

комментарий специалиста



А.А. Кирилловых  
Е.Я. Гулиева  
А.Е. Молотников  
Р.М. Янковский

# ОБ ИНВЕСТИЦИОННОМ ТОВАРИЩЕСТВЕ

Постатейный комментарий  
к Федеральному закону

- Договор инвестиционного товарищества
- Вклады товарищей и общее имущество товарищества
- Статус управляющего товарища и ведение общих дел товарищей
- Права, обязанности и ответственность товарищей по обязательствам



**Андрей Александрович Кирилловых  
Евгения Ядуллаевна Гулиева  
Роман Михайлович Янковский  
Александр Евгеньевич Молотников**

**Комментарий к Федеральному закону от 28  
ноября 2011 г. № 335-ФЗ «Об инвестиционном  
товариществе» (постатейный)**

*Текст предоставлен правообладателем*

*[http://www.litres.ru/pages/biblio\\_book/?art=3703005](http://www.litres.ru/pages/biblio_book/?art=3703005)*

*Комментарий к Федеральному закону от 28 ноября 2011 г. № 335-ФЗ «Об инвестиционном товариществе» (постатейный) / А. А. Кирилловых, А. Е. Молотников, Е. Я. Гулиева, Р. М. Янковский.: Юстицинформ; Москва; 2012*

*ISBN 978-5-7205-1156-2*

### **Аннотация**

Предлагаемое издание представляет постатейный комментарий к Федеральному закону от 28 ноября 2011 г. № 335-ФЗ «Об инвестиционном товариществе».

Закон органично дополняет положения гражданского законодательства, регламентирующего договорные формы объединений предпринимателей, создаваемых в целях реализации их совместной деятельности.

Раскрываются вопросы правового регулирования коллективного инвестирования в товариществе, договор инвестиционного товарищества и механизм его реализации; уделяется внимание статусу товарищей и деятельности товарищества в рамках достижения общих целей объединения.

Комментарий рассчитан на руководителей и специалистов предприятий, а также предпринимателей, развивающих совместные направления предпринимательской деятельности, юристов, сопровождающих деятельность как инвестиционных компаний, так и организаций, намеревающихся осуществлять коллективные инвестирования бизнес-проектов на паритетной основе, а также на всех тех, кто интересуется вопросами инвестиционной деятельности.

## Содержание

Авторский коллектив	4
Введение	5
Комментарий к Федеральному закону	10
Статья 1. Цель, предмет регулирования и сфера применения настоящего Федерального закона	11
Статья 2. Основные понятия	14
Статья 3. Договор инвестиционного товарищества	16
Статья 4. Права и обязанности товарищей	19
Статья 5. Вознаграждение управляющего товарища	21
Статья 6. Вклады товарищей	22
Конец ознакомительного фрагмента.	24

**Андрей Александрович Кирилловых,  
Александр Евгеньевич Молотников,  
Евгения Ядуллаевна Гулиева,  
Роман Михайлович Янковский  
Комментарий к Федеральному  
закону от 28 ноября 2011 г.  
№ 335-ФЗ «Об инвестиционном  
товариществе» (постатейный)**

**Авторский коллектив**

*Комментарий подготовили при участии кафедры предпринимательского права юридического факультета Московского государственного университета имени М. В. Ломоносова*

*Молотников А. Е.* – комментарий к ст. 18, отв. редактор

*Кирилловых А. А.* – введение, комментарии к ст. 1, 6–8, 11–14, 16, 19, 20

*Гулиева Е. Я.* – комментарии к ст. 15, 17

*Янковский Р. М.* – комментарии к ст. 2–5, 9, 10

## Введение

Инновационный путь развития, провозглашенный высшим руководством страны как приоритетный сценарий дальнейшего развития национальной экономики, невозможен без привлечения необходимого объема не только государственных, но и частных инвестиционных средств, в том числе иностранных.

Инвестиции в современных условиях являются неотъемлемой частью современной экономики, а стимулирование инвестиционной практики, увеличение инвестиционных потоков в ее реальный сектор выступает одним из базовых, магистральных направлений деятельности государства в достижении долгосрочных целей социально-экономического развития. Особо остро эта проблема ощущается в условиях информационного общества, определяющего необходимость создания инновационной экономики<sup>1</sup>, требующей большого объема капитальных вложений. Не секрет, что более целенаправленная стратегия развития современных предприятий определяется строгой зависимостью между конкурентными позициями, эффективностью предприятия и его инновационным потенциалом<sup>2</sup>.

В справочных изданиях под инвестированием понимают вложение средств, капитала в программы, проекты, предпринимательское дело, имущественные объекты, ценные бумаги<sup>3</sup>, а с легальных позиций инвестиционная деятельность представляет собой вложение инвестиций и осуществление практических действий в целях получения прибыли и (или) достижения иного полезного эффекта<sup>4</sup>.

Особые условия правового регулирования механизма инвестиционной деятельности в России не получили пока значительного развития, хотя западный опыт понимает под инвестициями вовлечение имущества в торговый оборот, что объясняет наличие специальных нормативных актов, регулирующих инвестиционный процесс<sup>5</sup>.

Основной же задачей государства в поддержке развития инновационной экономики становится создание условий, стимулирующих самостоятельное, инициативное поведение инвестиционного и предпринимательского сообщества для реализации малых и средних инновационных бизнес-проектов.

Не последнее, а в некоторых случаях решающее значение в системе стимулирования инвестиционной активности занимают финансово-правовые стимулы, используя которые государство одновременно удовлетворяет собственные и общественные интересы в сфере инвестирования<sup>6</sup>. Венчурный капитал, как известно, является одним из эффективных источников финансирования инновационной деятельности. При этом в сфере развития инновационных процессов все чаще возникает серьезная проблема активизации рискованного инвестирования, и ее разрешение становится одной из целей государственного стимулирования<sup>7</sup>.

---

<sup>1</sup> Слово «инновация» происходит от англ. *innovation* и означает внедренное новшество, обеспечивающее качественный рост эффективности процессов или продукции, востребованное рынком, являющееся конечным результатом интеллектуальной деятельности человека.

<sup>2</sup> См.: Джолдасбаева Г. К. Инновация как основной фактор повышения эффективности производства // [http://www.iteam.ru/publications/strategy/section\\_18/article\\_2933/](http://www.iteam.ru/publications/strategy/section_18/article_2933/)

<sup>3</sup> См.: Райзберг Б. А., Лозовский Л. Ш., Стародубцева Е. Б. Современный экономический словарь. – М.: ИНФРА-М, 2006.

<sup>4</sup> См.: Федеральный закон от 25 февраля 1999 г. № 39-ФЗ «Об инвестиционной деятельности в Российской Федерации, осуществляемой в форме капитальных вложений» // СЗ РФ. – 1999. – № 9. – Ст. 1096.

<sup>5</sup> См.: Нарышкин С. Е. Инвестиционные аспекты модернизации // Журнал российского права. – 2010. – № 12. – С. 27–37.

<sup>6</sup> См.: Бубенщиков А. Д. Финансово-правовые стимулы инвестиционной деятельности // Финансовое право. – 2005. – № 3.

<sup>7</sup> См.: Плетнев М. В. Проблемы правового регулирования деятельности венчурных фондов // Безопасность бизнеса. – 2008. – № 1.

Тем не менее для образования и деятельности венчурных фондов законодательством до недавнего времени не было установлено, какой-то определенной организационно-правовой формы и практика финансирования рискованных вложений бизнес-проектов реализовывалась в рамках закрытого акционерного общества, командитного товарищества, простого товарищества. При этом имеющиеся в российском праве конструкции, которые могут использоваться для целей коллективной инвестиционной деятельности, в том числе в венчурных проектах, не в полной мере отвечают потребностям российских и зарубежных инвесторов, а также мировой практике венчурного инвестирования.

Как известно, наиболее близким аналогом распространенной за рубежом формы коллективного инвестирования – *limited partnership* – в российском праве является товарищество на вере (командитное товарищество), которое предоставляет своим участникам (полным товарищам и командитистам) различный объем прав и тем самым приближает характер деятельности такого товарищества к инвестиционным правоотношениям. Собственно, сами товарищества, как юридические лица, являются более стабильными образованиями, по сравнению с ассоциированными объединениями.

Несмотря на наличие ряда преимуществ данной организационно-правовой формы (в том числе возможность поэтапного увеличения складочного капитала (*commitments*), возможность привлечения вкладчиков к участию в управлении товариществом и др.), товарищество на вере не лишено и ряда недостатков, которые снижают его привлекательность в качестве потенциальной формы (института) коллективного инвестирования. Однако недостатки организационной природы товариществ являются логическим продолжением их достоинств. Например, законодательство определяет невозможность ограничения права на выход из товарищества полных товарищей (в любой момент времени, заявив об отказе от участия в товариществе), а также вкладчиков (после окончания финансового года). Надо сказать, что в отличие от товариществ деятельность венчурных фондов никогда не ограничивается финансовым годом.

Тем не менее практика применения юридической конструкции товариществ в хозяйственной деятельности показывает достаточно низкую востребованность данной организационно-правовой формы в экономике, поскольку с момента введения в российское законодательство организационно-правовой формы товарищества на вере (1994 г.) в России было зарегистрировано всего 680 таких товариществ<sup>8</sup>.

В свою очередь, второй организационно-правовой формой совместной коллективной деятельности является простое товарищество (договор о совместной деятельности), которое в большей степени приближено к осуществлению инвестиционных бизнес-проектов<sup>9</sup>. Однако нормы главы 55 ГК РФ о простом товариществе не в полной мере адаптированы под нужды инвесторов. В первую очередь, изъяном такой деятельности является солидарная ответственность всех товарищей по всем общим обязательствам (п. 2 ст. 1047 ГК РФ), не позволяющая разграничить вину товарищей и защитить права участников-инвесторов, вынужденных принимать на себя не только инвестиционные, но и повышенные предпринимательские риски (п. 1 ст. 2 ГК РФ). К слову сказать, проблема реализации венчурных инвестиций, не в меньшей степени определяемая отсутствием надлежащего правового регулирования деятельности венчурных фондов, заключается также в отсутствии гарантий возврата инвесторам вложенных денежных средств<sup>10</sup>.

---

<sup>8</sup> См.: Пояснительная записка к законопроекту № 557184-5 «Об инвестиционном товариществе».

<sup>9</sup> Основным преимуществом договора о совместной деятельности является отсутствие двойного налогообложения, что обусловлено договорной природой товарищества, которое не является юридическим лицом.

<sup>10</sup> См.: Плетнев М.В. Указ. соч.

Кроме того, следует отметить наличие серьезных ограничений на субъектный состав договора простого товарищества, заключаемого для предпринимательских целей. В частности, императивное требование ст. 1041 ГК РФ определяет, что сторонами такого договора могут быть только предприниматели, что одновременно исключает из сферы инвестиционного процесса все государственные (публичные) институты развития (государственные корпорации, пенсионные фонды), ориентированные на использование денежных средств в инвестиционных проектах венчурного бизнеса.

Следовательно, можно сказать, что проблема развития инвестиционных процессов в не меньшей степени заключается в наличии расхождений между потребностями современной предпринимательской практики и имеющимися правовыми инструментами, задающими рамки правового регулирования. Причем это проявляется не только в отражении форм предпринимательства, но и в нормативной институционализации диалога власти и бизнеса при реализации инновационных стратегий. Поэтому вполне справедливо говорят о том, что законодательство об инновациях должно содействовать созданию благоприятной среды для развития венчурного бизнеса и взаимовыгодной кооперации между частным и государственным секторами<sup>11</sup>.

Попыткой ответа на вызовы современной экономической ситуации является признание на государственном уровне значимости развития экономики инновационного типа<sup>12</sup>, определяющего необходимость формирования современной инфраструктуры национальной инновационной системы. И на переднем плане таких изменений, безусловно, должны стоять нормы законодательства о юридических лицах, определяющих конкретные юридические схемы поведения участников гражданского оборота. Поэтому логичным итогом заседания Комиссии при Президенте РФ по модернизации и технологическому развитию экономики России от 27 июля 2010 г. (протокол от 1 августа 2010 г. № Пр-2279) стало поручение Президента РФ обеспечить «развитие законодательства, регламентирующего способы организации коллективных инвестиций без образования юридического лица».

Для реализации данных предложений требовалось не просто изменить нормы гражданского законодательства, а разработать с учетом норм ГК РФ принципиально новую форму ведения совместной инвестиционной деятельности, через принятие специального нормативного акта. Соответствующий законопроект, внесенный Правительством РФ за № 557184-5, определяющий новые формы совместной коллективной инвестиционной деятельности, нашел свое выражение в принятом 28 ноября 2011 г. Федеральном законе № 335-ФЗ «Об инвестиционном товариществе»<sup>13</sup> (далее – Закон об инвестиционном товариществе, Закон), целью которого является создание правовых условий для привлечения инвестиций в экономику Российской Федерации и реализации инвестиционных проектов на основании договора инвестиционного товарищества. Принятие Закона, кроме всего прочего, определяется потребностями российских и зарубежных венчурных инвесторов, а также современными требованиями возобновления экономического роста, неразрывно связанными со становлением инновационной экономики.

Предваряя раскрытие сути отдельных нормативных положений, следует обратить внимание на принципиальные аспекты правового регулирования деятельности инвестиционного товарищества.

Во-первых, юридическая конструкция инвестиционного товарищества представляет собой специальную разновидность договора простого товарищества, ориентированного на

---

<sup>11</sup> См.: Грибанов Д.В. Ресурсы и правовое регулирование инновационной экономики // Российский юридический журнал. – 2010. – № 4. – С. 144–155.

<sup>12</sup> См.: Основные направления деятельности Правительства РФ на период до 2012 г., утв. распоряжением Правительства РФ от 17 ноября 2008 г. № 1663-р // СЗ РФ. – 2008. – № 48. – Ст. 5639.

<sup>13</sup> СЗРФ, – 2011, —№ 49(ч. 1). – Ст. 7013.

специфический и разнообразный характер деятельности в области коллективного инвестирования в инновационной сфере.

Во-вторых, содержательная часть Закона отражает практику адаптации к российской континентальной системе права ряда документов англосаксонской системы, в том числе Единообразного закона США о партнерстве с ограниченной ответственностью (Uniform Partnership Act Ch. 614 Limited Liability Partnerships), Закона Великобритании о партнерстве с ограниченной ответственностью 1907 г., Закона о совместных фондах развития (Pooled Development Funds Act) (Австралия, 1992 г.). Поэтому конструкция инвестиционного товарищества максимально приближена по своему характеру и правовой природе к одной из самых распространенных и приемлемых для инвесторов форм коллективного венчурного инвестирования за рубежом – limited partnership (ограниченное партнерство), снимающей ряд известных отечественной практике организации совместной деятельности барьеров участия<sup>14</sup>:

1) одновременное участие в договоре не менее двух лиц, одно из которых является полным партнером (венчурная компания), осуществляющим приобретение активов в инновационной сфере и управление ими до тех пор, пока они не будут проданы, а другое – вкладчиком-инвестором, ответственность и права на участие в управлении партнерством которого ограничены;

2) вкладчик-инвестор не имеет возможности выйти из договора или иным образом отказаться от исполнения принятых на себя обязательств, связанных с поступательным предоставлением инвестиционных средств, в течение инвестиционного периода;

3) возможность одновременного участия полного товарища и вкладчика-инвестора в нескольких партнерствах.

В-третьих, органичное сочетание в конструкции инвестиционного товарищества положительных юридических свойств договора простого товарищества и товарищества на вере устраняет сдерживающие факторы для развития практики коллективного инвестирования. Поэтому, правовое регулирование договора об инвестиционном товариществе позволяет ему занять своего рода промежуточное положение между товариществом на вере и договором о совместной деятельности, обеспечив сохранение их в неизменном виде и возможность дальнейшего применения для всех тех целей, для которых они пригодны и могут быть использованы.

В-четвертых, нормативное регулирование вопросов формирования договорных связей в рамках совместной инвестиционной деятельности основано на широком применении принципа диспозитивности, что позволяет ее участникам активно использовать свободу договора и формировать условия инвестиционного обязательства в собственных интересах.

В-пятых, стимулирование, как указывалось выше, выступает в качестве основного направления в институциональных механизмах развития венчурных проектов. В качестве главного рычага воздействия на развитие инновационного бизнеса рассматривают налоговую систему государства, важнейшими характеристиками которой должны быть ее простота и понятность, а также стабильность налогов<sup>15</sup>.

И нужно сказать, что эти вопросы не обошли вниманием законодателя, поскольку в пакете с упомянутым Законом принят Федеральный закон от 28 ноября 2011 г. № 336-ФЗ<sup>16</sup>, который наряду с отдельными техническими правками Гражданского кодекса попутно

---

<sup>14</sup> Об опыте правового регулирования и организации деятельности партнерств см., напр.: Джозеф Макэри, Эрик Вермелен. Исследование внекорпоративных форм бизнеса: международный аспект. Перевод с англ.: Молокова Ж.; общая редакция и предисловие: Молотников А. – М.: Издательство ВШЭ, 2007.

<sup>15</sup> См.: Герасимов П.А. Проблемы экономической безопасности инновационной деятельности // Безопасность бизнеса. – 2009. – № 1.

<sup>16</sup> См.: Федеральный закон от 28 ноября 2011 г. № 336-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты

значительно дополняет налоговое законодательство в части регулирования вопросов налогообложения деятельности инвестиционных товариществ. Это можно рассматривать как положительный нормотворческий опыт, определяющий практику комплексного подхода к решению проблем нормативно-правового регулирования.

В целом принятый Закон отражает мировые стандарты осуществления коллективной инвестиционной деятельности в инновационной, в том числе венчурной, сфере. При этом устраняются недостатки имеющихся организационно-правовых форм организации коллективной инвестиционной деятельности, препятствующие их широкому применению, в том числе в венчурных проектах. Наряду с указанными инструментами в гражданском законодательстве сохраняются альтернативные конструкции совместной деятельности. В конечном счете, можно предположить, действие Закона будет способствовать созданию правовых условий, прежде всего для развития инновационной экономики, реализации бизнес-проектов в инновационной сфере, активизации коллективной инвестиционной деятельности российских и зарубежных инвесторов.

## **Комментарий к Федеральному закону**

от 28 ноября 2011 г. № 335-ФЗ

«ОБ ИНВЕСТИЦИОННОМ ТОВАРИЩЕСТВЕ»

## **Статья 1. Цель, предмет регулирования и сфера применения настоящего Федерального закона**

1. Целью настоящего Федерального закона является создание правовых условий для привлечения инвестиций в экономику Российской Федерации и реализации инвестиционных проектов на основании договора инвестиционного товарищества.

2. Настоящий Федеральный закон в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации регулирует особенности договора простого товарищества, заключаемого для осуществления совместной инвестиционной деятельности (договора инвестиционного товарищества), включая правовое положение и ответственность участников договора инвестиционного товарищества, порядок установления, изменения или прекращения прав и обязанностей участников договора инвестиционного товарищества.

3. К отношениям, возникающим в связи с осуществлением совместной инвестиционной деятельности на основании договора инвестиционного товарищества, положения Гражданского кодекса Российской Федерации, других федеральных законов и принимаемых в соответствии с ними иных нормативных правовых актов Российской Федерации применяются с учетом особенностей, установленных настоящим Федеральным законом.

Комментируемая статья определяет цели, предмет регулирования и сферу применения Закона об инвестиционном товариществе.

Как указано выше, привлечение инвестиций в экономику Российской Федерации является одним из магистральных направлений долгосрочного социально-экономического развития страны. От наличия необходимых финансовых ресурсов в реальном секторе экономики зависит предпринимательская активность граждан и организаций, рост производства и, в итоге, общая удовлетворенность материальными и духовными благами всех членов общества.

Именно поэтому возрастает потребность создания необходимых условий, способствующих формированию в стране благоприятного инвестиционного климата как для иностранных, так и для российских инвесторов, в том числе и посредством создания институциональной основы для осуществления инвестиционной деятельности через соответствующую нормативную базу.

Данные направления отражены в качестве целей комментируемого Закона, определяющего создание правовых условий для привлечения инвестиций в экономику Российской Федерации и реализации инвестиционных проектов, осуществляемых в рамках договора инвестиционного товарищества.

В этой связи следует обратить внимание на определение категории «инвестиционный проект», которая является определяющей для понимания сути самой инвестиционной деятельности. Как правило, инвестиционный проект – это экономический или социальный проект, основывающийся на инвестициях; обоснование экономической целесообразности, объема и сроков осуществления прямых инвестиций в определенный объект, включающее проектно-сметную документацию, разработанную в соответствии с действующими стандартами. В литературе под инвестиционным проектом понимают проект, реализуемый в течение определенного срока и документально оформленный, с целью получения прибыли или

иногое полезного эффекта<sup>17</sup>. Иногда для удобства выделяют понятие бизнес-плана для обоснования обоснования, при этом сам проект называют все же «инвестиционный проект».

В основе инвестиционного проекта лежат инвестиции, которые представляют собой долгосрочные вложения капитала с целью получения прибыли. Инвестиции являются неотъемлемой частью современной экономики. От кредитов инвестиции отличаются степенью риска для инвестора (кредитора) – кредит и проценты необходимо возвращать в оговоренные сроки независимо от прибыльности проекта, инвестиции возвращаются и приносят доход только в прибыльных проектах. Если проект убыточен – инвестиции могут быть утрачены полностью или частично.

Общая установленная классификация инвестиционных проектов предполагает их практическое разделение на: производственные; научно – технические; коммерческие; финансовые; экономические; социально-экономические.

Кроме того, в коммерческой практике принято выделять:

а) инвестиции в финансовые активы (реальные, или капиталобразующие, или производственные инвестиции) – инвестиции в производственные здания и сооружения, любые виды машин и оборудования сроком службы более одного года;

б) инвестиции в денежные активы (портфельные инвестиции) – права на получение денежных сумм от других юридических или физических лиц;

в) инвестиции в нематериальные активы – расходы, не связанные с материальным воплощением, но имеющие экономическую ценность. Могут быть материализованы в случае ликвидации предприятия, а также при слиянии и поглощении.

Следует также учесть, что в литературе содержится ряд самостоятельных подходов к пониманию инвестиционных проектов, основанных в том числе на процессуальном и содержательном аспекте регулирования отношений участников инвестиционной деятельности. В частности, как полагают отдельные специалисты, правовое содержание понятия «инвестиционный проект» следует рассматривать как определенную систему договоров, заключаемых на разных этапах реализации проекта<sup>18</sup>. При этом окончательным этапом является создание самостоятельного юридического лица, непосредственно осуществляющего освоение инвестированных ресурсов<sup>19</sup>.

Модель отношений, которую содержит конструкция инвестиционного товарищества, в некоторой степени сходна с описанной выше. Однако договор инвестиционного товарищества предполагает совместную деятельность его участников под единой «фирмой» без образования юридического лица (см. комментарий к ст. 3 Закона).

Инвестиционные функции «обособленной» для этой организации выполняет специальная категория уполномоченных товарищей, осуществляющих непосредственное ведение общих дел по договору (см. комментарий к ст. 4 Закона).

Соответственно, комментируемый Закон не устанавливает никаких новых организационно-правовых форм юридических лиц, его положения касаются исключительно регулирования договорных отношений между соинвесторами (товарищами). Законом устанавливаются особенности договора простого товарищества (гл. 55 ГК РФ), заключаемого для осуществления совместной инвестиционной деятельности. Следовательно, по отношению к гражданскому законодательству в этой части нормы закона об инвестиционном товариществе выполняют роль специального правового регулирования.

---

<sup>17</sup> См.: Белицкая А.В. Инновации и инновационная деятельность: проблема определения и правового закрепления // Предпринимательское право. – 2011, — № 3, — С. 11–14.

<sup>18</sup> См.: Доронина Н.Г., Семилотина Н.Г. Международное частное право и инвестиции: науч. – практ. исслед. – М.: Контракт, Волтере Клувер, 2011.

<sup>19</sup> Там же.

Следует отметить, что соотношение общих и специальных норм закреплено непосредственно в нормах Гражданского кодекса РФ. Гражданское законодательство состоит из Кодекса и принятых в соответствии с ним иных федеральных законов, регулирующих гражданские отношения (п. 1 ст. 3 ГК РФ). При этом, как следует, из п. 2 ст. 3 ГК РФ, нормы гражданского права, содержащиеся в других законах, должны соответствовать Кодексу.

Собственно, специальные нормы комментируемого Закона отражают и особенности правоприменения при регулировании совместной деятельности, в рамках договора инвестиционного товарищества. Первоначально, при решении отдельных правовых вопросов, связанных с осуществлением совместной деятельности, из договора инвестиционного товарищества применяются нормы комментируемого Закона, которые имеют безусловный приоритет над нормами общего регулирования договора простого товарищества (гл. 55 ГК РФ). При этом если какой-либо аспект деятельности оказывается не охвачен нормами Закона об инвестиционном товариществе, следует обращаться к нормам общего регулирования гл. 55 ГК РФ, определяющим правовой режим совместной деятельности в рамках простого товарищества.

## Статья 2. Основные понятия

В целях настоящего Федерального закона используются следующие основные понятия:

1) совместная инвестиционная деятельность – осуществляемая товарищами совместно на основании договора инвестиционного товарищества деятельность по приобретению и (или) отчуждению не обращающихся на организованном рынке акций (долей), облигаций хозяйственных обществ, товариществ, финансовых инструментов срочных сделок, а также долей в складочном капитале хозяйственных партнерств;

2) политика ведения общих дел (инвестиционная декларация) – документ, который является приложением к договору инвестиционного товарищества, утверждается в установленном настоящим Федеральным законом порядке товарищами и предусматривает ограничение объема и размера сделок, совершаемых одним управляющим товарищем или несколькими управляющими товарищами, в том числе в отношении одного лица или группы лиц, включая лиц, являющихся аффилированными по отношению к таким управляющим товарищам и (или) их аффилированным лицам;

3) финансовый инструмент срочных сделок, не обращающийся на организованном рынке, – договор, являющийся производным финансовым инструментом в соответствии с Федеральным законом от 22 апреля 1996 года № 33-ФЗ «О рынке ценных бумаг».

Статья 2 Федерального закона определяет краеугольные для него понятия.

1. Понятие совместной инвестиционной деятельности. Данное понятие является особенно важным для понимания специфики инвестиционного товарищества и его отличия от ранее существовавших форм товариществ и совместной деятельности. Совместная деятельность, как следует из определения, возможна только на основании договора инвестиционного товарищества<sup>20</sup>.

В соответствии с Законом РСФСР от 26 июня 1991 г. № 1488-1 «Об инвестиционной деятельности в РСФСР» (с изм. от 10 января 2003 г.)<sup>21</sup> инвестициями являются «денежные средства, целевые банковские вклады, паи, акции и другие ценные бумаги, технологии, машины, оборудование, кредиты, любое другое имущество или имущественные права, интеллектуальные ценности, вкладываемые в объекты предпринимательской и других видов деятельности в целях получения прибыли (дохода) и достижения положительного социального эффекта» (ст. 2).

Федеральный закон от 25 февраля 1999 г. № 39-ФЗ «Об инвестиционной деятельности в Российской Федерации, осуществляемой в форме капитальных вложений»<sup>22</sup> определяет инвестиции как «денежные средства, ценные бумаги, иное имущество, в том числе имущественные права, иные права, имеющие денежную оценку, вкладываемые в объекты пред-

---

<sup>20</sup> Я.С. Кошелев видит в этом противоречие с ч. 1 данного Закона: «с одной стороны, исходя из определения понятия «совместная инвестиционная деятельность» усматривается, что она возможна только на основании договора инвестиционного товарищества, с другой – если совместная деятельность осуществляется на основании договора инвестиционного товарищества, то приоритету анализируемого закона (получается, что совместную инвестиционную деятельность можно осуществлять на основании каких-то других договоров)» (Кошелев Я.С. Договор инвестиционного товарищества – новый способ коллективного инвестирования // <http://www.press-release.ru/branches/consalt/541c73819ab32/?print=yes>).

<sup>21</sup> Ведомости СНД и ВС РСФСР. – 1991. – № 29. – Ст. 1005.

<sup>22</sup> СЗРФ. – 1999, —№ 9, —Ст. 1096.

принимательской и (или) иной деятельности в целях получения прибыли и (или) достижения иного полезного эффекта», а инвестиционную деятельность как «вложение инвестиций и осуществление практических действий в целях получения прибыли и (или) достижения иного полезного эффекта» (ст. 2).

Таким образом, комментируемый Закон, определяя совместную инвестиционную деятельность, значительно сужает уже присутствующие в законодательстве дефиниции, в частности, в отношении объектов инвестирования.

2. В части 2 комментируемой статьи Закон вслед за Федеральным законом «О негосударственных пенсионных фондах»<sup>23</sup> и нормативными актами Банка России<sup>24</sup> дает определение инвестиционной декларации. От существующих видов инвестиционная декларация, предусмотренная комментируемым Законом, отличается акцентом на корпоративные права членов товарищества (иные существующие виды инвестиционных деклараций характеризуют прежде всего объекты и порядок инвестирования). Это связано с сущностью инвестиционного товарищества как совместной деятельности участников.

Заметим, что конструкция «объем и размер сделок» представляется спорной и технически не вполне корректной.

3. Часть 3 статьи конкретизирует понятие финансового инструмента срочных сделок, не обращающегося на организованном рынке. Очевидно, что законодатель таким образом расширяет возможность использования инвестиционного товарищества, тем не менее ссылая на Федеральный закон «О рынке ценных бумаг» в настоящем случае представляется не вполне правильной, поскольку упомянутый Закон регулирует именно правоотношения, существующие на организованном рынке ценных бумаг.

---

<sup>23</sup> Статья 3 Федерального закона от 7 мая 1998 г. № 5-ФЗ «О негосударственных пенсионных фондах» // СЗ РФ. – 1998. – № 19. – Ст. 2071.

<sup>24</sup> Пункт 2.8 приказа Банка России от 2 июля 1997 г. № 02-287 «Об утверждении Инструкции «О порядке осуществления операций доверительного управления и бухгалтерском учете этих операций кредитными организациями Российской Федерации» (вместе с Инструкцией Банка России от 2 июля 1997 № 63) // Вестник Банка России. – 1997. – № 43.

## Статья 3. Договор инвестиционного товарищества

1. По договору инвестиционного товарищества двое или несколько лиц (товарищей) обязуются соединить свои вклады и осуществлять совместную инвестиционную деятельность без образования юридического лица для извлечения прибыли.

2. В договоре инвестиционного товарищества товарищи участвуют в пределах и в объеме, которые установлены Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом и договором инвестиционного товарищества, при этом один или несколько товарищей осуществляют от имени остальных товарищей ведение общих дел товарищей (управляющие товарищи).

3. Сторонами договора инвестиционного товарищества могут быть коммерческие организации, а также в случаях, установленных федеральным законом, некоммерческие организации постольку, поскольку осуществление инвестиционной деятельности служит достижению целей, ради которых они созданы, и соответствует этим целям. Физические лица могут быть сторонами договора инвестиционного товарищества в случае, если они являются индивидуальными предпринимателями, зарегистрированными в установленном порядке и осуществляющими предпринимательскую деятельность без образования юридического лица.

4. Иностранные юридические лица, а также иностранные организации, не являющиеся юридическими лицами по иностранному праву, участвуют в качестве стороны договора инвестиционного товарищества с учетом установленных международными договорами Российской Федерации и законодательством Российской Федерации особенностей правового положения этих лиц.

5. Лица, указанные в настоящей статье, могут быть сторонами нескольких договоров инвестиционного товарищества. Ограничение прав товарищей на участие в нескольких договорах инвестиционного товарищества, в том числе по соглашению сторон, не допускается.

6. Число участников договора инвестиционного товарищества не должно быть более пятидесяти.

7. Стороны договора инвестиционного товарищества и другие лица не вправе размещать рекламу совместной инвестиционной деятельности, осуществляемой по договору инвестиционного товарищества, а также привлекать новых лиц к совместной инвестиционной деятельности посредством публичной оферты.

8. Договор инвестиционного товарищества должен иметь наименование (индивидуальное обозначение), включающее в себя слова «инвестиционное товарищество».

Договор инвестиционного товарищества определяет специфику инвестиционного товарищества как форму совместной деятельности лиц и выступает главным правовым условием возникновения такого товарищества. В соответствии с комментируемым Законом данный договор представляет собой форму договора простого товарищества.

Нормы о договорах для осуществления совместной инвестиционной деятельности существовали и до принятия комментируемого Закона. Так, Закон РСФСР «Об инвестици-

онной деятельности в РСФСР» предусматривает в ст. 7, что правовым документом, регулирующим производственно-хозяйственные и другие взаимоотношения субъектов инвестиционной деятельности, является договор (контракт) между ними. Федеральный закон «Об инвестиционной деятельности в РФ, осуществляемой в форме капитальных вложений» устанавливает, что отношения между субъектами инвестиционной деятельности осуществляются на основе договора и (или) государственного контракта, заключаемых между ними в соответствии с ГК РФ (ст. 8).

По договору инвестиционного товарищества двое или несколько лиц (товарищей) обязуются соединить свои вклады и осуществлять совместную инвестиционную деятельность без образования юридического лица для извлечения прибыли.

Участие в договоре инвестиционного товарищества возможно для юридических лиц (отечественных и иностранных) и для физических лиц в форме индивидуальных предпринимателей. При этом хотя бы одна из сторон договора должна быть юридическим лицом (для осуществления деятельности уполномоченного управляющего). Возможно участие некоммерческих юридических лиц.

Изменение условий договора возможно по общему соглашению сторон, а также в судебном порядке.

Перечислим существенные условия договора инвестиционного товарищества в соответствии с Законом:

размер, сроки и порядок внесения вкладов (ст. 11); размер долей каждого из товарищей и порядок изменения долей в общем имуществе товарищества (ст. 11); размер ответственности товарищей (ст. 11); размер и порядок выплаты вознаграждения управляющему товарищу (ст. 5);

срок действия договора или его цель в качестве отменительного условия (ст. 13).

Также Закон содержит требования к форме договора: договор должен иметь индивидуальное обозначение (наименование) договора, включающее слова «инвестиционное товарищество» (ст. 3). Неясно, будет ли данное обозначение относиться к средствам индивидуализации, поскольку государственная регистрация индивидуального обозначения (наименования) договора Законом не предусмотрена;

договор должен иметь номер и дату составления (ст. 9); договор, все вносимые изменения и дополнительные соглашения к нему заверяются нотариально (ст. 8);

количество договоров должно на один превышать количество товарищей (ст. 8).

Неясно, будут ли на практике к договорам инвестиционного товарищества, составленным с нарушением формы, применяться правила о последствиях несоблюдения формы сделок (ст. 165 ГК РФ<sup>25</sup>), в частности, п. 2 статьи о признании такой сделки действительной.

Некоторые аспекты создания и функционирования инвестиционного товарищества существенно отличают его от других видов товариществ. В частности, доли участников определяются пропорционально стоимости внесенных ими вкладов (в полном товариществе это может быть изменено). Участниками инвестиционного товарищества могут стать иностранные юридические лица. В отличие от товариществ на вере, в инвестиционных товариществах не существует ограничений на одновременное участие в нескольких инвестиционных товариществах (в соответствии с п. 3 ст. 82 ГК РФ в один промежуток времени можно быть полным товарищем лишь в одном товариществе на вере). Как уже сообщалось, участниками инвестиционного товарищества, в отличие от товарищества на вере, могут быть некоммерческие юридические лица<sup>26</sup>.

---

<sup>25</sup> Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30 ноября 1994 г. № 51 – ФЗ // СЗ РФ. – 1994. – № 32. – Ст. 3301.

<sup>26</sup> Некоторые исследователи видят в этом решение вопроса об участии муниципальных образований в инвестиционной деятельности. На наш взгляд, создатели Закона ориентировались скорее на различные фонды и иные организации такого

В соответствии со ст. 3 комментируемого Закона товарищи не вправе рекламировать инвестиционное товарищество, а также предлагать участие в нем в рамках публичной оферты. В данном вопросе нам не до конца понятны намерения законодателя<sup>27</sup>: в инвестиционных товариществах участвуют профессионалы, следовательно, риски недобросовестного поведения существенно ниже, чем в таких формах инвестирования, как, например, паевые фонды. Также закон предусматривает субсидиарную ответственность всех товарищей перед контрагентами – физическими лицами (ст. 14), что повышает потенциал инвестиционного товарищества как средства ведения добросовестного бизнеса.

---

рода.

<sup>27</sup> См.: Швабауэр Н. Товарищи заменят венчурные фонды // Новое законодательство: Российская бизнес-газета. – 2012. – № 837 (8).

## Статья 4. Права и обязанности товарищей

1. Каждый товарищ обязан внести вклад в общее дело.

2. Каждый товарищ имеет право:

1) получать часть прибыли от участия в договоре инвестиционного товарищества пропорционально стоимости вкладов товарищей в общее дело по договору инвестиционного товарищества, если иное не предусмотрено договором инвестиционного товарищества;

2) знакомиться со всей документацией по ведению общих дел товарищей, в том числе получить копию нотариально удостоверенного договора инвестиционного товарищества;

3) получить свою долю в общем имуществе товарищей в порядке, установленном договором инвестиционного товарищества, по истечении срока действия договора инвестиционного товарищества или по достижении установленной им цели;

4) участвовать в принятии решений, касающихся общих дел товарищей, в порядке, установленном настоящим Федеральным законом.

3. Управляющий товарищ помимо обязанности по внесению в общее дело вклада обязан осуществлять самостоятельно либо совместно с другим управляющим товарищем или несколькими другими управляющими товарищами ведение общих дел товарищей. Договором инвестиционного товарищества на одного из управляющих товарищей (уполномоченного управляющего товарища) возлагаются следующие обязанности:

1) осуществление обособленного учета доходов и расходов в порядке, установленном уполномоченным Правительством Российской Федерации федеральным органом исполнительной власти;

2) открытие банковского счета для совершения операций с денежными средствами по договору инвестиционного товарищества;

3) ведение налогового учета в связи с участием в договоре инвестиционного товарищества.

4. Уполномоченный управляющий товарищ в порядке и в сроки, которые установлены договором инвестиционного товарищества, предоставляет участникам договора инвестиционного товарищества сведения о:

1) суммах расходов, произведенных управляющими товарищами в интересах всех товарищей для ведения общих дел товарищей, в том числе приходящихся на каждого участника договора инвестиционного товарищества;

2) суммах вознаграждения управляющих товарищей за ведение общих дел товарищей, в том числе приходящихся на каждого товарища;

3) текущем размере доли каждого участника договора инвестиционного товарищества в общем имуществе.

5. Возложение обязанностей уполномоченного управляющего товарища на управляющего товарища, не являющегося юридическим лицом, не допускается.

6. Договором инвестиционного товарищества могут предусматриваться наряду с правами и обязанностями, указанными в настоящей статье, иные права и обязанности товарищей.

7. Договором инвестиционного товарищества могут быть предусмотрены случаи, при которых товарищ, не являющийся управляющим товарищем, вправе обращаться в суд от имени всех товарищей.

Участники инвестиционного товарищества делятся на две группы. Конструкция напоминает вкладчиков и полных товарищей в товариществе на вере: «обычные» товарищи (не являющиеся управляющими) воздействуют на деятельность товарищества посредством общего собрания. Управляющие товарищи ведут текущие дела. В частности, один из них (уполномоченный управляющий) ведет налоговый и бухгалтерский учет, информирует о вознаграждении управляющих товарищей и расходах товарищества и т. д.

Какого-либо специального правила о распределении прибыли между участниками договора инвестиционного товарищества в Законе об инвестиционном товариществе не содержится, поэтому к таким отношениям будут применяться общие положения о распределении прибыли в договоре простого товарищества в соответствии со ст. 1048 ГК РФ, т. е. прибыль будет распределяться в соответствии с размерами долей.

## Статья 5. Вознаграждение управляющего товарища

1. Управляющий товарищ имеет право на получение вознаграждения за ведение общих дел товарищей в размере и в порядке, которые устанавливаются договором инвестиционного товарищества. Такое вознаграждение может быть фиксированным, зависеть от размера прибыли товарищей или определяться иным образом в соответствии с договором инвестиционного товарищества. Договором инвестиционного товарищества может предусматриваться изменение размера фиксированного вознаграждения управляющего товарища в течение срока действия договора инвестиционного товарищества в порядке и на условиях, которые согласованы товарищами.

2. Вознаграждение управляющего товарища за ведение общих дел товарищей входит в состав общих расходов, связанных с совместной инвестиционной деятельностью.

В соответствии со ст. 5, управляющий товарищ имеет право на получение вознаграждения за свою деятельность. Условие о вознаграждении управляющего товарища является существенным и должно указываться в договоре инвестиционного товарищества. При этом суммы вознаграждений освобождаются от выплаты НДС (подп. 33 п. Зет. 149 НК РФ<sup>28</sup>).

---

<sup>28</sup> Налоговый кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 5 августа 2000 г. № 117-ФЗ (ред. от 6 декабря 2011 г.)// СЗ РФ. – 2000. – № 32. – Ст. 3340.

## Статья 6. Вклады товарищей

1. Вкладом управляющего товарища признается все то, что управляющий товарищ вносит в общее дело, в том числе деньги, иное имущество, имущественные права и иные права, имеющие денежную оценку, профессиональные и иные знания, навыки и умения, а также деловая репутация.

2. Внесение управляющим товарищем подакцизных товаров в качестве вклада в общее дело не допускается.

3. Денежная оценка вклада, вносимого управляющим товарищем не в денежной форме, производится оценщиком в порядке, установленном законодательством, регулирующим оценочную деятельность в Российской Федерации.

4. Вкладом товарища, не являющегося управляющим товарищем, в общее дело могут быть только денежные средства.

5. Если иное не предусмотрено договором инвестиционного товарищества:

1) при невыполнении товарищем обязанности по первоначальному внесению вклада или первой части вклада в общее дело, если договором инвестиционного товарищества предусмотрено его последовательное внесение, такой товарищ обязан уплатить проценты, начисленные на сумму задолженности, исходя из действующей ставки рефинансирования, а также неустойку в размере десяти процентов годовых с невнесенной части вклада за каждый день просрочки;

2) при невыполнении товарищем обязанности по последующему внесению части вклада в общее дело, если договором инвестиционного товарищества предусмотрено его последовательное внесение, часть доли такого товарища в общем имуществе, соответствующая ранее внесенной части вклада, подлежит продаже другим участникам договора инвестиционного товарищества на условиях, определяемых договором инвестиционного товарищества.

6. Товарищ, который в установленные сроки не внес вклад или часть вклада в общее дело, обязан возместить причиненные в связи с этим убытки в части, превышающей сумму процентов годовых, указанных в пункте 1 части 5 настоящей статьи.

7. Товарищ, не являющийся управляющим товарищем, отвечает по общим договорным обязательствам товарищей, контрагентами по которым являются субъекты предпринимательской деятельности, всем своим имуществом в пределах не внесенной им в установленный договором инвестиционного товарищества срок части вклада в общее дело.

8. Если иной порядок или иные случаи не установлены договором инвестиционного товарищества, по общему согласию участников договора инвестиционного товарищества в отношении управляющего товарища может быть установлено требование о внесении денежных средств в качестве части вклада в общее имущество товарищей. Размер денежных средств, вносимых управляющим товарищем в качестве вклада в общее

имущество товарищей, определяется условиями договора инвестиционного товарищества.

Комментируемая статья регулирует вопросы состава, оценки и порядка внесения вкладов товарищей в деятельность объединения. Кроме того, статья разграничивает условия пределов имущественного участия, в том числе объем ответственности участников за неисполнение обязанностей по внесению установленных вкладов в товарищество.

Как известно, неуправляющие товарищи имеют лишь одну основную обязанность по договору инвестиционного товарищества – внести вклад в общее дело. Таким вкладом могут быть лишь денежные средства. Это условие их участия вполне оправданно, не столько с позиции ограничения, сколько в связи со статусом в деятельности товарищества. Неуправляющие товарищи – это прежде всего инвесторы, и их роль заключается в финансовом обеспечении реализации бизнес-проекта.

## **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.