 2 ст. 26 комментируемого Закона включено правило, устанавливающее, что выход участников общества из общества, в результате которого в обществе не остается ни одного участника, а также выход единственного участника общества из общества не допускается (см. комментарий к указанной статье).

⁸⁴ Российская газета. 2002. № 196.

В части 4 п. 2 комментируемой статьи установлено, что положения комментируемого Закона распространяются на общества с одним участником постольку, поскольку данным Законом не предусмотрено иное и поскольку это не противоречит существу соответствующих отношений. Особенности регулирования отношений с участием общества с одним участником предусмотрены целым рядом норм данного Закона, в качестве примера которой можно указать на норму ст. 39 Закона, определяющую порядок принятия решений по вопросам, относящимся к компетенции общего собрания участников общества, единственным участником общества. В качестве примера нормы, которая не может применяться в рамках регулирования отношений с участием общества с одним участником постольку, поскольку это противоречит существу соответствующих отношений, можно назвать норму ст. 10 комментируемого Закона, регламентирующую исключение участника общества из общества.

3. В соответствии с п. 1 ст. 88 части первой ГК РФ число участников общества с ограниченной ответственностью не должно превышать предела, установленного законом об обществах с ограниченной ответственностью. На основании данной нормы в ч. 1 п. 3 комментируемой статьи установлено, что число участников общества не должно быть более 50-ти. Точно такое же предельно допустимое число участников (акционеров) закрытого акционерного общества на основании нормы п. 2 ст. 97 данного Кодекса установлено в п. 3 ст. 7 Закона об АО.

В пункте 1 ст. 88 ГК РФ также предусмотрено, что в противном случае общество с ограниченной ответственностью подлежит преобразованию в акционерное общество в течение года, а по истечении этого срока – ликвидации в судебном порядке, если число его участников не уменьшится до установленного законом предела. Данная норма воспроизведена в ч. 2 п. 2 комментируемой статьи, но с существенным дополнением: общество подлежит преобразованию в акционерное общество или в производственный кооператив. Подобное различие ранее содержалось в нормах п. 2 ст. 92 данного Кодекса и п. 1 ст. 56 комментируемого Закона. В первой норме говорилось о праве общества преобразоваться в акционерное общество или в производственный кооператив, а во второй – дополнительно предусматривалось право преобразования общества в общество с дополнительной ответственностью. Это различие устранено путем внесения Законом 2008 г. № 312-ФЗ изменений в обе нормы. Однако в отношении различий между нормами п. 1 ст. 88 ГК РФ и ч. 2 п. 2 комментируемой статьи ничего не предпринято.

С учетом нормы п. 3 ст. 61 ГК РФ в ч. 2 п. 2 комментируемой статьи также детализировано, что ликвидация общества в судебном порядке осуществляется по требованию органа, осуществляющего государственную регистрацию юридических лиц, либо иных государственных органов или органов местного самоуправления, которым право на предъявление такого требования предоставлено федеральным законом. С принятием Закона о государственной регистрации юридических лиц при этом подлежит применению норма п. 2 его ст. 25, согласно которой регистрирующий орган вправе обратиться в суд с требованием о ликвидации юридического лица в случае допущенных при создании такого юридического лица грубых нарушений закона или иных правовых актов, если эти нарушения носят неустраняемый характер, а также в случае неоднократных либо грубых нарушений законов или иных нормативных правовых актов государственной регистрации юридических лиц (см. комментарий к ст. 57 Закона).

Следует иметь в виду, что в п. 4 Постановления Пленума ВС РФ и Пленума ВАС РФ от 9 декабря 1999 г. № 90/14 даны следующие разъяснения в отношении применения нормы п. 3 комментируемой статьи.

Пленум ВС РФ и Пленум ВАС РФ в п. 4 постановления от 9 декабря 1999 г. № 90/14 дал следующие разъяснения в отношении установленного комментируемой статьей ограничения числа участников общества:

судам при рассмотрении дел необходимо иметь в виду, что Закон ограничивает число участников общества, которых должно быть не более 50. Если указанный предел будет превышен, общество обязано в течение года преобразоваться в открытое акционерное общество или в производственный кооператив (п. 3 комментируемой статьи). При невыполнении этого требования и несокращении числа участников в указанный срок общество подлежит ликвидации в судебном порядке на основании п. 2 ст. 61 и ст. 88 ГК РФ;

согласно п. 3 ст. 59 комментируемого Закона общества с ограниченной ответственностью (товарищества с ограниченной ответственностью), насчитывающие на момент введения данного Закона в действие более 50 участников, должны преобразоваться в акционерные общества или в производственные кооперативы до 1 июля 1999 г. либо в тот же срок уменьшить число участников общества до установленного предела;

вместе с тем названная норма содержит исключение: допускается преобразование таких обществ с ограниченной ответственностью (товариществ с ограниченной ответственностью) в закрытые акционерные общества без соблюдения требований, установленных абзацами вторым и третьим п. 3 ст. 7 Закона об АО (ограничивающих число участников закрытого акционерного общества). Таким правом общество, созданное до 1 марта 1998 г. и насчитывающее более 50 участников, могло воспользоваться согласно Закону лишь до 1 июля 1999 г.

Статья 8. Права участников общества

1. Участники общества вправе:

участвовать в управлении делами общества в порядке, установленном настоящим Федеральным законом и уставом общества;

получать информацию о деятельности общества и знакомиться с его бухгалтерскими книгами и иной документацией в установленном его уставом порядке;

принимать участие в распределении прибыли; продать или осуществить отчуждение иным образом своей доли или части доли в уставном капитале общества одному или нескольким участникам данного общества либо другому лицу в порядке, предусмотренном настоящим Федеральным законом и уставом общества;

выйти из общества путем отчуждения своей доли обществу, если такая возможность предусмотрена уставом общества, или потребовать приобретения обществом доли в случаях, предусмотренных настоящим Федеральным законом;

получить в случае ликвидации общества часть имущества, оставшегося после расчетов с кредиторами, или его стоимость.

Участники общества имеют также другие права, предусмотренные настоящим Федеральным законом.

2. Помимо прав, предусмотренных настоящим Федеральным законом, устав общества может предусматривать иные права (дополнительные права) участника (участников) общества. Указанные права могут быть предусмотрены уставом общества при его учреждении или предоставлены участнику (участникам) общества по решению общего собрания участников общества, принятому всеми участниками общества единогласно.

Дополнительные права, предоставленные определенному участнику общества, в случае отчуждения его доли или части доли к приобретателю доли или части доли не переходят.

Прекращение или ограничение дополнительных прав, предоставленных всем участникам общества, осуществляется по решению общего собрания участников общества, принятому всеми участниками общества единогласно. Прекращение или ограничение дополнительных прав, предоставленных определенному участнику общества, осуществляется по решению общего собрания участников общества, принятому большинством не менее двух третей голосов от общего числа голосов участников общества, при условии, если участник общества, которому принадлежат такие дополнительные права, голосовал за принятие такого решения или дал письменное согласие.

Участник общества, которому предоставлены дополнительные права, может отказаться от осуществления принадлежащих ему дополнительных прав, направив письменное уведомление об этом обществу. С момента получения обществом указанного уведомления дополнительные права участника общества прекращаются.

3. Учредители (участники) общества вправе заключить договор об осуществлении прав участников общества, по которому они обязуются осуществлять определенным образом свои права и (или) воздерживаться

от осуществления указанных прав, в том числе голосовать определенным образом на общем собрании участников общества, согласовывать вариант голосования с другими участниками, продавать долю или часть доли по определенной данным договором цене и (или) при наступлении определенных обстоятельств либо воздерживаться от отчуждения доли или части доли до наступления определенных обстоятельств, а также осуществлять согласованно иные действия, связанные с управлением обществом, с созданием, деятельностью, реорганизацией и ликвидацией общества. Такой договор заключается в письменной форме путем составления одного документа, подписанного сторонами.

1. Комментируемая статья, регламентирующая права участников общества, основана на нормах п. 1 ст. 67 части первой ГК РФ о правах участников хозяйственного товарищества или общества, а также нормах ст. 93 и 94 данного Кодекса о переходе доли в уставном капитале общества к другому лицу и о выходе участника общества из общества. Кроме того, в комментируемой статье учтена норма п. 2 ст. 87 ГК РФ, согласно которой права и обязанности участников общества с ограниченной ответственностью определяются данным Кодексом и Законом об обществах с ограниченной ответственностью.

В части 1 п. 1 комментируемой статьи перечислены права участников общества, в отношении которых необходимо отметить следующее (в соответствующие положения Законам 2008 г. № 312-ФЗ внесены изменения, учитывающие, что в настоящее время учредительным документом общества является только его устав и что функции учредительного договора, ранее также являвшегося учредительным документом общества, выполняет договор об учреждении общества; см. комментарий к ст. 11 и 12 Закона).

Право участвовать в управлении делами общества в порядке, установленном комментируемым Законом и уставом общества.

Согласно общей норме ч. 1 п. 1 ст. 67 ГК РФ участники хозяйственного товарищества или общества вправе участвовать в управлении делами товарищества или общества, за исключением случаев, предусмотренных п. 2 ст. 84 данного Кодекса и законом об акционерных обществах. Исключениями, о которых идет речь, являются, во-первых, отсутствие у вкладчиков права участвовать в управлении и ведении дел товарищества на вере, и, во-вторых, наличие у акционеров – владельцев привилегированных акций общества права голоса на общем собрании акционеров только в случаях, предусмотренных Законом об АО. Соответственно, указанные исключения рассматриваемого права участника общества с ограниченной ответственностью не касаются.

Право участника общества на участие в управлении делами общества реализуется прежде всего посредством участия в общем собрании участников общества – высшем органе управления обществом. Согласно ч. 2 п. 1 ст. 32 комментируемого Закона все участники общества имеют право присутствовать на общем собрании участников общества, принимать участие в обсуждении вопросов повестки дня и голосовать при принятии решений. В части 3 данного пункта установлено, что положения устава общества или решения органов общества, ограничивающие указанные права участников общества, ничтожны. По общему правилу ч. 4 данного пункта каждый участник общества имеет на общем собрании участников общества число голосов, пропорциональное его доле в уставном капитале общества (см. комментарий к ст. 32 Закона).

О реализации права в управлении делами общества можно говорить и в случае избрания участника общества в иные органы общества. Так, участник общества может быть избран членом совета директоров (наблюдательного совета) общества, лицом, осуществляющим функции единоличного исполнительного органа общества, членом коллегиального

исполнительного органа общества, членом ревизионной комиссии или ревизором общества (см. комментарий к ст. 32 Закона).

Право получать информацию о деятельности общества и знакомиться с его бухгалтерскими книгами и иной документацией в установленном его уставом порядке.

Данное положение также воспроизводит одно из положений ч. 1 п. 1 ст. 67 ГК РФ – положение о том, что участники хозяйственного товарищества или общества вправе получать информацию о деятельности товарищества или общества и знакомиться с его бухгалтерскими книгами и иной документацией в установленном учредительными документами порядке.

На реализацию данного права направлена норма п. 2 ст. 50 комментируемого Закона, устанавливающая, что общество хранит те документы, которое оно обязано хранить в соответствии с п. 1 данной статьи, по месту нахождения его единоличного исполнительного органа или в ином месте, известном и доступном участникам общества. Реализацию рассматриваемого права также обеспечивают положения п. 3 ст. 36 данного Закона, в которых определен перечень информации и материалов, подлежащих предоставлению участникам общества при подготовке общего собрания участников общества, а также установлен порядок предоставления таких информации и материалов. Кроме того, в п. 3 ст. 12 комментируемого Закона непосредственно установлено, что по требованию участника общества, аудитора или любого заинтересованного лица общество обязано в разумные сроки предоставить им возможность ознакомиться с уставом общества, в том числе с изменениями (см. комментарий к указанным статьям).

Во взаимосвязи с правом участника общества на получение информации о деятельности общества находится установленная в ч. 1 п. 2 ст. 67 ГК РФ и ч. 1 п. 1 ст. 9 комментируемого Закона обязанность участников общества не разглашать конфиденциальную информацию о деятельности общества.

Право принимать участие в распределении прибыли.

Точно такое же право участников хозяйственного товарищества или общества предусмотрено в ч. 1 п. 1 ст. 67 ГК РФ. Порядок распределения прибыли общества между участниками общества определен в ст. 28 комментируемого Закона, согласно п. 1 которой общество вправе ежеквартально, раз в полгода или раз в год принимать решение о распределении своей чистой прибыли между участниками общества. По общему правилу п. 2 указанной статьи часть прибыли общества, предназначенная для распределения между его участниками, распределяется пропорционально их долям в уставном капитале общества. В статье 29 данного Закона установлены ограничения распределения прибыли общества между участниками общества и ограничения выплаты прибыли общества участникам общества (см. комментарий к указанным статьям).

Право продать или осуществить отчуждение иным образом своей доли или части доли в уставном капитале общества одному или нескольким участникам данного общества либо другому лицу в порядке, предусмотренном комментируемым Законом и уставом общества.

Указанное право подразумевается в положениях ст. 93 части первой ГК РФ, регламентирующих переход доли в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью к другому лицу. Нормы данной статьи Кодекса воспроизведены и развиты в положениях ст. 21 комментируемого Закона. При этом следует иметь в виду, что обе указанные статьи в соответствии с Законом 2008 г. № 312-ФЗ полностью изложены в новой редакции (см. комментарий к ст. 21 Закона). Изменения коснулись и рассматриваемого положения ч. 1 п. 1 комментируемой статьи. Ранее в нем указывалось на право участника общества продать или иным образом уступить свою долю в уставном капитале общества либо ее часть одному или нескольким участникам данного общества в порядке, предусмотренном комментируе-

мым Законом и уставом общества. Как видно, изменения носят лишь терминологический характер.

Согласно п. 1 ст. 93 ГК РФ в действующей редакции переход доли или части доли участника общества в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью к другому лицу допускается на основании сделки или в порядке правопреемства либо на ином законном основании с учетом особенностей, предусмотренных данным Кодексом и законом об обществах с ограниченной ответственностью.

Право выйти из общества путем отчуждения своей доли обществу, если такая возможность предусмотрена уставом общества, или потребовать приобретения обществом доли в случаях, предусмотренных комментируемым Законом.

Право участника общества выйти из общества путем отчуждения обществу своей доли в его уставном капитале независимо от согласия других его участников или общества, если это предусмотрено уставом общества, указано в п. 1 ст. 94 части первой ГК РФ и ч. 1 п. 1 ст. 26 комментируемого Закона. Аналогично сказанному выше следует отметить, что обе указанные статьи в соответствии с Законом 2008 г. № 312-ФЗ полностью изложены в новой редакции (см. комментарий к ст. 26 Закона). Соответствующее этому изменение внесено и в ч. 1 п. 1 комментируемой статьи. Ранее говорилось о безусловном праве участника общества в любое время выйти из общества независимо от согласия других его участников.

Этим же Законом 2008 г. № 312-ФЗ в ч. 1 п. 1 комментируемой статьи включено указание на право участника общества потребовать приобретения обществом доли в случаях, предусмотренных комментируемым Законом. Эти случаи предусмотрены в п. 2 ст. 23 комментируемого Закона: в случае если уставом общества отчуждение доли или части доли, принадлежащих участнику общества, третьим лицам запрещено и другие участники общества отказались от их приобретения либо не получено согласие на отчуждение доли или части доли участнику общества или третьему лицу при условии, что необходимость получить такое согласие предусмотрена уставом общества, общество обязано приобрести по требованию участника общества принадлежащие ему долю или часть доли (данное положение воспроизводит норму п. 3 ст. 93 ГК РФ); в случае принятия общим собранием участников общества решения о совершении крупной сделки или об увеличении уставного капитала общества в соответствии с п. 1 ст. 19 данного Закона общество обязано приобрести по требованию участника общества, голосовавшего против принятия такого решения или не принимавшего участия в голосовании, долю в уставном капитале общества, принадлежащую этому участнику (см. комментарий к указанной статье).

Право получить в случае ликвидации общества часть имущества, оставшегося после расчетов с кредиторами, или его стоимость.

Данное положение воспроизводит одно из положений ч. 1 п. 1 ст. 67 ГК РФ – положение о том, что участники хозяйственного товарищества или общества вправе получать в случае ликвидации товарищества или общества часть имущества, оставшегося после расчетов с кредиторами, или его стоимость. Рассматриваемое право основано на общей норме п. 7 ст. 63 данного Кодекса, согласно которой оставшееся после удовлетворения требований кредиторов имущество юридического лица передается его учредителям (участникам), имеющим вещные права на это имущество или обязательственные права в отношении этого юридического лица, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или учредительными документами юридического лица. Эта норма детализирована в ст. 58 комментируемого Закона, регламентирующей распределение имущества ликвидируемого общества между его участниками (см. комментарий к указанной статье).

В части 2 п. 1 комментируемой статьи указано, что участники общества имеют также другие права, предусмотренные комментируемым Законом. Это положение основано на норме ч. 2 п. 1 ст. 67 ГК РФ, согласно которой участники хозяйственного товарищества

или общества могут иметь и другие права, предусмотренные данным Кодексом, законами о хозяйственных обществах, учредительными документами товарищества или общества.

Среди прав участников общества, предусмотренных комментируемым Законом и не указанных в ч. 1 п. 1 ст. 67 ГК РФ и ч. 1 п. 1 комментируемой статьи, следует назвать следующие:

право участников дочернего общества требовать возмещения основным обществом (товариществом) убытков, причиненных по его вине дочернему обществу (п. 3 ст. 6 Закона);

право участников общества, доли которых в совокупности составляют не менее чем 10 % уставного капитала общества, требовать в судебном порядке исключения из общества участника, который грубо нарушает свои обязанности либо своими действиями (бездействием) делает невозможной деятельность общества или существенно ее затрудняет (ст. 10 Закона);

преимущественное право покупки доли или части доли участника общества по цене предложения третьему лицу или по отличной от цены предложения третьему лицу и заранее определенной уставом общества цене пропорционально размерам своих долей, если уставом общества не предусмотрен иной порядок осуществления преимущественного права покупки доли или части доли (п. 4 ст. 21);

право потребовать в судебном порядке перевода на участника общества прав и обязанностей покупателя при продаже доли или части доли в уставном капитале общества с нарушением преимущественного права покупки доли или части доли (п. 18 ст. 21);

право передать в залог принадлежащую участнику общества долю или часть доли в уставном капитале общества другому участнику общества или, если это не запрещено уставом общества, с согласия общего собрания участников общества третьему лицу (п. 1 ст. 22 Закона);

право участников общества, обладающих в совокупности не менее чем одной десятой от общего числа голосов участников общества, потребовать созыва внеочередного общего собрания участников общества, а также право созыва такого общего собрания в случае, если в течение установленного срока не принято решение о проведении общего собрания или принято решение об отказе в его проведении (п. 2 и 4 ст. 35 Закона);

право обжаловать в судебном порядке принятое с нарушением требований комментируемого Закона и нарушающее права и законные интересы участника общества решение общего собрания участников общества, решение совета директоров (наблюдательного совета) общества, единоличного исполнительного органа общества, коллегиального исполнительного органа общества или управляющего, принятое с нарушением требований комментируемого Закона и нарушающее права и законные интересы участника общества (п. 1 и 3 ст. 43 Закона);

право обратиться в суд с иском о возмещении убытков, причиненных обществу членом совета директоров (наблюдательного совета) общества, единоличным исполнительным органом общества, членом коллегиального исполнительного органа общества или управляющим (п. 5 ст. 44 Закона);

право обратиться в суд с иском о признании недействительной сделки, в совершении которой имеется заинтересованность, или крупной сделки, которая совершена с нарушением требований, предусмотренных комментируемым Законом (п. 5 ст. 45 и п. 5 ст. 46 Закона);

право требовать проведения аудиторской проверки общества выбранным участником общества профессиональным аудитором (ст. 48 Закона).

2. В развитие приведенной выше нормы ч. 2 п. 1 ст. 67 ГК РФ, согласно которой участники хозяйственного товарищества или общества могут иметь и другие права, предусмотренные данным Кодексом, законами о хозяйственных обществах, учредительными документами товарищества или общества, в ч. 1 п. 2 комментируемой статьи указано, что помимо

прав, предусмотренных комментируемым Законом, устав общества может предусматривать иные права участника (участников) общества. Такие права непосредственно в рассматриваемой норме обозначены как дополнительные права участника (участников) общества.

В соответствии с ч. 1 п. 2 комментируемой статьи дополнительные права участника (участников) общества могут быть предусмотрены уставом общества при его учреждении или предоставлены участнику (участникам) общества по решению общего собрания участников общества, принятому всеми участниками общества единогласно. Данное правило является общим для предоставления дополнительных прав как определенному участнику общества, так и всем участникам общества. Такое же правило содержится в ч. 1 п. 2 ст. 9 комментируемого Закона в отношении возложения дополнительных обязанностей на всех участников общества. Для возложения же дополнительных обязанностей на определенного участника общества предусмотрено иное правило: это осуществляется по решению общего собрания участников общества, принятому большинством не менее двух третей голосов от общего числа голосов участников общества, при условии, если участник общества, на которого возлагаются такие дополнительные обязанности, голосовал за принятие такого решения или дал письменное согласие.

В части 2 п. 2 комментируемой статьи установлено, что дополнительные права, предоставленные определенному участнику общества, в случае отчуждения его доли или части доли к приобретателю доли или части доли не переходят. То же самое предусмотрено в ч. 2 п. 2 ст. 9 комментируемого закона в отношении дополнительных прав, возложенных на определенного участника общества, для случая отчуждения его доли или части доли. Данные нормы учтены в ч. 2 п. 12 ст. 21 комментируемого Закона. Дополнительные права, предоставленные всем участникам общества, как и дополнительные обязанности, возложенные на всех участников общества, при отчуждении доли или части доли в уставном капитале общества к приобретателю доли или части доли соответственно переходят (см. комментарий к ст. 21 Закона).

Согласно ч. 3 п. 2 комментируемой статьи прекращение или ограничение дополнительных прав осуществляется в следующем порядке:

дополнительных прав, предоставленных всем участникам общества, – по решению общего собрания участников общества, принятому всеми участниками общества единогласно. В таком же порядке в соответствии с ч. 3 п. 2 ст. 9 комментируемого Закона осуществляется прекращение дополнительных обязанностей, причем возложенных как на определенного участника общества, так и на всех участников общества;

дополнительных прав, предоставленных всем участникам общества, – по решению общего собрания участников общества, принятому большинством не менее двух третей голосов от общего числа голосов участников общества, при условии, если участник общества, которому принадлежат такие дополнительные права, голосовал за принятие такого решения или дал письменное согласие. Как уже говорилось, в таком же порядке в соответствии с ч. 1 п. 2 ст. 9 комментируемого Закона осуществляется возложение дополнительных обязанностей на определенного участника общества.

Норма ч. 4 п. 2 комментируемой статьи указывает на возможность отказа участника общества, которому предоставлены дополнительные права, от осуществления принадлежащих ему дополнительных прав. Указанный отказ согласно данной норме осуществляется посредством направления обществу соответствующего письменного уведомления, с момента получения обществом которого и прекращаются дополнительные права участника общества.

3. В результате изменений, внесенных Законом 2008 г. № 312-ФЗ в часть первую ГК РФ и комментируемый Закон, в настоящее время учредительным документом общества является только его устав, а функции учредительного договора, ранее также являвшегося учре-

дительным документом общества, выполняет договор об учреждении общества (см. комментарий к ст. 11 и 12 Закона). Однако договор об учреждении общества определяет лишь порядок осуществления совместной деятельности учредителей по учреждению общества, с учетом чего тем же Законом 2008 г. № 312-ФЗ в комментируемую статью включен пункт 3, предусматривающий возможность заключения договора об осуществлении прав участников общества. При этом в иные нормы комментируемого Закона изменения, в которых упоминался бы договор об осуществлении прав участников общества, Законом 2008 г. № 312-ФЗ не внесены.

Как следует из п. 3 комментируемой статьи, договор об осуществлении прав участников общества может быть заключен как при учреждении общества, так и после его создания соответственно учредителями или участниками общества. Как определено в п. 3 комментируемой статьи по такому договору учредители (участники) общества могут взять на себя обязанности осуществлять определенным образом свои права и (или) воздерживаться от осуществления указанных прав, в том числе голосовать определенным образом на общем собрании участников общества, согласовывать вариант голосования с другими участниками, продавать долю или часть доли по определенной данным договором цене и (или) при наступлении определенных обстоятельств либо воздерживаться от отчуждения доли или части доли до наступления определенных обстоятельств, а также осуществлять согласованно иные действия, связанные с управлением обществом, с созданием, деятельностью, реорганизацией и ликвидацией общества (до внесения Законом 2009 г. № 205-ФЗ изменения говорилось об условиях, а не об обстоятельствах).

Представляется, что при изменении и расторжении договора об осуществлении прав участников общества применяются общие нормы гл. 29 «Изменение и расторжение договора» части первой ГК РФ, в том числе нормы ст. 459 об основаниях изменения и расторжения договора. Согласно п. 1 указанной статьи изменение и расторжение договора возможны по соглашению сторон, если иное не предусмотрено данным Кодексом, другими законами или договором. По требованию одной из сторон договор в соответствии с п. 2 указанной статьи может быть изменен или расторгнут по решению суда только: 1) при существенном нарушении договора другой стороной; 2) в иных случаях, предусмотренных данным Кодексом, другими законами или договором. Там же определено, что существенным признается нарушение договора одной из сторон, которое влечет для другой стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора. В пункте 3 этой же статьи установлено, что в случае одностороннего отказа от исполнения договора полностью или частично, когда такой отказ допускается законом или соглашением сторон, договор считается соответственно расторгнутым или измененным.

В соответствии с п. 3 комментируемой статьи договор об осуществлении прав участников общества заключается в письменной форме путем составления одного документа, подписанного сторонами. В той же форме совершается и изменение или расторжение указанного договора, поскольку согласно общей норме п. 1 ст. 452 части первой ГК РФ соглашение об изменении или о расторжении договора совершается в той же форме, что и договор, если из закона, иных правовых актов, договора или обычаев делового оборота не вытекает иное.

Последствия несоблюдения простой письменной формы сделки определены в ст. 162 части первой ГК РФ, которой в том числе предусмотрено следующее: несоблюдение простой письменной формы сделки лишает стороны права в случае спора ссылаться в подтверждение сделки и ее условий на свидетельские показания, но не лишает их права приводить письменные и другие доказательства (п. 1); в случаях, прямо указанных в законе или в соглашении сторон, несоблюдение простой письменной формы сделки влечет ее недействительность (п. 2). В этом отношении следует отметить, что в комментируемом Законе о недействительно-

сти несоблюдения простой письменной формы договора об осуществлении прав участников общества не говорится.

Указание в п. 3 комментируемой статьи на то, что договор об осуществлении прав участников общества заключается путем составления одного документа, подписанного сторонами, означает невозможность применения положения п. 2 ст. 434 части первой ГК РФ, допускающего, что договор в письменной форме может быть заключен путем обмена документами посредством почтовой, телеграфной, телетайпной, телефонной, электронной или иной связи, позволяющей достоверно установить, что документ исходит от стороны по договору.

Статья 9. Обязанности участников общества

1. Участники общества обязаны:

оплачивать доли в уставном капитале общества в порядке, в размерах и в сроки, которые предусмотрены настоящим Федеральным законом и договором об учреждении общества;

не разглашать конфиденциальную информацию о деятельности общества.

Участники общества несут и другие обязанности, предусмотренные настоящим Федеральным законом.

2. Помимо обязанностей, предусмотренных настоящим Федеральным законом, устав общества может предусматривать иные обязанности (дополнительные обязанности) участника (участников) общества. Указанные обязанности могут быть предусмотрены уставом общества при его учреждении или возложены на всех участников общества по решению общего собрания участников общества, принятому всеми участниками общества единогласно. Возложение дополнительных обязанностей на определенного участника общества осуществляется по решению общего собрания участников общества, принятому большинством не менее двух третей голосов от общего числа голосов участников общества, при условии, если участник общества, на которого возлагаются такие дополнительные обязанности, голосовал за принятие такого решения или дал письменное согласие.

Дополнительные обязанности, возложенные на определенного участника общества, в случае отчуждения его доли или части доли к приобретателю доли или части доли не переходят.

Дополнительные обязанности могут быть прекращены по решению общего собрания участников общества, принятому всеми участниками общества единогласно.

1. Положения комментируемой статьи об обязанностях участников общества воспроизводят, детализируют и развивают общую норму ч. 1 п. 2 ст. 67 части первой ГК РФ, согласно которой участники хозяйственного товарищества или общества обязаны: вносить вклады в порядке, размерах, способами и в сроки, которые предусмотрены учредительными документами; не разглашать конфиденциальную информацию о деятельности товарищества или общества. В части 2 п. 2 данной статьи Кодекса также указано, что участники хозяйственного товарищества или общества могут нести и другие обязанности, предусмотренные его учредительными документами. Кроме того, комментируемая статья учитывает норму п. 2 ст. 87 ГК РФ, согласно которой права и обязанности участников общества с ограниченной ответственностью определяются данным Кодексом и законом об обществах с ограниченной ответственностью.

В отношении указанных в ч. 1 п. 1 комментируемой статьи обязанностей участников общества наряду с тем, что они воспроизводят основные обязанности участников хозяйственного товарищества или общества, указанные в ч. 1 п. 2 ст. 67 ГК РФ, необходимо отметить следующее.

Обязанность оплачивать доли в уставном капитале общества в порядке, в размерах и в сроки, которые предусмотрены комментируемым Законом и договором об учреждении общества.

Порядок, размеры и сроки оплаты участниками общества своих долей в уставном капитале общества предусмотрены прежде всего в положениях ст. 15 и 16 комментируемого Закона, основанных на нормах п. 6 ст. 66, п. 2 и 3 ст. 90 части первой ГК РФ. Обращает на себя внимание то, что рассматриваемая обязанность в п. 1 комментируемой статьи сформулирована более точно, нежели в п. 2 ст. 67 ГК РФ: порядок, размеры и сроки оплаты участниками общества своих долей предусматриваются прежде всего комментируемым Законом. В договоре же об учреждении общества может содержаться лишь дополнительное регулирование по данным вопросам и лишь в той части, как это допускает данный Закон. Кстати, в прежней редакции п. 1 комментируемой статьи говорилось о том, что участники общества обязаны вносить вклады в порядке, в размерах, в составе и в сроки, которые предусмотрены комментируемым Законом и учредительными документами общества. Соответственно, с внесением изменений Законом 2008 г. № 312-ФЗ, во-первых, уточнена используемая терминология (о терминологических изменениях см. комментарий к ст. 15 и 16 Закона), и, во-вторых, учтено, что в настоящее время учредительным документом общества является только его устав, а функции учредительного договора, ранее также являвшегося учредительным документом общества, выполняет договор об учреждении общества (см. комментарий к ст. 11 и 12 Закона).

Обязанность не разглашать конфиденциальную информацию о деятельности общества.

Понятие «конфиденциальность информации» определено в п. 7 ст. 2 Федерального закона от 27 июля 2006 г. № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации»⁸⁵ как обязательное для выполнения лицом, получившим доступ к определенной информации, требование не передавать такую информацию третьим лицам без согласия ее обладателя.

В соответствии с ч. 2 ст. 9 названного Закона обязательным является соблюдение конфиденциальности информации, доступ к которой ограничен федеральными законами. В части 3 указанной статьи предусмотрено, что защита информации, составляющей государственную тайну, осуществляется в соответствии с законодательством РФ о государственной тайне. Отношения, возникающие в связи с отнесением сведений к государственной тайне, их засекречиванием или рассекречиванием и защитой в интересах обеспечения безопасности, регулирует Закон РФ от 21 июля 1993 г. № 5485-1 «О государственной тайне»⁸⁶, что и определено в его преамбуле (в ред. Федерального закона от 6 октября 1997 г. № 131-ФЗ⁸⁷). Перечень сведений, составляющих государственную тайну, определен в ст. 5 названного Закона РФ, в том числе: в военной области; в области экономики, науки и техники; в области внешней политики и экономики; в области разведывательной, контрразведывательной и оперативно-розыскной деятельности. Указом Президента РФ от 30 ноября 1995 г. № 1203 утвержден Перечень сведений, отнесенных к государственной тайне⁸⁸ (в последующем вносились изменения).

Согласно норме ч. 4 ст. 9 Федерального закона «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» федеральными законами устанавливаются условия отнесения информации к сведениям, составляющим коммерческую тайну, служебную тайну и иную тайну, обязательность соблюдения конфиденциальности такой информации, а также ответственность за ее разглашение.

⁸⁵ СЗ РФ. 2006. № 31.4.1. Ст. 3448.

⁸⁶ Российская газета. 1993. № 182.

⁸⁷ СЗ РФ. 1997. № 41. Ст. 4673.

⁸⁸ СЗ РФ. 1995. № 49. Ст. 4775.

На уровне Конституции РФ и законодательных актов предусмотрена конфиденциальность информации различного рода, в связи с чем представляется целесообразным привести утвержденный Указом Президента РФ от 6 марта 1997 г. № 188 (в ред. Указа Президента РФ от 23 сентября 2005 г. № 1111) перечень сведений конфиденциального характера⁸⁹ (однако следует отметить, что этот перечень утвержден в целях совершенствования порядка опубликования и вступления в силу актов Президента РФ, Правительства РФ и нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти; кроме того, необходимо иметь в виду, что перечень учитывает не все изменения законодательства РФ):

сведения о фактах, событиях и обстоятельствах частной жизни гражданина, позволяющие идентифицировать его личность (персональные данные), за исключением сведений, подлежащих распространению в средствах массовой информации в установленных федеральными законами случаях;

сведения, составляющие тайну следствия и судопроизводства, а также сведения о защищаемых лицах и мерах государственной защиты, осуществляемой в соответствии с Федеральным законом от 20 августа 2004 г. № 119-ФЗ «О государственной защите потерпевших, свидетелей и иных участников уголовного судопроизводства» и другими нормативными правовыми актами РФ;

служебные сведения, доступ к которым ограничен органами государственной власти в соответствии с ГК РФ и федеральными законами (служебная тайна);

сведения, связанные с профессиональной деятельностью, доступ к которым ограничен в соответствии с Конституцией РФ и федеральными законами (врачебная, нотариальная, адвокатская тайна, тайна переписки, телефонных переговоров, почтовых отправлений, телеграфных или иных сообщений и т. д.);

сведения, связанные с коммерческой деятельностью, доступ к которым ограничен в соответствии с ГК РФ и федеральными законами (коммерческая тайна);

сведения о сущности изобретения, полезной модели или промышленного образца до официальной публикации информации о них.

В части 2 п. 1 комментируемой статьи установлено, что участники общества несут и другие обязанности, предусмотренные комментируемым Законом. Как уже говорилось, согласно ч. 2 п. 2 ст. 67 ГК РФ участники хозяйственного товарищества или общества могут нести и другие обязанности, предусмотренные его учредительными документами, нежели указанные в данной норме. Однако при этом следует учитывать норму п. 2 ст. 87 ГК РФ, согласно которой права и обязанности участников общества с ограниченной ответственностью определяются данным Кодексом и законом об обществах с ограниченной ответственностью.

Среди обязанностей участников общества, установленных комментируемым Законом и не указанных в ч. 1 п. 2 ст. 67 ГК РФ и ч. 1 п. 1 комментируемой статьи, следует назвать следующие:

предоставлять обществу по его требованию денежную компенсацию в случае прекращения у общества права пользования имуществом до истечения срока, на который такое имущество было передано в пользование обществу для оплаты доли (п. 3 ст. 15 Закона);

извещать в письменной форме остальных участников общества и само общество о намерении продать свою долю или часть доли в уставном капитале общества третьему лицу (п. 5 ст. 21 Закона);

вносить вклады в имущество общества в случае, если это предусмотрено уставом общества, по решению общего собрания участников общества (п. 1 ст. 27 Закона);

⁸⁹ СЗРФ. 1997. № 10. Ст. 1127; 2005. № 39. Ст. 3925.

информировать своевременно общество об изменении сведений о своем имени или наименовании, месте жительства или месте нахождения, а также сведений о принадлежащих ему долях в уставном капитале общества (п. 3 ст. 31¹ Закона);

исполнять обязанности, возлагаемые на орган или лица, созывающие общее собрание участников общества, в случае созыва внеочередного общего собрания участников общества (ст. 36 Закона).

2. На основании приведенного выше положения ч. 2 п. 2 ст. 67 ГК РФ о том, что участники хозяйственного товарищества или общества могут нести и другие обязанности, предусмотренные его учредительными документами, нежели указанные в данной норме, в ч. 1 п. 2 комментируемой статьи указано, что помимо обязанностей, предусмотренных комментируемым Законом, устав общества может предусматривать иные обязанности участника (участников) общества. Такие обязанности непосредственно в рассматриваемой норме обозначены как дополнительные обязанности участника (участников) общества.

В соответствии с ч. 1 п. 2 комментируемой статьи дополнительные обязанности участника (участников) общества могут быть предусмотрены уставом общества при его учреждении или возложены на всех участников общества по решению общего собрания участников общества, принятому всеми участниками общества единогласно. То же самое предусмотрено в ч. 1 п. 2 ст. 8 комментируемого Закона в отношении дополнительных прав, предоставляемых определенному участнику общества или всем участникам общества. Но в отличие от указанной нормы возложение дополнительных обязанностей на определенного участника общества согласно ч. 1 п. 2 комментируемой статьи осуществляется по решению общего собрания участников общества, принятому большинством не менее двух третей голосов от общего числа голосов участников общества, при условии, если участник общества, на которого возлагаются такие дополнительные обязанности, голосовал за принятие такого решения или дал письменное согласие (такое же правило предусмотрено в ч. 3 п. 2 ст. 8 комментируемого Закона в отношении прекращения или ограничения дополнительных прав, предоставленных определенному участнику общества).

Как установлено в ч. 2 п. 2 комментируемой статьи дополнительные обязанности, возложенные на определенного участника общества, в случае отчуждения его доли или части доли к приобретателю доли или части доли не переходят. То же самое предусмотрено в ч. 2 п. 2 ст. 8 комментируемого закона в отношении дополнительных прав, предоставленных определенному участнику общества, для случая отчуждения его доли или части доли. Данные нормы учтены в ч. 2 п. 12 ст. 21 комментируемого Закона. Дополнительные обязанности, возложенные на всех участников общества, как и дополнительные права, предоставленные всем участникам общества, при отчуждении доли или части доли в уставном капитале общества к приобретателю доли или части доли соответственно переходят (см. комментарий к ст. 21 Закона).

Дополнительные обязанности согласно ч. 3 п. 2 комментируемой статьи могут быть прекращены по решению общего собрания участников общества, принятому всеми участниками общества единогласно. Такое же общее правило содержится в ч. 3 п. 2 ст. 8 комментируемого Закона в отношении прекращения или ограничения дополнительных прав, но только тех, которые предоставлены всем участникам общества. В указанной норме установлено специальное правило о прекращении или ограничении дополнительных прав, предоставленных определенному участнику общества. В отношении прекращения или ограничения дополнительных прав, предоставленных определенному участнику общества, предусмотрено правило, аналогичное тому, которое согласно ч. 1 п. 2 комментируемой статьи применяется при возложении дополнительных обязанностей на определенного участника общества.

Как уже говорилось, Законом 2008 г. № 312-ФЗ в ст. 8 комментируемого Закона включен п. 3, в котором говорится о праве учредителей (участников) общества заключить дого-

вор об осуществлении прав участников общества. Причина, по которой соответствующее дополнение не включено в комментируемую статью, представляется не вполне понятной, поскольку непосредственно в данной новой норме говорится о том, что таким договором учредители (участники) общества принимают на себя обязанности осуществлять определенным образом свои права и (или) воздерживаться от осуществления указанных прав. Речь идет о таких действиях (бездействии), как голосовать определенным образом на общем собрании участников общества, согласовывать вариант голосования с другими участниками, продавать долю или часть доли по определенной данным договором цене и (или) при наступлении определенных обстоятельств либо воздерживаться от отчуждения доли или части доли до наступления определенных обстоятельств, а также осуществлять согласованно иные действия, связанные с управлением обществом, с созданием, деятельностью, реорганизацией и ликвидацией общества.

Статья 10. Исключение участника общества из общества

Участники общества, доли которых в совокупности составляют не менее чем десять процентов уставного капитала общества, вправе требовать в судебном порядке исключения из общества участника, который грубо нарушает свои обязанности либо своими действиями (бездействием) делает невозможной деятельность общества или существенно ее затрудняет.

Комментируемая статья регламентирует исключение участника общества из общества. Подобной нормы в части первой ГК РФ не содержится, в отношении хозяйственных товариществ и обществ только в п. 2 ст. 76 данного Кодекса прямо говорится о возможности исключения в судебном порядке участника из полного товарищества. В то же время на возможность исключения участника из общества указывалось в п. 28 Постановления Пленума ВС РФ и Пленума

ВАС РФ от 1 июля 1996 г. № 6/8. Речь идет о следующих разъяснениях: учитывая, что исключение участника из общества с ограниченной ответственностью или общества с дополнительной ответственностью фактически является изменением условий соответствующего учредительного договора (расторжением его в отношении данного участника), таковое может быть осуществлено лишь в случаях, предусмотренных законом или учредительными документами общества, а также при существенном нарушении соответствующим участником общества условий учредительного договора (ст. 450 ГК РФ). Поскольку основания исключения участника общества из общества определены непосредственно в комментируемой статье, данные разъяснения утратили свою практическую значимость. К тому же согласно одной из новелл Закона 2008 г. № 312-ФЗ учредительный договор теперь не является учредительным документом общества (см. комментарий к ст. 12 Закона).

В пункте 17 Постановления Пленума ВС РФ и Пленума ВАС РФ от 9 декабря 1999 г. № 90/14 судам при рассмотрении заявления участников общества об исключении из общества участника, который грубо нарушает свои обязанности либо своими действиями (бездействием) делает невозможной деятельность общества или существенно ее затрудняет, предписано иметь в виду следующее:

учитывая, что в силу комментируемой статьи решающим обстоятельством, дающим право на обращение в суд с таким заявлением, является размер доли в уставном капитале общества, правом на обращение в суд с требованием об исключении участника из общества обладают не только несколько участников, доли которых в совокупности составляют не менее 10 % уставного капитала общества, но и один из них, при условии, что его доля в уставном капитале составляет 10 % и более;

под действиями (бездействием) участника, которые делают невозможной деятельность общества либо существенно ее затрудняют, следует, в частности, понимать систематическое уклонение без уважительных причин от участия в общем собрании участников общества, лишаящее общество возможности принимать решения по вопросам, требующим единогласия всех его участников;

при решении вопроса о том, является ли допущенное участником общества нарушение грубым, необходимо, в частности, принимать во внимание степень его вины, наступление (возможность наступления) негативных для общества последствий.

Как разъяснено в подл. «е» п. 14 указанного постановления, учитывая, что вклад в имущество общества влияет на размер чистых активов общества, исходя из которого определяется действительная стоимость доли каждого участника общества, в том числе выбыва-

ющего из него, исключение участника из общества по основаниям, предусмотренным комментируемой статьей, также не освобождает этого участника от исполнения обязанности по внесению вклада в имущество общества, возникшей до его исключения (см. комментарий к ст. 26 Закона).

В пункте 2 ст. 44 комментируемого Закона установлено, что члены совета директоров (наблюдательного совета) общества, единоличный исполнительный орган общества, члены коллегиального исполнительного органа общества, а равно управляющий несут ответственность перед обществом за убытки, причиненные обществу их виновными действиями (бездействием), если иные основания и размер ответственности не установлены федеральными законами. В случае если перечисленные лица являются участниками общества, совершение ими указанных в данной норме действий (бездействий) само по себе не является основанием для исключения их из состава участников общества (см. напр., определение ВАС РФ от 5 марта 2009 г. № 1997/09 по делу № А71-5426/2007-Г4⁹⁰). Однако если указанные лица являются участниками общества и грубо нарушают свои обязанности, то в отношении них комментируемая статья может быть применена (см. напр., Постановление Президиума ВАС РФ от 26 августа 2003 г. № 7325/03 по делу № А73-8694/2002-10⁹¹).

Доля участника общества, исключенного из общества, в соответствии с п. 4 ст. 23 комментируемого Закона переходит к обществу. Как предусмотрено там же, при этом общество обязано выплатить исключенному участнику общества действительную стоимость его доли, которая определяется по данным бухгалтерской отчетности общества за последний отчетный период, предшествующий дате вступления в законную силу решения суда об исключении, или с согласия исключенного участника общества выдать ему в натуре имущество такой же стоимости (см. комментарий к указанной статье).

⁹⁰ СПС.

⁹¹ ВВАС РФ. 2004. № 1.

Глава II Учреждение общества

Статья 11. Порядок учреждения общества

1. Учреждение общества осуществляется по решению его учредителей или учредителя. Решение об учреждении общества принимается собранием учредителей общества. В случае учреждения общества одним лицом решение о его учреждении принимается этим лицом единолично.

2. В решении об учреждении общества должны быть отражены результаты голосования учредителей общества и принятые ими решения по вопросам учреждения общества, утверждения устава общества, избрания или назначения органов управления общества, а также образования ревизионной комиссии или избрания ревизора общества, если такие органы предусмотрены уставом общества или являются обязательными в соответствии с настоящим Федеральным законом.

При учреждении общества учредители или учредитель могут утвердить аудитора общества, а в случаях, если в отношении общества законодательством предусмотрено проведение обязательного аудита, учредители или учредитель должны принять такое решение.

В случае учреждения общества одним лицом решение об учреждении общества должно определять размер уставного капитала общества, порядок и сроки его оплаты, а также размер и номинальную стоимость доли учредителя.

3. Решения об учреждении общества, утверждении его устава, утверждении денежной оценки ценных бумаг, других вещей или имущественных прав либо иных имеющих денежную оценку прав, вносимых учредителями общества для оплаты долей в уставном капитале общества, принимаются учредителями общества единогласно.

4. Избрание органов управления общества, образование ревизионной комиссии или избрание ревизора общества и утверждение аудитора общества осуществляются большинством не менее трех четвертей голосов от общего числа голосов учредителей общества.

Если к моменту избрания органов управления общества, образования ревизионной комиссии или избрания ревизора общества и утверждения аудитора общества размер долей каждого из учредителей общества не определен, каждый учредитель общества при голосовании имеет один голос.

5. Учредители общества заключают в письменной форме договор об учреждении общества, определяющий порядок осуществления ими совместной деятельности по учреждению общества, размер уставного капитала общества, размер и номинальную стоимость доли каждого из учредителей общества, а также размер, порядок и сроки оплаты таких долей в уставном капитале общества.

Договор об учреждении общества не является учредительным документом общества.

6. Учредители общества несут солидарную ответственность по обязательствам, связанным с учреждением общества и возникшим до

его государственной регистрации. Общество несет ответственность по обязательствам учредителей общества, связанным с его учреждением, только в случае последующего одобрения их действий общим собранием участников общества. При этом размер ответственности общества в любом случае не может превышать одну пятую оплаченного уставного капитала общества.

7. Особенности учреждения общества с участием иностранных инвесторов определяются федеральным законом.

8. Сведения о размере и номинальной стоимости доли каждого участника общества вносятся в единый государственный реестр юридических лиц в соответствии с федеральным законом о государственной регистрации юридических лиц. При этом сведения о номинальной стоимости долей участников общества при его учреждении определяются исходя из положений договора об учреждении общества или решения единственного учредителя общества, в том числе в случае, если эти доли не оплачены в полном объеме и подлежат оплате в порядке и в сроки, которые предусмотрены настоящим Федеральным законом.

1. Комментируемая статья, определяющая порядок учреждения общества, и следующая за ней статья, посвященная уставу общества, воспроизводят и развивают нормы ст. 89 части первой ГК РФ об учреждении общества с ограниченной ответственностью и его учредительном документе. Предваряя рассмотрение данных норм, следует отметить, что ст. 89 Кодекса и указанные статьи комментируемого Закона в связи со вступлением в силу Закона 2008 г. № 312-ФЗ претерпели существенные изменения. В результате содержащееся в них регулирование стало во многом аналогично тому, которое предусмотрено в ст. 98 ГК РФ, а также ст. 9, 11 и 12 Закона об АО.

Как предусмотрено в п. 1 комментируемой статьи, учреждение общества осуществляется по решению его учредителей или учредителя. При этом установлено, что решение об учреждении общества принимается собранием учредителей общества, а в случае учреждения общества одним лицом решение о его учреждении принимается этим лицом единолично. Данные положения, которые лишь подразумеваются в ст. 89 ГК РФ и не содержались в комментируемой статье в прежней редакции, закреплены по аналогии с положениями п. 1 ст. 9 Закона об АО, регламентирующими создание акционерного общества путем учреждения.

Следует подчеркнуть, что в комментируемой статье говорится только об одном из двух способов создания общества – путем его учреждения, т. е. такого способа создания общества, когда оно приобретает гражданские права и несет гражданские обязанности, которые к моменту создания организации не существовали (единственное исключение предусмотрено в ч. 2 п. 2 ст. 89 ГК РФ и п. 6 комментируемой статьи, см. ниже). Есть и другой способ создания общества – путем реорганизации существующего юридического лица, т. е. когда происходит переход гражданских прав и обязанностей реорганизуемого юридического лица (реорганизуемых юридических лиц) в порядке универсального правопреемства. Создание общества путем реорганизации существующего юридического лица регламентировано нормами ст. 51 комментируемого Закона, основанными на нормах ст. 92 ГК РФ, а также применительно к формам реорганизации (слияние, присоединение, разделение, выделение и преобразование) в ст. 52, 53, 54, 55 и 56 данного Закона соответственно (см. комментарий к указанным статьям).

Необходимо иметь в виду, что антимонопольным законодательством установлен ряд случаев, когда создание общества как коммерческой организации может быть осуществлено лишь с предварительного согласия антимонопольного органа. Так, в соответствии с п. 4 и

5 ч. 1 ст. 27 Федерального закона «О защите конкуренции» с предварительного согласия антимонопольного органа осуществляются следующие действия:

создание коммерческой организации, если ее уставный капитал оплачивается акциями (долями) и (или) имуществом другой коммерческой организации (за исключением финансовой организации), создаваемая коммерческая организация приобретает в отношении данных акций (долей) и (или) имущества права, предусмотренные ст. 28 названного Закона, и суммарная стоимость активов по последнему балансу учредителей создаваемой организации (их групп лиц) и лиц (их групп лиц), акции (доли) и (или) имущество которых вносятся в качестве вклада в уставный капитал, превышает 3 млрд руб., либо если суммарная выручка учредителей создаваемой организации (их групп лиц) и лиц (их групп лиц), акции (доли) и (или) имущество которых вносятся в качестве вклада в уставный капитал, от реализации товаров за последний календарный год превышает 6 млрд руб., либо если организация, акции (доли) и (или) имущество которой вносятся в качестве вклада в уставный капитал, включена в реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем 35 % или занимающих доминирующее положение на рынке определенного товара, если в отношении такого рынка федеральными законами установлены случаи признания доминирующим положения хозяйствующих субъектов;

создание коммерческой организации, если ее уставный капитал оплачивается акциями (долями) и (или) имуществом финансовой организации, создаваемая коммерческая организация приобретает в отношении таких акций (долей) и (или) имущества права, предусмотренные ст. 29 названного Закона, и стоимость активов по последнему балансу финансовой организации, акции (доли) и (или) имущество которой вносятся в качестве вклада в уставный капитал, превышает величину, установленную Правительством РФ (при внесении в качестве вклада в уставный капитал акций (долей) и (или) имущества кредитной организации такая величина устанавливается Правительством РФ по согласованию с Банком России).

Согласно ч. 2 ст. 27 Федерального закона «О защите конкуренции» указанное требование о получении предварительного согласия антимонопольного органа на осуществление действий не применяется, если указанные в ч. 1 данной статьи действия осуществляются с соблюдением условий, предусмотренных ст. 31 «Особенности государственного контроля за экономической концентрацией, осуществляемой группой лиц» названного Закона, либо их осуществление предусмотрено актами Президента РФ или актами Правительства РФ.

Величины активов финансовых организаций (за исключением кредитных организаций), о которых идет речь, установлены упоминавшимся выше постановлением Правительства РФ от 30 мая 2007 г. № 334 (см. комментарий к ст. 6 Закона). Также упоминавшимся выше (см. комментарий к ст. 6 Закона) постановлением Правительства РФ от 30 мая 2007 г. № 335 (в ред. постановления Правительства РФ от 28 июля 2008 г. № 571) по согласованию с Банком России установлена стоимость активов по последнему балансу кредитной организации, акции (доли) и (или) имущество которой вносятся в качестве вклада в уставный капитал создаваемой коммерческой организации, при превышении которой требуется получение предварительного согласия антимонопольного органа на создание такой коммерческой организации, в размере 4 млрд руб.

2. В положениях п. 2 комментируемой статьи установлены требования к содержанию решения об учреждении общества. Аналогично сказанному выше следует отметить, что данные положения, которые лишь подразумеваются в ст. 89 ГК РФ и не содержались в комментируемой статье в прежней редакции, закреплены подобно положениям п. 2, ч. 2 п. 4 и ч. 2 ст. 5 ст. 9 Закона об АО (в ред. Федерального закона от 27 июля 2006 г. № 146-ФЗ⁹²), устанавливающим требования к содержанию решения об учреждении акционерного общества.

⁹² СЗ РФ. 2006. № 31. Ч. I. Ст. 3445.

В соответствии с ч. 1 п. 2 комментируемой статьи решение об учреждении общества должно содержать результаты голосования учредителей общества и принятые ими решения по вопросам учреждения общества, утверждения устава общества, избрания или назначения органов управления общества, а также образования ревизионной комиссии или избрания ревизора общества, если такие органы предусмотрены уставом общества или являются обязательными в соответствии с комментируемым Законом. Обязательным органом управления общества в соответствии с положениями ст. 32 комментируемого Закона наряду с общим собранием участников общества (высшим органом управления) является единоличный исполнительный орган общества. Иные органы управления – совет директоров (наблюдательный совет) общества и коллегиальный исполнительный орган общества – согласно п. 2 и 4 указанной статьи образуются в обществе, если это предусмотрено уставом общества. Образование ревизионной комиссии (избрание ревизора) в силу нормы п. 6 указанной статьи является обязательным в обществах, имеющих более 15 участников (см. комментарий к ст. 32 Закона).

Решение об учреждении общества, принимаемое в случае учреждения общества одним лицом, согласно ч. 3 п. 2 комментируемой статьи должно определять размер уставного капитала общества, порядок и сроки его оплаты, а также размер и номинальную стоимость доли учредителя.

В части 2 п. 2 комментируемой статьи предусмотрено, что при учреждении общества учредители или учредитель могут утвердить аудитора общества, а в случаях, если в отношении общества законодательством предусмотрено проведение обязательного аудита, учредители или учредитель должны принять такое решение. Данная норма представляется не вполне удачной, поскольку в ней видится смешение понятий аудитора, которому в соответствии с ч. 2 п. 6 ст. 32 комментируемого Закона могут быть переданы функции ревизионной комиссии (ревизора) общества (т. е. «внутреннего» аудитора), и профессионального («внешнего») аудитора, который на основании норм п. 4 ст. 91 ГК РФ и ч. 1 ст. 48 комментируемого Закона может привлекаться обществом для проверки и подтверждения правильности годовых отчетов и бухгалтерских балансов общества, а также для проверки состояния текущих дел общества (см. комментарий к указанным статьям). О предусмотренных законодательством случаях проведения обязательного аудита см. комментарий к ст. 48 Закона.

3—4. В пункте 3 комментируемой статьи по аналогии с п. 3 ст. 9 Закона об АО установлено, что решения об учреждении общества, утверждении его устава, утверждении денежной оценки ценных бумаг, других вещей или имущественных прав либо иных имеющих денежную оценку прав, вносимых учредителями общества для оплаты долей в уставном капитале общества, принимаются учредителями общества единогласно.

В части утверждения денежной оценки указанного имущества данное правило основано на общей норме ч. 2 п. 6 ст. 66 части первой ГК РФ, согласно которой денежная оценка вклада участника хозяйственного общества производится по соглашению между учредителями (участниками) общества и в случаях, предусмотренных законом, подлежит независимой экспертной проверке. Соответственно этой норме Кодекса в ч. 1 п. 2 ст. 15 комментируемого Закона установлено, что денежная оценка имущества, вносимого для оплаты долей в уставном капитале общества, утверждается решением общего собрания участников общества, принимаемым всеми участниками общества единогласно. В то же время в ч. 2 указанного пункта предусмотрено, что в случае, если номинальная стоимость или увеличение номинальной стоимости доли участника общества в уставном капитале общества, оплачиваемой неденежными средствами, составляет более чем 20 тыс. руб., в целях определения стоимости этого имущества должен привлекаться независимый оценщик. Однако в комментируемой статье такое положение не содержится.

Такое же по сути правило, что и закрепленное в п. 3 комментируемой статьи, содержалось в ч. 4 п. 1 данной статьи в прежней редакции (т. е. до внесения изменений Законом 2008 г. № 312-ФЗ). Но при этом устанавливалось, что иные решения принимаются учредителями общества в порядке, предусмотренном комментируемым Законом и учредительными документами общества. В отличие от такого регулирования в ч. 1 п. 4 комментируемой статьи по аналогии с положением ч. 1 п. 4 ст. 9 Закона об АО установлено, что избрание органов управления общества, образование ревизионной комиссии или избрание ревизора общества и утверждение аудитора общества осуществляются большинством не менее трех четвертей голосов от общего числа голосов учредителей общества.

На тот случай, если к моменту избрания органов управления общества, образования ревизионной комиссии или избрания ревизора общества и утверждения аудитора общества размер долей каждого из учредителей общества не определен, в ч. 2 п. 4 комментируемой статьи предусмотрено, что каждый учредитель общества при голосовании имеет один голос. Соответственно, в случае, когда размер долей учредителей общества определен, то применяется общее правило ч. 4 п. 1 ст. 32 комментируемого Закона, согласно которому каждый участник общества имеет на общем собрании участников общества число голосов, пропорциональное его доле в уставном капитале общества.

5. В пункте 5 комментируемой статьи частично реализована одна из самых существенных новелл Закона 2008 г. № 312-ФЗ об устранении дуализма учредительных документов общества и исключении из их числа учредительного договора. Подробнее данная новелла рассмотрена в комментарии к ст. 12 Закона. Здесь же необходимо отметить следующее.

В прежней редакции п. 1 ст. 89 ГК РФ (т. е. до внесения изменений Законом 2008 г. № 312-ФЗ) устанавливалось, что учредительными документами общества с ограниченной ответственностью являются учредительный договор, подписанный его учредителями, и утвержденный ими устав. Там же предусматривалось, что в случае, если общество учреждается одним лицом, его учредительным документом является устав. На основании данной нормы в ч. 1 п. 1 комментируемой статьи в прежней редакции указывалось, что учредители общества заключают учредительный договор и утверждают устав общества что учредительный договор и устав общества являются учредительными документами общества. Соответственно в ч. 2 данного пункта предусматривалось, что в случае, если общество учреждается одним лицом, учредительным документом общества является устав, утвержденный этим лицом, и что в случае увеличения числа участников общества до двух и более между ними должен быть заключен учредительный договор.

Законом 2008 г. № 312-ФЗ из числа учредительных документов общества учредительный договор исключен, т. е. учредительным документом общества является только устав общества. Вместе с тем Законом 2008 г. № 312-ФЗ введена альтернатива учредительному договору, в котором, как устанавливалось в п. 1 ст. 12 комментируемого Закона в прежней редакции, учредители общества обязуются создать общество и определяют порядок совместной деятельности по его созданию. Этой альтернативой стал договор об учреждении общества. Законом 2008 г. № 312-ФЗ в п. 1 ст. 89 ГК РФ включены положения, согласно которым: учредители общества с ограниченной ответственностью заключают между собой договор об учреждении общества с ограниченной ответственностью, определяющий порядок осуществления ими совместной деятельности по учреждению общества, размер уставного капитала общества, размер их долей в уставном капитале общества и иные установленные законом об обществах с ограниченной ответственностью условия (ч. 1); договор об учреждении общества с ограниченной ответственностью заключается в письменной форме (ч. 2). Данные положения Законом 2008 г. № 312-ФЗ включены и в ч. 1 п. 5 комментируемой статьи. При этом в ч. 2 данного пункта включено непосредственное указание на то, что договор об учреждении общества не является учредительным документом общества.

Как видно, договор об учреждении общества является аналогом предусмотренного в п. 1 ст. 98 ГК РФ и п. 5 ст. 9 Закона об АО и не относящегося к учредительным документам письменного договора о создании акционерного общества, заключаемого между учредителями акционерного общества. Соответственно представляется допустимым распространение на договор об учреждении общества с ограниченной ответственностью следующих разъяснений, данных в п. 6 Постановления Пленума ВАС РФ от 18 ноября 2003 г. № 19: заключаемый учредителями акционерного общества договор о создании общества является договором о совместной деятельности по учреждению акционерного общества и не относится к учредительным документам; в связи с этим при рассмотрении спора о признании договора о создании акционерного общества недействительным суды должны руководствоваться соответствующими нормами ГК РФ о недействительности сделок.

Постольку, поскольку договор об учреждении общества определяет лишь порядок осуществления совместной деятельности учредителей по учреждению общества, в дополнение к этой альтернативе учредительного договора Законом 2008 г. № 312-ФЗ в п. 3 ст. 8 комментируемого Закона предусмотрено право учредителей (участников) общества заключить договор об осуществлении прав участников общества, по которому они обязуются осуществлять определенным образом свои права и (или) воздерживаться от осуществления указанных прав, в том числе голосовать определенным образом на общем собрании участников общества, согласовывать вариант голосования с другими участниками, продавать долю или часть доли по определенной данным договором цене и (или) при наступлении определенных обстоятельств либо воздерживаться от отчуждения доли или части доли до наступления определенных обстоятельств, а также осуществлять согласованно иные действия, связанные с управлением обществом, с созданием, деятельностью, реорганизацией и ликвидацией общества (см. комментарий к указанной статье).

6. В пункте 6 комментируемой статьи воспроизведены положения, которые содержались в п. 2 данной статьи в прежней редакции (т. е. до внесения изменений Законом 2008 г. № 312-ФЗ): учредители общества несут солидарную ответственность по обязательствам, связанным с учреждением общества и возникшим до его государственной регистрации; общество несет ответственность по обязательствам учредителей общества, связанным с его учреждением, только в случае последующего одобрения их действий общим собранием участников общества.

Ранее данные положения закреплялись по аналогии с положениями п. 3 ст. 10 Закона об АО, регламентирующими ответственность учредителей акционерного общества по обязательствам, связанным с его созданием и возникающим до государственной регистрации данного общества. С принятием же Закона 2008 г. № 312-ФЗ положения, которые содержались в п. 2 комментируемой статьи в прежней редакции, закреплены в п. 2 ст. 89 части первой ГК РФ. При этом включено положение о том, что размер ответственности общества по обязательствам учредителей общества, связанным с учреждением общества и возникшим до его государственной регистрации, может быть ограничен Законом об обществах с ограниченной ответственностью.

Соответственно, положения п. 6 комментируемой статьи воспроизводят положения п. 2 ст. 89 ГК РФ. Наряду с этим на основании последнего из указанных положений в п. 6 комментируемой статьи установлено, что размер ответственности общества по обязательствам учредителей общества, связанным с учреждением общества и возникшим до его государственной регистрации, в любом случае не может превышать одну пятую оплаченного уставного капитала общества.

Как следует из разъяснений, данных в подп. 1 п. 7 Постановления Пленума ВАС РФ от 18 ноября 2003 г. № 19, к сделкам, связанным с учреждением общества, помимо сделок по оплате распределенных среди учредителей долей могут относиться сделки по приобре-

тению (аренде) помещения для размещения общества, оборудования для офиса, заключению договора банковского счета и другие, не относящиеся непосредственно к коммерческой (производственно-хозяйственной) деятельности общества. Там же Пленум ВАС РФ указал, что сделки, заключенные обществом в указанный период и не связанные с учреждением данного общества, могут быть признаны недействительными.

О понятии солидарной ответственности см. комментарий к ст. 2 Закона.

7. В пункте 7 комментируемой статьи предусмотрено, что особенности учреждения общества с участием иностранных инвесторов определяются федеральным законом. Точно такая же норма содержалась в п. 3 данной статьи в прежней редакции (т. е. до внесения изменений Законом 2008 г. № 312-ФЗ).

Понятие «иностранное лицо» определено в ст. 2 Федерального закона от 9 июля 1999 г. № 160-ФЗ «Об иностранных инвестициях в Российской Федерации»⁹³ – это иностранное юридическое лицо, гражданская правоспособность которого определяется в соответствии с законодательством государства, в котором оно учреждено, и которое вправе в соответствии с законодательством указанного государства осуществлять инвестиции на территории Российской Федерации; иностранная организация, не являющаяся юридическим лицом, гражданская правоспособность которой определяется в соответствии с законодательством государства, в котором она учреждена, и которая вправе в соответствии с законодательством указанного государства осуществлять инвестиции на территории Российской Федерации; иностранный гражданин, гражданская правоспособность и дееспособность которого определяются в соответствии с законодательством государства его гражданства и который вправе в соответствии с законодательством указанного государства осуществлять инвестиции на территории Российской Федерации; лицо без гражданства, которое постоянно проживает за пределами России, гражданская правоспособность и дееспособность которого определяются в соответствии с законодательством государства его постоянного места жительства и которое вправе в соответствии с законодательством указанного государства осуществлять инвестиции на территории Российской Федерации; международная организация, которая вправе в соответствии с международным договором России осуществлять инвестиции на территории Российской Федерации; иностранные государства в соответствии с порядком, определяемым федеральными законами.

Согласно п. 1 ст. 20 Федерального закона «Об иностранных инвестициях в Российской Федерации» создание и ликвидация коммерческой организации с иностранными инвестициями осуществляются на условиях и в порядке, которые предусмотрены ГК РФ и другими федеральными законами, за изъятиями, которые могут быть установлены федеральными законами в соответствии с п. 2 ст. 4 названного Закона. В пункте 2 ст. 20 названного Закона (в ред. Федерального закона от 8 декабря 2003 г. № 169-ФЗ⁹⁴) установлено, что юридические лица, являющиеся коммерческими организациями с иностранными инвестициями, подлежат государственной регистрации в порядке, определяемом федеральным законом о государственной регистрации юридических лиц.

В норме п. 2 ст. 4 Федерального закона «Об иностранных инвестициях в Российской Федерации», к которой отсылает норма п. 1 его ст. 20, предусмотрено, что изъятия ограничительного характера для иностранных инвесторов могут быть установлены федеральными законами только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства.

⁹³ СЗ РФ. 1999. № 28. Ст. 3493.

⁹⁴ СЗ РФ. 2003. № 50. Ст. 4855.

Одно из таких изъятий ограничительного характера для иностранных инвесторов предусмотрено Федеральным законом «О порядке осуществления иностранных инвестиций в хозяйственные общества, имеющие стратегическое значение для обеспечения обороны страны и безопасности государства», в соответствии с ч. 2 ст. 2 которого иностранные государства, международные организации, а также находящиеся под их контролем организации, в том числе созданные на территории России, не вправе совершать сделки, влекущие за собой установление контроля над хозяйственными обществами, имеющими стратегическое значение для обеспечения обороны страны и безопасности государства. Как уже говорилось (см. комментарий к ст. 1 Закона), именно названным Законом в изъятие из сферы действия комментируемого Закона регулируются отношения, связанные с совершением иностранными инвесторами или группой лиц, в которую входит иностранный инвестор, сделок с долями, составляющими уставный капитал общества с ограниченной ответственностью, имеющего стратегическое значение для обеспечения обороны страны и безопасности государства, и установлением контроля иностранных инвесторов или группы лиц, в которую входит иностранный инвестор, над такими обществами.

Закон о банках в ст. 17 определяет особенности государственной регистрации кредитной организации с иностранными инвестициями и выдачи ей лицензий на осуществление банковских операций, а в ст. 18 регламентирует установление дополнительных требований к созданию и деятельности кредитных организаций с иностранными инвестициями. Особенности государственной регистрации кредитных организаций с иностранными инвестициями устанавливаются также приказом Банка России от 23 апреля 1997 г. № 02-195, которым введено в действие Положение № 437 «Об особенностях регистрации кредитных организаций с иностранными инвестициями» (наименование в ред. Указания Банка России от 26 января 2007 г. № 1790-У)⁹⁵.

Закон о страховом деле в п. 3 и 4 ст. 6 устанавливает ряд требований к деятельности страховых организаций, являющихся дочерними обществами по отношению к иностранным инвесторам (основным организациям) либо имеющим долю иностранных инвесторов в своем уставном капитале более 49 %. В целях названного Закона согласно п. 3 его ст. 6 (здесь и далее в ред. Федерального закона от 10 декабря 2003 г. № 172-ФЗ⁹⁶) иностранными инвесторами признаются иностранные организации, имеющие право осуществлять в порядке и на условиях, которые установлены законодательством РФ, инвестиции на территории Российской Федерации в уставный капитал страховой организации, созданной или вновь создаваемой на территории России. Отдельные требования в соответствии с п. 5 указанной статьи не распространяются на страховые организации, являющиеся дочерними обществами по отношению к иностранным инвесторам (основным организациям) государств – членов Европейских сообществ, являющихся сторонами Соглашения о партнерстве и сотрудничестве, учреждающего партнерство между Россией, с одной стороны, и Европейскими сообществами и их государствами-членами, с другой стороны, от 24 июня 1994 г., или имеющие долю таких иностранных инвесторов в своих уставных капиталах более 49 %.

8. В результате изменений, внесенных Законом 2008 г. № 312-ФЗ в ст. 89 части первой ГК РФ, комментируемую статью и ст. 12 комментируемого Закона, установлено, что учредительным документом общества является только его устав, и при этом исключено положение, предусматривавшее, что устав общества должен содержать сведения о размере и номинальной стоимости доли каждого участника общества. Это исключает необходимость внесения каждый раз изменений в устав общества при изменении структуры уставного капитала общества и/или состава участников.

⁹⁵ ВБР. 1997. № 25; 2007. № 5.

⁹⁶ СЗ РФ. 2003. № 50. Ст. 4858.

Одновременно Законом 2008 г. № 312-ФЗ в п. 8 комментируемой статьи установлено требование о внесении сведений о размере и номинальной стоимости доли каждого участника общества в ЕГРЮЛ. В отношении порядка внесения этих сведений в ЕГРЮЛ данная норма отсылает к федеральному закону о государственной регистрации юридических лиц. В этой связи тем же Законом 2008 г. № 312-ФЗ в подп. «д» п. 1 ст. 5 Закона о государственной регистрации юридических лиц включено положение, согласно которому в ЕГРЮЛ подлежат отражению такие сведения об участниках общества, как сведения о размерах и номинальной стоимости долей в уставном капитале общества, принадлежащих обществу и его участникам, о передаче долей или частей долей в залог или об ином их обременении, сведения о лице, осуществляющем управление долей, переходящей в порядке наследования.

В отношении внесения в ЕГРЮЛ сведений о номинальной стоимости долей участников общества при его учреждении п. 8 комментируемой статьи предусматривает, что такие сведения определяются исходя из положений договора об учреждении общества или решения единственного учредителя общества, в том числе в случае, если эти доли не оплачены в полном объеме и подлежат оплате в порядке и в сроки, которые предусмотрены комментируемым Законом.

Внесение в ЕГРЮЛ сведений о размерах и номинальной стоимости долей участников обществ, созданных до вступления в силу Закона 2008 г. № 312-ФЗ (т. е. до 1 июля 2009 г.), регламентировано переходным положением ч. 5 ст. 5 данного Закона: орган, осуществляющий государственную регистрацию юридических лиц, одновременно с государственной регистрацией изменений, вносимых в уставы обществ с ограниченной ответственностью в целях приведения их в соответствие с частью первой ГК РФ (в ред. Закона 2008 г. № 312-ФЗ) и комментируемым Законом (в ред. Закона 2008 г. № 312-ФЗ), вносит в ЕГРЮЛ сведения о размерах и номинальной стоимости долей участников соответствующих обществ на основании их учредительных договоров в редакции, действующей на момент государственной регистрации указанных изменений (как уже говорилось, положение ч. 2 указанной статьи предписывает уставы и учредительные договоры обществ, созданных до дня вступления в силу Закона 2008 г. № 312-ФЗ, привести в соответствие с частью первой ГК РФ (в ред. Закона 2008 г. № 312-ФЗ) и комментируемым Законом (в ред. Закона 2008 г. № 312-ФЗ) не позднее 1 января 2010 г.). В соответствии с ч. 6 указанной статьи внесенные в ЕГРЮЛ сведения о размерах и номинальной стоимости долей участников общества признаются достоверными до тех пор, пока их достоверность не будет опровергнута нотариально удостоверенными документами или заявлениями, подписанными всеми указанными в ЕГРЮЛ участниками общества, либо пока иное не будет установлено решением суда.

Процедуры внесения в ЕГРЮЛ сведений в связи с изменением размеров и номинальной стоимости долей в уставном капитале общества, передачей долей или частей долей в залог или об ином их обременении регламентированы новыми нормами, включенными Законом 2008 г. № 312-ФЗ в ст. 18–24 комментируемого Закона (см. комментарий к указанным статьям, а также к ст. 12 Закона).

Статья 12. Устав общества

1. Устав общества является учредительным документом общества.
2. Устав общества должен содержать:
 - полное и сокращенное фирменное наименование общества;
 - сведения о месте нахождения общества;
 - сведения о составе и компетенции органов общества, в том числе о вопросах, составляющих исключительную компетенцию общего собрания участников общества, о порядке принятия органами общества решений, в том числе о вопросах, решения по которым принимаются единогласно или квалифицированным большинством голосов;
 - сведения о размере уставного капитала общества;
 - права и обязанности участников общества;
 - сведения о порядке и последствиях выхода участника общества из общества, если право на выход из общества предусмотрено уставом общества;
 - сведения о порядке перехода доли или части доли в уставном капитале общества к другому лицу;
 - сведения о порядке хранения документов общества и о порядке предоставления обществом информации участникам общества и другим лицам;
 - иные сведения, предусмотренные настоящим Федеральным законом.Устав общества может также содержать иные положения, не противоречащие настоящему Федеральному закону и иным федеральным законам.
3. По требованию участника общества, аудитора или любого заинтересованного лица общество обязано в разумные сроки предоставить им возможность ознакомиться с уставом общества, в том числе с изменениями. Общество обязано по требованию участника общества предоставить ему копию действующего устава общества. Плата, взимаемая обществом за предоставление копий, не может превышать затраты на их изготовление.
4. Изменения в устав общества вносятся по решению общего собрания участников общества.
 - Изменения, внесенные в устав общества, подлежат государственной регистрации в порядке, предусмотренном статьей 13 настоящего Федерального закона для регистрации общества.
 - Изменения, внесенные в устав общества, приобретают силу для третьих лиц с момента их государственной регистрации, а в случаях, установленных настоящим Федеральным законом, с момента уведомления органа, осуществляющего государственную регистрацию.
5. *Утратил силу.*

1. Как говорилось в комментарии к ст. 11 Закона, указанная статья, определяющая порядок учреждения общества, и комментируемая статья, посвященная уставу общества, воспроизводят и развивают нормы ст. 89 части первой ГК РФ об учреждении общества с ограниченной ответственностью и его учредительном документе. Статья 89 Кодекса и указанные статьи комментируемого Закона в связи со вступлением в силу Закона 2008 г. № 312-ФЗ пре-

терпели существенные изменения. В результате содержащееся в них регулирование стало во многом аналогично тому, которое предусмотрено в ст. 98 ГК РФ, а также ст. 9, 11 и 12 Закона об АО.

Согласно общей норме п. 1 ст. 52 части первой ГК РФ юридическое лицо действует на основании устава, либо учредительного договора и устава, либо только учредительного договора; в случаях, предусмотренных законом, юридическое лицо, не являющееся коммерческой организацией, может действовать на основании общего положения об организациях данного вида. Там же установлено, что учредительный договор юридического лица заключается, а устав утверждается его учредителями (участниками); юридическое лицо, созданное в соответствии с данным Кодексом одним учредителем, действует на основании устава, утвержденного этим учредителем.

На основании данной общей нормы в п. 1 ст. 89 ГК РФ и п. 1 ст. 11 комментируемого Закона в прежней редакции (т. е. до внесения изменений Законом 2008 г. № 312-ФЗ) устанавливалось, что учредительными документами общества с ограниченной ответственностью являются учредительный договор, подписанный его учредителями, и утвержденный ими устав. При этом предусматривалось, что в случае, если общество учреждается одним лицом, то его учредительным документом является устав.

С принятием Закона 2008 г. № 312-ФЗ дуализм учредительных документов общества устранен и из их числа учредительный договор исключен, что является одной из самых существенных новелл указанного Закона. Как отмечалось авторами законопроекта, некоторые положения дублируются в обоих документах, т. е. в учредительном договоре и уставе общества, что приводит к возникновению трудностей в практике применения положений законодательства об обществах. Учредительный договор, являясь многосторонней сделкой, требует для своего изменения волеизъявления всех лиц, являющихся его сторонами. Из подобного понимания учредительного договора исходит не только действующее законодательство, но и правоприменительная практика, когда для изменения учредительного договора требуется выражение согласия всех участников договора, при этом такое согласие должно быть оформлено путем подписания единого документа или представления иного письменного подтверждения. Таким образом, для изменения ряда положений, содержащихся в уставе общества, требуется принятие единогласного решения всех участников общества. Например, поскольку смена состава участников общества сопряжена с изменением структуры уставного капитала общества, без согласия всех участников общества невозможно ни включение сведений в учредительные документы о доле вновь принятого участника, ни изменение соотношения долей среди существующих участников.

Соответственно, в ч. 1 п. 3 ст. 89 ГК РФ в новой редакции (т. е. в ред. Закона 2008 г. № 312-ФЗ) установлено, что учредительным документом общества с ограниченной ответственностью является его устав. Данная норма включена Законом 2008 г. № 312-ФЗ и в п. 1 комментируемой статьи. В прежней редакции этого пункта на основании прежней редакции п. 2 ст. 89 ГК РФ устанавливались требования к содержанию учредительного договора: в учредительном договоре учредители общества обязуются создать общество и определяют порядок совместной деятельности по его созданию; учредительным договором определяются также состав учредителей (участников) общества, размер уставного капитала общества и размер доли каждого из учредителей (участников) общества, размер и состав вкладов, порядок и сроки их внесения в уставный капитал общества при его учреждении, ответственность учредителей (участников) общества за нарушение обязанности по внесению вкладов, условия и порядок распределения между учредителями (участниками) общества прибыли, состав органов общества и порядок выхода участников общества из общества.

Закон 2008 г. № 312-ФЗ вступил в силу с 1 июля 2009 г. и с этой же даты в соответствии с ч. 4 его ст. 5 учредительные договоры обществ утратили силу учредительных документов.

При этом в ч. 2 и 3 указанной статьи предусмотрены следующие переходные положения: уставы и учредительные договоры обществ, созданных до 1 июля 2009 г., подлежат приведению в соответствие с частью первой ГК РФ (в ред. Закона 2008 г. № 312-ФЗ) и комментируемым Законом (в ред. Закона 2008 г. № 312-ФЗ) не позднее 1 января 2010 г.; с 1 июля 2009 г. уставы и учредительные договоры обществ, созданных до этой даты, до приведения их в соответствие с частью первой ГК РФ (в ред. Закона 2008 г. № 312-ФЗ) и комментируемым Законом (в ред. Закона 2008 г. № 312-ФЗ) применяются в части, не противоречащей указанным законодательным актам РФ.

2. Согласно общей норме ч. 1 п. 2 ст. 52 части первой ГК РФ в учредительных документах юридического лица должны определяться наименование юридического лица, место его нахождения, порядок управления деятельностью юридического лица, а также содержаться другие сведения, предусмотренные законом для юридических лиц соответствующего вида; в учредительных документах некоммерческих организаций и унитарных предприятий, а в предусмотренных законом случаях и других коммерческих организаций должны быть определены предмет и цели деятельности юридического лица; предмет и определенные цели деятельности коммерческой организации могут быть предусмотрены учредительными документами и в случаях, когда по закону это не является обязательным.

В части 2 п. 3 ст. 89 ГК РФ в новой редакции (т. е. в ред. Закона 2008 г. № 312-ФЗ) установлено, что устав общества с ограниченной ответственностью наряду со сведениями, указанными в п. 2 ст. 52 данного Кодекса, должен содержать сведения о размере уставного капитала общества, составе и компетенции его органов управления, порядке принятия ими решений (в том числе решений по вопросам, принимаемым единогласно или квалифицированным большинством голосов) и иные предусмотренные законом об обществах с ограниченной ответственностью сведения.

На основании и в развитие данных норм ГК РФ в ч. 1 п. 2 комментируемой статьи установлены требования к содержанию устава общества. Так, устав общества должен содержать: полное и сокращенное фирменное наименование общества (см. комментарий к ст. 4 Закона);

сведения о месте нахождения общества (см. комментарий к ст. 4 Закона);

сведения о составе и компетенции органов общества, в том числе о вопросах, составляющих исключительную компетенцию общего собрания участников общества, о порядке принятия органами общества решений, в том числе о вопросах, решения по которым принимаются единогласно или квалифицированным большинством голосов (см. комментарий к ст. 32 и 37 Закона);

сведения о размере уставного капитала общества (см. комментарий к ст. 14 Закона);

права и обязанности участников общества (см. комментарий к ст. 8 и 9 Закона);

сведения о порядке и последствиях выхода участника общества из общества, если право на выход из общества предусмотрено уставом общества (указанная оговорка включена Законом 2008 г. № 312-ФЗ, см. комментарий к ст. 26 Закона);

сведения о порядке перехода доли или части доли в уставном капитале общества к другому лицу (см. комментарий к ст. 21 Закона);

сведения о порядке хранения документов общества и о порядке предоставления обществом информации участникам общества и другим лицам (см. комментарий к ст. 50 Закона).

Следует отметить, что из данного перечня Законом 2008 г. № 312-ФЗ исключена такая позиция, как сведения о размере и номинальной стоимости доли каждого участника общества. Как уже говорилось, этим же Законом в п. 8 ст. 11 комментируемого Закона включено требование о внесении сведений о размере и номинальной стоимости доли каждого участника общества в ЕГРЮЛ (см. комментарий к указанной статье).

Определенный в ч. 1 п. 2 комментируемой статьи перечень сведений, который должен содержать устав общества, сформулирован как открытый. В последней позиции данного перечня прямо указано, что устав общества должен содержать и иные сведения, предусмотренные комментируемым Законом. Развивая приведенные выше нормы ч. 1 п. 2 ст. 52 и ч. 2 п. 3 ст. 89 ГК РФ, часть 2 п. 2 комментируемой статьи предусматривает, что устав общества может также содержать иные положения, не противоречащие комментируемому Закону и иным федеральным законам.

Нормы комментируемого Закона, непосредственно обязывающие включать в устав общества сведения, которые не упомянуты в ч. 1 п. 2 комментируемой статьи, указать довольно сложно. В качестве таковой можно было бы рассматривать норму п. 5 ст. 5 Закона, предписывающую указывать сведения о филиалах и представительствах общества, но она применяется только в случаях создания обществом филиалов и открытия представительств. То же самое можно сказать и о норме ст. 30 Закона, предписывающей указывать в уставе общества порядок и размеры резервного и иных фондов общества. В то же время в комментируемом Законе содержится немало число диспозитивных норм, предоставляющих обществу право урегулировать в своем уставе соответствующие вопросы в пределах, предоставляемых этими нормами. В этом отношении следует отметить, что согласно сохраняющим свою практическую значимость разъяснениям, данным в п. 5 Постановления Пленума ВС РФ и Пленума ВАС РФ от 9 декабря 1999 г. № 90/14, требования к содержанию устава общества определяются п. 2 комментируемой статьи; если при рассмотрении дела будет установлено, что в уставе общества содержатся положения, противоречащие комментируемому Закону и иным федеральным законам, они не должны применяться судом при разрешении возникшего спора.

Следует также отметить, что требования к содержанию устава кредитной организации определены в ч. 2 ст. 10 Закона о банках. Так, согласно указанной норме (в ред. Федерального закона от 18 декабря 2006 г. № 291-ФЗ) устав кредитной организации должен содержать: фирменное наименование; указание на организационно-правовую форму; сведения об адресе (месте нахождения) органов управления и обособленных подразделений;

перечень осуществляемых банковских операций и сделок в соответствии со ст. 5 названного Закона;

сведения о размере уставного капитала;

сведения о системе органов управления, в том числе исполнительных органов, и органов внутреннего контроля, о порядке их образования и об их полномочиях;

иные сведения, предусмотренные федеральными законами для уставов юридических лиц указанной организационно-правовой формы.

3. В пункте 3 комментируемой статьи по аналогии с п. 4 ст. 11 Закона об АО установлена обязанность общества по требованию участника общества, аудитора или любого заинтересованного лица в разумные сроки предоставить им возможность ознакомиться с уставом общества, в том числе с изменениями. Наличие данной обязанности общества подразумевает наличие корреспондирующего ей права указанных лиц обратиться с требованием о предоставлении им возможности ознакомиться с уставом. При этом форма такого требования – устная или письменная – не определена.

Для определения содержания понятия «разумный срок» необходимо обращаться к положениям п. 2 ст. 314 части первой ГК РФ. Согласно указанной норме по общему правилу обязательство, не исполненное в разумный срок, должник обязан исполнить в семидневный срок со дня предъявления кредитором требования о его исполнении (см. комментарий к ст. 15 Закона). Кстати, в п. 2 ст. 91 Закона об АО говорится именно о семидневном сроке, в течение которого акционерное общество обязано предоставить информацию акционерам.

В пункте 3 комментируемой статьи также установлена обязанность общества по требованию участника общества предоставить ему копию действующего устава общества. Общество вправе потребовать от участника общества, которому предоставляется копия устава, возмещения расходов на изготовление этой копии. В этом отношении в данной норме специально оговорено, что плата, взимаемая обществом за предоставление копии, не может превышать затраты на ее изготовление. Рассмотренные положения п. 3 комментируемой статьи также являются аналогами положений п. 4 ст. 11 Закона об АО.

В соответствии с п. 1 ст. 50 комментируемого Закона общество обязано хранить устав общества, а также внесенные в устав общества и зарегистрированные в установленном порядке изменения. Согласно п. 2 указанной статьи общество хранит документы по месту нахождения его единоличного исполнительного органа или в ином месте, известном и доступном участникам общества (см. комментарий к ст. 11 Закона).

4. В части 1 п. 4 комментируемой статьи установлено, что изменения в устав общества вносятся по решению общего собрания участников общества. Данное правило основано на положениях подп. 1 п. 3 ст. 91 части первой ГК РФ и подп. 2 п. 2 ст. 33 комментируемого Закона, согласно которым изменение устава общества, в том числе изменение размера уставного капитала общества относится к компетенции общего собрания участников общества, причем, как следует из норм ст. 32 и 33 данного Закона, – к исключительной компетенции высшего органа общества. Решения по вопросам внесения изменений в устав общества согласно п. 8 ст. 37 комментируемого Закона принимаются большинством не менее двух третей голосов от общего числа голосов участников общества, если необходимость большего числа голосов для принятия такого решения не предусмотрена данным Законом или уставом общества (см. комментарий к указанным статьям).

В соответствии с общей нормой п. 3 ст. 52 части первой ГК РФ изменения учредительных документов приобретают силу для третьих лиц с момента их государственной регистрации, а в случаях, установленных законом, – с момента уведомления органа, осуществляющего государственную регистрацию, о таких изменениях. Там же установлено, что юридические лица и их учредители (участники) не вправе ссылаться на отсутствие регистрации таких изменений в отношениях с третьими лицами, действовавшими с учетом этих изменений.

На основании данной нормы прежде всего в ч. 2 п. 4 комментируемой статьи установлено, что изменения, внесенные в устав общества, подлежат государственной регистрации в порядке, предусмотренном ст. 13 комментируемого Закона для регистрации общества. Государственная регистрация изменений, вносимых в учредительные документы юридического лица, как и внесение изменений в сведения о юридическом лице, содержащиеся в ЕГРЮЛ, регламентированы положениями гл. VI Закона о государственной регистрации юридических лиц.

В соответствии с п. 1 ст. 17 Закона о государственной регистрации юридических лиц (в ред. Федерального закона от 23 июля 2008 г. № 160-ФЗ⁹⁷) для государственной регистрации изменений, вносимых в учредительные документы юридического лица, в регистрирующий орган представляются:

подписанное заявителем заявление о государственной регистрации по форме, утвержденной уполномоченным Правительством РФ федеральным органом исполнительной власти. В заявлении подтверждается, что изменения, вносимые в учредительные документы юридического лица, соответствуют установленным законодательством РФ требованиям, что сведения, содержащиеся в этих учредительных документах и в заявлении, достоверны и

⁹⁷ СЗРФ. 2008. № 30.4. II. Ст. 3616.

соблюден установленный федеральным законом порядок принятия решения о внесении изменений в учредительные документы юридического лица;

решение о внесении изменений в учредительные документы юридического лица;

изменения, вносимые в учредительные документы юридического лица;

документ об уплате государственной пошлины.

Форма Заявления о государственной регистрации изменений, вносимых в учредительные документы юридического лица (форма № Р13001) утверждена постановлением Правительства РФ от 19 июня 2002 г. № 439 «Об утверждении форм и требований к оформлению документов, используемых при государственной регистрации юридических лиц, а также физических лиц в качестве индивидуальных предпринимателей» (в ред. последующих изменений). Порядок заполнения данной формы приведен в ч. IV Методических разъяснений по порядку заполнения форм документов, используемых при государственной регистрации юридического лица, утв. приказом ФНС России от 1 ноября 2004 г. № САЭ-3-09/16@ (однако этот порядок не учитывает изменений, внесенных в указанное постановление Правительства РФ).

Согласно подп. 3 п. 1 ст. 333.33 гл. 25.3 «Государственная пошлина» части второй НК РФ (глава введена Федеральным законом от 2 ноября 2004 г. № 127-ФЗ⁹⁸) за государственную регистрацию изменений, вносимых в учредительные документы юридического лица, уплачивается государственная пошлина в размере 20 % размера, установленного подп. 1 п. 1 этой же статьи (т. е. от 2 тыс. руб.). Соответственно, за государственную регистрацию изменений, вносимых в учредительные документы юридического лица, государственная пошлина уплачивается в размере 400 руб.

Особенности государственной регистрации изменений, вносимых в учредительные документы кредитной организации, определены в ч. 3 и 4 ст. 10 Закона о банках (в ред. Федерального закона от 8 декабря 2003 г. № 169-ФЗ):

кредитная организация обязана регистрировать все изменения, вносимые в ее учредительные документы. Документы, предусмотренные п. 1 ст. 17 Закона о государственной регистрации юридических лиц, нормативными актами Банка России, представляются кредитной организацией в Банк России в установленном им порядке. Банк России в месячный срок со дня подачи всех надлежащим образом оформленных документов принимает решение о государственной регистрации изменений, вносимых в учредительные документы кредитной организации, и направляет в уполномоченный в соответствии со ст. 2 Закона о государственной регистрации юридических лиц федеральный орган исполнительной власти (уполномоченный регистрирующий орган) сведения и документы, необходимые для осуществления данным органом функций по ведению ЕГРЮЛ;

на основании указанного решения, принятого Банком России, и представленных им необходимых сведений и документов уполномоченный регистрирующий орган в срок не более чем пять рабочих дней со дня получения необходимых сведений и документов вносит в ЕГРЮЛ соответствующую запись и не позднее рабочего дня, следующего за днем внесения соответствующей записи, сообщает об этом в Банк России. Взаимодействие Банка России с уполномоченным регистрирующим органом по вопросу государственной регистрации изменений, вносимых в учредительные документы кредитной организации, осуществляется в порядке, согласованном Банком России с уполномоченным регистрирующим органом.

Указанным уполномоченным федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим государственную регистрацию юридических лиц, является Федеральная налоговая служба (см. комментарий к ст. 13 Закона). В рамках реализации данных норм МНС России («предшественника» ФНС России в части осуществления функций уполномо-

⁹⁸ СЗ РФ. 2004. № 45. Ст. 4377.

моченного регистрирующего органа) и Банком России 26 июня 2002 г. утвержден (под № БГ-16-09/86 и № 01-33/2202 соответственно) Регламент взаимодействия Министерства Российской Федерации по налогам и сборам и Центрального банка Российской Федерации по вопросам государственной регистрации кредитных организаций⁹⁹, которым установлен порядок взаимодействия уполномоченного регистрирующего органа и Банка России по вопросам государственной регистрации кредитных организаций при их создании, реорганизации, ликвидации, государственной регистрации изменений, вносимых в учредительные документы кредитных организаций, а также изменений, касающихся сведений о кредитных организациях, но не связанных с внесением изменений в ее учредительные документы.

Основным актом Банка России, о котором идет речь, является Инструкция Банка России от 14 января 2004 г. № 109-И «О порядке принятия Банком России решения о государственной регистрации кредитных организаций и выдаче лицензий на осуществление банковских операций» (в ред. последующих изменений), содержащая раздел IV «Государственная регистрация изменений, вносимых в учредительные документы кредитной организации, изменение сведений о кредитной организации (филиале), внесение изменений в положение о филиале кредитной организации».

На основании приведенной нормы п. 3 ст. 52 ГК РФ в ч. 3 п. 4 комментируемой статьи предусмотрено, что изменения, внесенные в устав общества, приобретают силу для третьих лиц с момента их государственной регистрации, а в случаях, установленных комментируемым Законом, с момента уведомления органа, осуществляющего государственную регистрацию. Комментируемый Закон в п. 5 его ст. 5 предусматривает единственный случай, когда изменения в уставе общества вступают в силу для третьих лиц с момента уведомления о таких изменениях органа, осуществляющего государственную регистрацию юридических лиц: при направлении в указанный орган сообщения об изменениях в уставе общества сведений о его филиалах и представительствах (см. комментарий к указанной статье).

В соответствии с п. 2 ст. 17 Закона о государственной регистрации юридических лиц (в ред. Федерального закона от 23 июля 2008 г. № 160-ФЗ) для внесения в ЕГРЮЛ изменений, касающихся сведений о юридическом лице, но не связанных с внесением изменений в учредительные документы юридического лица, в регистрирующий орган представляется подписанное заявителем заявление о внесении изменений в ЕГРЮЛ по форме, утвержденной уполномоченным Правительством РФ федеральным органом исполнительной власти; в заявлении подтверждается, что вносимые изменения соответствуют установленным законодательством РФ требованиям и содержащиеся в заявлении сведения достоверны.

Форма Заявления о внесении в Единый государственный реестр юридических лиц изменений в сведения о юридическом лице, не связанных с внесением изменений в учредительные документы (форма № Р14001), утверждена постановлением Правительства РФ от 19 июня 2002 г. № 439 «Об утверждении форм и требований к оформлению документов, используемых при государственной регистрации юридических лиц, а также физических лиц в качестве индивидуальных предпринимателей» (в ред. последующих изменений). Порядок заполнения данной формы приведен в ч. V Методических разъяснений по порядку заполнения форм документов, используемых при государственной регистрации юридического лица, утв. приказом ФНС России от 1 ноября 2004 г. № САЭ-3-09/16@ (однако этот порядок не учитывает изменений, внесенных в указанное постановление Правительства РФ).

Согласно п. 1 ст. 5 Закона о государственной регистрации юридических лиц (в ред. Федерального закона от 30 декабря 2008 г. № 315 – ФЗ¹⁰⁰) в ЕГРЮЛ содержатся следующие сведения и документы о юридическом лице:

⁹⁹ ВБР. 2002. № 38.

¹⁰⁰ СЗ РФ. 2009. № 1. Ст. 23.

полное и (в случае если имеется) сокращенное наименование, в том числе фирменное наименование, для коммерческих организаций на русском языке. В случае если в учредительных документах юридического лица его наименование указано на одном из языков народов России и (или) на иностранном языке, в ЕГРЮЛ указывается также наименование юридического лица на этих языках; организационно-правовая форма;

адрес (место нахождения) постоянно действующего исполнительного органа юридического лица (в случае отсутствия постоянно действующего исполнительного органа юридического лица – иного органа или лица, имеющих право действовать от имени юридического лица без доверенности), по которому осуществляется связь с юридическим лицом. При наличии у юридического лица управляющего или управляющей организации наряду с этими сведениями указывается место жительства управляющего или место нахождения управляющей организации;

способ образования юридического лица (создание или реорганизация);

сведения об учредителях (участниках) юридического лица, в отношении акционерных обществ также сведения о держателях реестров их акционеров;

подлинники или засвидетельствованные в нотариальном порядке копии учредительных документов юридического лица;

сведения о правопреемстве – для юридических лиц, созданных в результате реорганизации иных юридических лиц, для юридических лиц, в учредительные документы которых вносятся изменения в связи с реорганизацией, а также для юридических лиц, прекративших свою деятельность в результате реорганизации;

дата регистрации изменений, внесенных в учредительные документы юридического лица, или в случаях, установленных законом, дата получения регистрирующим органом уведомления об изменениях, внесенных в учредительные документы;

способ прекращения юридического лица (путем реорганизации, ликвидации или путем исключения из ЕГРЮЛ по решению регистрирующего органа, в связи с продажей или внесением имущественного комплекса унитарного предприятия либо имущества учреждения в уставный капитал акционерного общества, в связи с передачей имущественного комплекса унитарного предприятия или имущества учреждения в собственность государственной корпорации в качестве имущественного вноса России в случаях, предусмотренных законодательством РФ);

сведения о том, что юридическое лицо находится в процессе ликвидации;

размер указанного в учредительных документах коммерческой организации уставного капитала (складочного капитала, уставного фонда, паевых взносов или другого);

фамилия, имя, отчество и должность лица, имеющего право без доверенности действовать от имени юридического лица, а также паспортные данные такого лица или данные иных документов, удостоверяющих личность в соответствии с законодательством РФ, и идентификационный номер налогоплательщика при его наличии;

сведения о лицензиях, полученных юридическим лицом;

сведения о филиалах и представительствах юридического лица; идентификационный номер налогоплательщика, код причины и дата постановки на учет юридического лица в налоговом органе;

коды по Общероссийскому классификатору видов экономической деятельности;

номер и дата регистрации юридического лица в качестве страхователя: в территориальном органе Пенсионного фонда РФ; в исполнительном органе Фонда социального страхования РФ; в территориальном фонде обязательного медицинского страхования; сведения о банковских счетах юридического лица; сведения о том, что юридическое лицо находится в процессе реорганизации.

Как установлено в п. 5 ст. 5 Закона о государственной регистрации юридических лиц (в ред. Федерального закона от 23 декабря

2003 г. № 185-ФЗ¹⁰¹), юридическое лицо в течение 3 дней с момента изменения указанных в п. 1 данной статьи сведений, за исключением сведений, указанных в подп. «м», «о»-«с», обязано сообщить об этом в регистрирующий орган по месту своего нахождения. Там же предусмотрено, что в случае, если изменение указанных в п. 1 данной статьи сведений произошло в связи с внесением изменений в учредительные документы, то внесение изменений в ЕГРЮЛ осуществляется в порядке, предусмотренном главой VI названного Закона, т. е. в порядке, предусмотренном для государственной регистрации изменений, вносимых в учредительные документы юридического лица.

Выше говорилось (см. комментарий к ст. 11 Закона), что Законом 2008 г. № 312-ФЗ в подп. «д» п. 1 ст. 5 Закона о государственной регистрации юридических лиц включено положение, согласно которому в ЕГРЮЛ подлежат отражению такие сведения об участниках общества, как сведения о размерах и номинальной стоимости долей в уставном капитале общества, принадлежащих обществу и его участникам, о передаче долей или частей долей в залог или об ином их обременении, сведения о лице, осуществляющем управление долей, переходящей в порядке наследования.

Процедуры внесения в ЕГРЮЛ сведений в связи с изменением размеров и номинальной стоимости долей в уставном капитале общества, передачей долей или частей долей в залог или об ином их обременении регламентированы новыми нормами, включенными этим же Законом 2008 г. № 312-ФЗ в ст. 18–24 комментируемого Закона и предусматривающими обязательность представления документов, подтверждающих соответствующие изменения (см. комментарий к указанным статьям). При этом для случаев, когда сделка, направленная на отчуждение доли или части доли в уставном капитале общества, подлежит нотариальному удостоверению, в новом п. 14 ст. 21 комментируемого Закона предусмотрено, что нотариус, совершивший нотариальное удостоверение сделки, в течение трех дней со дня такого удостоверения совершает нотариальное действие по передаче в орган, осуществляющий государственную регистрацию юридических лиц, заявления о внесении соответствующих изменений в ЕГРЮЛ. То же самое предусмотрено в новом п. 3 ст. 22 данного Закона применительно к нотариальному удостоверению договора залога доли или части доли в уставном капитале общества (см. комментарий к ст. 21 Закона).

5. Норма п. 5 комментируемой статьи в прежней редакции определяла соотношение положений учредительного договора и устава общества: в случае несоответствия преимущественную силу для третьих лиц и участников общества имеют положения устава общества. Поскольку Законом 2008 г. № 312-ФЗ учредительный договор из числа учредительных документов общества исключен, необходимость в данной норме отпала и она утратила силу в соответствии с тем же Законом 2008 г. № 312-ФЗ.

¹⁰¹ СЗ РФ. 2003. № 52. Ч. I. Ст. 5037.

Статья 13. Государственная регистрация общества

Общество подлежит государственной регистрации в органе, осуществляющем государственную регистрацию юридических лиц, в порядке, установленном федеральным законом о государственной регистрации юридических лиц.

Норма комментируемой статьи находится в непосредственной взаимосвязи с нормой п. 3 ст. 2 комментируемого Закона, устанавливающей, что общество считается созданным как юридическое лицо с момента его государственной регистрации в порядке, установленном Федеральным законом о государственной регистрации юридических лиц. Как говорилось в комментарии к указанной статье, обе данные нормы основаны на общих нормах ст. 51 части первой ГК РФ о государственной регистрации юридических лиц. Так, в соответствии с ч. 1 п. 1 данной статьи (здесь и далее в ред. Федерального закона от 21 марта 2002 г. № 31-ФЗ) юридическое лицо подлежит государственной регистрации в уполномоченном государственном органе в порядке, определяемом законом о государственной регистрации юридических лиц; данные государственной регистрации включаются в ЕГРЮЛ, открытый для всеобщего ознакомления. В пункте 2 ст. 51 Кодекса определено, что юридическое лицо считается созданным со дня внесения соответствующей записи в ЕГРЮЛ.

Актом, о котором идет речь, является Федеральный закон «О государственной регистрации юридических лиц» (в ред. Федерального закона от 23 июня 2003 г. № 76-ФЗ имеет наименование «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей», по тексту комментария обозначается как Закон о государственной регистрации юридических лиц). В соответствии со ст. 2 названного Закона государственная регистрация осуществляется федеральным органом исполнительной власти (регистрирующий орган), уполномоченным в порядке, установленном Конституцией РФ и Федеральным конституционным законом «О Правительстве Российской Федерации». Таким федеральным органом исполнительной власти (регистрирующим органом) в соответствии с п. 1 Положения о Федеральной налоговой службе, утв. постановлением Правительства РФ от 30 сентября 2004 г. № 506¹⁰², является ФНС России. До издания данного документа соответствующие функции согласно постановлению Правительства РФ от 17 мая 2002 г. № 319 «Об уполномоченном федеральном органе исполнительной власти, осуществляющем государственную регистрацию юридических лиц, крестьянских (фермерских) хозяйств, физических лиц в качестве индивидуальных предпринимателей» (наименование в ред. постановления Правительства РФ от 16 сентября 2003 г. № 577)¹⁰³ возлагались на «предшественника» – Министерство РФ по налогам и сборам.

Выше говорилось (см. комментарий к ст. 4 Закона), что согласно п. 1 ст. 13 Закона о государственной регистрации юридических лиц государственная регистрация юридических лиц при их создании осуществляется регистрирующими органами по месту нахождения постоянно действующего исполнительного органа, в случае отсутствия постоянно действующего исполнительного органа – по месту нахождения иного органа или лица, имеющих право действовать от имени юридического лица без доверенности.

В соответствии со ст. 12 названного Закона (в ред. Федерального закона от 23 июля 2008 г. № 160-ФЗ) при государственной регистрации создаваемого юридического лица в регистрирующий орган представляются:

¹⁰² СЗ РФ. 2004. № 40. Ст. 3961.

¹⁰³ СЗРФ. 2002. № 20. Ст. 1872; 2003. № 38. Ст. 3667.

подписанное заявителем заявление о государственной регистрации по форме, утвержденной уполномоченным Правительством РФ федеральным органом исполнительной власти. В заявлении подтверждается, что представленные учредительные документы соответствуют установленным законодательством РФ требованиям к учредительным документам юридического лица данной организационно-правовой формы, что сведения, содержащиеся в этих учредительных документах, иных представленных для государственной регистрации документах, заявлении о государственной регистрации, достоверны, что при создании юридического лица соблюден установленный для юридических лиц данной организационно-правовой формы порядок их учреждения, в том числе оплаты уставного капитала (уставного фонда, складочного капитала, паевых взносов) на момент государственной регистрации, и в установленных законом случаях согласованы с соответствующими государственными органами и (или) органами местного самоуправления вопросы создания юридического лица;

решение о создании юридического лица в виде протокола, договора или иного документа в соответствии с законодательством РФ;

учредительные документы юридического лица (подлинники или засвидетельствованные в нотариальном порядке копии);

выписка из реестра иностранных юридических лиц соответствующей страны происхождения или иное равное по юридической силе доказательство юридического статуса иностранного юридического лица – учредителя;

документ об уплате государственной пошлины.

Форма Заявления о государственной регистрации юридического лица при создании (форма № Р11001) утверждена постановлением Правительства РФ от 19 июня 2002 г. № 439 «Об утверждении форм и требований к оформлению документов, используемых при государственной регистрации юридических лиц, а также физических лиц в качестве индивидуальных предпринимателей» (в ред. последующих изменений). Порядок заполнения данной формы приведен в ч. II Методических разъяснений по порядку заполнения форм документов, используемых при государственной регистрации юридического лица, утв. приказом ФНС России от 1 ноября 2004 г. № САЭ-3-09/16@ (однако данный порядок не учитывает изменений, внесенных в указанное постановление Правительства РФ).

Как установлено в подп. 1 п. 1 ст. 333.33 гл. 25.3 «Государственная пошлина» части второй НК РФ (глава введена Федеральным законом от 2 ноября 2004 г. № 127-ФЗ), за государственную регистрацию юридического лица, за исключением государственной регистрации ликвидации юридических лиц, государственная пошлина уплачивается в размере 2 тыс. руб.

Кредитные организации в соответствии с ч. 1 ст. 12 Закона о банках (в ред. Федерального закона от 8 декабря 2003 г. № 169-ФЗ) подлежат государственной регистрации в соответствии с Законом о государственной регистрации юридических лиц с учетом установленного Законом о банках специального порядка государственной регистрации кредитных организаций.

Согласно ч. 2 указанной статьи (здесь и далее в ред. Федерального закона от 21 марта 2002 г. № 31-ФЗ): решение о государственной регистрации кредитной организации принимается Банком России; внесение в ЕГРЮЛ сведений о создании, реорганизации и ликвидации кредитных организаций, а также иных предусмотренных федеральными законами сведений осуществляется уполномоченным регистрирующим органом на основании решения Банка России о соответствующей государственной регистрации; взаимодействие Банка России с уполномоченным регистрирующим органом по вопросам государственной регистрации кредитных организаций осуществляется в порядке, согласованном Банком России с уполномоченным регистрирующим органом.

Порядок принятия Банком России решения о государственной регистрации кредитных организаций и выдаче лицензий на осуществление банковских операций установлен Инструкцией Центрального банка РФ от 14 января 2004 г. № 109-И «О порядке принятия Банком России решения о государственной регистрации кредитных организаций и выдаче лицензий на осуществление банковских операций» (в ред. последующих изменений). Особенности регистрации кредитных организаций с иностранными инвестициями определены Положением Банка России от 23 апреля 1997 г. № 437 «Об особенностях регистрации кредитных организаций с иностранными инвестициями и о порядке получения предварительного разрешения Банка России на увеличение уставного капитала зарегистрированной кредитной организации за счет средств нерезидентов»¹⁰⁴ (в ред. последующих изменений). Как уже говорилось (см. комментарий к ст. 12 Закона), порядок взаимодействия ФНС России и Банка России по вопросам государственной регистрации кредитных организаций при их создании установлен Регламентом взаимодействия Министерства Российской Федерации по налогам и сборам и Центрального банка Российской Федерации по вопросам государственной регистрации кредитных организаций от 26 июня 2002 г.

В части 3 ст. 12 Закона о банках предусмотрено, что Банк России в целях осуществления им контрольных и надзорных функций ведет Книгу государственной регистрации кредитных организаций в порядке, установленном федеральными законами и принимаемыми в соответствии с ними нормативными актами Банка России. Порядок внесения записей в названную Книгу определен той же Инструкцией Банка России от 14 января 2004 г. № 109-И, о которой уже говорилось.

В соответствии с ч. 2 п. 1 ст. 51 части первой ГК РФ о государственной регистрации юридических лиц (в ред. Федерального закона от 21 марта 2002 г. № 31-ФЗ) отказ в государственной регистрации юридического лица допускается только в случаях, установленных законом.

Как предусмотрено в п. 1 ст. 23 Закона о государственной регистрации юридических лиц (здесь и далее в ред. Федерального закона от 23 июня 2003 г. № 76-ФЗ), отказ в государственной регистрации допускается в случае: а) непредставления определенных названным Законом необходимых для государственной регистрации документов; б) представления документов в ненадлежащий регистрирующий орган; в) предусмотренном п. 2 ст. 20 или п. 4 ст. 22.1 названного Закона (обществ, да и вообще юридических лиц касается только случай, предусмотренный в п. 2 ст. 20 названного Закона – в нем идет речь о недопустимости с момента внесения в ЕГРЮЛ записи о том, что юридическое лицо находится в процессе ликвидации, государственной регистрации изменений, вносимых в учредительные документы ликвидируемого юридического лица, а также государственной регистрации юридических лиц, учредителем которых выступает указанное юридическое лицо, или государственной регистрации юридических лиц, которые возникают в результате его реорганизации).

В соответствии с Законом 2008 г. № 312-ФЗ, внесшим изменения в часть первую ГК РФ и комментируемый закон, указанный пункт 1 ст. 23 Закона о государственной регистрации юридических лиц дополнен следующими подпунктами, допускаемыми отказ в государственной регистрации в случае: г) несоблюдения нотариальной формы представляемых документов в случаях, если такая форма обязательна в соответствии с федеральными законами; д) подписания неуполномоченным лицом заявления о государственной регистрации или заявления о внесении изменений в сведения о юридическом лице, содержащиеся в ЕГРЮЛ; е) выхода участников общества с ограниченной ответственностью из общества, в результате которого в обществе не остается ни одного участника, а также выхода единственного участника общества с ограниченной ответственностью из общества.

¹⁰⁴ ВБР. 1997. № 25.

Согласно ч. 3 п. 1 ст. 51 части первой ГК РФ (в ред. Федерального закона от 18 декабря 2006 г. № 231-ФЗ) отказ в государственной регистрации юридического лица, а также уклонение от такой регистрации могут быть оспорены в суде.

В статье 24 Закона о государственной регистрации юридических лиц говорится об ответственности регистрирующего органа за нарушение порядка государственной регистрации:

за необоснованный, т. е. не соответствующий основаниям, указанным в ст. 23 названного Закона, отказ в государственной регистрации, неосуществление государственной регистрации в установленные сроки или иное нарушение порядка государственной регистрации, установленного названным Законом, а также незаконный отказ в предоставлении или за несвоевременное предоставление содержащихся в государственных реестрах сведений и документов, иных предусмотренных названным Законом документов должностные лица регистрирующих органов несут ответственность, установленную законодательством РФ (п. 1);

регистрирующий орган возмещает ущерб, причиненный отказом в государственной регистрации, уклонением от государственной регистрации или нарушением порядка государственной регистрации, допущенным по его вине (п. 2).

В пункте 2 ст. 25 Закона о государственной регистрации юридических лиц предусмотрено, что регистрирующий орган вправе обратиться в суд с требованием о ликвидации юридического лица в случае допущенных при создании такого юридического лица грубых нарушений закона или иных правовых актов, если эти нарушения носят неустранимый характер, а также в случае неоднократных либо грубых нарушений законов или иных нормативных правовых актов государственной регистрации юридических лиц (см. комментарий к ст. 57 Закона).

Глава III Уставный капитал общества. Имущество общества

Статья 14. Уставный капитал общества. Доли в уставном капитале общества

1. Уставный капитал общества составляется из номинальной стоимости долей его участников.

Размер уставного капитала общества должен быть не менее чем десять тысяч рублей.

Размер уставного капитала общества и номинальная стоимость долей участников общества определяются в рублях.

Уставный капитал общества определяет минимальный размер его имущества, гарантирующего интересы его кредиторов.

2. Размер доли участника общества в уставном капитале общества определяется в процентах или в виде дроби. Размер доли участника общества должен соответствовать соотношению номинальной стоимости его доли и уставного капитала общества.

Действительная стоимость доли участника общества соответствует части стоимости чистых активов общества, пропорциональной размеру его доли.

3. Уставом общества может быть ограничен максимальный размер доли участника общества. Уставом общества может быть ограничена возможность изменения соотношения долей участников общества. Такие ограничения не могут быть установлены в отношении отдельных участников общества. Указанные положения могут быть предусмотрены уставом общества при его учреждении, а также внесены в устав общества, изменены и исключены из устава общества по решению общего собрания участников общества, принятому всеми участниками общества единогласно.

В случае, если устав общества содержит ограничения, предусмотренные настоящим пунктом, лицо, которое приобрело долю в уставном капитале общества с нарушением требований настоящего пункта и соответствующих положений устава общества, вправе голосовать на общем собрании участников общества частью доли, размер которой не превышает установленный уставом общества максимальный размер доли участника общества.

1. Комментируемую статью, посвященную уставному капиталу общества и долям в уставном капитале общества, открывает норма, определяющая, что уставный капитал общества составляется из номинальной стоимости долей его участников. Данная норма воспроизводит норму ч. 1 п. 1 ст. 90 части первой ГК РФ, согласно которой уставный капитал общества с ограниченной ответственностью составляется из стоимости долей, приобретенных его участниками. В то же время норма ч. 1 п. 1 комментируемой статьи содержит один детализирующий момент – в ней прямо указано, что речь идет о номинальной, а не о действительной стоимости долей (о номинальной и действительной стоимости доли см. ниже). Норма ч. 1 п. 1 ст. 90 Кодекса в свою очередь предопределена нормой п. 1 его ст.

87, согласно которой обществом с ограниченной ответственностью признается общество, уставный капитал которого разделен на доли (норма п. 1 ст. 87 Кодекса воспроизведена в п. 1 ст. 2 комментируемого Закона).

Следует обратить внимание на то, что норма ч. 1 п. 1 ст. 90 ГК РФ приведена в редакции изменений, внесенных Законом 2008 г. № 312-ФЗ. До принятия данного Закона в норме говорилось о том, что уставный капитал общества составляется из стоимости вкладов его участников. Соответственно, Законом 2008 г. № 312-ФЗ устранена терминологическая неточность: из прежней редакции нормы Кодекса нельзя было точно понять, идет ли в ней речь об оплате долей в уставном капитале или о вкладах в имущество общества (о вкладах в имущество общества см. комментарий к ст. 27 Закона). Кроме того, упрощена используемая терминология (см. комментарий к ст. 15 и 16 Закона).

В соответствии с ч. 2 п. 1 ст. 90 ГК РФ размер уставного капитала общества не может быть менее суммы, определенной законом об обществах с ограниченной ответственностью. На основании данной нормы в ч. 2 п. 1 комментируемой статьи установлено, что размер уставного капитала общества должен быть не менее 10 тыс. руб. До внесения изменений Законом 2008 г. № 312-ФЗ в ч. 2 п. 1 комментируемой статьи указывалось, что размер уставного капитала общества должен быть не менее стократной величины минимального размера оплаты труда (МРОТ), установленного федеральным законом на дату представления документов для государственной регистрации общества. С учетом положения ст. 5 Федерального закона от 19 июня 2000 г. № 82-ФЗ «О минимальном размере оплаты труда»¹⁰⁵, согласно которому исчисление платежей по гражданско-правовым обязательствам, установленных в зависимости от МРОТ, производится с 1 января 2001 г. исходя из базовой суммы, равной 100 руб., речь шла о той же сумме – 10 тыс. руб. Уместно заметить, что ст. 26 Закона об АО на основании п. 1 ст. 99 ГК РФ устанавливает такой же минимальный уставный капитал закрытого акционерного общества, а открытого акционерного общества – тысячекратную сумму МРОТ, т. е. 100 тыс. руб.

При применении нормы п. 1 ст. 14 комментируемого Закона о минимальном размере уставного капитала общества в п. 6 Постановления Пленума ВС РФ и Пленума ВАС РФ от 9 декабря 1999 г. № 90/14 судам предписано учитывать, что если на момент принятия документов общества для государственной регистрации (при его создании) размер уставного капитала соответствовал уровню, установленному действовавшими в тот период правовыми актами, то при регистрации изменений, вносимых в устав общества (регистрации устава в новой редакции), в том числе в связи с приведением его в соответствие с комментируемым Законом (п. 3 ст. 59), государственный орган, осуществляющий такую регистрацию, не вправе отказывать в ее проведении по мотиву несоответствия уставного капитала общества минимальному размеру, действующему на дату регистрации изменений; отказ в регистрации изменений по этому основанию может быть обжалован (оспорен) в судебном порядке.

Для обществ в сферах банковской и страховой деятельности установлены иные, гораздо более жесткие требования к минимальному размеру уставного капитала.

Так, в ч. 2 ст. 11 Закона о банках (в ред. Федерального закона от 28 февраля 2009 г. № 28-ФЗ) установлено, что минимальный размер уставного капитала вновь регистрируемого банка на день подачи ходатайства о государственной регистрации и выдаче лицензии на осуществление банковских операций устанавливается в сумме 180 млн руб.; минимальный размер уставного капитала вновь регистрируемой небанковской кредитной организации, ходатайствующей о получении лицензии, предусматривающей право на осуществление расчетов по поручению юридических лиц, в том числе банков-корреспондентов, по их

¹⁰⁵ СЗ РФ. 2000. № 26. Ст. 2729.

банковским счетам, на день подачи ходатайства о государственной регистрации и выдаче лицензии на осуществление банковских операций устанавливается в сумме 90 млн руб.; минимальный размер уставного капитала вновь регистрируемой небанковской кредитной организации, не ходатайствующей о получении такой лицензии, на день подачи ходатайства о государственной регистрации и выдаче лицензии на осуществление банковских операций устанавливается в сумме 18 млн руб.

Минимальный размер уставного капитала страховщика согласно п. 3 ст. 25 Закона о страховом деле (в ред. Федерального закона от 10 декабря 2003 г. № 172-ФЗ) определяется на основе базового размера его уставного капитала, равного 30 млн руб., и следующих коэффициентов: 1 – для осуществления страхования объектов, предусмотренных подп. 2 п. 1 ст. 4 названного Закона (страхование от несчастных случаев и болезней, медицинское страхование); 1 – для осуществления страхования объектов, предусмотренных подп. 2 п. 1 и (или) п. 2 ст. 4 названного Закона (страхование от несчастных случаев и болезней, медицинское страхование, а также имущественное страхование); 2 – для осуществления страхования объектов, предусмотренных подп. 1 п. 1 ст. 4 названного Закона (страхование жизни); 2 – для осуществления страхования объектов, предусмотренных подпунктами 1 и 2 п. 1 ст. 4 названного Закона (страхование жизни, страхование от несчастных случаев и болезней, медицинское страхование); 4 – для осуществления перестрахования, а также страхования в сочетании с перестрахованием. Там же предусмотрено, что изменение минимального размера уставного капитала страховщика допускается только федеральным законом не чаще одного раза в два года при обязательном установлении переходного периода.

В соответствии с ч. 3 п. 1 комментируемой статьи размер уставного капитала общества и номинальная стоимость долей участников общества подлежат определению в рублях. Данная норма основывается на положении ч. 1 ст. 75 Конституции РФ о том, что денежной единицей в России является рубль. Кроме того, согласно п. 1 ст. 317 части первой ГК РФ денежные обязательства должны быть выражены в рублях. В пункте 1 ст. 140 данного Кодекса установлено, что рубль является законным платежным средством, обязательным к приему по нарицательной стоимости на всей территории России. В то же время указанные нормы не означают того, что в качестве оплаты долей в уставном капитале общества не могут быть внесены иностранная валюта, платежные документы в иностранной валюте или имущественные права, выраженные в иностранной валюте или в условных денежных единицах (эку, «специальных правах заимствования» и др.). Об оплате долей в уставном капитале общества см. комментарий к ст. 15 Закона.

В части 4 п. 1 комментируемой статьи воспроизведено положение ч. 2 п. 1 ст. 90 ГК РФ о том, что уставный капитал общества определяет минимальный размер его имущества, гарантирующего интересы его кредиторов. На реализацию данной нормы направлена установленная в п. 3 ст. 20 комментируемого Закона обязанность общества в случае, если по окончании второго и каждого последующего финансового года стоимость чистых активов общества окажется меньше его уставного капитала, объявить об уменьшении своего уставного капитала до размера, не превышающего стоимости его чистых активов, и зарегистрировать такое уменьшение в установленном порядке. Там же установлено, что в случае, если по окончании второго и каждого последующего финансового года стоимость чистых активов общества окажется меньше минимального размера уставного капитала, установленного комментируемым Законом на дату государственной регистрации общества, то общество подлежит ликвидации (см. комментарий к ст. 20 Закона).

Следует отметить, что в рамках обозначения необходимости новых подходов в регулировании уставного капитала в Концепции развития корпоративного законодательства отмечалось следующее: российским законодательством была взята на вооружение европейская практика установления минимального размера имущества, гарантирующего права кредито-

ров, в виде уставного капитала; однако размер уставного капитала, установленный российским законом (100 МРОТ для закрытых акционерных обществ и 1000 МРОТ для открытых), фактически сводит эту норму к декларации.

2. В части 1 п. 2 комментируемой статьи в развитие рассмотренной выше нормы ч. 1 п. 1 ст. 90 части первой ГК РФ и ч. 1 п. 1 комментируемой статьи изложены правила определения размера доли участника общества в уставном капитале общества или, иными словами, номинальной стоимости доли участника общества: размер доли участника общества в уставном капитале общества определяется в процентах или в виде дроби; размер доли участника общества должен соответствовать соотношению номинальной стоимости его доли и уставного капитала общества. Например, в случае, если размер уставного капитала общества составляет 100 тыс. руб., из которых один участник общества оплачивает 80 тыс. руб., а другой участник общества – 20 тыс. руб., то размер доли первого участника общества будет составлять 80 % или $\frac{4}{5}$ уставного капитала, а размер доли второго участника общества – 20 % или $\frac{1}{5}$ уставного капитала. Сумма номинальной стоимости долей двух участников общества будет составлять 100 тыс. руб., что означает выполнение требования ч. 1 п. 1 ст. 90 ГК РФ и ч. 1 п. 1 комментируемой статьи.

В части 2 п. 2 комментируемой статьи определено содержание введенного в нормах п. 3 и 6 ст. 93 ГК РФ понятия «действительная стоимость доли участника общества» – это часть стоимости чистых активов общества, пропорциональной размеру его доли. Стоимость чистых активов общества согласно ч. 3 п. 3 ст. 20 комментируемого Закона определяется в порядке, установленном федеральным законом и издаваемыми в соответствии с ним нормативными актами. Предваряя рассмотрение данной нормы, с учетом правовой позиции, изложенной в Постановлении КС РФ от 18 июля 2003 г. № 14-П¹⁰⁶, следует отметить, что нормальное финансовое состояние общества предполагает, что его чистые активы, стоимость которых представляет собой разницу между балансовой стоимостью активов (имущества) и размером обязательств общества, с течением времени растут по сравнению с первоначально вложенными в уставный капитал средствами.

Соответственно, с приростом чистых активов общества (активов, «очищенных» от обязательств) пропорционально возрастает и действительная стоимость доли участника общества. Так, если развить приведенный выше пример, можно указать следующее. Если предположить, что результатом деятельности общества стало достижение стоимости его чистых активов 300 тыс. руб. (например, 500 тыс.

руб. активов по балансу за вычетом 200 тыс. руб. обязательств), то действительная стоимость доли первого участника общества составит 240 тыс. руб., а действительная стоимость доли первого участника общества – 60 тыс. руб. При этом номинальная стоимость долей участников общества при условии отсутствия изменения уставного капитала общества останется неизменной – 80 тыс. руб. у первого участника общества (соответствует размеру доли 80 % или $\frac{4}{5}$ уставного капитала) и 20 тыс. руб. у второго участника общества (соответствует размеру доли 20 % или $\frac{1}{5}$ уставного капитала).

3. В части 1 п. 3 комментируемой статьи предусмотрено, что уставом общества может быть ограничен максимальный размер доли участника общества и может быть ограничена возможность изменения соотношения долей участников общества. При этом прямо указано, что такие ограничения не могут быть установлены в отношении отдельных участников общества, т. е. если ограничения уставом общества установлены, то они должны распространяться на всех участников общества без исключений. Целью таких ограничений является сохранение баланса интересов участников общества, достигнутого между ними.

¹⁰⁶ СЗРФ. 2003. № 30. Ст. 3102.

Как указано в данной норме, положения о таких ограничениях могут быть предусмотрены уставом общества при его учреждении, а также внесены в устав общества, изменены и исключены из устава общества по решению общего собрания участников общества, принятому всеми участниками общества единогласно. По общему же правилу п. 8 ст. 37 комментируемого Закона для принятия решения по вопросу об изменении устава общества достаточно большинства не менее двух третей голосов от общего числа голосов участников общества, если уставом общества не предусмотрена необходимость большего числа голосов. Уместно также напомнить, что согласно императивной норме п. 3 ст. 11 данного Закона решение об утверждении его устава принимается учредителями общества единогласно, в связи с чем в ч. 1 п. 3 комментируемой статьи не говорится о кворуме для принятия соответствующего решения.

На тот случай, если устав общества содержит ограничения максимального размера доли участника общества и доля в уставном капитале общества приобретена с нарушением данного ограничения, в ч. 2 п. 3 комментируемой статьи предусмотрено, что лицо, которое приобрело указанную долю в уставном капитале, вправе голосовать на общем собрании участников общества только той частью доли, размер которой не превышает установленный уставом общества максимальный размер доли участника общества. Данная норма включена в п. 3 комментируемой статьи Законом 2008 г. № 312-ФЗ.

Статья 15. Оплата долей в уставном капитале общества

1. Оплата долей в уставном капитале общества может осуществляться деньгами, ценными бумагами, другими вещами или имущественными правами либо иными имеющими денежную оценку правами.

2. Денежная оценка имущества, вносимого для оплаты долей в уставном капитале общества, утверждается решением общего собрания участников общества, принимаемым всеми участниками общества единогласно.

Если номинальная стоимость или увеличение номинальной стоимости доли участника общества в уставном капитале общества, оплачиваемой неденежными средствами, составляет более чем двадцать тысяч рублей, в целях определения стоимости этого имущества должен привлекаться независимый оценщик при условии, что иное не предусмотрено федеральным законом. Номинальная стоимость или увеличение номинальной стоимости доли участника общества, оплачиваемой такими неденежными средствами, не может превышать сумму оценки указанного имущества, определенную независимым оценщиком.

В случае оплаты долей в уставном капитале общества неденежными средствами участники общества и независимый оценщик солидарно несут при недостаточности имущества общества субсидиарную ответственность по его обязательствам в размере завышения стоимости имущества, внесенного для оплаты долей в уставном капитале общества в течение трех лет с момента государственной регистрации общества или внесения в устав общества предусмотренных статьей 19 настоящего Федерального закона изменений.

Уставом общества могут быть установлены виды имущества, которое не может быть внесено для оплаты долей в уставном капитале общества.

3. В случае прекращения у общества права пользования имуществом до истечения срока, на который такое имущество было передано в пользование обществу для оплаты доли, участник общества, передавший имущество, обязан предоставить обществу по его требованию денежную компенсацию, равную плате за пользование таким же имуществом на подобных условиях в течение оставшегося срока пользования имуществом. Денежная компенсация должна быть предоставлена одновременно в разумный срок момента предъявления обществом требования о ее предоставлении, если иной порядок предоставления денежной компенсации не установлен решением общего собрания участников общества. Данное решение принимается общим собранием участников общества без учета голосов участника общества, передавшего обществу для оплаты своей доли право пользования имуществом, которое прекратилось досрочно.

Договором об учреждении общества или в случае учреждения общества одним лицом решением об учреждении общества могут быть предусмотрены иные способы и иной порядок предоставления участником общества компенсации досрочного прекращения права пользования

имуществом, переданным им в пользование обществу для оплаты доли в уставном капитале общества.

В случае непредоставления в установленный срок компенсации доля или часть доли в уставном капитале общества, пропорциональные неоплаченной сумме (стоимости) компенсации, переходят к обществу. Такая доля или часть доли должна быть реализована обществом в порядке и в сроки, которые установлены статьей 24 настоящего Федерального закона.

4. Имущество, переданное участником общества в пользование обществу для оплаты своей доли, в случае выхода или исключения такого участника из общества остается в пользовании общества в течение срока, на который данное имущество было передано, если иное не предусмотрено договором об учреждении общества.

1. В комментируемой статье регламентирована оплата долей в уставном капитале общества. С принятием Закона 2008 г. № 312-ФЗ данная статья изложена полностью в новой редакции. Однако изменения в большей своей части сводятся лишь к уточнению используемой терминологии: в целях упрощения формулировок норм термины «вклад в уставный капитал», «внесение вкладов» и иные производные заменены термином «оплата доли в уставном капитале» (это нашло отражение и в названии комментируемой статьи). В то же время в Концепции развития корпоративного законодательства предлагалось отказаться от детальной регламентации вопросов оплаты уставного капитала и предусмотреть механизмы, направленные на получение заинтересованными лицами информации о том, какие активы имеются у юридического лица на определенный момент и какова стоимость его чистых активов, что позволило бы участникам оборота судить о платежеспособности юридического лица.

В соответствии с п. 1 комментируемой статьи оплата долей в уставном капитале общества может осуществляться деньгами, ценными бумагами, другими вещами или имущественными правами либо иными имеющими денежную оценку правами. Тем самым применительно к оплате долей в уставном капитале общества воспроизведена общая норма ч. 1 п. 6 ст. 66 части первой ГК РФ, согласно которой вкладом в имущество хозяйственного товарищества или общества могут быть деньги, ценные бумаги, другие вещи или имущественные права либо иные права, имеющие денежную оценку.

В этой связи целесообразно привести разъяснения, данные в п. 17 Постановления Пленума ВС РФ и Пленума ВАС РФ от 1 июля 1996 г. № 6/8:

необходимо учитывать, что в качестве вклада в имущество хозяйственного товарищества или общества могут вноситься имущественные права либо иные права, имеющие денежную оценку. В связи с этим таким вкладом не может быть объект интеллектуальной собственности (патент, объект авторского права, включая программу для ЭВМ, и т. п.) или «ноу-хау». Однако в качестве вклада может быть признано право пользования таким объектом, передаваемое обществу или товариществу в соответствии с лицензионным договором, который должен быть зарегистрирован в порядке, предусмотренном законодательством;

при разрешении споров по поводу имущества, возникающих между хозяйственным товариществом (хозяйственным обществом) и его учредителем (участником), следует исходить из того, что имущество в натуре, внесенное учредителем (участником) в уставный (складочный) капитал хозяйственного товарищества или хозяйственного общества, принадлежит последним на праве собственности. Исключение составляют лишь случаи, когда в учредительных документах хозяйственного товарищества (хозяйственного общества) содержатся положения, свидетельствующие о том, что в уставный (складочный) капитал учредителем (участником) передавалось не имущество в натуре, а лишь права владения и (или) пользования соответствующим имуществом;

условия учредительного договора хозяйственного товарищества или устава хозяйственного общества, предусматривающие право учредителя (участника) изъять внесенное им в качестве вклада имущество в натуре при выходе из состава хозяйственного товарищества или хозяйственного общества, должны признаваться недействительными, за исключением случаев, когда такая возможность предусмотрена законом.

При использовании изложенных разъяснений необходимо иметь в виду, что в настоящее время права на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации регламентированы частью четвертой ГК РФ, в связи с принятием которой в ст. 129 части первой данного Кодекса включена соответствующая норма. Кроме того, после принятия Закона 2008 г. № 312-ФЗ учредителями общества заключается договор об учреждении общества, а не учредительный договор, являвшийся ранее учредительным документом общества (см. комментарий к ст. 11 и 12 Закона).

Статьей 129 части первой ГК РФ (в ред. Федерального закона от 18 декабря 2006 г. № 231-ФЗ) в отношении оборотоспособности объектов гражданских прав определено следующее:

объекты гражданских прав могут свободно отчуждаться или переходить от одного лица к другому в порядке универсального правопреемства (наследование, реорганизация юридического лица) либо иным способом, если они не изъяты из оборота или не ограничены в обороте (п. 1);

виды объектов гражданских прав, нахождение которых в обороте не допускается (объекты, изъяты из оборота), должны быть прямо указаны в законе. Виды объектов гражданских прав, которые могут принадлежать лишь определенным участникам оборота либо нахождение которых в обороте допускается по специальному разрешению (объекты, ограничено оборотоспособные), определяются в порядке, установленном законом (п. 2);

земля и другие природные ресурсы могут отчуждаться или переходить от одного лица к другому иными способами в той мере, в какой их оборот допускается законами о земле и других природных ресурсах (п. 3);

результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации (ст. 1225 Кодекса) не могут отчуждаться или иными способами переходить от одного лица к другому. Однако права на такие результаты и средства, а также материальные носители, в которых выражены соответствующие результаты или средства, могут отчуждаться или иными способами переходить от одного лица к другому в случаях и в порядке, которые установлены данным Кодексом (п. 4).

Согласно ч. 3 п. 1 ст. 14 комментируемого Закона размер уставного капитала общества и номинальная стоимость долей участников общества определяются в рублях. Однако как говорилось в комментарии к указанной статье, данная норма не означает того, что в качестве оплаты долей в уставном капитале общества не могут быть внесены иностранная валюта, платежные документы в иностранной валюте или имущественные права, выраженные в иностранной валюте или в условных денежных единицах (экю, «специальных правах заимствования» и др.). В то же время необходимо учитывать, что согласно п. 2 ст. 140 части первой ГК РФ случаи, порядок и условия использования иностранной валюты на территории Российской Федерации определяются законом или в установленном им порядке. В пункте 3 ст. 317 данного Кодекса предусмотрено, что использование иностранной валюты, а также платежных документов в иностранной валюте при осуществлении расчетов на территории Российской Федерации по обязательствам допускается в случаях, в порядке и на условиях, определенных законом или в установленном им порядке. Таким актом является Федеральный закон «О валютном регулировании и валютном контроле».

Следует также отметить, что в отношении оплаты долей в уставных капиталах обществ в сферах банковской и страховой деятельности установлены специальные правила, содержащие дополнительные ограничения.

Так, в ст. 11 Закона о банках (в ред. Федерального закона от 3 мая 2006 г. № 60-ФЗ¹⁰⁷) наряду с прочим предусмотрено следующее:

Банк России устанавливает предельный размер имущественных (неденежных) вкладов в уставный капитал кредитной организации, а также перечень видов имущества в неденежной форме, которое может быть внесено в оплату уставного капитала (соответствующие вопросы урегулированы Инструкцией Банка России от 14 января 2004 г. № 109-И «О порядке принятия Банком России решения о государственной регистрации кредитных организаций и выдаче лицензий на осуществление банковских операций»);

не могут быть использованы для формирования уставного капитала кредитной организации привлеченные денежные средства. В целях оценки средств, вносимых в оплату уставного капитала кредитной организации, Банк России вправе установить порядок и критерии оценки финансового положения ее учредителей (участников) (как говорилось в комментарии к ст. 7 Закона, такими актами являются положения Банка России от 19 июня 2009 г. № 337-П «О порядке и критериях оценки финансового положения юридических лиц – учредителей (участников) кредитной организации» и от 19 июня 2009 г. № 338-П «О порядке и критериях оценки финансового положения физических лиц – учредителей (участников) кредитной организации»;

средства федерального бюджета и государственных внебюджетных фондов, свободные денежные средства и иные объекты собственности, находящиеся в ведении федеральных органов государственной власти, не могут быть использованы для формирования уставного капитала кредитной организации, за исключением случаев, предусмотренных федеральными законами;

средства бюджетов субъектов РФ, местных бюджетов, свободные денежные средства и иные объекты собственности, находящиеся в ведении органов государственной власти субъектов РФ и органов местного самоуправления, могут быть использованы для формирования уставного капитала кредитной организации на основании соответственно законодательного акта субъекта РФ или решения органа местного самоуправления в порядке, предусмотренном названным Законом и другими федеральными законами.

Как говорилось в комментарии к ст. 7 Закона, на основании двух последних из приведенных норм и в соответствии со ст. 124, 125, 214 и 215 части первой ГК РФ издано Указание Банка России от 14 августа 2002 г. № 1186-У «Об оплате уставного капитала кредитных организаций за счет средств бюджетов всех уровней, государственных внебюджетных фондов, свободных денежных средств и иных объектов собственности, находящихся в ведении органов государственной власти и органов местного самоуправления».

В пункте 3 ст. 25 Закона о страховом деле установлено, что внесение в уставный капитал заемных средств и находящегося в залоге имущества не допускается.

2. Положения п. 2 комментируемой статьи воспроизводят и развивают общую норму ч. 2 п. 6 ст. 66 части первой ГК РФ, согласно которой денежная оценка вклада участника хозяйственного общества производится по соглашению между учредителями (участниками) общества и в случаях, предусмотренных законом, подлежит независимой экспертной проверке. При этом в положениях п. 2 комментируемой статьи просматриваются определенные аналогии с положениями п. 2 и 3 ст. 34 Закона об АО, регламентирующими передачу акционерному обществу имущества в оплату выпускаемых акций.

¹⁰⁷ СЗ РФ. 2006. № 19. Ст. 2061.

В соответствии с ч. 1 п. 2 комментируемой статьи денежная оценка имущества, вносимого для оплаты долей в уставном капитале общества, подлежит утверждению решением общего собрания участников общества, принимаемым всеми участниками общества единогласно. Аналогичное правило содержится в п. 3 ст. 34 Закона об АО, но по понятной причине только для случаев внесения имущества в оплату акций при учреждении акционерного общества (при оплате дополнительных акций неденежными средствами денежная оценка имущества, вносимого в оплату акций, производится советом директоров (наблюдательным советом) акционерного общества). Норма же ч. 1 п. 2 комментируемой статьи как и нормы ч. 2 и 3 данного пункта применяется во всех случаях внесения имущества в оплату долей в уставном капитале общества, а не только при учреждении общества. В прежней редакции данной нормы (т. е. до внесения изменений Законом 2008 г. № 312-ФЗ) прямо указывалось, что речь идет о денежной оценке неденежных вкладов в уставный капитал общества, вносимых участниками общества и принимаемыми в общество третьими лицами. Соответственно, в п. 7 Постановления Пленума ВС РФ и Пленума ВАС РФ от 9 декабря 1999 г. № 90/14 обращено внимание на то, что правила п. 2 комментируемой статьи действуют как при учреждении общества, так и в случаях увеличения его уставного капитала.

В случае если номинальная стоимость или увеличение номинальной стоимости доли участника общества в уставном капитале общества, оплачиваемой неденежными средствами, составляет более чем 20 тыс. руб., то согласно ч. 2 п. 2 комментируемой статьи в целях определения стоимости этого имущества в обязательном порядке должен привлекаться независимый оценщик. До внесения изменений Законом 2008 г. № 312-ФЗ говорилось о сумме более двухсот МРОТ, установленных федеральным законом на дату представления документов для государственной регистрации общества или соответствующих изменений в уставе общества. С учетом положения ст. 5 Федерального закона «О минимальном размере оплаты труда», согласно которому исчисление платежей по гражданско-правовым обязательствам, установленных в зависимости от МРОТ, производится с 1 января 2001 г. исходя из базовой суммы, равной 100 руб., речь шла о той же сумме – 20 тыс. руб. Норма ч. 2 п. 2 комментируемой статьи закреплена по аналогии с нормой п. 3 ст. 34 Закона об АО, но между данными нормами есть существенная разница – независимый оценщик должен привлекаться в независимости от суммы оплаты акций неденежными средствами.

При этом в ч. 2 п. 2 комментируемой статьи по аналогии с п. 3 ст. 34 Закона об АО установлено, что номинальная стоимость или увеличение номинальной стоимости доли участника общества, оплачиваемой такими неденежными средствами, не может превышать сумму оценки указанного имущества, определенную независимым оценщиком. Иными словами, в счет оплаты доли участника общества не могут быть зачтены вносимые неденежные средства в той части, которая превышает сумму оценки соответствующего имущества. При этом, поскольку не установлено иное, вопрос о той части суммы оценки соответствующего имущества, которая превышает номинальную стоимость или увеличение номинальной стоимости доли участника общества, оплачиваемой такими неденежными средствами, решается обществом по собственному усмотрению.

Конец ознакомительного фрагмента.

Текст предоставлен ООО «ЛитРес».

Прочитайте эту книгу целиком, [купив полную легальную версию](#) на ЛитРес.

Безопасно оплатить книгу можно банковской картой Visa, MasterCard, Maestro, со счета мобильного телефона, с платежного терминала, в салоне МТС или Связной, через PayPal, WebMoney, Яндекс.Деньги, QIWI Кошелек, бонусными картами или другим удобным Вам способом.