

Т.А. Скворцова, М.Б. Смоленский

серия образование

ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЕ ПРАВО

Учебное пособие

ЮСТИЦ  ИНФОРМ

Образование (Юстицинформ)

Татьяна Скворцова

**Предпринимательское
право. Учебное пособие**

«Юстицинформ»

2014

Скворцова Т. А.

Предпринимательское право. Учебное пособие /
Т. А. Скворцова — «Юстицинформ», 2014 — (Образование
(Юстицинформ))

Учебное пособие написано в соответствии с действующим законодательством. В нем освещены такие важные вопросы, как: понятие предпринимательской деятельности и предпринимательского права, правовой статус субъектов предпринимательства, их ответственность, формы и методы государственного регулирования предпринимательской деятельности, способы защиты прав предпринимателей и предпринимательства в целом и др. Учебное пособие предназначено для студентов, магистрантов и преподавателей высших учебных заведений юридического и экономического профиля; также может быть использовано предпринимателями, руководителями и специалистами предпринимательских структур.

Содержание

Введение	6
Тема 1. Предпринимательское право как отрасль права.	7
Предпринимательские правоотношения	
1.1. Понятие предпринимательской деятельности	7
1.2. Предпринимательское право как отрасль права и его место в российской правовой системе	9
1.3. Предмет и метод предпринимательского права	11
1.4. Принципы предпринимательского права	13
1.5. конституционные основы предпринимательства	15
1.6. источники предпринимательского права	16
1.7. Место предпринимательского права в правовой системе российской Федерации	18
1.8. Предпринимательские правоотношения	20
Тема 2. Субъекты предпринимательской деятельности	27
2.1. Индивидуальные предприниматели	27
2.2. крестьянские (фермерские) хозяйства	31
2.3. Юридические лица как субъекты предпринимательской деятельности	35
2.3.1. Общие положения о юридическом лице	35
2.3.2. Виды юридических лиц	40
2.3.3. Полные товарищества и товарищества на вере	47
2.3.4. Общества с ограниченной и с дополнительной ответственностью	49
2.3.5. Акционерные общества	56
2.3.6. Производственные кооперативы	64
Конец ознакомительного фрагмента.	70

Т. А. Скворцова, Михаил Смоленский

Предпринимательское право. Учебное пособие

© ЗАО «Юстицинформ», 2014

Все права защищены. Никакая часть электронной версии этой книги не может быть воспроизведена в какой бы то ни было форме и какими бы то ни было средствами, включая размещение в сети Интернет и в корпоративных сетях, для частного и публичного использования без письменного разрешения владельца авторских прав.

Введение

Вся история человечества – это непрерывный процесс удовлетворения возрастающих потребностей посредством экономической деятельности. В сфере экономики создаются материальные и духовные ценности.

Изменение системы потребностей требует соответствующих изменений в структуре экономики. По мере удовлетворения одних возникают качественно новые потребности. История цивилизаций – процесс непрерывного возвышения потребностей. Ограниченность экономических ресурсов выступает одной из причин общественного разделения труда и обуславливает необходимость решить извечную проблему как ограниченными природными ресурсами удовлетворить растущие потребности. Общественное разделение труда – первая предпосылка появления обмена и рынка. Второе условие развития рынка – экономическая обособленность производителей, третье – самостоятельность производителя, свобода предпринимательства.

Главным объектом рыночной экономики становится товар. Товар обладает свойством удовлетворять потребности людей и обмениваться. Он удовлетворяет ту или иную потребность посредством купли-продажи. Развитый рынок характеризуется неограниченным числом участников купли-продажи, свободным доступом, равенством сторон и их независимостью друг от друга.

Рынок существует в условиях конкуренции. Конкурентная рыночная экономика содержит стимулы для технического прогресса. В рыночной экономике нет административного контроля за производством, потреблением. Функции контроля в такой экономике исполняет конкуренция. Предприниматели, добивающиеся увеличения собственной выгоды и действующие в рамках остроконкурентной рыночной системы, должны способствовать обеспечению государственных или общественных потребностей.

Предпринимательство появилось вместе со становлением рыночных отношений. Предпринимательская деятельность – это деятельность экономическая. Предпринимательство всегда сопряжено с некоторой неопределенностью и неустойчивостью, возможностью неответственности результатов своей деятельности, что означает неизбежность риска, а в частности угрозу потери времени, ресурсов, прибыли.

В то же время необходимо помнить, что предпринимательство это творческая деятельность, которая объективно присуща предпринимательству, так как является связующим звеном между стремлением к получению максимальной прибыли и соблюдением условий творчества – риску и свободы.

Общество должно научиться уважать предпринимательскую деятельность, но добиться этого без наполнения этой деятельности нравственно-этическим содержанием невозможно.

Задача проводимых в стране преобразований в рамках общей правовой реформы – создать условия гармоничного развития экономики, особенно в промышленных сферах деятельности, научить граждан уважать предпринимательскую деятельность, без чего невозможно построение гражданского общества в России.

Настоящее учебное пособие дает возможность изучить формы, методы и условия предпринимательской деятельности, ее принципы и основы правового регулирования в объеме, соответствующем федеральному государственному образовательному стандарту.

Тема 1. Предпринимательское право как отрасль права. Предпринимательские правоотношения

1.1. Понятие предпринимательской деятельности

Изучение предпринимательского права начинается с определения понятия «предпринимательская деятельность». Предпринимательская деятельность является составной частью более широкого понятия – хозяйственной деятельности.

Хозяйственная деятельность – это вид экономической деятельности, порядок организации, руководства и непосредственного осуществления экономической деятельности в соответствии с правилами, установленными органами государственной власти и управления¹.

В п. 1 ст. 2 ГК РФ содержится легальное определение предпринимательской деятельности.

Под **предпринимательской деятельностью** понимается самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

Таким образом, предпринимательская деятельность – это такая разновидность хозяйственной деятельности, которая характеризуется следующими признаками.

1. Самостоятельность. Как справедливо отмечает И. В. Ершова, «условно можно выделить имущественную и организационную самостоятельность предпринимателя»². *Имущественная самостоятельность* предпринимателя заключается в наличии у него обособленного имущества на праве собственности, хозяйственного ведения либо оперативного управления, которое является имущественной основой осуществления им предпринимательской деятельности. Именно этим имуществом предприниматель участвует в предпринимательской и иной хозяйственной деятельности. *Организационная самостоятельность* предполагает возможность принятия самостоятельных решений в процессе осуществления предпринимательской деятельности, а также возможность выбора в процессе создания субъекта, осуществляющего такую деятельность (например, выбор организационно-правовой формы осуществления предпринимательства).

2. Рисковый характер предпринимательской деятельности. Предприниматель осуществляет свою деятельность на свой риск, т. е. принимает на себя, несет все невыгодные последствия от возможного результата своих правомерных, либо объективно случайных, либо объективно недопустимых действий либо событий.

3. Направленность на систематическое извлечение прибыли. Это значит, что не разовые действия, сделки в данной сфере должны квалифицироваться как предпринимательские, а только те, которые носят постоянный, устойчивый характер. Причем предпринимательство имеет место и тогда, когда прибыль фактически не получена, но зафиксирована целенаправленная деятельность на ее получение³. Понятие прибыли содержится в НК РФ (ст. 247).

4. Государственная регистрация в качестве предпринимателя. Государственная регистрация в качестве субъекта предпринимательства является основанием легализации предпринимательской деятельности. Отсутствие регистрации при условии осуществления

¹ См.: Предпринимательское право Российской Федерации / под ред. Е. П. Губина, П. Г. Лахно. – М.: Юристъ, 2003. – С. 20.

² Ершова И. В. Предпринимательское право: учеб. – М.: Юриспруденция, 2005. – С. 5.

³ См.: Предпринимательское право. – Ростов н/Д: Феникс, 2003. – С. 7.

лицом деятельности, соответствующей трем вышеперечисленным признакам, не означает того, что это лицо не является предпринимателем. Однако в этом случае такая деятельность признается противоправной.

В условиях рыночной экономики предпринимательская деятельность становится наиболее применяемым на практике видом хозяйственной деятельности. Вместе с тем существует достаточное количество субъектов, которые создаются с некоммерческими целями (например, благотворительные фонды, политические партии и др.) либо помимо предпринимательской деятельности выполняют различные социальные и общественные задачи (например, казенные предприятия). Поэтому отождествление предпринимательской и хозяйственной деятельности представляется необоснованным.

Одна из составных частей предпринимательской деятельности – коммерческая деятельность.

Коммерческая деятельность – это вид предпринимательской деятельности, связанный с торговлей. *Commercium* (лат.) – это торговля.

Б. И. Пугинский справедливо отмечает, что «предпринимательство гораздо шире коммерции, поскольку прибыль можно получать от выполнения работ, оказания услуг, от доходов на имущество, а не только от продажи товаров»⁴.

Следует отметить, что в литературе высказывается и иная точка зрения. Коммерция рассматривается в более широком смысле, как деятельность по реализации не только товаров, но и работ, услуг⁵.

Итак, соотношение понятий «хозяйственная деятельность», «предпринимательская деятельность», «коммерческая деятельность», приведенное выше, представляется наиболее целесообразным представить в виде следующей схемы.

Соотношение понятий «хозяйственная деятельность», «предпринимательская деятельность», «коммерческая деятельность».

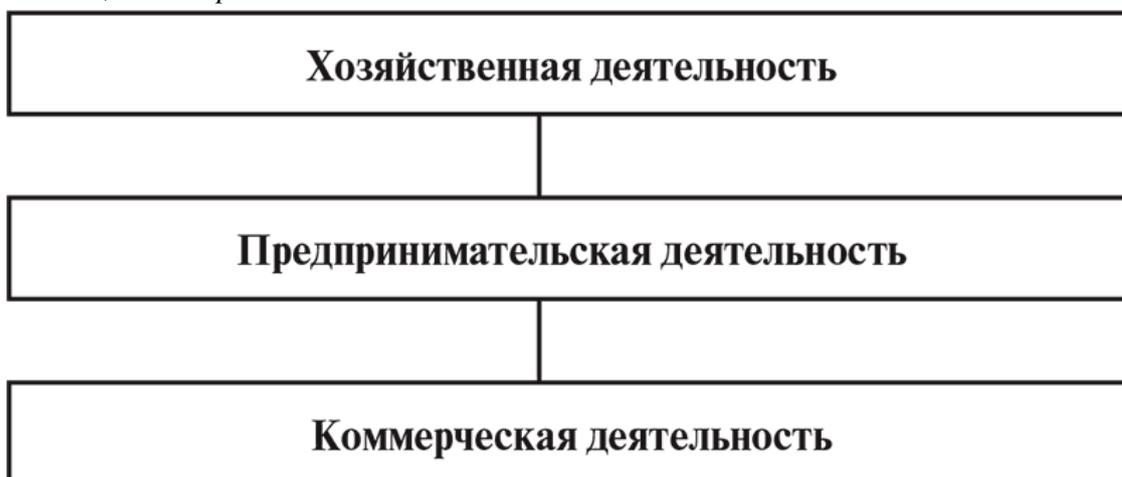


Схема 1.

⁴ Пугинский Б. И. Коммерческое право России. – М.: Зерцало-М, 2005.– С. 6.

⁵ См.: например, Коммерческое право: учеб. / под ред. В. Ф. Попондопуло, В. Ф. Яковлевой. Ч. 1. – М.: Юрист, 2002.

1.2. Предпринимательское право как отрасль права и его место в российской правовой системе

Вопрос о месте и роли предпринимательского права в системе права России, его содержания и структуре решается в юридической науке не однозначно.

Можно выделить несколько позиций по данной проблеме.

1. Предпринимательское право признается самостоятельной отраслью права, имеющей только ей присущий предмет правового регулирования – общественные отношения, связанные с предпринимательской деятельностью, а также особые методы правового регулирования. Такой позиции придерживаются, например, В. В. Лаптев, В. К. Мамутов, В. С. Мартемьянов, С. А. Зинченко. Так, В. В. Лаптев отмечает, что предмет предпринимательского права составляют общественные отношения, связанные с осуществлением предпринимательской деятельности, которые едины в своей сущности, но в пределах этого единства делятся на отношения, складывающиеся при осуществлении предпринимательской деятельности, отношения, складывающиеся при регулировании предпринимательской деятельности, и внутривозрастные. Для регулирования этих отношений, по мнению В. В. Лаптева, применяются метод автономных решений, метод обязательных предписаний и метод рекомендаций⁶.

2. Предпринимательское право не признается отраслью права. Сторонники этой позиции (например, Е. А. Суханов), отношения исходят из того, что частноправовые отношения, возникающие в процессе предпринимательской деятельности, регулируются единым гражданским правом, отношения по организации и руководству предпринимательской деятельностью – прежде всего административным и тесно связанными с ним отраслями права (финансовым, налоговым и др.). При этом они допускают обособление соответствующего законодательного массива либо также выделение учебной дисциплины, посвященной изучению правового регулирования предпринимательской деятельности. Так, Е. А. Суханов пишет: «Правовое регулирование предпринимательской деятельности нуждается как в частноправовом (по преимуществу), так и в публично-правовом воздействии. Если первое в российских условиях оказывается в рамках гражданского права, то второе носит разноотраслевой характер и осуществляется с помощью норм административного, финансового, земельного, гражданско-процессуального и других отраслей публичного права. Предложение об объединении всех соответствующих правил в единую правовую отрасль не только искусственно и надуманно, но и вредно, поскольку его реализация неизбежно ведет к подавлению частноправовых начал»⁷.

3. Предпринимательское право – самостоятельная отрасль права второго уровня, сочетающая в себе признаки и методы ряда базовых отраслей, – прежде всего гражданского и административного. Такой позиции придерживаются, например, О. М. Олейник, Е. П. Губин, П. Г. Лахно. В частности, Е. П. Губин и П. Г. Лахно отмечают: «Наиболее обоснованной и адекватно отражающей реалии сегодняшнего этапа развития системы российского права представляется точка зрения, согласно которой предпринимательское право – самостоятельная комплексная интегрированная отрасль российского права, имеющая тенденцию перерастания в основную отрасль»⁸.

Последняя из приведенных выше позиций по поводу места предпринимательского права в системе права Российской Федерации с нашей точки зрения является наиболее верной исходя из следующего.

⁶ См.: Лаптев В. В. Предпринимательское право: понятие и субъекты. – М.: Юристъ, 1997. – С. 20–24.

⁷ Гражданское право: учеб. Т.1. / отв. ред. Е. А. Суханов. – М.: Издательство БЕК, 1998. – С.18.

⁸ Предпринимательское право Российской Федерации / Под ред. Е. П. Губина, П. Г. Лахно. – М.: Юристъ, 2003. – С.66.

Во-первых, предпринимательское право имеет единый предмет правового регулирования – отношения, возникающие в процессе осуществления предпринимательской деятельности. В процессе осуществления таковой субъекты предпринимательского права вступают как в частноправовые, так и в публично-правовые отношения. Интерес субъектов, вступающих в какие-либо частные отношения в связи с осуществлением ими предпринимательской деятельности, направлен прежде всего на получение прибыли. Однако получение прибыли предпринимателем не только его частный интерес. В том, чтобы предпринимательская деятельность была прибыльной, заинтересованы государство и общество. Уплата налогов, создание рабочих мест, производство товаров – все это составляет уже не только частный, но и публичный интерес. «В силу рациональности экономической деятельности прибыльность предприятия оказывается предпосылкой всеобщего блага»⁹. Поэтому здесь уже можно говорить о совпадении интересов как общества, так и предпринимателей. При этом получение предпринимателем прибыли не должно нарушать прав и законных интересов других лиц, общества, государства. В связи с этим предпринимательская деятельность неизбежно подвергается государственному регулированию. С. А. Зинченко справедливо отмечает, что «государство в ходе такой регламентации предпринимательской деятельности утверждает публичное начало, общественный интерес, одновременно согласуя его с частным интересом предпринимателей»¹⁰. Таким образом, налицо единство публичных и частных отношений в процессе предпринимательства, а следовательно, и единство предмета правового регулирования предпринимательского права.

Во-вторых, круг общественных отношений, входящих в предмет предпринимательского права, регулируется при помощи правовых норм различных отраслей права, как частноправовых, так и публично-правовых, в первую очередь гражданского и административного. При этом используется совокупность методов правового регулирования, характерных для этих отраслей. Следовательно, предпринимательское право – комплексная правовая отрасль второго уровня.

Итак, предпринимательское право – самостоятельная комплексная отрасль права, т. е. совокупность правовых норм, регулирующих общественные отношения в сфере предпринимательской деятельности.

При характеристике системы права и отдельных ее отраслей выделяют также отрасли законодательства, научные и учебные дисциплины.

Если отрасль права – совокупность правовых норм, регулирующая однородные правоотношения, то отрасль законодательства – совокупность нормативных актов, которые могут формироваться по различным основаниям, главным из которых является предметное единство регулируемых ими общественных отношений. Следует отметить, что предпринимательское право не имеет своего системообразующего правового акта, что затрудняет формирование данной отрасли права как системы правовых норм предпринимательской деятельности.

Предпринимательское право как научная дисциплина, наука представляет собой систему достоверных знаний, систему представлений ученых о предпринимательском праве как правовой отрасли.

Предпринимательское право как учебная дисциплина – это изложение с учетом определенных методических требований системы знаний о данной отрасли.

⁹ Верхан Петер Х. Предприниматель. Его экономические функции и общественно-политическая ответственность. – Мн.: Эридан, 1992. – С. 39.

¹⁰ Предпринимательское право. – Ростов н/Д: Феникс, 2003. – С. 7.

1.3. Предмет и метод предпринимательского права

Круг общественных отношений, урегулированный нормами предпринимательского права, и составляет предмет рассматриваемой отрасли.

Как уже отмечалось, предметом правового регулирования предпринимательского права выступают общественные отношения в сфере предпринимательской деятельности. Всю совокупность указанных общественных отношений можно разбить на следующие группы.

Первую группу составляют отношения, возникающие в процессе осуществления предпринимательской деятельности. В литературе эта группа отношений часто именуется предпринимательскими отношениями. Рассматриваемые общественные отношения складываются в процессе деятельности, направленной на систематическое извлечение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ, оказания услуг между юридически равными субъектами товарно-денежных отношений.

Вторую группу составляют тесно связанные с предпринимательскими иные, некоммерческие отношения. Данная группа отношений характеризуется тем, что входящие в нее отношения непосредственно не направлены на получение прибыли, но являются необходимыми, создают основу, предпосылки для ее осуществления. В частности, к ним относятся организационно-имущественные отношения, возникающие в процессе создания и прекращения субъектов предпринимательства, получения ими лицензий и иных разрешений и т. п. Создает условия для предпринимательства и деятельность ряда некоммерческих организаций, в частности товарных и фондовых бирж, ассоциаций (союзов) юридических лиц и т. п.

В третью группу входят отношения по государственному регулированию предпринимательской деятельности. Отношения, входящие в эту группу, возникают между уполномоченными государственными органами, органами местного самоуправления и предпринимателями, в процессе государственного регулирования предпринимательства в целях обеспечения государственных и общественных интересов. Эти отношения регулируются публично-правовыми методами.

Четвертая группа – внутривозрастные (внутрикорпоративные, внутрифирменные) отношения. Они возникают в процессе создания и управления деятельностью предпринимательских образований со сложной структурой. Внутривозрастные отношения характеризуются «локальной сферой проявления и жесткостью регулятивного начала как преобладающего признака»¹¹.

Поскольку предмет предпринимательского права составляют как частноправовые, так и публично-правовые отношения, их можно также разграничить на «горизонтальные» (когда субъекты отношений находятся в равноправном положении) и «вертикальные» (субъекты находятся в отношениях власти и подчинения).

Под методом правового регулирования, применяемым в конкретной отрасли права, понимается совокупность способов и приемов регулирования отношений между субъектами, складывающихся вследствие особых свойств предмета правового регулирования.

Считается, что каждой отрасли права присущ свой, особый метод регулирования. Однако, так как предпринимательское право является комплексной отраслью, основанной на органичном сочетании частноправовых и публично-правовых начал, при регулировании общественных отношений, входящих в ее предмет, используется несколько методов. В юридической литературе обычно выделяют следующие.

1) **Метод автономных решений (метод согласования)**. Характерен для регулирования горизонтальных отношений, входящих в предмет предпринимательского права, т. е.

¹¹ См.: Предпринимательское право. – Ростов н/Д: Феникс, 2003. – С.10.

отношений между равноправными субъектами. Он выражается в предоставлении субъектам предпринимательства свободы выбора модели своего поведения, в том числе и с помощью согласования своих действий с иными субъектами предпринимательства. Например, ООО вправе самостоятельно выбирать и осуществлять любые виды деятельности, не противоречащие законодательству, а для реализации товаров, работ, услуг может вступать в договорные, согласованные отношения с иными субъектами.

2. Метод обязательных предписаний. Применяется для регулирования вертикальных отношений, основанных на подчинении одного субъекта другому. Императивными нормами права устанавливаются права и обязанности субъектов предпринимательских отношений. Одна сторона правоотношений наделяется правом давать другой стороне обязательные указания, которые она обязана исполнять. Например, субъекты предпринимательства обязаны соблюдать антимонопольное законодательство, а антимонопольные органы обязаны контролировать его соблюдение, а в случаях нарушения вправе выдавать обязательные предписания предпринимателям об устранении этих нарушений.

3. Метод рекомендаций заключается в том, что одна сторона правоотношения предлагает другой стороне определенный вариант поведения в тех или иных ситуациях, установление на основе рекомендаций их взаимных прав и обязанностей. Например, в 2003 г. ФКЦБ был разработан Кодекс корпоративного поведения¹², который не носит обязательного характера, но рекомендован для принятия в качестве локального акта акционерного общества. Общество наделяется правом разработать свой собственный кодекс корпоративного поведения в соответствии с рекомендациями Кодекса ФКЦБ или включить отдельные его положения в свои внутренние документы, которые оно сочтет для себя приемлемыми. При этом в качестве цели применения стандартов корпоративного поведения выступает защита интересов всех акционеров независимо от размера пакета акций, которым они владеют. По мнению разработчиков кодекса это должно положительно повлиять на приток инвестиций в российские акционерные общества, что окажет положительное влияние на российскую экономику в целом.

Следует отметить, что в литературе высказана точка зрения, в соответствии с которой вышеперечисленные методы применяются в совокупности и образуют единый метод предпринимательского права. В частности, И. В. Ершова и С. А. Зинченко указывают на наличие такого метода, именуемого методом координации, основными характеристиками которого являются взаимосвязь свободы при осуществлении частных интересов с государственным властным воздействием там, где это диктуется публичными интересами, а также учет рекомендаций компетентных органов¹³.

¹² Распоряжение ФКЦБ от 4 апреля 2003 г. № 421-р «О рекомендации к применению Кодекса корпоративного поведения» // СПС.

¹³ См.: Ершова И. В. Предпринимательское право: учеб. – М.: Юриспруденция, 2005. – С. 9; Предпринимательское право. – Ростов н/Д: Феникс, 2003. – С. 13–14.

1.4. Принципы предпринимательского права

Предпринимательское право, как и любая другая отрасль российского права, основывается на определенных принципах, т. е. основополагающих началах.

О каких принципах идет речь?

Во-первых, это конституционный принцип экономической свободы. Ст. 8 и 34 Конституции РФ гласит: «Каждый имеет право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной, не запрещенной законом экономической деятельности». На этом базовом принципе строятся все предпринимательские отношения.

Во-вторых – принцип признания многообразия и юридического равенства частной, государственной, муниципальной и иных форм собственности и равной их защиты. Частная собственность может принадлежать гражданам и юридическим лицам. Государственная – Российской Федерации в целом и ее отдельным субъектам (республикам, краям, областям, автономным округам и т. д.). Муниципальная собственность принадлежит городам (за исключением городов федерального значения) и сельским поселениям.

В-третьих – принцип единого экономического пространства. В соответствии с Конституцией РФ (ст. 8) закреплено свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств.

В соответствии с данным принципом на территории Российской Федерации ни законодательно, ни в административном порядке никто не вправе устанавливать таможенные границы, вводить пошлины или создавать иные препятствия, нарушающие экономическое пространство Российской Федерации.

Четвертый принцип – это принцип баланса частных интересов предпринимателей и публичных интересов государства и общества в целом. В той или иной мере государственное регулирование экономики осуществляется в любой стране мира, но при этом есть системы регулирования более либеральные, как, например, в Англии и с приоритетом административных мер воздействия (например, Северная Корея). Переход России к рыночным приоритетам хозяйствования требует замещения административных мер воздействия экономическими ради достижения данного принципа, но трудно преодолеть человеческий фактор.

Пятый принцип – принцип систематического получения прибыли как цели предпринимательской деятельности. Внедрение данного принципа является необходимым атрибутом рыночной экономики.

Девиз «обогащайтесь» провозглашенный на западе в середине 50-х годов имеет именно этот смысл.

Шестой принцип – принцип *поддержания конкуренции* и недопущения экономической деятельности, направленной на монополизацию и недобросовестную конкуренцию. Данный принцип получил развитие в целом ряде законодательных актов о защите конкуренции на товарном и финансовом рынках, о естественных монополиях. Нарушителями антимонопольного законодательства могут быть не только предприниматели, но и государственные органы (например, если они устанавливают запреты на ввоз-вывоз потребительских товаров).

Этот принцип закреплен в Конституции РФ (п. 1 ст. 8).

И, наконец, **седьмой принцип** – принцип законности. Данный принцип лежит в основе построения правового государства и гражданского общества в России. Принцип законности обязателен как для предпринимателей, так и для государственных органов, регулирующих их деятельность. Законность обеспечивает стабильность экономики и ее финансовой системы. Во исполнение данного принципа действуют правила регистрации ведомственных нормативных актов в Министерстве юстиции РФ до официального опубликования и вступления в правовую силу. Регистрация должна проходить лишь в случае соответствия нормативного акта закону.

Ст. 13 ГК РФ определяет условия и порядок признания недействительными акта государственного органа и органа местного самоуправления.

1.5. конституционные основы предпринимательства

Высшей юридической силой на территории Российской Федерации обладает Конституция РФ 1993 г. (ст. 15).

Под конституционными основами предпринимательской деятельности понимаются основополагающие конституционные нормы, которые:

- формируют необходимые предпосылки для предпринимательской деятельности;
- определяют содержание, условия и порядок ее осуществления;
- обеспечивают право на предпринимательскую деятельность соответствующими гарантиями.

Данные нормы:

- 1) выражают определенные концепции правового регулирования;
- 2) закрепляют конституционные принципы;
- 3) определяют правовой статус предпринимателя, включающий его права, обязанности, ответственность, свободы и интересы, а также устанавливают их гарантии.

Основные принципы предпринимательства закреплены в нормах Конституции РФ об основных экономических правах и свободах – о праве на использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности (ст. 34), о праве на свободный выбор рода деятельности и профессии (ст. 37), о праве частной собственности (ст. 35, 36), о праве на защиту своего доброго имени (ст. 23), что в экономической сфере означает право на защиту деловой репутации, о праве на возмещение государством вреда, причиненного незаконными действиями (или бездействием) органов государственной власти или их должностных лиц (ст. 53), и другие права, а также конституционные гарантии предпринимательства (ч. 2 ст. 34, ч. 1 ст. 74, ч. 2 ст. 75).

Однако стержнем системы конституционных норм являются основные права человека и гражданина, присущие демократическому обществу с рыночной экономикой:

- 1) право выбирать род деятельности или профессию (т. е. род занятий) – свобода быть либо наймодателем-предпринимателем, либо наемным работником (ст. 37 Конституции РФ);
- 2) право свободно передвигаться, выбирать место пребывания и жительства – свобода рынка труда (ст. 27);

3) право на объединение для совместной экономической деятельности – свобода выбора организационно-правовых форм предпринимательской деятельности и образования в уведомительном порядке различных предпринимательских структур (ч. 1 ст. 34);

4) право иметь имущество в собственности, владеть, пользоваться и распоряжаться им как единолично, так и совместно с другими лицами, свобода владеть, пользоваться и распоряжаться землей и другими природными ресурсами – свобода обладания недвижимостью (ст. 34 и 35) и свобода рынка земли (ч. 2 ст. 36);

5) право на свободу договора – свобода заключать гражданско-правовые и иные сделки (ч. 2 ст. 35);

6) право на защиту от недобросовестной конкуренции (ч. 2 ст. 34);

7) свобода заниматься любой предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельностью в соответствии с принципом «разрешено все, что не запрещено законом» (ч. 1 ст. 34).

Конституция РФ служит базой для развития законодательства о предпринимательской деятельности.

1.6. источники предпринимательского права

Под источником права понимается форма выражения правовых норм, имеющая общеобязательный характер.

Источниками предпринимательского права являются:

- 1) нормативные правовые акты Российской Федерации.
- 2) международные договоры Российской Федерации.
- 3) обычаи.

1. Нормативно-правовые акты являются основным источником права в нашей стране:

а) конституция РФ имеет высшую юридическую силу и является базой текущего законодательства;

б) федеральные конституционные законы;

в) федеральные законы (особое место среди них занимают кодексы);

г) подзаконные федеральные акты:

– указы Президента РФ, издаваемые в дополнение или развитие законов, издаваемых в дополнение или развитие законов, при наличии в них пробелов и при необходимости оперативного установления правовых норм;

– постановления, распоряжения Правительства РФ, издаваемые в пределах его компетенции в развитие и исполнение законов;

– нормативные акты федеральных министерств и иных федеральных органов исполнительной власти, направленные на исполнение законов, указов Президента РФ и постановлений Правительства РФ;

д) акты региональных органов власти и управления, издаваемые в пределах их компетенции в соответствии с разграничением полномочий между Российской Федерацией и субъектами Российской Федерации;

е) акты местных органов власти и управления, имеющие хозяйственно-правовое содержание.

В правовой системе действует принцип непротиворечивости: правовые акты органов власти и управления нижестоящего уровня не должны противоречить соответствующим правовым актам органов вышестоящего уровня. В противном случае действует правовой акт органов вышестоящего уровня.

2. Международные договоры Российской Федерации согласно ч.4 ст.15 Конституции Российской Федерации являются составной частью российской правовой системы и поэтому учитываются как источники ее права.

Согласно п. 2 ст. 7 ГК РФ международные договоры Российской Федерации имеют приоритет перед ее гражданским законодательством. При этом международные договоры применяются к гражданским правоотношениям непосредственно, если только из самого договора не следует необходимость издания для его применения внутригосударственного акта. Например, Конвенция ООН о договорах международной купли-продажи товаров 1980 г. подлежит непосредственному применению в качестве российского права, а Парижская Конвенция по охране промышленной собственности 1983 г. установила, что условия подачи заявки и регистрации товарных знаков определяется национальным законодательством страны-участницы. В соответствии с этим в России действует часть четвертая ГК РФ, содержащая соответствующие нормы о регистрации товарных знаков (параграф 2 гл. 76 ГК РФ).

3. Обычаи. Согласно ст. 5 ГК РФ обычай – сложившееся и широко применяемое в какой-либо области предпринимательской или иной деятельности, не предусмотренное зако-

нодательством правило поведения, независимо от того, зафиксировано ли оно в каком-либо документе.

Обычай, противоречащий обязательным для участников соответствующего отношения положениям законодательства или договору, не применяется.

Например, Международной торговой палатой разработаны Международные правила толкования торговых терминов ИНКОТЕРМС. Они применяются только в том случае, если есть на них ссылка в договоре между сторонами, но МКАС (Международный коммерческий арбитражный суд при Торгово-промышленной палате РФ) признает ИНКОТЕРМС в качестве обычаев делового оборота.

1.7. Место предпринимательского права в правовой системе российской Федерации

В системе права Российской Федерации предпринимательское право формируется из норм различных отраслей права: конституционного (государственного) гражданского, трудового, финансового, административного, уголовного, налогового и др. Нормы предпринимательского права устанавливают правила хозяйственной деятельности субъекта предпринимательства.

Рассмотрим как соотносятся между собой предпринимательское право и основные отрасли права в сфере предпринимательства.

1. Базовой отраслью права является конституционное право, ибо на его основе формируются другие отрасли права, в том числе и предпринимательское.

Основой правового регулирования является Конституция РФ, принятая всенародным голосованием 12 декабря 1993 г., – базовый закон государства, представляющий собой юридическую базу всего действующего законодательства. Конституция РФ гарантирует единство экономического пространства страны, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, поддержку конкуренции, свободу экономической деятельности. Признаются и защищаются равным образом частная, государственная и муниципальная формы собственности. Конституция РФ имеет высшую юридическую силу, прямое действие и применяется на всей территории Российской Федерации.

Конституцией установлены свободы экономической деятельности, закреплён механизм рыночных отношений. Гарантированы создание и функционирование единого общероссийского рынка, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств по всей территории России, поддержка и развитие добросовестной конкуренции, недопущение экономической деятельности, направленной на создание монополии и ограничения конкуренции.

Единственной денежной единицей, обращающейся на территории Российской Федерации, объявлен рубль. Государство в лице Банка России обязано защищать российскую валюту и обеспечивать ее устойчивость. Россия впервые провозглашена социальным государством, политика которого, в том числе в области экономики и предпринимательства, служит созданию условий для свободного развития человека, личном и всего общества в целом.

2. Следующей по значимости отраслью права взаимодействующей с предпринимательским правом является гражданское право представляющее собой систему правовых норм, регулирующих имущественные и связанные с ними неимущественные отношения, базирующиеся на автономии и имущественной самостоятельности участников таких отношений, методом юридического равенства сторон. Имущественные отношения, являющиеся предметом гражданского права, могут выражать: принадлежность имущества определенным лицам (вещные правоотношения); управление имуществом организаций (корпоративные правоотношения); переход имущества от одних лиц к другим (обязательственные правоотношения). Неимущественные отношения, связанные с имущественными, представляют категорию исключительных прав (авторских, патентных и т. п.).

Предпринимательские имущественные отношения служат важным элементом предмета гражданского права. Гражданский кодекс, другие законы и иные правовые акты, содержащие нормы гражданского права, не только дают легальное определение предпринимательской деятельности, но и регламентируют особенности источников ее гражданско-правового регулирования, их участия в обязательствах.

Особенность гражданского права заключается в том, что оно упорядочивает отношения между равноправными и независимыми субъектами, вступающими в отношения друг с другом по собственной воле.

Гражданское право – это регулятор рыночных отношений. Вместе с другими отраслями права оно способно в полной мере воздействовать на предпринимательский сектор экономики. Нормы, регулирующие предпринимательство, т. е. деятельность по систематическому получению прибыли, органично слиты с гражданским правом.

Наряду с вышеуказанными отраслями права предпринимательскую деятельность регулируют нормы финансового, налогового, трудового, земельного, уголовного законодательства, нормы которых охватываются понятием публичного права.

Но наибольшим по объему регулятором отношений в сфере предпринимательства является все же административное право.

Административное право регулирует общественные отношения, складывающиеся в сфере государственного управления: порядок создания, реорганизации и ликвидации исполнительных органов всех уровней, их перечень, цели и задачи, компетенцию, структуру, порядок функционирования. Оно оказывает определенное регулирующее воздействие и на негосударственные организации, например, обязательная государственная регистрация.

Нормы административного права определяют правовой статус общественных объединений, органов местного самоуправления и иных негосударственных формирований в сфере административных правоотношений.

Административное право характеризуется наличием отношения «власть – подчинение» и регулирует отношения неравноправных субъектов.

1.8. Предпринимательские правоотношения

Под правоотношениями понимаются урегулированные нормами права общественные отношения.

Урегулированные нормами предпринимательского права отношения, возникающие в процессе осуществления предпринимательской деятельности, а также вследствие государственного воздействия на участников рынка, которые связаны взаимными правами и обязанностями, являются предпринимательскими правоотношениями.

В правоотношении можно выделить три элемента:

1. Субъекты правоотношения – совокупность лиц, участвующих в нем.
2. Содержание правоотношения – это урегулированные нормами права общественные отношения в сфере предпринимательства, правовую форму которым придают субъективные права и обязанности участников правоотношения.
3. Объект правоотношения – это то, по поводу чего возникает и осуществляется деятельность субъектов правоотношения.

В качестве субъектов предпринимательских правоотношений могут выступать субъекты предпринимательской деятельности, государство и муниципальные образования.

Одним из дискуссионных вопросов является вопрос о том, кого же можно отнести к субъектам предпринимательской деятельности. По этому поводу нет единого мнения в юридической литературе.

Так, Д. И. Дедов пишет: «Предпринимательское право регулирует деятельность различных субъектов, вовлеченных в сферу предпринимательской деятельности, причем не все из них подлежат государственной регистрации или лицензированию. Субъектом предпринимательской деятельности является любое лицо, деятельность которого прямо или косвенно направлена на получение предпринимательского дохода и правовой статус которого регулируется предпринимательским правом. Таким образом, круг таких лиц чрезвычайно широк»¹⁴.

С такой точкой зрения следует не согласиться, поскольку одним из основных условий осуществления предпринимательской деятельности является ее легитимность, т. е. государственное подтверждение законности вхождения субъектов в хозяйственный оборот. В юридической литературе для обозначения такой процедуры употребляется понятие легитимации (главным образом в связи с государственной регистрацией предприятий и индивидуальных предпринимателей, а также лицензированием отдельных видов деятельности)¹⁵.

Так, согласно п. 1 ст. 23 Гражданского кодекса РФ физическое лицо приобретает статус индивидуального предпринимателя с момента его государственной регистрации. Таким образом, государственная регистрация в качестве субъекта предпринимательской деятельности является необходимым первоначальным этапом организации бизнеса.

Поэтому к субъектам предпринимательской деятельности, с нашей точки зрения, следует отнести лиц, зарегистрированных в качестве предпринимателей в установленном законом порядке.

На основании анализа норм действующего законодательства можно выделить следующих субъектов предпринимательской деятельности:

- граждане-предприниматели, осуществляющие деятельность без образования юридического лица (индивидуальные предприниматели);

¹⁴ Предпринимательское право РФ / отв. ред. Е. П. Губин, П. Г. Лахно (автор главы Д. И. Дедов). – М.: Юрист, 2003. – С. 129.

¹⁵ Ионова Ж. А. Правовые проблемы легитимации предпринимательства // Государство и право. 1997. № 5. – С. 46–50.

- крестьянские (фермерские) хозяйства, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица;
- юридические лица – коммерческие организации;
- юридические лица – некоммерческие организации, которые на основании закона и учредительных документов осуществляют предпринимательскую деятельность;
- иные субъекты предпринимательства.

Предпринимательскую деятельность без образования юридического лица могут осуществлять граждане – индивидуальные предприниматели и крестьянские (фермерские) хозяйства.

Предпринимательская деятельность гражданина без образования юридического лица как по способам реализации, так и по организации деятельности – одна из самых простых и распространенных форм осуществления предпринимательства¹⁶.

Крестьянское хозяйство – «особый исторически сложившийся уклад, при котором семья обеспечивает свой доход и благосостояние, выращивая, продавая и обрабатывая сельскохозяйственную продукцию. В соответствии с законом крестьянское хозяйство является равноправным звеном экономической системы»¹⁷.

Крестьянское (фермерским) хозяйство представляет собой объединение граждан, связанных родством и (или) свойством, имеющих в общей собственности имущество и совместно осуществляющих производственную и иную хозяйственную деятельность (производство, переработку, хранение, транспортировку и реализацию сельскохозяйственной продукции), основанную на их личном участии (ст. 1 закона «О крестьянском (фермерском) хозяйстве»¹⁸).

Юридическими лицами признаются организации, которые имеют в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении обособленное имущество, могут приобретать имущественные и неимущественные права и отвечают своим имуществом по возникающим в отношении их обязательствам (ст. 48 ГК РФ).

Юридические лица дифференцированы, во-первых, по цели деятельности на коммерческие и некоммерческие организации (см. схему: «Организационно-правовые формы юридических лиц»), во-вторых, в зависимости от характера правомочий учредителей – в отношении имущества юридического лица. Одну группу составляют хозяйственные товарищества и общества, производственные и потребительские кооперативы, являющиеся юридическими лицами, в отношении которых их участники имеют обязательные права, т. е. определенные законом и учредительным договором. Другая группа юридических лиц, на имущество которых участники имеют право собственности, представлена унитарными предприятиями и финансируемыми собственником учреждения. Наконец, третья группа – общественные и религиозные организации, благотворительные фонды, союзы и ассоциации юридических лиц, в отношении которых участники не имеют имущественных прав и обязательств.

Коммерческой организацией является юридическое лицо, преследующее извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности. К ним относятся: хозяйственные товарищества и общества, крестьянские (фермерские) хозяйства, хозяйственные партнерства, унитарные предприятия и производственные кооперативы. Коммерческие организации могут быть созданы только в предусмотренных Гражданским кодексом РФ правовых формах, и ни в каких других.

¹⁶ Рогожин Н. А. Предпринимательская правосубъектность как элемент правового статуса гражданина // Юрист. 2003. № 10. – С. 2.

¹⁷ Амосова Л., Лебедева Н. Крестьянское (фермерское) хозяйство: проблемы и перспективы развития // Юрист. 2003. № 5. – С. 42.

¹⁸ Федеральный закон от 11 июня 2003 г. № 74-ФЗ «О крестьянском (фермерском) хозяйстве (ред. от 28 декабря 2010 г.) // СЗ РФ. 2003. № 24. Ст. 2249.

Хозяйственные товарищества и общества являются наиболее распространенной формой коммерческих организаций. Они могут учреждаться гражданами, юридическими лицами. Только государственным и муниципальным органам законодательство запрещает быть участниками хозяйственных товариществ и обществ. Главной особенностью этих форм является долевое участие в капитале и то, что все имущество, как созданное за счет вкладов учредителей, так и приобретенное в процессе деятельности, принадлежит участникам на праве собственности. Высшим органом их управления является собрание всех участников, обладающее исключительной компетенцией. Разграничительным признаком для этих форм являются различия в форме объединения вкладчиков.

Организационно-правовые формы юридических лиц



Схема 2

Товарищества представляют собой образования, построенные на началах объединения лиц, в то время как общества – на объединении капиталов. Это не формальное различие, так как оно обуславливает, с одной стороны, степень хозяйственной ответственности учредителей, а с другой – характер их взаимоотношений с созданной предпринимательской структурой. Полные товарищи товарищества солидарно несут субсидиарную ответственность по его обязательствам, тогда как хозяйственный риск участников общества ограничен их вкладом (за исключением обществ с дополнительной ответственностью, в которых участники несут субсидиарную ответственность по обязательствам общества своим имуществом, но такой размер ограничивается учредительными документами). Товарищество предполагает непосредственное личное участие учредителей в деятельности и управлении им. Взаимоотношения же общества и его учредителей строятся на основе закона и учредительных документов.

Хозяйственные товарищества могут создаваться в форме полного товарищества и товарищества на вере.

Полное товарищество – хозяйственное товарищество, участники которого солидарно несут субсидиарную ответственность по его обязательствам всем своим имуществом.

Товарищество на вере (коммандитное) – товарищество, включающее, наряду с участниками, несущими полную имущественную ответственность по обязательствам товарищества, товарищей-вкладчиков (коммандитистов), ответственность которых ограничивается размером внесенного вклада.

Хозяйственные общества могут создаваться в форме общества с ограниченной ответственностью, общества с дополнительной ответственностью и акционерного общества.

Обществом с ограниченной ответственностью 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 общества¹⁹.

Обществом с дополнительной ответственностью признается общество, уставный капитал которого разделен на доли; участники такого общества солидарно несут субсидиарную ответственность по его обязательствам своим имуществом в одинаковом для всех кратном размере к стоимости их долей, определенном уставом 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 (ст. 95 ГК РФ).

Акционерным обществом признается коммерческая организация, уставный капитал которой разделен на определенное число акций, удостоверяющих обязательственные права участников общества (акционеров) по отношению к обществу. Акционеры не отвечают по обязательствам общества и несут риск убытков, связанных с его деятельностью, в пределах стоимости принадлежащих им акций²⁰.

Акционерные общества могут быть открытыми (ОАО) и закрытыми (ЗАО). ОАО вправе проводить открытую подписку на выпускаемые им акции и осуществлять их свободную продажу с учетом требований действующего законодательства. Общество, акции которого распределяются только среди его учредителей или иного, заранее определенного круга лиц, признается ЗАО. Такое общество не вправе проводить открытую подписку на выпускаемые им акции либо иным образом предлагать их для приобретения неограниченному кругу лиц. Особой разновидностью ЗАО является народное предприятие – акционерное общество работников²¹.

К числу коммерческих юридических лиц ГК РФ теперь относит и крестьянские (фермерские) хозяйства, созданные как юридические лица.

Статья 86.1 ГК РФ устанавливает, что «граждане, ведущие совместную деятельность в области сельского хозяйства без образования юридического лица на основе соглашения о создании крестьянского (фермерского) хозяйства (статья 23), вправе создать юридическое лицо – крестьянское (фермерское) хозяйство».

Возможность существования юридических лиц – крестьянских (фермерских) хозяйств была предусмотрена ранее действовавшим Законом РСФСР от 22 ноября 1990 г. № 348-1 «О крестьянском (фермерском) хозяйстве». Но принятый вместо него Федеральный закон от 11 июня 2003 г. «О крестьянском (фермерском) хозяйстве» указывал на возможность существования крестьянских (фермерских) хозяйств только без образования юридического лица. В настоящее время с момента введения в действие Федерального закона от 30 декабря 2012 г. № 302-ФЗ ГК РФ опять вводит в предпринимательский оборот такую разновидность юридического лица как фермерское хозяйство.

Хозяйственным партнерством признается созданная двумя или более лицами коммерческая организация, в управлении деятельностью которой принимают участие участники парт-

¹⁹ Статья 2 Федерального закона от 8 февраля 1998 г. № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» (ред. от 6 декабря 2011 г.) // СЗ РФ. 1998. № 7. Ст. 785.

²⁰ Статья 2 Федерального закона от 26 декабря 1995 г. № 208-ФЗ «Об акционерных обществах» (ред. от 30 ноября 2011 г.) // СЗ РФ. 1996. № 1. Ст. 1.

²¹ Пункт 2 ст.1 Федерального закона от 19 июля 1998 года № 115-ФЗ «Об особенностях правового положения акционерных обществ работников (народных предприятий)» (ред. от 21 марта 2002 г.) // СЗ РФ. 1998. № 30. Ст. 3611.

нерства, а также иные лица в пределах и в объеме, которые предусмотрены соглашением об управлении партнерством²².

Производственный кооператив (артель) – добровольное объединение граждан на основе членства и имущественных паевых взносов, образованное для совместного ведения хозяйственной деятельности посредством их личного трудового участия.

Унитарное предприятие – выступающая юридическим лицом коммерческая организация, права собственности на имущество которой закреплены за ее учредителем.

Законом предусмотрено существование двух типов унитарного предприятия: основанного на праве хозяйственного ведения и на праве оперативного управления. Различия между ними сводятся к различиям в содержании и объеме правомочий, которые они получают от собственника на распоряжение закрепленных за ними имуществом. Право хозяйственного ведения, предусматривая для предприятия самостоятельное распоряжение закрепленным за ним имуществом в определенных собственником пределах, является более широким, нежели право оперативного управления, допускающее только использование имущества в соответствии с заданиями собственника, а распоряжение им – исключительно с согласия последнего.

Унитарные предприятия, основанные на праве хозяйственного ведения, могут быть следующих видов – государственные (федеральное государственное предприятие и государственное предприятие субъекта Российской Федерации) и муниципальные.

Унитарные предприятия на праве оперативного управления (казенные предприятия) также могут быть нескольких видов: федеральное казенное предприятие, казенное предприятие субъекта Российской Федерации, муниципальное казенное предприятие²³.

Казенное предприятие находится под наиболее жестким контролем государства. Распоряжаться движимым, иногда включая даже продукцию, и недвижимым имуществом оно может только с согласия собственника. Напротив, собственник по своему усмотрению может изъять часть имущества у предприятия и передать его третьим лицам. С другой стороны, государство несет и ответственность по имущественным и иным обязательствам казенного предприятия, покрывая возникающие убытки из бюджетных средств.

Некоммерческой организацией является юридическое лицо, не имеющее извлечение прибыли в качестве цели своей деятельности и не распределяющее полученную прибыль среди участников. Она может быть представлена общественными и религиозными организациями, учреждениями, потребительскими кооперативами и благотворительными фондами, различными союзами и ассоциациями юридических лиц и другими организационно-правовыми формами.

Статус некоммерческой организации не означает, что она не может заниматься предпринимательской деятельностью и получать прибыль. Специфика состоит лишь в том, что к некоммерческим организациям предъявляется ряд особых требований. Во-первых, в Уставе организации должны быть четко зафиксированы ее задачи, а также то, что она не ставит извлечение прибыли своей главной целью. Во-вторых, их предпринимательская деятельность осуществляется только в целях обеспечения уставной деятельности. В-третьих, полученные доходы не подлежат распределению среди участников. В-четвертых, их имущество и средства могут использоваться только для достижения уставных задач.

Субъекты предпринимательства могут образовывать объединения, такие как холдинги, простые товарищества и иные объединения предпринимателей без образования юридического

²² Статья 2 Федерального закона от 3 декабря 2011 г. № 380-ФЗ «О хозяйственных партнерствах» // СЗ РФ. 2011. № 49 (ч. 5). Ст. 7058.

²³ Пункт 2 ст. 2 Федерального закона от 14 ноября 2002 г. № 161-ФЗ «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях» (ред. от 30 ноября 2011) // СЗ РФ. 2002. № 48. Ст. 4746.

лица²⁴, а также в форме некоммерческих организаций (ассоциации и союзы юридических лиц, некоммерческие партнерства и др.).

Предпринимательские объединения обеспечивают концентрацию капитала и его использование в одних интересах, консолидированных на горизонтальной основе путем заключения гражданско-правового договора (характерно для простых товариществ) или на вертикальной основе вследствие преобладающего участия одного лица в капитале других лиц (к таким объединениям относятся холдинги, отношения между участниками которых строятся по принципу основное – дочернее общество). В последнем случае это приводит к возникновению отношений экономического контроля, субординации и подчинения между внешне независимыми юридическими лицами²⁵.

В качестве **объектов** предпринимательских правоотношений могут выступать:

- 1) вещи и иное имущество;
- 2) работы и услуги;
- 3) действия обязанных субъектов;
- 4) собственная деятельность субъекта права;
- 5) неимущественные блага, используемые при осуществлении предпринимательской деятельности (фирменное наименование, коммерческая тайна и т. д.).

Содержание предпринимательского правоотношения составляют те общественные отношения, которые входят в предмет предпринимательского права. В результате урегулирования нормами предпринимательского права названные общественные отношения приобретают правовую форму, которая выражается в наличии у субъектов правоотношения субъективных прав и обязанностей.

Субъективное право представляет собой юридически закрепленную меру возможного поведения участника правоотношения, а субъективная обязанность – меру его должно поведения.

Основаниями возникновения, изменения и прекращения предпринимательских правоотношений являются юридические факты или их совокупности (юридические составы).

Юридические факты можно классифицировать на порождающие, изменяющие и прекращающие. Также юридические факты традиционно классифицируются на действия (правомерные и неправомерные) и события (абсолютные и относительные).

Следует обратить внимание на то, что поскольку нормами предпринимательского права регулируется прежде всего деятельность, постольку порождающими фактами здесь предстают действия участников предпринимательских правоотношений. События выступают чаще всего в роли изменяющих и прекращающих юридических фактов.

Довольно часто для возникновения, изменения или прекращения предпринимательских правоотношений требуется не один, а совокупность юридических фактов, которая называется юридическим составом. В юридический состав могут входить как события, так и действия.

Составы делятся на простые и сложные.

Простой состав – порождает юридические последствия при наличии совокупности всех входящих в него юридических фактов, независимо от того, в какой последовательности они возникли.

²⁴ Надо отметить, что право Европейского сообщества относит к компаниям предпринимательские объединения, не являющиеся юридическими лицами (например, полные товарищества в Германии). В то же время некоммерческие организации, являющиеся юридическими лицами, к компаниям не относятся, поскольку их целью не является занятие предпринимательской деятельностью.

²⁵ Лаптев В. В. Проблемы предпринимательской (хозяйственной) правосубъектности // Государство и право. 1999. № 11. – С. 82.

Сложный состав – порождает юридические последствия при условии возникновения составляющих его элементов в строго определенном порядке и наличия их всех вместе взятых в нужное время.

Тема 2. Субъекты предпринимательской деятельности

2.1. Индивидуальные предприниматели

В юридической литературе под **предпринимательской деятельностью гражданина** понимается самостоятельная деятельность, осуществляемая непосредственно гражданином, зарегистрированным в качестве индивидуального предпринимателя в установленном законом порядке, на свой риск, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг без образования в этих целях юридического лица²⁶.

Право гражданина на занятие предпринимательской деятельностью гарантировано Конституцией РФ, согласно которой каждый имеет право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности (ст. 34).

В качестве индивидуальных предпринимателей могут выступать в равной мере как граждане РФ, так и иностранные граждане и лица без гражданства (апатриды). Следует отметить, что иностранные граждане и лица без гражданства могут быть зарегистрированы в качестве индивидуальных предпринимателей только при условии их легального временного или постоянного проживания на территории РФ (абз. «е» п. 1 ст. 22.1 Федерального закона «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей»²⁷).

Для того, чтобы осуществлять предпринимательскую деятельность, граждане должны обладать необходимым объемом гражданской правосубъектности, т. е., правоспособности и дееспособности.

Правоспособность – это способность физического лица иметь гражданские права и нести обязанности. Она признается в равной мере за всеми гражданами, возникает в момент его рождения и прекращается смертью (ст. 17 ГК РФ).

Дееспособность – это способность физического лица своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их (ст. 21 ГК РФ).

Гражданская дееспособность в полном объеме наступает у физического лица в трех случаях:

- 1) по достижении им 18-летнего возраста;
- 2) в случае, когда законом допускается вступление в брак до достижения 18 лет, гражданин, не достигший 18-летнего возраста и вступивший в брак, приобретает полную дееспособность;
- 3) несовершеннолетний, достигший 16 лет, может быть объявлен полностью дееспособным, если он работает по трудовому договору (контракту), или с согласия родителей, усыновителей или попечителя занимается предпринимательской деятельностью (эмансипация). Эмансипация производится по решению органа опеки и попечительства – с согласия обоих родителей, усыновителей или попечителя либо при отсутствии такого согласия – по решению суда.

²⁶ Тихомиров М. Ю. Индивидуальный предприниматель: правовое положение и виды деятельности. – М.: Издательство Тихомирова М. Ю., 2005. – С. 38–39.

²⁷ Федеральный закон от 8 августа 2001 г. № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» (ред. от 3 декабря 2011 г.) // СЗ РФ. 2001. № 33 (ч.1). Ст. 3431.

Перечисленные категории физических лиц, обладающие дееспособностью в полном объеме, вправе осуществлять предпринимательскую деятельность. Однако мнение, в соответствии с которым «стать индивидуальным предпринимателем может... лицо, обладающее полной дееспособностью»²⁸, не вполне адекватно отражает положения действующего законодательства.

Так, несовершеннолетние лица от 14 до 18 лет, обладающие частичной дееспособностью, в силу положений ст. 26 ГК РФ вправе совершать ряд сделок самостоятельно, а все остальные сделки с письменного согласия законных представителей. По таким сделкам несовершеннолетние несут ответственность всем своим имуществом. За причиненный ими вред эти лица отвечают в соответствии со ст. 1074 ГК РФ. Таким образом, несовершеннолетние от 14 до 18 лет вправе осуществлять сделки в качестве индивидуального предпринимателя с согласия законных представителей и нести ответственность по своим обязательствам, несмотря на то что они не облают полной дееспособностью. На основании этого закон «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» допускает возможность государственной регистрации в качестве предпринимателей частично дееспособных лиц от 14 до 18 лет, при наличии нотариально заверенного согласия законных представителей на осуществление предпринимательской деятельности.

Лица, ограниченные судом в дееспособности вследствие того, что они злоупотребляют спиртными напитками или наркотическими средствами и тем самым ставят свою семью в тяжелое материальное положение, также не обладают дееспособностью в полном объеме. Такой гражданин вправе совершать мелкие бытовые сделки самостоятельно, а все остальные – только с согласия попечителя. Что же касается его деликтоспособности, то он самостоятельно несет имущественную ответственность по совершенным им сделкам и за причиненный им вред (ст. 30 ГК РФ). Исходя из этого, формально-юридически такой гражданин вправе осуществлять предпринимательскую деятельность с согласия попечителя. Следует отметить, что на практике реализовать такую возможность гражданину, ограниченному в дееспособности по решению суда, весьма проблематично.

Гражданин вправе заниматься предпринимательской деятельностью без образования юридического лица с момента государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя (ст. 23 ГК РФ). Тем не менее индивидуальные предприниматели не всегда соблюдают правила о государственной регистрации, поэтому в ст. 23 ГК предусмотрено, что такой предприниматель не вправе ссылаться в отношении совершенных им хозяйственных сделок на то, что он не является предпринимателем, и суд может в отношении таких сделок применять нормы, регулирующие предпринимательскую деятельность.

Правовой статус индивидуального предпринимателя определяется исходя из того, что наряду с коммерческими организациями он является полноправным участником хозяйственного оборота. Гражданин, являющийся индивидуальным предпринимателем, осуществляет предпринимательскую деятельность, выступая под своим именем²⁹, так же как коммерческая организация – под своим собственным фирменным наименованием, содержащим указание на ее организационно-правовую форму. Таким образом, он выступает в качестве такого же самостоятельного субъекта предпринимательского права, каким является, например, коммерческая организация.

К предпринимательской деятельности граждан, осуществляемой без образования юридического лица, применяются правовые нормы, регулирующие деятельность коммерческих организаций, если иное не вытекает из закона, иных правовых актов или существа правоотношения.

²⁸ Залесский В. В. Комментарий к Федеральному закону «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей». – М.: Изд. Тихомирова М. Ю., 2003. – С.139.

²⁹ В соответствии со ст. 19 ГК РФ гражданин приобретает и осуществляет права и обязанности под своим именем, включающим фамилию и собственно имя, а также отчество, если иное не вытекает из закона или национального обычая.

Индивидуальные предприниматели вправе заключать любые предпринимательские договоры, за исключением тех договоров, в отношении которых изъятия предусмотрены непосредственно законом. Лица, занимающиеся индивидуальным предпринимательством, могут быть участниками полных товариществ, а также заключать договоры о совместной деятельности (простого товарищества). Особенности договора простого товарищества, заключаемого для осуществления совместной инвестиционной деятельности (инвестиционного товарищества), устанавливаются Федеральным законом «Об инвестиционном товариществе»³⁰.

Дела с участием граждан, осуществляющих предпринимательскую деятельность и имеющих статус индивидуального предпринимателя, приобретенный в установленном законом порядке, наряду с иными экономическими спорами и делами, связанными с осуществлением предпринимательской и иной экономической деятельности, рассматриваются арбитражными судами (п. 2 ст. 27 АПК РФ).

По своим обязательствам индивидуальные предприниматели отвечают всем своим имуществом, на которое может быть обращено взыскание. Это означает, что взыскание по долгам индивидуального предпринимателя может быть наложено и на его личное имущество, и на долю в общем имуществе, не принимающие участия в хозяйственном обороте. Перечень имущества, на которое по обязательствам гражданина, в том числе и индивидуального предпринимателя, не может быть обращено взыскание, содержится в ст. 446 ГПК РФ: «Взыскание по исполнительным документам не может быть обращено на следующее имущество, принадлежащее гражданину-должнику на праве собственности:

- жилое помещение (его части), если для гражданина-должника и членов его семьи, совместно проживающих в принадлежащем помещении, оно является единственным пригодным для постоянного проживания помещением, за исключением указанного в настоящем абзаце имущества, если оно является предметом ипотеки и на него в соответствии с законодательством об ипотеке может быть обращено взыскание;

- земельные участки, на которых расположены объекты, указанные в абзаце втором настоящей части, за исключением указанного в настоящем абзаце имущества, если оно является предметом ипотеки и на него в соответствии с законодательством об ипотеке может быть обращено взыскание;

- предметы обычной домашней обстановки и обихода, вещи индивидуального пользования (одежда, обувь и другие), за исключением драгоценностей и других предметов роскоши;

- имущество, необходимое для профессиональных занятий гражданина-должника, за исключением предметов, стоимость которых превышает сто установленных федеральным законом минимальных размеров оплаты труда;

- используемые для целей, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности, племенная, молочный и рабочий скот, олени, кролики, птица, пчелы, корма, необходимые для их содержания до выгона на пастбища (выезда на пасеку), а также хозяйственные строения и сооружения, необходимые для их содержания;

- семена, необходимые для очередного посева;

- продукты питания и деньги на общую сумму не менее установленной величины прожиточного минимума самого гражданина-должника и лиц, находящихся на его иждивении;

- топливо, необходимое семье гражданина-должника для приготовления своей ежедневной пищи и отопления в течение отопительного сезона своего жилого помещения;

- средства транспорта и другое необходимое гражданину-должнику в связи с его инвалидностью имущество;

³⁰ Федеральный закон от 28 ноября 2011 г. № 335-ФЗ «Об инвестиционном товариществе» // Российская газета. 2011. 7 декабря. № 275.

– призы, государственные награды, почетные и памятные знаки, которыми награжден гражданин-должник».

Гражданин-предприниматель осуществляет предпринимательскую деятельность своим трудом. Но деятельность индивидуального предпринимателя может осуществляться с применением наемного труда. Особенности регулирования труда граждан, работающих у работодателей – физических лиц, установлены отдельной гл. 48 Трудового кодекса РФ.

2.2. крестьянские (фермерские) хозяйства

Крестьянские (фермерские) хозяйства занимают особое место в системе организационно-правовых форм ведения предпринимательской деятельности.

Конституционной основой организации и деятельности крестьянских (фермерских) хозяйств служат ст. 8, 9, 34, 36 Конституции РФ. Кроме этого их деятельность регламентируется Земельным кодексом, Гражданским кодексом, другими законами и иными нормативно-правовыми актами, регламентирующими различные аспекты деятельности сельских товаропроизводителей в целом и субъектов малого предпринимательства.

Особое место в системе правового регулирования К(Ф)Х занимает Федеральный закон от 11 июня 2003 г. «О крестьянском (фермерском) хозяйстве». В преамбуле названного закона установлено, что он определяет правовые, экономические и социальные основы создания и деятельности крестьянских (фермерских) хозяйств и их самостоятельную деятельность.

Закон о К(Ф)Х (ст. 1) содержит легальное определение крестьянского (фермерского) хозяйства: **«Крестьянское (фермерским) хозяйство представляет собой объединение граждан, связанных родством и (или) свойством, имеющих в общей собственности имущество и совместно осуществляющих производственную и иную хозяйственную деятельность (производство, переработку, хранение, транспортировку и реализацию сельскохозяйственной продукции), основанную на их личном участии».**

М. И. Козырь выделяет четыре основных аспекта этого понятия:

1) крестьянское (фермерское) хозяйство представляет собой объединение граждан, связанных родством и (или) свойством, имеющих в общей собственности имущество и совместно осуществляющих производственную и иную хозяйственную деятельность (производство, переработку, хранение, транспортировку и реализацию сельскохозяйственной продукции), основанную на их личном участии;

2) фермерское хозяйство может быть создано одним гражданином;

3) фермерское хозяйство осуществляет предпринимательскую деятельность без образования юридического лица;

4) фермерское хозяйство может признаваться сельскохозяйственным товаропроизводителем в соответствии с законодательством Российской Федерации³¹.

Это легальное определение фермерского хозяйства, на наш взгляд, во-первых, подводит итог дискуссии о целесообразности наделения этого хозяйства правами юридического лица, а во-вторых, о возможности образования группой лиц, не имеющих между собой родственных связей, так называемых партнерских фермерских хозяйств. Это особенно становится ясным из анализа ст. 3 закона, определяющего состав фермерского хозяйства.

Так, согласно п. 2 ст. 3 данного закона членами фермерского хозяйства могут быть:

1) супруги, их родители, дети, братья, сестры, внуки, а также дедушки и бабушки каждого из супругов, но не более чем из трех семей. Дети, внуки, братья и сестры членов фермерского хозяйства могут быть приняты в члены фермерского хозяйства по достижении ими возраста 16 лет;

2) граждане, не состоящие в родстве с главой фермерского хозяйства. Максимальное количество таких граждан не может превышать пять человек.

Тем самым приходит конец бытовавшей практике, когда в ряде случаев объявляли себя крестьянскими хозяйствами отдельные хозяйственные подразделения, а то и целые колхозы

³¹ Козырь М. И. Новое в правовом положении сельскохозяйственных товаропроизводителей России на современном этапе / Актуальные проблемы аграрного права России: теория и практика: сб. науч. ст. / отв. ред. М. И. Козырь, А. И. Бобылев. – М.: ООО ИД «Право и государство», 2004. – С. 38–39.

или совхозы в целях получения установленных для фермерских хозяйств налоговых и иных льгот и преимуществ.

Статья 15 Закона в общей форме регламентирует права и обязанности членов фермерского хозяйства. Ст. 16–18 Закона определено правовое положение, полномочия и порядок смены главы фермерского хозяйства, которым по взаимному согласию становится один из членов этого хозяйства, который должен действовать в интересах представляемого им хозяйства добросовестно и разумно и не вправе совершать действия, ущемляющие права и законные интересы фермерского хозяйства и его членов.

Закон о К(Ф)Х достаточно четко и полно определяет состав и правовой режим имущества фермерского хозяйства, которое, принадлежит его членам на праве общей совместной собственности, если соглашением между ними не установлено иное (п. 3 ст. 6). В состав имущества фермерского хозяйства могут входить земельный участок, насаждения, хозяйственные и иные постройки, мелиоративные и другие сооружения, продуктивный и рабочий скот, птица, сельскохозяйственная и иные техника и оборудование, транспортные средства, инвентарь и иное необходимое для осуществления деятельности фермерского хозяйства имущество.

Согласно п. 2 ст. 8 закона распоряжение имуществом фермерского хозяйства осуществляется в интересах этого хозяйства его главой. При этом сделка, совершенная главой фермерского хозяйства, считается совершенной в интересах фермерского хозяйства, если не доказано, что эта сделка заключена главой фермерского хозяйства в его личных интересах (п. 3 ст. 8 закона), т. е. презюмируется совершение сделок главой в интересах хозяйства.

Таким образом, возникает весьма необычная правовая ситуация. М. Ю. Тихомиров справедливо отмечает: «В единой коммерческой структуре сосуществуют как бы два предпринимателя, действующих без образования юридического лица, – фермерское хозяйство и глава хозяйства. Между ними устанавливается своеобразное разделение функций. Хозяйство как объединение граждан является чисто номинальным предпринимателем, своеобразной «вывеской»: оно имеет фирменное наименование, под которым осуществляется предпринимательская деятельность, банковские счета, печать, «имеет» фактически не принадлежащее ему имущество и этим же имуществом отвечает по «своим» долгам, выступает в качестве истца и ответчика в суде и т. п. Однако, не участвуя непосредственно в предпринимательстве, фермерское хозяйство как объединение граждан осуществляет собственно производственную и иную разрешенную ему хозяйственную деятельность. Глава хозяйства, действующий от имени хозяйства, является реальным предпринимателем, единолично опосредующим коллективную предпринимательскую деятельность фермерского хозяйства (по этой причине главу хозяйства вряд ли можно считать индивидуальным предпринимателем в общепринятом значении этого понятия)»³².

Таким образом, двойственная юридическая природа крестьянского (фермерского) хозяйства в настоящее время дает основания рассматривать это предпринимательское образование в качестве своеобразного комплексного предпринимателя. Такой предприниматель фактически участвует в гражданском обороте наряду с коллективными предпринимателями (юридическими лицами) и индивидуальными предпринимателями (физическими лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность без образования юридического лица). Поэтому следует согласиться с теми юристами, которые полагают, что фермерское хозяйство – это самостоятельная, особая организационно-правовая форма предпринимательства в сельском хозяйстве без образования юридического лица, которая отличается как от коммерческих орга-

³² Тихомиров М. Ю. Индивидуальный предприниматель: правовое положение и виды деятельности. – М.: Изд. Тихомирова М. Ю., 2005. – С. 119–120.

низаций, так и от индивидуальных предпринимателей и не имеет аналогов в действующем законодательстве³³.

Итак, после признания главы фермерского хозяйства предпринимателем в порядке, установленном законом, он приобретает предпринимательскую правоспособность и получает юридическую возможность действовать от имени соответствующего хозяйства.

Однако глава крестьянского (фермерского) хозяйства – это особый предприниматель, его вряд ли можно отождествлять с индивидуальным предпринимателем. Между указанными субъектами права имеется ряд принципиальных различий.

Во-первых, индивидуальный предприниматель осуществляет коммерческую деятельность, выступая под своим именем, включающим фамилию, собственно имя, а также отчество (при его наличии). В отличие от индивидуального предпринимателя глава фермерского хозяйства выступает в коммерческих отношениях не от своего имени, а от имени фермерского хозяйства (см. ст. 17 закона «О крестьянском (фермерском) хозяйстве»), которое имеет собственное наименование.

Во-вторых, индивидуальный предприниматель действует самостоятельно, в собственных интересах, а глава фермерского хозяйства – в интересах представляемого им хозяйства (см. п. 2 ст. 16 закона «О крестьянском (фермерском) хозяйстве»).

В-третьих, индивидуальный предприниматель сам определяет виды своей деятельности, приобретает соответствующие права и несет обязанности, а глава хозяйства осуществляет только те полномочия, которые предусмотрены соглашением между членами фермерского хозяйства (см. посл. абз. ст. 17 закона «О крестьянском (фермерском) хозяйстве»).

Таким образом, глава фермерского хозяйства – это не самостоятельный индивидуальный предприниматель, а обладающий определенной автономией участник комплексного предпринимателя, которым является фермерское хозяйство.

В свою очередь, фермерское хозяйство, в отличие от большинства коммерческих организаций, правила о которых применяются к его деятельности, обладает не общей, а специальной правоспособностью (в ст. 1 закона «О крестьянском (фермерском) хозяйстве» перечень видов деятельности такого хозяйства сформулирован как исчерпывающий). Поэтому хозяйство вправе осуществлять в качестве основных только те виды деятельности, которые связаны с производством, переработкой, хранением, транспортировкой и реализацией собственной сельскохозяйственной продукции³⁴.

В связи с этим и правоспособность главы крестьянского хозяйства как составная часть правоспособности всего хозяйства не может рассматриваться в качестве общей, она определяется пределами правоспособности указанного хозяйства как комплексного предпринимателя.

По сделкам, совершенным главой фермерского хозяйства в интересах этого хозяйства, отвечает фермерское хозяйство своим имуществом. Члены К(Ф)Х, в том числе и глава, не несут ответственности по обязательствам, вытекающим из таких сделок. В этом еще одно отличие правового положения главы К(Ф)Х от иных индивидуальных предпринимателей, осуществляющих деятельность без образования юридического лица, которые несут ответственность по обязательствам, связанным с их предпринимательской деятельностью, всем своим имуществом.

В целях обеспечения стабильности фермерского хозяйства п. 1 ст. 9 Федерального закона «О крестьянском (фермерском) хозяйстве» установлено, что при выходе из фермерского хозяйства одного из членов земельный участок и средства производства фермерского хозяйства разделу не подлежат. Гражданин в случае выхода его из фермерского хозяйства имеет

³³ См. например: Устюкова В. В. Малое предпринимательство в сельском хозяйстве // Правовые проблемы малого предпринимательства. 2001. – С. 170–175.

³⁴ Тихомиров М. Ю. Индивидуальный предприниматель: правовое положение и виды деятельности. – М.: Изд. Тихомирова М. Ю., 2005. – С.121.

право на денежную компенсацию, соразмерную его доле в праве общей собственности на имущество фермерского хозяйства³⁵. Срок выплаты денежной компенсации определяется по взаимному согласию между членами фермерского хозяйства или, в случае если взаимное согласие не достигнуто, в судебном порядке и не может превышать года с момента подачи членом фермерского хозяйства заявления о выходе из фермерского хозяйства (п. 2 ст. 9 закона).

Земельные участки, предоставляемые и приобретаемые для создания фермерского хозяйства и осуществления его деятельности, формируются в соответствии с земельным законодательством Российской Федерации. Закон о К(Ф)Х подробно регулирует порядок предоставления земельных участков для создания фермерского хозяйства и осуществления его деятельности (ст. 12).

Следует отметить, что оформление дополнительных земельных площадей через органы власти, до недавнего времени было очень сложной процедурой. Теперь, если фермер захочет получить землю сельскохозяйственного назначения, находящуюся в государственной или муниципальной собственности, решение о предоставлении ему участка в собственность или аренду должно приниматься в течение 14 дней со дня представления кадастрового паспорта испрашиваемого земельного участка.

Кроме того, запрещено устанавливать минимальные размеры угодий для фермеров, деятельность которых по технологии не требует больших площадей. Речь идет об овощеводах, цветоводах, виноградарях, птицеводах, рыболовах, пчеловодах и других.

В соответствии со ст. 20 закона фермерское хозяйство в целях координации своей предпринимательской деятельности, представления и защиты общих имущественных интересов могут по договору между собой создавать объединения в форме ассоциаций или союзов фермерских хозяйств по территориальному и отраслевому признакам, а также могут быть учредителями, участниками, членами коммерческих и некоммерческих организаций.

³⁵ Козырь М. И. Новое в правовом положении сельскохозяйственных товаропроизводителей России на современном этапе. – С. 40.

2.3. Юридические лица как субъекты предпринимательской деятельности

2.3.1. Общие положения о юридическом лице

Появление и законодательное закрепление института юридического лица связано прежде всего с потребностью общества в объединении крупных капиталов, как правило не обещававшим быстрой отдачи и потому связанном с риском, непомерным для одного или нескольких предпринимателей. В настоящее время институт юридического лица получил очень широкое распространение. Конструкция юридического лица – наиболее распространенная форма организации предпринимательской деятельности.

Основными функциями, выполняемыми конструкцией юридического лица, являются следующие:

1. **Обособление (персонификация) имущества.** В результате отчуждения части имущества учредителей возникает новый субъект права, признаваемый законом собственником данного имущества. Имущество, переданное учредителями, наделяется качествами «персоны», что дает возможность его обособления от имущества учредителей и дает ему возможность самостоятельно участвовать в гражданском обороте.

2. **Объединение капиталов.** Конструкция юридического лица позволяет концентрировать капитал за счет вкладов многих лиц на длительный срок. Это позволяет осуществлять предпринимательскую деятельность, требующую больших и долгосрочных вложений капитала.

3. **Ограничение имущественной ответственности.** Конструкция юридического лица позволяет ограничить имущественный риск участника по обязательствам юридического лица лишь суммой его вклада в уставный капитал, либо некоторой, заранее известной частью своего имущества.

4. **Управление капиталом.** Институт юридического лица позволяет наиболее профессионально и гибко использовать капитал в различных сферах предпринимательской деятельности.

Российское законодательство содержит четкую регламентацию правового статуса юридических лиц.

Согласно ст. 48 ГК РФ **юридическое лицо – организация, имеющая в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении обособленное имущество и отвечающая этим имуществом по своим обязательствам, может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде.**

Это легальное определение юридического лица, содержащееся в законе. Однако, для того чтобы понять сущность рассматриваемого явления, необходимо не только дать ему соответствующее определение. Необходимо также выявить присущие ему признаки.

Традиционно правовая доктрина выделяет четыре признака юридического лица, необходимых для признания организации в качестве субъекта права.

1. **Имущественная обособленность.** Юридическое лицо наделяется каким-либо собственным имуществом, отграниченным от имущества, принадлежащего другим лицам, в том числе и учредителям (участникам) данного юридического лица. Конкретно это проявляется в том, что юридическое лицо в зависимости от его вида должно иметь либо самостоятельный баланс (коммерческие организации), либо самостоятельную смету (некоммерческие организации).

2. Самостоятельная имущественная ответственность. Т. е. согласно ст. 56 ГК РФ участники или учредители юридического лица не отвечают по обязательствам юридического лица, а юридическое лицо не отвечает по обязательствам учредителей или участников, если иное не предусмотрено законом или учредительными документами.

3. Выступление в гражданском обороте от своего имени. Это означает, что юридическое лицо от своего имени может приобретать и осуществлять гражданские права и нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде.

4. Организационное единство. Этот признак означает, что юридическое лицо обладает определенной устойчивой иерархической структурой органов управления и имеет четкую регламентацию отношений между его участниками.

Необходимо подчеркнуть, что даже наличие всех четырех перечисленных признаков не ведет к автоматическому признанию организации юридическим лицом – субъектом права. Для этого необходима ее государственная регистрация в этом качестве. До тех пор пока организация не будет зарегистрирована как юридическое лицо в установленном законом порядке, она не будет обладать правоспособностью и дееспособностью и, следовательно, не может быть признана в качестве субъекта права.

Итак, юридическое лицо как субъект права обладает **правоспособностью** (способностью иметь гражданские права и нести обязанности) и **дееспособностью** (способностью своими действиями приобретать и осуществлять эти права, а также создавать для себя и исполнять обязанности). У юридического лица правоспособность и дееспособность возникают и прекращаются одновременно, поэтому принято рассматривать категорию правоспособности юридического лица.

Правоспособность юридического лица возникает с момента его создания, т. е. государственной регистрации (п. 3 ст. 49 и п. 2 ст. 51 ГК РФ), и прекращается в момент исключения его из единого государственного реестра юридических лиц (п. 8 ст. 63 ГК РФ).

Различают два вида правоспособности юридических лиц:

1. Общая (универсальная) правоспособность. Означает возможность участия юридического лица в любых правоотношениях, т. е. осуществлять любые виды деятельности не запрещенные законодательством.

2. Специальная (целевая) правоспособность. Предполагает наличие у юридического лица только таких прав и обязанностей, которые соответствуют целям его деятельности, определенным законом или учредительными документами.

Согласно п. 1 ст. 49 ГК РФ «юридическое лицо может иметь гражданские права, соответствующие 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».

Таким образом, общей правоспособностью обладают все коммерческие юридические лица за исключением государственных унитарных предприятий и организаций, для которых законом определена специальная правоспособность (например, страховые компании). Все остальные юридические лица обладают специальной правоспособностью.

Учредители коммерческого юридического лица могут наделить создаваемую ими организацию специальной правоспособностью, определив в учредительных документах перечень видов деятельности, которые она будет осуществлять. Однако такое самоограничение правоспособности будет иметь силу для других участников оборота, если им было известно о таком ограничении. Так, согласно ст. 173 ГК РФ сделка, совершенная юридическим лицом в противоречии с целями деятельности, определенно ограниченными в его учредительных документах, либо юридическим лицом, не имеющим лицензию на занятие соответствующей деятель-

ностью, может быть признана судом недействительной по иску этого юридического лица, его учредителя (участника) или государственного органа, осуществляющего контроль или надзор за деятельностью юридического лица, если доказано, что другая сторона в сделке знала или заведомо должна была знать о ее незаконности.

Правоспособность юридического лица может быть ограничена государством. Например, виды деятельности, на которые требуется лицензия, предприятие может осуществлять только после ее получения, независимо от того, зафиксирована ли возможность осуществления данного вида деятельности в учредительных документах юридического лица. Действующим законодательством предусмотрено лицензирование страховой, банковской деятельности, деятельности по перевозкам внутренним водным транспортом, морским транспортом пассажиров и опасных грузов, дилерской, брокерской и некоторых иных профессиональных видов деятельности на рынке ценных бумаг и некоторых других видов деятельности, предусмотренных законами, в частности Федеральным законом от 4 мая 2011 г. № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности»³⁶.

Все юридические лица независимо от того, распространяется на них принцип специальной правоспособности или нет, могут быть ограничены в правах, в случаях и порядке, предусмотренных законом. Прежде всего это ограничения, исходящие от компетентных органов, уполномоченных выдавать лицензию за нарушение указанных в лицензии правил. Помимо указанных персональных ограничений правоспособности имеются ограничения общего характера. Так, в частности, занятие отдельными видами деятельности разрешено только определенным юридическим лицам и тем самым считается запрещенными для всех остальных участников гражданского оборота. Такова деятельность, отнесенная к государственной монополии.

Отдельные виды деятельности имеют установленный законом характер исключительных. Это означает, что юридическое лицо, осуществляющее такой вид деятельности не вправе заниматься какими бы то ни было другими видами деятельности, за исключением определенных сопутствующих видов устанавливаемых законом. Таковы инвестиционная, страховая, банковская деятельности.

Объем правоспособности определяется не только ее универсальным или специальным характером, а также указаниями закона. Юридическое лицо объективно не может обладать такими правами, которые в силу своей специфики могут принадлежать лишь гражданам. Так, юридическое лицо не может завещать свое имущество, ст. 152 ГК РФ не предусматривает возможность защиты чести и достоинства юридического лица, так как указанные нематериальные блага могут принадлежать лишь гражданину (физическому лицу).

Применительно к юридическим лицам со специальной правоспособностью важно разграничивать предмет их уставной деятельности и конкретные правомочия по осуществлению этой деятельности. Так, торговля не входит в предмет уставной деятельности религиозной организации. Однако право совершения сделок купли-продажи (например культового инвентаря) у таких организаций не оспаривается, если это необходимо для ведения их основной деятельности. Таким образом, в сфере гражданского оборота конкретные правомочия организации со специальной правоспособностью могут быть шире предмета ее уставной деятельности.

Юридическое лицо приобретает права и принимает на себя обязанности, т. е. реализует свою правоспособность и дееспособность через свои **органы** (абз. 1 п. 1 ст. 53 ГК РФ). Действия органов юридического лица признаются действиями самого юридического лица. Органы юридического лица представляют его интересы в отношениях с другими субъектами права без доверенности.

Юридическое лицо может иметь один или несколько органов, причем они могут быть:

³⁶ Федеральный закон от 4 мая 2011 г. № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» // Российская газета. 2011. 6 мая. № 97.

- **единоличными** (директор, генеральный директор, председатель правления и т. п.);
- **коллегиальными** (правление, попечительский совет, общее собрание и т. п.).

Согласно абз. 2 п. 1 ст. 53 ГК РФ порядок назначения и избрания органов юридического лица определяется законом и учредительными документами. Единоличные органы обычно назначаются или избираются участниками (учредителями) либо избираются созданным ими коллегиальным органом. Например, в акционерном обществе председатель совета директоров (единоличный орган) избирается советом директоров (коллегиальный орган) из числа членов совета директоров (п. 1 ст. 67 закона «Об акционерных обществах»). Коллегиальные органы избираются всеми участниками (учредителями), либо состоят из них. Например, в акционерном обществе может быть создано три коллегиальных органа управления – общее собрание акционеров (состоит из участников данного АО) и наблюдательный совет, который избирается общим собранием акционеров, коллегиальный исполнительный орган (правление, дирекция).

Органы юридического лица могут также быть:

- волеобразующими;
- волеизъявляющими.

К числу первых относится большинство коллегиальных органов, например, общее собрание, попечительский совет и т. д.). Они формируют волю юридического лица, которую исполнительные органы (например, директор) должны осуществлять вовне, по отношению ко всем третьим лицам. Исполнительные органы должны действовать в интересах представляемого ими юридического лица добросовестно и разумно (п. 3 ст. 53 ГК РФ). В противном случае по требованию учредителей (участников) юридического лица они обязаны возместить убытки, причиненные юридическому лицу. Так, члены совета директоров (наблюдательного совета) акционерного общества, единоличный исполнительный орган общества (директор, генеральный директор), временный единоличный исполнительный орган, члены коллегиального исполнительного органа общества (правления, дирекции), равно как и управляющая организация или управляющий, несут ответственность перед обществом за убытки, причиненные обществу их виновными действиями (бездействием), если иные основания ответственности не установлены федеральными законами³⁷.

В целях обеспечения нормального хозяйственного оборота законодательство предусматривает индивидуализацию юридического лица.

Индивидуализация юридического лица – это его выделение из общей массы всех других организаций. Она осуществляется путем определения его местонахождения и присвоения ему наименования. Средства индивидуализации юридического лица позволяют четко определить, какая именно организация является стороной в гражданском правоотношении либо в судебном споре, какому именно юридическому лицу принадлежат те или иные субъективные права и обязанности.

Наименование юридического лица. Юридическое лицо обязательно должно иметь полное наименование на русском языке. Кроме того оно может дополнительно иметь полное наименование на одном из языков народов Российской Федерации и (или) на иностранном языке, а также сокращенное наименование. Оно обязательно должно содержать указание на его организационно-правовую форму (хозяйственное товарищество или хозяйственное общество определенного вида, унитарное предприятие, учреждение и т. п.). Наименования некоммерческих организаций, а в предусмотренных законом случаях наименования коммерческих организаций должны содержать указание на характер деятельности юридического лица. Например, общество защиты животных, фонд помощи детям-сиротам и т. д. Полное наименование унитарного предприятия также должно содержать указание на собственника его имущества (Российскую Федерацию, субъект Российской Федерации или муниципальное образование) (ст.

³⁷ См. п. 2 ст. 71 закона «Об акционерных обществах».

2 Федерального закона от 14 ноября 2002 г. № 161-ФЗ «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях»).

Наименование коммерческой организации называется **фирменным наименованием** (или фирмой). Фирменное наименование определяется в учредительных документах организации и включается в единый государственный реестр юридических лиц при государственной регистрации юридического лица (п. 1. ст. 1473 ГК РФ).

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.

Коммерческая организация должна иметь полное и вправе иметь сокращенное фирменное наименование на русском языке. Она вправе иметь также полное и (или) сокращенное фирменное наименование на языках народов Российской Федерации и (или) иностранных языках.

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

В фирменное наименование юридического лица не могут включаться:

1) полные или сокращенные официальные наименования иностранных государств, а также слова, производные от таких наименований;

2) полные или сокращенные официальные наименования федеральных органов государственной власти, органов государственной власти субъектов Российской Федерации и органов местного самоуправления;

3) полные или сокращенные наименования международных и межправительственных организаций;

4) полные или сокращенные наименования общественных объединений;

5) обозначения, противоречащие общественным интересам, а также принципам гуманности и морали.

Фирменное наименование государственного унитарного предприятия может содержать указание на принадлежность такого предприятия соответственно Российской Федерации и субъекту Российской Федерации.

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 Российской Федерации. 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.

Юридическому лицу принадлежит исключительное право использования своего фирменного наименования в качестве средства индивидуализации любым не противоречащим закону способом (исключительное право на фирменное наименование), в том числе путем его указания на вывесках, бланках, в счетах и иной документации, в объявлениях и рекламе, на товарах или их упаковках. Сокращенные фирменные наименования, а также фирменные наименования на языках народов Российской Федерации и иностранных языках защищаются исключительным правом на фирменное наименование при условии их включения в единый государственный реестр юридических лиц.

В настоящее время распоряжение исключительным правом на фирменное наименование (в том числе путем его отчуждения или предоставления другому лицу права использования фирменного наименования) не допускается (п. 2 ст. 1474 ГК РФ).

Не допускается использование юридическим лицом фирменного наименования, тождественного фирменному наименованию другого юридического лица или сходного с ним до степени смешения, если указанные юридические лица осуществляют аналогичную деятельность и фирменное наименование второго юридического лица было включено в единый государственный реестр юридических лиц ранее, чем фирменное наименование первого юридического лица. Юридическое лицо, нарушившее указанное правило, обязано по требованию правообладателя прекратить использование фирменного наименования, тождественного фирменному наименованию правообладателя или сходного с ним до степени смешения, в отношении видов деятельности, аналогичных видам деятельности, осуществляемым правообладателем, и возместить правообладателю причиненные убытки.

Место нахождения юридического лица определяется местом его государственной регистрации (п. 2 ст. 54 ГК РФ) и обязательно указывается в его учредительных документах.

Государственная регистрация юридического лица осуществляется по месту нахождения его постоянно действующего исполнительного органа, а в случае отсутствия такового – иного органа или лица, имеющих право действовать от имени юридического лица без доверенности (ст. 8 Федерального закона от 8 августа 2001 г. «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей»). До вступления в силу закона о регистрации юридических лиц различались понятия «юридический адрес» (т. е. адрес, по которому была произведена регистрация данного юридического лица) и «фактический адрес» (т. е. место нахождения постоянно действующего исполнительного органа юридического лица). В настоящее время такие различия упразднены.

При перемене места нахождения юридического лица регистрирующий орган по прежнему месту вносит в реестр соответствующую запись и пересылает регистрационное дело в регистрирующий орган по новому месту нахождения.

Место нахождения юридического лица имеет ключевое значение при решении ряда вопросов материального и процессуального права. По этому месту ему направляются различные документы, в том числе судебные повестки и определяется место исполнения некоторых обязательств. В частности, согласно ст. 316 ГК РФ если место исполнения обязательства не определено законом, иными правовыми актами или договором, не явствует из обычаев делового оборота или существа обязательства, а кредитором является юридическое лицо, исполнение по денежному обязательству должно быть произведено в месте нахождения юридического лица в момент возникновения обязательства, а если кредитор к моменту исполнения обязательства изменил место нахождения и известил об этом должника – в новом месте нахождения кредитора с отнесением на счет кредитора расходов, связанных с переменной места исполнения. Также место нахождения юридического лица определяет, какой именно суд вправе разрешить конкретный спор.

2.3.2. Виды юридических лиц

Юридические лица подразделяются по различным основаниям, классификаций существует множество³⁸.

Опираясь на нормы действующего законодательства стратифицируем организации со статусом юридического лица следующим образом.

1. По цели образования организации делятся на коммерческие и некоммерческие.
2. По субъекту собственности различаются частные и государственные организации.

³⁸ Достаточно подробно основания классификации систематизированы в учебнике: Гражданское право / под ред. Е. А. Суханова. Т. 1. – М.: Издательство БЕК, 1998. – С. 86–90.

3. В зависимости от отношения учредителей к имуществу образованных организаций (п. 2 ст. 48 ГК РФ) они классифицируются как организации:

- на имущество которых учредители сохраняют обязательственные права;
- на имущество которых учредители сохраняют вещные права;
- на имущество которых учредители не сохраняют никаких имущественных прав.

Далее будут рассмотрены все три приведенных основания.

1. В зависимости от целей деятельности, возможности распределять полученную прибыль между участниками и объема правоспособности различаются две большие группы юридических лиц – коммерческие и некоммерческие организации.

Коммерческими организациями являются юридические лица, преследующие извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности. Как уже указывалось, по гражданскому законодательству РФ юридические лица, являющиеся коммерческими организациями, могут создаваться в форме хозяйственных товариществ и обществ (см. § 2 гл. 4 ГК РФ), крестьянских (фермерских) хозяйств (см. п. 3.1 § 2 гл. 4 ГК РФ), хозяйственных партнерств (см. закона «О хозяйственных партнерствах»), производственных кооперативов (см. § 3 гл. 4 ГК РФ), государственных и муниципальных унитарных предприятий (см. § 4 гл. 4 ГК РФ).

Необходимо отметить, что ГК РФ содержит исчерпывающий перечень организационно-правовых форм коммерческих организаций (п. 2 ст. 50 ГК РФ). В ст. 6 Федерального закона от 30 ноября 1994 г. № 52-ФЗ «О введении в действие части первой Гражданского кодекса Российской Федерации»³⁹ разъяснено, что со дня официального опубликования части первой ГК РФ коммерческие организации могут создаваться исключительно в тех организационно-правовых формах, которые предусмотрены гл. 4 Кодекса.

В юридической литературе отмечается, что законодатель намеренно ограничил перечень постоянных, профессиональных участников оборота, поскольку статус коммерческой организации дает возможность весьма широкого участия в гражданском обороте (в частности, на базе общей, а не специальной правоспособности, которая предоставляется всем таким организациям, за исключением унитарных предприятий), но влечет и предъявление повышенных требований к деятельности соответствующего юридического лица (например, с точки зрения условий имущественной ответственности)⁴⁰.

Поэтому представляется ошибочной точка зрения некоторых авторов, полагающих, что «такое жесткое определение организационно-правовых форм для коммерческих... организаций, вызывает определенные сомнения, поскольку в известной мере сдерживает развитие предпринимательства, ограничивает свободу выбора таких форм»⁴¹.

Правовое положение коммерческих организаций, порядок их создания, реорганизации и ликвидации, а также другие отношения, специфические для каждого из указанных видов юридических лиц, регулируют в соответствии с ГК РФ специальные федеральные законы. В настоящее время действуют:

Федеральный закон от 26 декабря 1995 г. № 208-ФЗ «Об акционерных обществах»;

Федеральный закон от 19 июля 1998 г. № 115-ФЗ «Об особенностях правового положения акционерных обществ работников (народных предприятий)»;

Федеральный закон от 8 февраля 1998 г. № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью»;

Федеральный закон от 14 ноября 2002 г. № 161-ФЗ «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях»;

³⁹ Федеральный закон от 30 ноября 1994 г. № 52-ФЗ «О введении в действие части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» // СЗ РФ. 1994. № 32. Ст. 3302.

⁴⁰ Гражданское право: учеб. Т. I. / под ред. Е. А. Суханова. – М.: Издательство «БЕК», 1998. – С. 181.

⁴¹ Веденин Н. Н. Аграрное право: учеб. – М.: Юриспруденция, 2000. – С. 56.

Федеральный закон от 8 декабря 1995 г. № 193-ФЗ «О сельскохозяйственной кооперации»;

Федеральный закон от 8 мая 1996 г. № 41-ФЗ «О производственных кооперативах»;

Федеральный закон от 3 декабря 2011 г. № 380-ФЗ «О хозяйственных партнерствах».

Кроме того, особенности правового положения, порядка создания, реорганизации и ликвидации коммерческих организаций, действующих в специфических сферах, определяются другими федеральными законами. Это касается организаций, осуществляющих, например, банковскую, страховую, инвестиционную и некоторые другие виды деятельности.

Некоммерческими являются организации, не имеющие извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности и не распределяющие полученную прибыль между участниками. Исключение составляют потребительские кооперативы, которые хотя и отнесены ГК РФ к категории некоммерческих организаций, но вправе распределять полученную прибыль между своими членами.

Некоммерческие организации создаются в форме потребительских кооперативов, общественных и религиозных организаций (объединений), некоммерческих партнерств, учреждений, автономных некоммерческих организаций, социальных, благотворительных и иных фондов, ассоциаций и союзов, государственных корпораций, государственных компаний, а также в других формах, предусмотренных федеральными законами.

В ГК РФ регулированию собственно некоммерческих организаций посвящены нормы ст. 50, определяющие различия между коммерческими и некоммерческими организациями, а также ст. 116–123, устанавливающие существенные признаки потребительских кооперативов, общественных и религиозных организаций (объединений), фондов, учреждений, объединений юридических лиц (ассоциаций и союзов).

Специальным актом гражданского законодательства Российской Федерации, регулирующим правовое положение, порядок создания, деятельности, реорганизации и ликвидации некоммерческой организации как юридического лица, формирование и использование имущества такой организации, права и обязанности ее учредителей (участников), основы организации управления в указанных организациях и другие отношения, общие для любых видов некоммерческих организаций (кроме потребительских кооперативов, товариществ собственников жилья, садоводческих, огороднических и дачных некоммерческих объединений граждан, автономных учреждений), является Федеральный закон от 12 января 1996 г. «О некоммерческих организациях»⁴². Необходимо иметь в виду, что указанным федеральным законом предусмотрено ограничение действия ряда его норм также в отношении религиозных организаций, бюджетных и казенных учреждений.

Более детальное регулирование разных видов некоммерческих организаций осуществляется специальными законами, действующими в отношении конкретных видов таких организаций.

Некоммерческие организации могут создаваться для достижения социальных, благотворительных, культурных, образовательных, научных и управленческих целей, в целях охраны здоровья граждан, развития физической культуры и спорта, удовлетворения духовных и иных нематериальных потребностей граждан, защиты прав, законных интересов граждан и организаций, разрешения споров и конфликтов, оказания юридической помощи, а также в иных целях, направленных на достижение общественных благ⁴³.

Тем не менее, в сегодняшней России большинство некоммерческих организаций вынуждено заниматься предпринимательской деятельностью. Поэтому действующее законодатель-

⁴² Федеральный закон от 12 января 1996 г. № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях» (ред. от 16 ноября 2011 г.) // СЗ РФ. 1996. № 3. Ст. 145.

⁴³ Тихомиров М. Ю. Юридические лица: учеб. – практ. пособие. – М.: Издательство Тихомирова М. Ю., 2003. – С. 8.

ство не запрещает предпринимательскую деятельность некоммерческих организаций, устанавливая ряд требований, соблюдение которых является для них обязательным:

Во-первых, предпринимательская деятельность не должна быть основной целью деятельности некоммерческой организации, иначе она превращается в коммерческую (п. 1 ст. 50 ГК РФ).

Во-вторых, некоммерческие организации могут осуществлять предпринимательскую деятельность лишь для достижения целей, ради которых они созданы и в соответствии с этими целями (п. 3 ст. 50 ГК РФ). Это означает, что предпринимательская деятельность некоммерческих организаций должна соответствовать двум условиям: служить достижению целей организации, т. е. укреплять ее материально-техническую базу, быть источником формирования имущества, используемого для целей организации, привлекать к труду членов организации, имеющих физические недостатки и лишенных возможности трудиться в обычных условиях (слепых, глухих), а также способствовать реализации прочих общественно полезных целей организации; соответствовать уставным целям организации и не выходить за рамки ее уставной правоспособности.

Важно отметить, что прибыль, полученная в результате деятельности некоммерческой организации, не распределяется между участниками. Зарубежный опыт показывает, что именно запрет распределять полученную прибыль между участниками юридического лица является самым действенным способом отсекаания некоммерческих организаций от профессионального бизнеса⁴⁴.

Положенная в основу построения ГК РФ систематизация юридических лиц на коммерческие и некоммерческие организации по критерию возможности осуществления ими предпринимательской деятельности вызывает критику специалистов. «При таком подходе, – пишет В. И. Андреев, – оказывается, что деление юридических лиц на коммерческие и некоммерческие организации не имеет практического значения. Нередко некоммерческие организации осуществляют целиком предпринимательскую деятельность, не отвечая по правилам п. 3 ст. 50 ГК РФ». И далее: «Гражданский закон не позволяет создание иных организационно-правовых форм юридического лица как коммерческой организации, хотя и разрешает некоммерческим организациям заниматься предпринимательской деятельностью, ставя тем самым под сомнение и в теоретическом плане само деление на коммерческие и некоммерческие организации»⁴⁵.

Хужокова И. М. также отмечает, что на практике «иногда бывает очень сложно отграничить коммерческую организацию от некоммерческой, поскольку и те и другие организации фактически могут заниматься различными видами деятельности»⁴⁶.

Отвечая на такие замечания, Е. А. Суханов считает, что «можно дискутировать по поводу содержания критериев деления юридических лиц на коммерческие и некоммерческие (хотя более четких критериев, нежели имеющиеся в ГК, пока как будто не предложено), но вряд ли это дает основания для принципиального отказа от такого деления»⁴⁷.

По мнению И. П. Грешникова «основное различие между коммерческими и гражданскими (некоммерческими) организациями не в организационно-правовой форме и не в масштабе деятельности, а в намерениях их учредителей, направленности и характере фактических

⁴⁴ Гражданское право: учеб. Т. 1 / Н. Д. Егоров, И. В. Елисеев и др.; Отв. ред. А. П. Сергеев, Ю. К. Толстой. – М.: ТК Велби, Изд-во Проспект, 2004. – С. 199.

⁴⁵ Андреев В. И. Роль государства в развитии малого предпринимательства // Правовые проблемы малого предпринимательства. – М.: Норма, 2001. – С. 72.

⁴⁶ Хужокова И. М. Корпоративное право Российской Федерации: курс лекций: учеб. пособие для вузов. – М.: Издательство «Экзамен», 2004. – С. 91.

⁴⁷ Суханов Е. А. Проблемы развития законодательства о коммерческих организациях // Хозяйство и право. 2002. № 5. – С. 53.

действий организаций и их учредителей»⁴⁸. Автор полагает, что учреждения, фонды, объединения, ассоциации, распределяющие в какой бы то ни было форме прибыль (доход) между своими членами, должны признаваться коммерческими структурами. Кроме того, сфера и масштабы предпринимательства гражданских (некоммерческих) организаций должны быть ограничены предметом их деятельности. И наоборот, если коммерческая организация занимается благотворительностью, то льготы, предоставляемые ей, должны быть соотносимы с размерами ее пожертвований и не могут существенно превышать последние. Далее автор отмечает, что в Казахстане, в отличие от России, некоммерческие организации могут создаваться в организационно-правовой форме акционерного общества (п. 3 ст. 34 ГК РК) и практическая потребность в их создании достаточно велика.

Н. В. Козлова, наоборот, полагает, что «цель разделения юридических лиц на коммерческие и некоммерческие состоит том, что коммерческие организации могут создаваться только в формах, прямо предусмотренных Гражданским кодексом», и «этот перечень является исчерпывающим», а некоммерческие организации «могут создаваться в любых формах, предусмотренных законом»⁴⁹.

С нашей точки зрения следует согласиться с мнением И. В. Елисеева, который указывает, что «проблема кроется не столько в выборе подходящих критериев разграничения этих видов организаций, сколько в последовательном применении выбранных критериев к тем или иным видам юридических лиц. Отмеченные законодателем признаки некоммерческих организаций вполне обоснованны и в совокупности с соответствующими методами статистического и бухгалтерского учета работоспособны. Вопрос лишь в том, сможет ли законодатель построить стройную, внутренне непротиворечивую систему некоммерческих организаций, опираясь на их общее понятие»⁵⁰. Пока, к сожалению, сделать этого не удастся. Так, Федеральный закон «О сельскохозяйственной кооперации»⁵¹ объединяет в одном документе нормы, регулирующие правовое положение и производственных, и потребительских кооперативов в сельском хозяйстве, усматривая в них гораздо больше сходства, нежели различий.

Кроме того, на сегодняшний день, после принятия большого числа законов, регулирующих деятельность некоммерческих организаций, появилось множество организационно-правовых форм, как действительно новых, так и тех, которые на самом деле таковыми не являются либо отличаются друг от друга лишь незначительными нюансами, не имеющими формообразующего значения⁵².

В отношении организационно-правовых форм некоммерческих организаций в теории российского гражданского права до сегодняшнего дня не утихают дискуссии. Различные ученые называют от 11 до 27 организационно-правовых форм некоммерческих организаций.

Именно поэтому, для того чтобы создать стройную систему юридических лиц, необходимо установить исчерпывающий перечень форм некоммерческих организаций в одном законе – Гражданском кодексе Российской Федерации, так же как и для коммерческих организаций, и не отсылать к другим законам, которые могут иметь только специальный характер, раскрывая категории, определенные в ГК⁵³. Подобный вывод также содержится и в Концепции раз-

⁴⁸ Грешников И. П. Субъекты гражданского права: юридическое лицо в праве и законодательстве. – СПб.: Издательство «Юридический центр Пресс», 2002. – С. 176.

⁴⁹ Козлова Н. В. Юридические лица в современном российском гражданском праве: теория и практика // СПС.

⁵⁰ Гражданское право: учеб. Т. 1 / Н. Д. Егоров, И. В. Елисеев и др.; отв. ред. А. П. Сергеев, Ю. К. Толстой (автор главы И. В. Елисеев). – М.: ТК Велби, Изд-во Проспект, 2004. – С. 199–200.

⁵¹ Федеральный закон 8 декабря 1995 г. № 193-ФЗ «О сельскохозяйственной кооперации» (ред. от 3 декабря 2011 г.) // СЗ РФ. 1995. № 50. Ст. 4870.

⁵² Законы Российской Федерации о юридических лицах. – М.: Норма, 2003. – С. 7.

⁵³ Юридические лица: итоги и перспективы кодификации и совершенствования законодательства: материалы международной научно-практической конференции // Журнал российского права. 1998. № 10–11. – С. 3–70.

вития законодательства о юридических лицах. Авторы Концепции предлагают предусмотреть в Гражданском кодексе пять организационно-правовых форм, разделяя их на две группы:

- 1) для корпораций (потребительский кооператив, общественная организация и объединение лиц);
- 2) для юридических лиц некорпоративного характера (учреждение и фонд) (п. 2.3 § 1 подразд. 8).

Вместе с тем представляется, что с указанной классификацией согласиться нельзя, поскольку, во-первых, такая классификация юридических лиц никогда не была предусмотрена российским законодательством, а во-вторых, в отношении критериев разграничения юридических лиц на корпорации и учреждения в юридической литературе отсутствует единое мнение⁵⁴.

Безусловно, предложения разработчиков Концепции о закреплении в ГК РФ исчерпывающего перечня организационно-правовых форм некоммерческих организаций в принципе должны быть поддержаны. Но, как справедливо отмечает Т. В. Сойфер, «к решению этого вопроса следует подойти серьезно и взвешенно, выработав четкие критерии, разграничивающие отдельные организационно-правовые формы»⁵⁵. Такие критерии должны учитывать не только гражданско-правовые аспекты статуса некоммерческих организаций (наличие или отсутствие членства, порядок формирования имущества и пр.), но и возможные способы реализации ими своих функций.

К сожалению, в настоящее время такие критерии не сформулированы, и вопрос о формах некоммерческих организаций, которые следует закрепить в ГК РФ, остается открытым.

2. Юридические лица в зависимости от субъекта собственности на их имущество делятся на государственные и частные.

Уже довольно продолжительное время существует ошибочное мнение о том, что организации с правами юридического лица подразделяются на государственные и частные в зависимости от формы или вида собственности.

Остановимся на этом подробнее и для начала рассмотрим словосочетание «вид собственности».

Термины «вид» и «форма» собственности впервые появились в экономических теориях XIX в. в работах социал-демократов, и с юридической точки зрения значения они не имели. Затем, уже после Октябрьской революции 1917 г., данные термины, преимущественно по идеологическим мотивам, попали в текст Конституции СССР 1936 г. и другие законодательные акты, в том числе гражданско-правовые.

В разные периоды советской истории таких видов собственности насчитывалось до пяти – семи наименований (государственная, колхозно-кооперативная, личная собственность граждан, собственность общественных организаций, коллективная и пр.). С юридической точки зрения «вид» собственности – это нонсенс. Никаких видов собственности нет. Согласно одному из классических определений собственности, собственность есть право субъекта, выражающее его юридическое господство над вещью. Имущество, являющееся собственностью гражданина или другого частного лица, есть частная собственность, и, соответственно, имущество, принадлежащее государственным предприятиям, учреждениям, есть собственность государства. Вне субъекта нет права собственности.

Нельзя не согласиться с Е. А. Сухановым, который считает, что «формы собственности представляют собой экономические, а не юридические категории»⁵⁶.

⁵⁴ Братусь С. Н. Юридические лица в советском гражданском праве. – М.: Юридическое издательство Минюста СССР, 1947. – С. 46.

⁵⁵ Сойфер Т. В. К вопросу о правовом статусе некоммерческих организаций // Журнал российского права. 2009. № 1. – С. 56.

⁵⁶ Гражданское право: учеб. Т. 1 / под ред. Е. А. Суханова. – М.: Издательство «БЕК», 1998. – С. 480.

Иной позиции придерживается Ю. К. Толстой. Так, он пишет, в частности: «В зависимости от того, к какой форме и к какому виду относится право собственности, принадлежащее тому или иному конкретному лицу, определяется правовой режим имущества, составляющего объект этого права, и спектр тех возможностей, которыми в отношении указанного имущества располагает его собственник»⁵⁷.

Между тем, по нашему мнению, «правовой режим имущества», «спектр возможностей, которыми располагает собственник», зависят от правосубъектности самого собственника и особенностей объекта собственности, а не от «формы» или «вида» собственности.

Термин «форма собственности» используется в тексте ст. 212 ГК РФ: «В Российской Федерации признаются частная, государственная, муниципальная и иные формы собственности». Между тем сама эта статья называется «Субъекты права собственности. Неразличенность понятий субъект права собственности и форма собственности в ГК РФ, возможно, и дает почву для различного понимания и толкования.

Итак, все юридические лица в зависимости от субъекта собственности условно делятся на государственные и частные.

К государственным прежде всего относятся: государственные и муниципальные унитарные предприятия на праве хозяйственного ведения и казенные предприятия на праве оперативного управления, а также государственные учреждения.

Остальные организационно-правовые формы можно отнести к частным. Это означает, что если государство будет владеть даже стопроцентным пакетом акций какого-либо акционерного общества, учредителем которого оно является, то и тогда подобное акционерное общество должно рассматриваться как частная организация.

Акционерное общество с участием государства само является собственником своего имущества, а государство, даже если оно – единственный учредитель и участник данного АО, обладает лишь правами акционера, в том числе обязательственными правами на имущество акционерного общества.

3. Юридические лица различаются в зависимости от того, сохраняют ли их учредители (участники) какие-либо права в отношении имущества созданной организации.

Учредителем называется тот субъект (физическое или юридическое лицо), который создает данную организацию и передает ей в собственность, хозяйственное ведение или оперативное управление часть своего имущества. Фактически учредителем является лицо или лица, подписавшие учредительные документы создаваемого юридического лица⁵⁸.

По этому критерию юридические лица подразделяются на три вида:

1) организации, на имущество которых учредители (участники) не сохраняют никаких прав (все виды некоммерческих организаций, за исключением некоммерческих партнерств, потребительских кооперативов и учреждений);

2) организации, в отношении имущества которых учредители (участники) сохраняют обязательственные права (хозяйственные товарищества и общества, кооперативы, некоммерческие партнерства);

3) организации, в отношении имущества которых учредители сохраняют право собственности (государственные и муниципальные унитарные предприятия, казенные предприятия, учреждения).

⁵⁷ Гражданское право: учеб. Т. 1 / Н. Д. Егоров, И. В. Елисеев и др.; отв. ред. А. П. Сергеев, Ю. К. Толстой. – М.: ТК Велби, Изд-во Проспект, 2004. С. 412.

⁵⁸ Козлова Н. В. Юридические лица в современном российском гражданском праве: теория и практика // СПС.

Поскольку субъектами предпринимательской деятельности являются в основном коммерческие организации, далее охарактеризуем отдельные организационно-правовые формы юридических лиц – коммерческих организаций.

2.3.3. Полные товарищества и товарищества на вере

На сегодняшний день деятельность хозяйственных товариществ, старейших из всех организационно-правовых форм коммерческих организаций, регулируется положениями ГК РФ, в соответствии с которыми хозяйственные товарищества создаются в форме полных товариществ и товариществ на вере (коммандитных товариществ).

Полным товариществом признается товарищество, участники которого (полные товарищи) в соответствии с заключенным договором занимаются предпринимательской деятельностью от имени товарищества и несут ответственность по его обязательствам принадлежащим им имуществом. При этом лицо может быть участником только одного полного товарищества.

Требуется также, чтобы фирменное наименование полного товарищества содержало либо имена всех его участников и слова «полное товарищество», либо имя (наименование) одного или нескольких участников с добавлением слов «и компания» и слова «полное товарищество».

Учредительный договор полного товарищества помимо сведений, предусмотренных для учредительных документов юридических лиц (ст. 52 ГК РФ), должен содержать условия о размере и составе складочного капитала товарищества, о размере и порядке изменения долей каждого из участников, о размере, составе и порядке внесения ими вкладов, об ответственности участников за нарушение обязанностей по внесению вкладов.

Управление деятельностью полного товарищества осуществляется по общему согласию всех участников, но учредительным договором могут быть предусмотрены случаи, когда решение принимается большинством голосов участников. Каждый из участников вправе действовать от имени товарищества, если учредительным договором не установлено, что все его участники ведут дела совместно либо ведение дел поручено отдельным участникам. При совместном ведении дел для совершения каждой сделки требуется согласие всех участников товарищества. Если ведение дел поручено одному или нескольким участникам, остальные участники для совершения сделок должны иметь доверенность от участника (участников), на которого возложено ведение дел.

Полное товарищество ликвидируется помимо оснований, предусмотренных ГК РФ для ликвидации юридических лиц (ст. 61), также в случае, когда в товариществе остается единственный участник. Такой участник вправе преобразовать в установленном порядке такое товарищество в хозяйственное общество.

В товариществах на вере (коммандитных товариществах) наряду с участниками (полными товарищами), осуществляющими от имени товарищества предпринимательскую деятельность и отвечающими по обязательствам товарищества своим имуществом, имеется один или несколько участников-вкладчиков (коммандитистов), которые несут риск убытков, связанных с деятельностью товарищества, в пределах сумм внесенных ими вкладов. Они не принимают участия в предпринимательской деятельности товарищества. Фирменное наименование такого товарищества должно содержать либо имена (наименования) всех полных товарищей и слова «товарищество на вере» или «коммандитное товарищество», либо имя (наименование) не менее чем одного полного товарища с добавлением слов «и компания» и слова «товарищество на вере» или «коммандитное товарищество». Если в фирменное наименование товарищества на вере включено имя вкладчика, то он становится полным товарищем.

Управление делами товарищества на вере осуществляется полными товарищами. Вкладчики не вправе принимать участие в управлении делами такого товарищества или выступать от его имени. Они «доверяют» осуществление таких действий полным товарищам. Сами же от имени товарищества могут выступать лишь по надлежащим образом оформленной доверенности.

Товарищество на вере ликвидируется, помимо общих оснований для ликвидации юридических лиц, также в случаях выбытия всех участвующих в нем вкладчиков. Однако полные товарищи вправе в этом случае преобразовать такое товарищество в полное товарищество. Товарищество на вере ликвидируется также по основаниям, предусмотренным для ликвидации полного товарищества (ст. 81 ГК РФ). Однако ст. 86 ГК РФ предусматривает, что товарищество на вере сохраняется, если в нем остается хотя бы один полный товарищ и один вкладчик.

Отметим, что в настоящее время Гражданский кодекс Российской Федерации в своих положениях, посвященных хозяйственным товариществам, очертил лишь контуры и основные направления их деятельности, оставив неурегулированными значительное количество вопросов.

Таким образом, правовое регулирование деятельности хозяйственных товариществ в России требует кардинального изменения. В связи с чем представляется необходимым скорейшее изменение ряда положений Гражданского кодекса Российской Федерации в части регулирования вопросов создания, деятельности и ликвидации хозяйственных товариществ и принятие Федерального закона «О хозяйственных товариществах».

Полагаем, что следует учесть некоторые предложения по совершенствованию законодательства о товариществах, а именно урегулировать законодательно следующие вопросы:

1) определить требование к минимальному размеру складочного капитала товарищества, поскольку именно складочный капитал в первую очередь направляется на погашение требований кредиторов, а удовлетворение требований кредиторов из личного имущества участников происходит только при недостатке имущества (складочного капитала) товарищества. Кроме того, в проекте закона следует определить необходимое соотношение складочного капитала и чистых активов хозяйственного товарищества. Например, положение о том, что полученная товариществом прибыль не распределяется между участниками до тех пор, пока стоимость чистых активов не превысит определенный размер складочного капитала;

2) следует установить положение, в соответствии с которым участниками (полными товарищами) хозяйственного товарищества могут быть не только индивидуальные предприниматели и коммерческие организации, но и совершеннолетние физические лица. Во всем мире хозяйственные товарищества пользуются успехом у рядовых граждан, где полные товарищества создаются преимущественно в сфере мелкого и среднего бизнеса (их организуют врачи, адвокаты и другие лица, оказывающие платные услуги). При этом индивидуальным предпринимателям невыгодно создавать юридическое лицо, которое не ограничивает их ответственности по обязательствам товарищества, а никаких привилегий для полных товариществ законодатель не устанавливает (в данной области следует изменить Гражданский кодекс Российской Федерации);

3) следует изменить положения о порядке управления товариществом, определить, каким образом определяется количество голосов, принадлежащих конкретному полному товарищу; разграничить, какие решения должны приниматься единогласно, какие могут приниматься и большинством голосов; предусмотреть возможность и пределы участия вкладчиков в управлении товариществом и другие (в данной области следует изменить Гражданский кодекс Российской Федерации);

4) необходимо установить дифференцированный подход к ответственности участников товарищества. Например, ограничение ответственности полного товарища в случае, если он

определенное время не участвовал в деятельности товарищества (в данной области следует изменить Гражданский кодекс Российской Федерации);

5) необходимо установить, что полное товарищество продолжает осуществлять свою деятельность независимо от выхода или вступления в состав участников полного товарищества какого-либо лица (в данной области следует изменить Гражданский кодекс Российской Федерации);

6) следует установить (учитывая, в частности, опыт Франции), что помимо учредительного договора в хозяйственном товариществе должен быть устав, при этом следует определить минимальный перечень положений, которые должны в нем содержаться. Отсутствие устава у хозяйственных товариществ нередко приводит к парадоксальным ситуациям. Так, командитное товарищество сохраняется, если в товариществе остались один полный товарищ и один вкладчик. Единственный вопрос, который в этой ситуации остается открытым: с кем будет заключен учредительный договор товарищества на вере, если полный товарищ остался в единственном числе, а вкладчик стороной по договору не является (в данной области следует изменить Гражданский кодекс Российской Федерации);

7) необходимо установить для хозяйственных товариществ специальный льготный режим налогообложения и кредитования. Во всем мире товарищества поддерживаются государством, им предоставляются налоговые льготы, кредиты без дорогостоящего обеспечения, поскольку гарантией возврата денег служит неограниченная солидарная ответственность товарищей по долгам компании (в данной области следует изменить Налоговый кодекс Российской Федерации);

8) предусмотреть порядок преобразования (создания) хозяйственного товарищества на базе имущества крестьянского (фермерского) хозяйства (см. ст. 259 ГК РФ);

9) предусмотреть диспозитивные нормы, в частности регулирующие вопросы о размере и составе складочного капитала товарищества; о размере и порядке изменения долей каждого из участников в складочном капитале; о размере, составе, сроках и порядке внесения ими вкладов; об ответственности участников за нарушение обязанностей по внесению вкладов (в данной области следует изменить Гражданский кодекс Российской Федерации).

10) внесение вкладчиком имущественного взноса в уставный капитал товарищества удостоверяется свидетельством об участии, выдаваемым вкладчику товариществом. Поэтому для надлежащего обеспечения прав вкладчиков необходимо определить порядок выдачи, учета и хранения свидетельств об участии вкладчиков в товариществе на вере;

11) определить сроки и порядок ликвидации товарищества на вере (преобразования товарищества на вере в полное товарищество) при выбытии всех участвовавших в нем вкладчиков и ответственность за неисполнение и ненадлежащее исполнение указанных требований.

На основании вышеуказанного считаем необходимым разработать комплексный подход к созданию и деятельности хозяйственных товариществ в рамках Федерального закона «О хозяйственных товариществах», Федерального закона «О внесении изменений и дополнений в Гражданский кодекс Российской Федерации» и Федерального закона «О внесении изменений и дополнений в Налоговый кодекс Российской Федерации».

2.3.4. Общества с ограниченной и с дополнительной ответственностью

Законодательная «модель» общества с ограниченной ответственностью (ООО) в российском праве в значительной мере приближена к европейскому континентальному (германскому) образцу⁵⁹.

⁵⁹ Суханов Е. Закон об обществах с ограниченной ответственностью // Хозяйство и право. 1998. № 5. – С. 86.

В соответствии со ст. 2 закона об ООО обществом с ограниченной ответственностью признается учрежденное одним или несколькими лицами хозяйственное общество, уставный капитал которого разделен на доли.

ООО несет ответственность по своим обязательствам всем принадлежащим ему имуществом и не отвечает по обязательствам своих участников. Участники общества не отвечают по долгам общества личным имуществом. Они несут только риск убытков в размере стоимости принадлежащей доли. На участника общества, внесшего свой вклад не полностью, возлагается солидарная ответственность по обязательствам общества личным имуществом, но лишь в пределах стоимости неоплаченной части вклада.

В литературе отмечается неудачность наименования этой организационно-правовой формы корпорации. Действительно, почему общество, участники которого согласно законодательству (п. 1 ст. 87 ГК РФ, п. 1 ст. 2 Закона об ООО) вообще не отвечают по его обязательствам, а лишь несут ограниченный размером своего вклада риск убытков, связанных с возможной потерей этого вклада, именуется обществом с ограниченной ответственностью? «В действительности явление, обозначаемое сегодня как «ограниченная ответственность» участников хозяйственных обществ, есть не что иное, как риск потери вкладов, внесенных участниками в уставный капитал хозяйственного общества»⁶⁰. Таким образом, по мнению В. А. Белова и Е. В. Пестеревой, общество с ограниченной ответственностью правильнее было бы именовать обществом с ограниченным риском убытков участников⁶¹.

Участниками ООО могут являться юридические лица и граждане. Государственные органы и органы местного самоуправления не вправе быть участниками обществ, если иное не установлено законом⁶² (п. 4 ст. 66 ГК РФ, п. 2 ст. 7 Закона об ООО).

Законодательством установлено ограничение количественного состава участников ООО – не более 50. В случае, если число участников общества превысит установленный предел, общество обязано в течение года преобразоваться в открытое акционерное общество или производственный кооператив, в противном случае оно подлежит ликвидации в судебном порядке по требованию уполномоченных органов.

Общество ведет список участников с указанием сведений о каждом участнике, размере его доли в уставном капитале общества и ее оплате, а также о размере долей, принадлежащих обществу, датах их перехода к обществу или приобретения обществом. Общество обязано обеспечивать ведение и хранение списка участников в соответствии с требованиями закона с момента государственной регистрации общества.

Участники ООО имеют определенные корпоративные права и обязанности. К правам участников общества относятся:

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

⁶⁰ Белов В. А., Пестерева Е. В. Хозяйственные общества. – М.: Норма, 2002.– С. 123.

⁶¹ Белов В. А., Пестерева Е. В. Хозяйственные общества. – М.: Норма, 2002.– С. 19.

⁶² Как следует из материалов судебно-арбитражной практики, не следует путать запрет на участие в хозяйственных обществах государственных органов и органов местного самоуправления с возможностью участия в них государственных или муниципальных образований. См. Постановление Президиума ВАС России от 25 мая 1999 г. № 7484/98 // Вестник ВАС РФ. 1999. № 9.

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

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

Обязанности участников общества не связаны с необходимостью личного участия в предпринимательской деятельности общества и ограничиваются следующим:

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

– не разглашать информацию о деятельности общества, в отношении которой установлено требование об обеспечении ее конфиденциальности.

Учредительным документом общества является его устав.

В случае учреждения общества двумя и более лицами между ними заключается 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. Такой договор об учреждении не является учредительным документом общества.

Устав является конституирующим документом общества для третьих лиц. Он 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 законом.

Устав общества может также содержать иные положения, не противоречащие закону.

Закон устанавливает требования к минимальному размеру уставного капитала ООО, а также к порядку его формирования. Размер уставного капитала, состоящего из номинальной стоимости долей участников, должен быть не менее 10 000 рублей. На момент государственной регистрации общества его уставный капитал должен быть оплачен учредителями не менее чем наполовину, оставшуюся часть учредители должны внести в срок, установленный договором об учреждении общества или в случае учреждения общества одним лицом решением об учреждении общества, но такой срок не может превышать 1 год с момента государственной регистрации (ст. 16 Закона об ООО).

Исследователи отмечают, что сумма в 10 000 рублей в качестве уставного капитала ООО является суммой условной и не является поэтому должным обеспечением интересов кредиторов. Для сравнения – в Германии минимальным уставным капиталом может быть сумма не менее 25 000 евро (см. таблицу).

Вид общества	Минимальный размер уставного капитала в России	Минимальный размер уставного капитала в Германии
Общество с ограниченной ответственностью	10 000 рублей	25 000 евро (около 1000000 рублей)
Акционерное общество	100 МРОТ (10 000 рублей) — ЗАО; 1000 МРОТ (100 000 рублей) — ОАО	50 000 евро (около 2000000 рублей)

Полагаем, что специфика хозяйственных обществ предполагает наличие уставного капитала в сумме, позволяющей гарантировать интересы кредиторов. Исходя из этого увеличение минимального размера уставного капитала хозяйственных обществ представляется необходимым.

Оплата долей в уставном капитале общества может осуществляться деньгами, ценными бумагами, другими вещами или имущественными правами либо иными имеющими денежную оценку правами. Денежная оценка имущества, вносимого для оплаты долей в уставном капитале общества, утверждается решением общего собрания участников, принимаемым всеми участниками единогласно. Если номинальная стоимость или увеличение номинальной стоимости доли участника общества, оплачиваемой неденежными средствами, составляет более чем 20 000 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 завышения оценки имущества, вносимого в оплату доли как участника общества, так и независимый оценщик в течение трех лет с момента его внесения несут солидарную ответственность по обязательствам общества при недостаточности его имущества (т. е. в субсидиарном порядке) в размере завышения стоимости имущества, внесенного для оплаты доли (абз. 3 п. 2 ст. 15). Это решение, заимствованное из французского корпоративного права, представляется весьма удачным⁶³.

Размер доли участника общества в уставном капитале определяется в процентах или в виде дроби. Он соответствует соотношению номинальной стоимости доли участника и уставного капитала общества. Действительная стоимость доли участника общества соответствует части стоимости чистых активов общества, пропорциональной размеру его доли.

Таким образом, закон различает номинальную стоимость доли участника, по соотношению которой с уставным капиталом определяется размер его доли, и действительную стоимость доли, которая соответствует части стоимости чистых активов общества, пропорциональной размеру доли участника.

Переход доли или части доли в уставном капитале общества к одному или нескольким участникам данного общества либо к третьим лицам осуществляется на основании сделки, в порядке правопреимства или на ином законном основании.

Переуступка доли участником общества или ее части может быть осуществлена другим участникам общества без согласия общества или других участников, если иное не предусмот-

⁶³ Суханов Е. Закон об обществах с ограниченной ответственностью // Хозяйство и право. 1998. № 5. – С. 87.

рено уставом общества. Продажа доли третьим лицам допускается, если это не запрещено уставом общества. При этом участники ООО имеют преимущественное право приобретения отчуждаемых другими участниками общества принадлежащих им долей по цене, предложенной другим лицам или по заранее определенной уставом цене. При этом цена покупки доли или части доли в уставном капитале может устанавливаться уставом общества в твердой денежной сумме или на основании одного из критериев, определяющих стоимость доли (стоимость чистых активов общества, балансовая стоимость активов общества на последнюю отчетную дату, чистая прибыль общества и другие). Это право реализуется участниками общества пропорционально размеру принадлежащих долей, если уставом общества или соглашением участников не предусмотрен иной порядок реализации этого права.

Участник общества, намеренный продать свою долю (ее часть) третьему лицу, обязан письменно известить об этом остальных участников и само общество путем направления через общество за свой счет оферты, адресованной этим лицам и содержащей указание цены и других условий продажи. Участники общества вправе воспользоваться преимущественным правом покупки доли или части доли в течение 30 дней с даты получения оферты обществом, если уставом не установлен больший срок. В случае, если в указанный срок участники общества и (или) общество не воспользуются своим преимущественным правом, доля (часть доли) может быть продана третьему лицу по цене и на условиях, сообщенных обществу и его участникам. При продаже доли (части доли) с нарушением права преимущественной покупки участник общества в течение трех месяцев с момента, когда он узнал или должен был узнать о совершении сделки, вправе требовать в судебном порядке перевода на себя прав и обязанностей покупателя. Уставом общества может быть предусмотрена необходимость получить согласие остальных участников общества на уступку доли (части доли) участника третьим лицам иным образом, чем продажа.

Сделка, направленная на отчуждение доли или части доли в уставном капитале общества, подлежит нотариальному удостоверению, за исключением случаев, указанных в законе.

Какова же «юридическая судьба» доли (части доли) участника, если уставом общества уступка доли (части доли) участником третьим лицам запрещена, а другие участники от ее приобретения отказываются, или когда уставом общества предусмотрено согласие участников на уступку доли (части доли) участникам общества, а они соответствующего согласия не дали? В этом случае общество обязано приобрести по требованию участника принадлежащую ему долю (часть доли) и в течение трех месяцев со дня перехода к обществу доли (если уставом общества не установлен иной срок) оплатить участнику действительную стоимость этой доли (части доли) или с согласия участника общества выдать ему в натуре имущество такой же стоимости.

Стоимость доли или ее части определяется на основании данных бухгалтерской отчетности общества за последний отчетный период, предшествующий дню обращения участника с таким требованием. Действительная стоимость доли (части доли) выплачивается за счет разницы между стоимостью чистых активов и размером уставного капитала общества. Если такой разницы недостаточно, общество обязано уменьшить свой уставный капитал на недостающую сумму. Аналогичные правовые последствия наступают также и при отсутствии согласия участников общества на переход или распределение доли в случаях наследования, реорганизации или ликвидации участника общества. Для подсчета доли принимается бухгалтерская отчетность за последний отчетный период, предшествующий соответственно смерти, реорганизации или ликвидации участника.

Участник общества вправе выйти из общества путем отчуждения доли обществу независимо от согласия других его участников или общества, только если это предусмотрено уставом. Такое право может быть предусмотрено уставом общества при его учреждении или при

внесении изменений в его устав по решению общего собрания участников, принятому всеми участниками единогласно, если иное не предусмотрено федеральным законом.

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.

При этом выход участника общества из общества не освобождает его от обязанности перед обществом по внесению вклада в имущество общества, возникшей до подачи заявления о выходе.

Исключение участника из ООО возможно только в судебном порядке по требованию участников, совокупная доля которых составляет не менее чем 10 % уставного капитала общества⁶⁴. Основаниями исключения могут быть грубое нарушение участником своих обязанностей либо действия (бездействие), делающие невозможной деятельность общества или существенно затрудняющие ее (ст. 10 Закона об ООО).

Распределение прибыли, полученной обществом в результате предпринимательской деятельности, осуществляется пропорционально долям участников в уставном капитале, если уставом общества, принятым единогласным решением участников, не предусматривается иной порядок. Возможность распределения прибыли в отклонение от долевого участия в уставном капитале отличает ООО от АО, где такой подход невозможен. Решение о распределении прибыли принимается общим собранием участников ежеквартально, раз в полгода или в год. С целью защиты интересов кредиторов, участников общества и самого общества в части создания и сохранения его имущественной базы закон устанавливает ограничения на распределение и выплату распределенной прибыли общества между его участниками. Так, общество не вправе принимать решение о распределении прибыли между участниками до полной оплаты всего уставного капитала общества; до выплаты действительной стоимости доли или части доли участника общества в случаях, предусмотренных законом; если на момент принятия такого решения общество отвечает признакам несостоятельности (банкротства) или если указанные признаки появятся у общества в результате принятия такого решения; если на момент принятия такого решения стоимость чистых активов общества меньше его уставного капитала и резервного фонда или станет меньше их размера в результате принятия такого решения; в иных случаях, предусмотренных федеральными законами (п. 1 ст. 29 Закона об ООО).

Управление обществом с ограниченной ответственностью не отличается особой сложностью, поскольку круг лиц, объединенных в корпорацию невелик.

Согласно ст. 32 Закона об ООО высшим органом управления общества является общее собрание его участников. Данный орган обладает исключительной компетенцией, определяемой уставом общества в соответствии со ст. 33 Закона об ООО.

Все участники общества имеют право присутствовать на общем собрании, принимать участие в обсуждении вопросов повестки дня и голосовать при принятии решения. Любые ограничения этого права закон объявляет ничтожными. Каждый участник имеет на общем собрании число голосов, пропорциональное его доле в уставном капитале общества. Особенностью ООО является возможность предусмотреть в уставе при учреждении или установить единогласным решением участников иной порядок определения числа голосов участников общества.

По общему правилу ООО имеет двухзвенную структуру управления: общее собрание участников – исполнительные органы общества. Однако уставом общества может быть предусмотрено образование совета директоров (наблюдательного совета). К компетенции этого

⁶⁴ В Постановлении Президиума ВАС России от 27 февраля 2002 г. № 10160/01 подчеркнуто, что право требовать в судебном порядке исключения участника из общества имеют другие участники, доли которых в совокупности составляют 10 % уставного капитала общества, но не само общество // Вестник ВАС РФ. 2002. № 5.

органа уставом могут быть отнесены вопросы определения основных направлений деятельности общества, образования и досрочного прекращения полномочий исполнительных органов, созыва и проведения общего собрания участников, и решение иных вопросов, указанных в п. 2.1. ст. 32 Закона об ООО.

Исполнительные органы имеют остаточную компетенцию и осуществляют руководство текущей деятельностью общества. Они подотчетны общему собранию участников и совету директоров. Общество может иметь только единоличный исполнительный орган (генеральный директор, президент) или наряду с ним может быть также создан коллегиальный исполнительный орган – правление, дирекция.

В случае, предусмотренном уставом, общество вправе передать полномочия единоличного исполнительного органа управляющей организации или управляющему (ст. 42 Закона об ООО).

С целью контроля за деятельностью общества общим собранием участников избирается на срок, определенный уставом, ревизионная комиссия или ревизор. Ревизионная комиссия вправе в любое время проводить проверки финансово-хозяйственной деятельности общества и иметь доступ ко всей документации, касающейся его деятельности. В обязательном порядке комиссия проводит проверку годовых отчетов и бухгалтерских балансов общества до их представления на утверждение общему собранию участников. Для проверки деятельности общества по решению общего собрания может быть привлечен также профессиональный аудитор, не связанный имущественными интересами с обществом. Аудиторская проверка может быть проведена профессиональным аудитором по требованию любого участника общества, причем расходы по оплате его услуг по решению общего собрания могут быть возмещены участнику за счет средств общества.

Обществом с дополнительной ответственностью признается общество, уставный капитал которого разделен на доли; участники такого общества солидарно несут субсидиарную ответственность по его обязательствам своим имуществом в одинаковом для всех кратном размере к стоимости принадлежащих им долей в уставном капитале.

Так же как и в отношении общества с ограниченной ответственностью, некоторые авторы отмечают несоответствие наименования этой коммерческой организации сути ее юридической конструкции. «Общество с дополнительной ответственностью было бы правильнее именовать обществом с риском дополнительных (субсидиарных) убытков участников. А если учесть, что риск дополнительных убытков выражается в обязанности участников нести субсидиарную ответственность по обязательствам общества, в определенном кратном размере к сумме вклада (ограниченная ответственность), то общество с дополнительной ответственностью было бы правильнее называть обществом с ограниченной ответственностью»⁶⁵.

ГК РФ предусмотрел, что к ОДО применяются правила Кодекса об ООО, если самим ГК РФ не установлено иное, таким образом, по своему правовому регулированию общество с дополнительной ответственностью похоже на общество с ограниченной ответственностью.

Спецификой, отличающей эту форму предпринимательской деятельности, является имущественная ответственность участников ОДО по долгам общества. При недостаточности имущества данного общества для удовлетворения претензий его кредиторов участники общества могут быть привлечены к субсидиарной ответственности личным имуществом. При этом размер этой ответственности ограничен – он касается не всего их личного имущества (как это характерно для полных товарищей), а лишь его части в кратном размере к сумме внесенных участниками вкладов в уставный капитал.

Отсюда вытекает еще одна особенность этой корпорации. При банкротстве одного из участников ОДО его ответственность по обязательствам общества распределяется между

⁶⁵ Белов В. А., Пестерева Е. В. Хозяйственные общества. – С. 20.

остальными участниками пропорционально их вкладам, если иной порядок не предусмотрен учредительными документами общества.

2.3.5. Акционерные общества

Согласно ст. 96 ГК РФ акционерным обществом признается общество, уставный капитал которого разделен на определенном число акций; участники акционерного общества (акционеры) не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости принадлежащим им акций.

Акционеры, не полностью оплатившие акции, несут солидарную ответственность по обязательствам акционерного общества в пределах неоплаченной части стоимости принадлежащих им акций.

Федеральный закон от 26 декабря 1995 г. № 208-ФЗ «Об акционерных обществах» в ст. 2 дает практически аналогичное определение.

Организационно-правовая форма акционерного общества – наиболее сложная форма организации крупной предпринимательской деятельности. Акционерное общество представляет собой способ централизации крупного капитала, первоначально распыленного среди множества мелких владельцев.

Основное отличие акционерного общества от иных организационно-правовых форм коммерческих юридических лиц заключается в способе закрепления прав участников по отношению к обществу: путем удостоверения их акциями, что обуславливает специфику осуществления прав по акции и их передачи.

По справедливому замечанию И. С. Шиткиной, «возможность достаточно легкого отчуждения и приобретения этих ценных бумаг создает условия для привлечения в деловую сферу капитала широкого круга лиц. Это позволяет осуществлять дорогостоящие проекты при возможности собственников рассредоточивать свой капитал по нескольким акционерным обществам, в результате чего минимизировать риск утраты своей собственности. Такой способ вложения средств выгоден также тем, что капиталы при акционерной форме предпринимательства могут свободно перемещаться из одной сферы производственно-хозяйственной деятельности в другую с учетом складывающейся конъюнктуры. Выбытие акционера из состава участников акционерного общества возможно только посредством отчуждения принадлежащих ему акций, но не выдела принадлежащей доли имущества или выплаты ее денежного эквивалента. Возможность держать в неприкосновенности первоначально сформированный капитал и увеличивать его без риска распределения между участниками является существенным преимуществом акционерного общества по отношению, например, к ООО и ОДО»⁶⁶.

Гражданско-правовое положение акционерных обществ определяется следующими основными нормативными правовыми актами:

1) Гражданским кодексом Российской Федерации;

2) Федеральным законом от 26 декабря 1995 г. № 208-ФЗ «Об акционерных обществах».

Следует учитывать, что этот закон распространяется на все акционерные общества, созданные или создаваемые на территории Российской Федерации, если иное не установлено действующим законодательством;

3) Федеральным законом от 19 июля 1998 г. № 115-ФЗ «Об особенностях правового положения акционерных обществ работников (народных предприятий)». Он определяет особенности создания и правового положения акционерных обществ работников (народных предприятий), права и обязанности их акционеров, а также обеспечивает защиту прав и интересов

⁶⁶ Предпринимательское право Российской Федерации / под ред. Е. П. Губина, П. Г. Лахно (авт. пар. И. С. Шиткина). – М.: Юрист, 2003. – С. 210.

акционеров. При этом к народным предприятиям применяются правила Федерального закона «Об акционерных обществах» о закрытых акционерных обществах в субсидиарном порядке.

Общество является юридическим лицом и в силу этого обладает четырьмя признаками, которые характеризуют юридическое лицо как субъект гражданского права⁶⁷.

1. Общество имеет в собственности обособленное имущество, учитываемое на его самостоятельном балансе.

2. Общество может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде.

3. Общество отвечает по своим обязательствам всем своим имуществом. Оно не несет ответственности по обязательствам своих участников (акционеров), а акционеры не несут ответственности своим имуществом по обязательствам общества.

4. Общество характеризуется наличием организационного единства, т. е. имеет определенную законом и уставом структуру управления.

Акционерное общество в силу указания ст. 49 ГК РФ обладает общей правоспособностью, т. е. имеет гражданские права и несет обязанности, необходимые для осуществления любых видов деятельности, не запрещенных федеральными законами.

Отдельными видами деятельности, перечень которых определяется Федеральным законом «О лицензировании отдельных видов деятельности»⁶⁸, общество может заниматься только на основании специального разрешения (лицензии). Если условиями предоставления лицензии на занятие определенным видом деятельности предусмотрено требование о занятии такой деятельностью как исключительной, то общество в течение срока ее действия не вправе осуществлять иные виды деятельности, за исключением тех, которые предусмотрены лицензией и им сопутствующих.

В качестве индивидуализирующих признаков акционерного общества выступают его наименование и место нахождения.

Согласно ст. 4 Закона об АО общество должно иметь полное и вправе иметь сокращенное фирменное наименование на русском языке, а также вправе иметь 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 указание на тип общества (закрытое или открытое), а сокращенное фирменное наименование на русском языке – полное или сокращенное наименование общества и слова «закрытое акционерное общество» или «открытое акционерное общество» либо аббревиатуру «ЗАО» или «ОАО».

Место нахождения общества определяется местом его государственной регистрации. Федеральным законом от 8 августа 2001 г. «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» установлено, что «государственная регистрация юридического лица осуществляется по месту нахождения указанного учредителями в заявлении о государственной регистрации постоянно действующего исполнительного органа, в случае отсутствия такого исполнительного органа – по месту нахождения иного органа или лица, имеющих право действовать от имени юридического лица без доверенности».

В рамках единой организационно-правовой формы АО подразделяются на два типа: открытые и закрытые. Особой разновидностью закрытых обществ являются акционерные

⁶⁷ Гражданское право: учебник / под ред. А. П. Сергеева, Ю. К. Толстого. – М.: ООО «Издательство Проспект». 2004. – С. 142–146.

⁶⁸ Федеральный закон от 8 августа 2001 г. № 128-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» (ред. от 21 марта 2005 г.) // Собрание законодательства РФ. 2001. № 33 (ч.1). Ст. 3430.

общества работников (народные предприятия)⁶⁹. Рассмотрим подробнее сущность и особенности этих типов АО.

Акционерное общество, участники которого могут отчуждать принадлежащие им акции без согласия других акционеров, признается открытым акционерным обществом. Такое акционерное общество вправе проводить открытую подписку на выпускаемые им акции и их свободную продажу на условиях, устанавливаемых законодательством.

Акционерное общество, акции которого разделяются только среди их учредителей или иного заранее определенного круга лиц, признается закрытым акционерным обществом. Такое общество не вправе проводить закрытую подписку на выпускаемые им акции либо иным образом предлагать их для приобретения неограниченному кругу лиц.

ЗАО имеет следующий перечень особенностей его правового положения по отношению к открытому обществу.

1. Установлена предельная численность акционеров ЗАО, которая не должна превышать 50 лиц. Исключением из указанного ограничения являются случаи создания закрытого общества с большей численностью акционеров до 1 января 1996 г. (п. 3 ст. 7 и п. 2 ст. 94 закона об АО).

2. Установлен запрет на размещение закрытым обществом дополнительных акций иных эмиссионных ценных бумаг, конвертируемых в акции, посредством открытой подписки (п. 3 ст. 7, п. 2 ст. 39 закона об АО).

3. Установлено преимущественное право акционеров закрытого АО на приобретение акций, продаваемых другими акционерами третьим лицам (п. 3 ст. 7 закона об АО).

Так, в соответствии со ст. 3 ст. 7 Закона об АО акционеры ЗАО пользуются преимущественным правом приобретения акций, продаваемых другими акционерами этого общества, по цене предложения третьему лицу пропорционально количеству акций, принадлежащих каждому из них, если уставом общества не установлен иной порядок осуществления данного права. Акционер общества, намеренный продать свои акции третьему лицу, обязан письменно известить об этом остальных акционеров общества и само общество с указанием цены и других условий продажи акций. В случае, если акционеры общества или общество не воспользуются преимущественным правом приобретения всех акций, предлагаемых для продажи, в течение двух месяцев (уставом может быть установлен другой срок, но не менее 10 дней), акции могут быть проданы третьему лицу по цене и на условиях, которые сообщены обществу и его акционерам. Уступка данного преимущественного права не допускается.

4. Установлены различные режимы раскрытия информации ЗАО и ОАО.

По форме предоставления можно выделить раскрытие акционерными обществами информации в форме ежеквартального отчета эмитента; раскрытие информации в форме сведений о существенных фактах, затрагивающих финансово-хозяйственную деятельность общества; раскрытие информации в процессе эмиссии – проспект ценных бумаг, решение о выпуске, отчет об итогах выпуска; раскрытие информации в форме сообщения о проведении общего собрания акционеров и т. д.

По степени необходимости раскрытие информации может быть подразделено на обязательное и факультативное.

⁶⁹ В российском праве подобная организационно-правовая форма появилась как аналог американской модели корпораций с планом ESOP (Employee Stock Ownership Plan – План акционерной собственности работников). В целях обновления экономики США еще в 1905–1910 гг. была разработана специальная методика финансирования капитала, позволяющая сотрудникам приобрести компанию, в которой они работают, за счет собственных доходов. Автор этого Плана – американский экономист Луис Келсо – впервые предложил акционировать предприятие, наделив всех работников акциями. Однако российская модель народного предприятия значительно отличается от американской. См.: Терновая О. А. Правовое положение американских корпораций, осуществляющих План акционерной собственности работников // Журнал Российского права. 2004. № 4. – С. 132–136.

И наконец, по получателю раскрытие информации может быть разделено на раскрытие информации неограниченному кругу лиц; раскрытие информации акционерам общества; раскрытие информации субъектам контроля⁷⁰.

В силу ст. 92 Закона об АО открытое общество обязано раскрывать:

- годовой отчет общества, годовую бухгалтерскую отчетность;
- проспект эмиссии акций общества в случаях, предусмотренных правовыми актами Российской Федерации;
- сообщение о проведении общего собрания акционеров;
- иные сведения, определяемые федеральным органом исполнительной власти по рынку ценных бумаг.

Закрытое АО не обязано раскрывать подобную информацию о деятельности общества неограниченному кругу лиц.

5. Установлены различные требования к минимальному размеру уставного капитала ЗАО и ОАО (ст. 26 Закона об АО).

Минимальный уставный капитал ОАО должен составлять не менее 1000 МРОТ, а ЗАО – не менее 100 МРОТ, установленного федеральным законом на дату государственной регистрации общества.

6. Акционерами закрытых обществ не могут выступать РФ, субъекты РФ, муниципальные образования (п. 4 ст. 7 Закона об АО).

Акционерные общества работников (народные предприятия) обладают существенной спецификой по сравнению с ЗАО.

Среди главных особенностей в юридической литературе выделяются следующие:

- работникам народного предприятия должно всегда принадлежать количество акций народного предприятия, номинальная стоимость которых составляет более 75 % его уставного капитала;
- работников – неакционеров может быть не более десяти процентов от списочной численности всех работающих;
- одному работнику-акционеру не может принадлежать более пяти процентов от общего количества акций⁷¹.

На основании анализа положений Закона о народных предприятиях также можно отметить еще ряд особенностей:

- народное предприятие может быть создано только путем преобразования любой коммерческой организации, за исключением государственных унитарных предприятий, муниципальных унитарных предприятий и открытых акционерных обществ, работникам которых принадлежит менее 49 % уставного капитала.
- народное предприятие вправе выпускать только обыкновенные акции;
- уменьшение количества голосов владельцу акций народного предприятия при голосовании по принципу «одна акция – один голос» не допускается;
- номинальная стоимость одной акции народного предприятия определяется общим собранием акционеров народного предприятия, но не может быть более 20 % МРОТ;
- среднесписочная численность работников народного предприятия не может составлять менее 51 человека;
- число акционеров народного предприятия не должно превышать пять тысяч.
- минимальный уставный капитал народного предприятия должен составлять не менее 1000 МРОТ, установленного на дату государственной регистрации народного предприятия.

⁷⁰ Никологорская Е. И. Акционерное право: информация и ее раскрытие // Юрист. 2004. № 9. – С. 32.

⁷¹ Терновая О. А. Акционерные общества работников (народные предприятия) в России и за рубежом. // Журнал российского права. 2003. № 8. – С. 102.

Законом также установлены иные особенности правового положения народных предприятий: особенности управления, продажи акций и пр.

Отметим, например, следующие особенности внесения вопросов для включения их в повестку дня общего собрания акционеров, а также выдвижения кандидатур в состав органов управления и контроля народного предприятия: вносить такие вопросы могут также акционеры числом более двух процентов от общей численности работников-акционеров, но в список выдвигаемых акционерами кандидатур включены генеральный директор и председатель контрольной комиссии предприятия.

Итак, правовое положение акционерных обществ работников значительно отличается от правового положения ЗАО. По сути, народные предприятия являются переходной формой от АО к производственным кооперативам⁷².

В правовой характеристике акционерного общества необходимо выделить следующее.

1. Отношения между акционером и обществом носят обязательственный характер. Лицо, вкладывающее свои средства в капитал общества, приобретает обязательственные права по отношению к обществу – право на получение части доходов (дивидендов), участие в управлении обществом и ряд других. Денежные средства и иные имущественные ценности, передаваемые акционером в счет оплаты акций, становятся собственностью общества, и акционер не вправе требовать их возврата; не может он, соответственно, вернуть обществу приобретенные акции в целях выхода из него. Акции можно лишь продать, подарить, завещать, т. е. уступить новому акционеру в установленном законом порядке⁷³.

Таким образом, акционеры имеют в отношении общества совокупность имущественных и неимущественных (личных) прав. Причем, как справедливо отмечает Т. В. Кашанина, доминирующими являются именно имущественные права, а личные «зависят от имущественных прав или количества принадлежащих акций:

– не менее 1 % уставного капитала: акционер вправе обратиться в суд к членам органов управления о возмещении убытков, причиненных обществу;

– не менее 2 %: акционер вправе внести в повестку дня общего собрания до двух предложений;

– не менее 10 %: акционеры вправе требовать проведения внеочередного собрания и ревизии;

– не менее 20 %: акционер признается «заинтересованным лицом» и его сделки с обществом контролируются органами управления;

– не менее 25 %: такой пакет акций является «блокирующим», и акционер реально контролирует принятие серьезных решений общества (о реорганизации, ликвидации, внесении изменений в устав, о совершении крупных сделок и др.);

– не менее 30 %: акционер способен влиять практически на все решения общего собрания;

– более 50 %: этот пакет акций считается «контрольным» и свидетельствует о принадлежности власти в корпорации данному акционеру;

– более 75 %: власть такого акционера в корпорации становится абсолютной»⁷⁴.

Таким образом, возможность реального осуществления личных прав принадлежит лицам, обладающим значительным количеством акций.

2. Учредительным документом акционерного общества является его устав, утвержденный учредителями. Устав акционерного общества, помимо необходимых сведений, должен

⁷² Предпринимательское право Российской Федерации / под ред. Е. П. Губина, П. Г. Лахно. – М.: Юристъ, 2003. – С. 212.

⁷³ Корпоративное право: учеб. пособие для вузов / под ред. И. А. Еремичева. – М.: ЮНИТИ-ДАНА, Закон и право, 2005. – С. 81–82.

⁷⁴ Кашанина Т. В. Корпоративное (внутрифирменное) право: учеб. пособие. – М.: Норма, 2003. – С. 57–58.

содержать условия о категориях выпускаемых обществом акций, их номинальной стоимости и количестве; о размере уставного капитала общества; о правах акционеров; о составе и компетенции органов управления обществом и порядке принятия ими решений, в том числе о вопросах, решения по которым принимаются единогласно или квалифицированным большинством голосов. В уставе акционерного общества должны также содержаться иные сведения, предусмотренные законом об акционерных обществах.

3. Уставный капитал акционерного общества составляет из номинальной стоимости акций общества, приобретенных акционерами. Уставный капитал общества определяет минимальный размер имущества общества, гарантирующего интересы его кредиторов. Он не может быть менее размера, предусмотренного Законом об акционерных обществах. Этим Законом определяется, что минимальный уставный капитал открытого общества должен составлять не менее тысячекратной суммы минимального размера оплаты труда, установленного федеральным законом на дату регистрации общества, а закрытого общества – не менее стократной суммы минимального размера оплаты труда, установленного федеральным законом на дату государственной регистрации общества.

Все акции общества являются именованными.

Общество размещает обыкновенные акции и вправе размещать один или несколько типов привилегированных акций. Номинальная стоимость размещенных привилегированных акций не должна превышать 25 % от уставного капитала общества. Права акционеров – владельцев обыкновенных акций устанавливаются ст. 31 Закона об АО, а владельцев привилегированных акций – ст. 32 указанного закона.

Не допускается освобождение акционера от обязанности оплаты акций общества, в том числе освобождение его от этой обязанности путем зачета требований к обществу.

Открытая подписка на акции акционерного общества не допускается до полной оплаты уставного капитала. При учреждении акционерного общества все его акции должны быть распределены среди учредителей.

Уставный капитал общества может быть увеличен путем увеличения номинальной стоимости акций или размещения дополнительных акций. Решение об увеличении уставного капитала общества путем увеличения номинальной стоимости акций принимается общим собранием акционеров. Решение об увеличении уставного капитала общества путем размещения дополнительных акций принимается общим собранием акционеров или советом директоров (наблюдательным советом) общества, если в соответствии с уставом общества ему предоставлено право принимать такое решение.

Акционерное общество также вправе, а в случаях, предусмотренных Законом об АО, обязано уменьшить свой уставный капитал. Уставный капитал общества может быть уменьшен путем уменьшения номинальной стоимости акций или сокращения их общего количества, в том числе путем приобретения части акций, в случаях, предусмотренных Законом об АО. Уменьшение уставного капитала общества путем приобретения и погашения части акций допускается, если такая возможность предусмотрена уставом общества.

Решение об уменьшении уставного капитала общества относится к компетенции общего собрания акционеров.

Процедура уменьшения уставного капитала должна проводиться с соблюдением интересов кредиторов общества. Так, ст. 30 Закона об АО устанавливает, что в течение трех рабочих дней после принятия обществом решения об уменьшении его уставного капитала оно обязано сообщить о таком решении в орган, осуществляющий государственную регистрацию юридических лиц (т. е. в налоговый орган), и дважды с периодичностью один раз в месяц поместить в средствах массовой информации, в которых опубликовываются данные о государственной регистрации юридических лиц (таким печатным изданием является Вестник государственной регистрации), уведомление об уменьшении его уставного капитала.

Кредитор общества, если его права требования возникли до опубликования уведомления об уменьшении уставного капитала, не позднее 30 дней с даты последнего опубликования такого уведомления вправе потребовать от общества досрочного исполнения соответствующего обязательства, а при невозможности его досрочного исполнения – прекращения обязательства и возмещения связанных с этим убытков.

Срок исковой давности для обращения в суд с данным требованием составляет шесть месяцев со дня последнего опубликования уведомления об уменьшении уставного капитала общества. Однако суд вправе отказать в удовлетворении требования кредитора, в случае, если общество докажет, что: 1) в результате уменьшения его уставного капитала права кредиторов не нарушаются; 2) обеспечение, предоставленное для надлежащего исполнения соответствующего обязательства, является достаточным.

4. Акционерное общество вправе выпускать облигации на сумму, не превышающую размера уставного капитала либо величины обеспечения, предоставленного обществу в этих целях третьими лицами, после полной оплаты уставного капитала. При отсутствии обеспечения выпуск облигаций допускается не ранее третьего года существования акционерного общества и при условии надлежащего утверждения к этому времени двух годовых балансов общества.

5. Общество вправе по результатам первого квартала, полугодия, девяти месяцев финансового года и (или) по результатам финансового года принимать решения (объявлять) о выплате дивидендов по размещенным акциям. Принятие такого решения относится к компетенции общего собрания акционеров.

Общество обязано выплатить объявленные по акциям каждой категории (типа) дивиденды. Дивиденды выплачиваются деньгами, а в случаях, предусмотренных уставом общества, – иным имуществом.

Ограничения на выплату дивидендов установлены ст. 43 Закона об АО. Например, акционерное общество не вправе объявлять и выплачивать дивиденды до полной оплаты всего уставного капитала; если на день принятия такого решения стоимость чистых активов общества меньше его уставного капитала, и резервного фонда, и превышения над номинальной стоимостью определенной уставом ликвидационной стоимости размещенных привилегированных акций либо станет меньше их размера в результате принятия такого решения, и в иных случаях.

6. Акционерное общество имеет довольно сложную трехзвенную структуру управления. Специалисты отмечают, что модель российского АО представляет собой соединение континентальной и англоамериканской моделей АО, что выражается прежде всего в структуре управления и компетенции органов общества. Так, Е. А. Суханов отмечает, что современная модель АО является «странным симбиозом континентального и американского подхода»⁷⁵.

Кратко рассмотрим структуру управления акционерным обществом.

Высшим органом управления является общее собрание его акционеров. Общее собрание обладает исключительной компетенцией, предусмотренной Законом об АО.

К исключительной компетенции общего собрания акционеров относятся:

- утверждение и изменение устава общества, в том числе изменение размера его уставного капитала;
- избрание членов совета директоров (наблюдательного совета) и ревизионной комиссии (ревизора) общества и досрочное прекращение их полномочий;
- образование исполнительных органов общества и досрочное прекращение их полномочий, если уставом общества решение этих вопросов не отнесено к компетенции совета директоров (наблюдательного совета);

⁷⁵ Суханов Е. Закон об обществах с ограниченной ответственностью // Хозяйство и право. 1998. № 5. – С. 87.

- утверждение годовых отчетов, бухгалтерских балансов, счетов прибылей и убытков общества и распределение его прибылей и убытков;
- решение о реорганизации или ликвидации общества;
- иные вопросы, закрытый перечень которых содержит Закон об АО.

Вопросы, отнесенные законом к исключительной компетенции общего собрания акционеров, не могут быть переданы им на решение исполнительных органов общества.

Следует отметить, что компетенция общего собрания АО ограничена законом, ему не предоставлено право решать любые вопросы деятельности общества. Многие исследователи считают это вполне справедливым решением законодателя, так как «при всей своей значимости как формы волеизъявления акционеров общее собрание все же является недостаточно гибким инструментом для руководства текущей деятельностью общества»⁷⁶.

Совет директоров (наблюдательный совет) АО – выборный коллегиальный орган управления АО, осуществляющий общее руководство его деятельностью, за исключением решения вопросов, отнесенных Законом об АО к компетенции общего собрания акционеров. В обществе с числом акционеров более 50 наблюдательный совет создается обязательно.

В соответствии со ст. 65 Закона об АО к компетенции совета директоров (наблюдательного совета) общества относятся следующие вопросы:

- определение приоритетных направлений деятельности общества;
- созыв годового и внеочередного общих собраний акционеров;
- утверждение повестки дня общего собрания акционеров;
- определение даты составления списка лиц, имеющих право на участие в общем собрании акционеров,
- другие вопросы, установленные Законом об АО и уставом общества.

Вопросы, отнесенные уставом к исключительной компетенции совета директоров (наблюдательного совета), не могут быть переданы им на решение исполнительных органов общества.

Число членов совета директоров должно быть предусмотрено уставом общества, но не может быть менее пяти. Для общества с числом акционеров – владельцев голосующих акций общества более 1000 количественный состав совета директоров (наблюдательного совета) общества не может быть менее семи членов, а для общества с числом акционеров – владельцев голосующих акций общества более 10 000 – менее девяти членов.

Члены совета директоров выбираются ежегодно собранием акционеров путем кумулятивного голосования. Сущность кумулятивного голосования состоит в том, что число голосов, принадлежащих каждому акционеру, умножается на число лиц, которые должны быть избраны в совет директоров (наблюдательный совет) общества, и акционер вправе отдать полученные таким образом голоса полностью за одного кандидата или распределить их между двумя и более кандидатами. Избранными в состав совета директоров (наблюдательного совета) общества считаются кандидаты, набравшие наибольшее число голосов.

В АО обязательно создается единоличный исполнительный орган (директор, генеральный директор) и наряду с ним может также создаваться и функционировать коллегиальный исполнительный орган.

Исполнительные органы АО осуществляют текущее руководство деятельностью общества и подотчетны совету директоров (наблюдательному совету) и общему собранию акционеров.

⁷⁶ Комментарий к Федеральному закону «Об акционерных обществах» / под ред. М. Ю. Тихомирова. – М.: Юринформцентр, 2002. – С. 266.

В компетенцию исполнительного органа общества входит решение всех вопросов, не составляющих исключительную компетенцию других органов управления обществом, определенную законом или уставом общества.

По решению общего собрания акционеров полномочия исполнительного органа общества могут быть переданы по договору другой коммерческой организации или индивидуальному предпринимателю (управляющему).

Следует отметить, что отечественная конструкция договора о передаче полномочий по управлению АО управляющему предполагает, что управляющий заступает на место исполнительного органа, при этом он не принимает в доверительное управление имущество общества ни в целом, как имущественный комплекс, ни в какой-либо части⁷⁷.

2.3.6. Производственные кооперативы

Согласно п.1 ст. 107 ГК РФ **производственным кооперативом (артелью) признается добровольное объединение граждан на основе членства для совместной производственной или 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.**

Особая разновидность производственных кооперативов – сельскохозяйственные производственные кооперативы (СПК). Их правовой статус определяется как нормами, содержащимися в ГК РФ, так и в специальном законодательстве, главным из которых является Федеральный закон от 8 декабря 1995 г. «О сельскохозяйственной кооперации».

Как указывается в ст. 3 названного закона и подчеркивается в Информационном письме ВАС России от 19 февраля 1996 г. № С5-7/ОЗ-90⁷⁸ сельскохозяйственным производственным кооперативом признается сельскохозяйственный кооператив, созданный гражданами для совместной деятельности по производству, переработке и сбыту сельскохозяйственной продукции, а также для выполнения иной не запрещенной законом деятельности, основанной на личном трудовом участии членов кооператива.

В законе определены три вида сельскохозяйственных производственных кооперативов: сельскохозяйственная артель (колхоз); рыболовецкая артель (рыболовецкий колхоз); кооперативное хозяйство (коопхоз).

Следует отметить, что Закон о СК по иному, нежели ГК РФ, подходит к термину «артель». Согласно ГК РФ артель и производственный кооператив – равнозначные понятия, а согласно Закону о СК артель – одна из разновидностей сельскохозяйственного производственного кооператива и является синонимом колхоза.

По мнению Е. Л. Мининой, в данном случае исторически более точен Закон о СК. Автор указывает, что во время нэпа, когда сельскохозяйственная кооперация переживала период возрождения и расцвета, производственные кооперативы, которые назывались коллективными хозяйствами, существовали в трех основных формах товарищества по совместной обработке земли (ТОЗы), сельскохозяйственные коммуны и сельскохозяйственные артели, отличавшиеся степенью обобществления земли и имущества и принципами распределения дохода. В количественном отношении преобладали ТОЗы, однако с переходом к политике сплошной коллективизации решениями руководства страны ведущей формой была названа артель. Вскоре

⁷⁷ Зинченко С., Казачинский С., Зинченко О. Спорные вопросы правового статуса органа управления общества с ограниченной ответственностью // Хозяйство и право. 1999. № 7. – С. 42–44.

⁷⁸ Информационное письмо ВАС России от 19 февраля 1996 г. № С5-7/ОЗ-90 // СПС.

все производственные кооперативы иных форм были перерегистрированы в артели, которые стали единственным видом коллективного хозяйства (колхоза). В 1935 г. II Всесоюзный съезд колхозников-ударников принимает Примерный устав сельскохозяйственной артели. В 1969 г. новый Примерный устав уже называется Примерным уставом колхоза, и термин «артель» перестает использоваться. Таким образом, Закон о СК, возвращается к множественности видов сельскохозяйственной производственной кооперации⁷⁹.

Сельскохозяйственной или рыболовецкой артелью (колхозом) признается сельскохозяйственный кооператив, созданный гражданами на основе добровольного членства для совместной деятельности по производству, переработке, сбыту сельскохозяйственной (рыбной) продукции, а также для иной не запрещенной законом деятельности путем добровольного объединения имущественных паевых взносов в виде денежных средств, земельных участков, земельных и имущественных долей и другого имущества граждан и передачи их в паевой фонд кооператива. Для членов сельскохозяйственной и рыболовецкой артелей (колхозов) обязательно личное трудовое участие в их деятельности, при этом их члены являются сельскохозяйственными товаропроизводителями независимо от выполняемых ими функций. Фирменное наименование сельскохозяйственной либо рыболовецкой артели (колхоза) должно содержать ее наименование и слова «сельскохозяйственная артель» или «колхоз» либо «рыболовецкая артель» или «рыболовецкий колхоз».

Коопхозом признается сельскохозяйственный кооператив, созданный главами крестьянских (фермерских) хозяйств и (или) гражданами, ведущими личные подсобные хозяйства, на основе добровольного членства для совместной деятельности по обработке земли, производству животноводческой продукции или для выполнения иной деятельности, связанной с производством сельскохозяйственной продукции и основанной на личном трудовом участии членов коопхоза и объединении их имущественных паевых взносов. При этом в паевой фонд коопхоза не передаются земельные участки, которые остаются в собственности (владении, аренде) крестьянских (фермерских) или личных подсобных хозяйств, за исключением земель, предназначенных для общекрестьянских нужд. Фирменное наименование коопхоза должно содержать его наименование и слово «коопхоз».

Правовое положение производственных кооперативов, осуществляющих свою деятельность не в сфере сельскохозяйственного производства, а в какой-либо иной сфере, регулируется помимо ГК РФ, также нормами Федерального закона «О производственных кооперативах».

Производственный кооператив характеризуется следующими особенностями.

1. Это организационно-правовая форма, в основе которой лежат членские отношения. Членом производственного кооператива могут быть граждане РФ, достигшие возраста 16 лет и принимающие личное трудовое участие в его деятельности. Член кооператива, внесший обязательный паевой взнос, имеет право голоса и право на участие в деятельности кооператива, на пользование его услугами и льготами, предусмотренными уставом кооператива, и на получение полагающихся кооперативных выплат.

Законом и учредительными документами кооператива может быть предусмотрено участие в его деятельности юридических лиц.

Законодательство допускает участие в кооперативах исключительно имущественными вкладами, но таких членов кооператива не должно быть более 25 % от числа обычных членов кооператива.

В СПК наряду с основными (обязательными) членами в кооперативе могут быть так называемые ассоциированные члены, т. е. юридические лица и граждане, внесшие паевой

⁷⁹ Законодательство о предпринимательской деятельности в сельском хозяйстве: науч. – практ. коммент. (авт. коммент. – Е. Л. Минина). – М.: Норма, 2002. – С. 21–22.

взнос, который дает им право на получение дивидендов в размере и в порядке, которые предусмотрены уставом кооператива.

По первоначальной редакции Закона о СК ассоциированные члены не имели в кооперативе права голоса, за исключением случаев, предусмотренных законом. В действующей редакции закона они такое право получили, однако общее число ассоциированных членов с правом решающего голоса на общем собрании кооператива не должно превышать 20 % от числа членов кооператива.

2. Члены производственного кооператива несут по обязательствам кооператива субсидиарную ответственность в порядке и в размерах, предусмотренных уставом кооператива. Размер такой ответственности члена с/х кооператива не должен быть менее 5 % пая.

3. Общее число членов производственного кооператива должно быть не менее пяти. Законом установлено и такое обязательное для производственных кооперативов требование: не менее 50 % объема работ должно выполняться его членами. Тем самым подчеркивается трудовой характер производственных кооперативов, основанных преимущественно на личном трудовом участии его членов.

От обществ и товариществ кооператив отличается тем, что он рассчитан не только на объединение имущества участников, но и на их совместное, личное трудовое участие в деятельности создаваемой ими организации. Таким образом, производственный кооператив является и объединением лиц, и объединением капиталов.

Именно потому, что кооператив является объединением лиц, распределение полученного дохода между участниками осуществляется в соответствии с их личным трудовым участием, а не пропорционально внесенным ими вкладам. Кроме того, в производственном кооперативе каждый член кооператива имеет на общем собрании кооператива один голос независимо от размера внесенного пая.

4. Согласно ст. 16 закона членство в кооперативе прекращается в случаях:

- выхода из кооператива;
- передачи паевых взносов другим членам кооператива;
- смерти члена кооператива;
- ликвидации крестьянского (фермерского) хозяйства или юридического лица, являющегося членом кооператива;
- исключения из кооператива.

Каждый член кооператива вправе по своему усмотрению выйти из кооператива путем подачи заявления в письменной форме в правление кооператива не позднее чем за две недели до выхода. При ликвидации кооператива в течение шести месяцев после выхода члена кооператива он участвует в ликвидации.

Исключение из членов кооператива – крайняя мера, и она применяется лишь в случаях и порядке, предусмотренных законом.

Так, согласно ст. 17 Закона о СК основаниями для исключения из членов кооператива являются:

- невыполнение обязанностей, предусмотренных уставом кооператива, несмотря на письменное предупреждение;
- представление недостоверных данных бухгалтерской отчетности или недостоверных сведений о его имущественном состоянии, если такие требования предусмотрены уставом кооператива;
- причинение кооперативу ущерба невыполнением членом кооператива обязанностей, предусмотренных уставом кооператива;
- отсутствие права на вступление в кооператив либо утрата такого права.

Кооператив вправе предусмотреть в своем уставе дополнительные основания исключения из членов кооператива, не противоречащие закону.

Вопрос об исключении из членов производственного кооператива предварительно рассматривается правлением кооператива, решение которого подлежит утверждению его наблюдательным советом. Окончательное решение принимает общее собрание членов кооператива. Члены правления кооператива могут быть исключены из членов только по решению общего собрания. Решение об исключении из членов кооператива, вынесенное правлением кооператива и наблюдательным советом, может быть обжаловано очередному общему собранию членов кооператива или в суд.

5) Производственный кооператив создается и действует на основании устава. В нем должны содержаться следующие положения (ст. 5 Федерального закона «О производственных кооперативах»):

- наименование кооператива, место его нахождения;
- условия о размере паевых взносов членов кооператива;
- о составе и порядке внесения паевых взносов членами кооператива и об их ответственности за нарушение обязательств по внесению указанных взносов;
- о характере и порядке трудового и иного участия членов кооператива в его деятельности и об их ответственности за нарушение обязательств по личному трудовому и иному участию;
- о порядке распределения прибыли и убытков кооператива;
- о размере и об условиях субсидиарной ответственности членов кооператива по его долгам;
- о составе и компетенции органов управления кооперативом и порядке принятия ими решений, в том числе по вопросам, решения по которым принимаются единогласно или квалифицированным большинством голосов;
- о порядке выплаты стоимости пая или выдачи соответствующего ему имущества лицу, прекратившему членство в кооперативе;
- о порядке вступления в кооператив новых членов;
- о порядке выхода из кооператива;
- об основаниях и о порядке исключения из членов кооператива;
- о порядке образования имущества кооператива;
- о перечне филиалов и представительств кооператива;
- о порядке реорганизации и ликвидации кооператива. В уставе кооператива могут содержаться другие необходимые для его деятельности сведения.

6. Источником формирования имущества кооператива могут быть как собственные, так и заемные средства. Доля заемных средств в имуществе кооператива в настоящее время устанавливается его уставом, а не ограничивается 60 % от общего объема средств кооператива, как это было до недавнего времени, что в известной мере ограничивало имущественную правоспособность кооператива⁸⁰.

Кооператив является собственником имущества, переданного ему в качестве паевых взносов, а также имущества, произведенного и приобретенного кооперативом в процессе его деятельности. При этом имущество, находящееся в собственности кооператива, за исключением имущества, составляющего неделимые фонды, делятся в денежном выражении на паи его членов. Размеры паевого фонда кооператива и обязательного паевого взноса устанавливаются на собрании членов кооператива. Обязательные паевые взносы в производственном кооперативе устанавливаются в равных размерах. Члены кооператива могут вносить дополнительные паевые взносы, размер и условия внесения которых предусматриваются уставом кооператива.

⁸⁰ Козырь М. И. Новое в правовом положении сельскохозяйственных товаропроизводителей России на современном этапе // Актуальные проблемы аграрного права России: теория и практика: сбор. науч. ст. / отв. ред. М. И. Козырь, А. И. Бобылев. – М.: ООО ИД «Право и государство», 2004. – С. 35.

Член кооператива обязан внести к моменту регистрации кооператива не менее десяти процентов паевого взноса, а остальную часть – в течение года с момента регистрации.

Особого внимания заслуживает вопрос о формировании в кооперативах неделимых фондов. Так, согласно п. 5 ст. 34 Закона о СК уставом кооператива может быть предусмотрено, что определенную часть принадлежащего кооперативу имущества составляют неделимые фонды. Решение об образовании, о размере неделимых фондов и видах отнесенного к неделимым фондам имущества принимается членами кооператива единогласно, если иное не предусмотрено уставом кооператива. Таким образом, речь идет о добровольном формировании неделимого фонда в кооперативе.

Между тем в юридической литературе в последнее время справедливо предлагается разработать «специальное положение, обязывающее кооперативу формировать неделимые фонды, производя в них отчисления от распределяемой прибыли»⁸¹. Принятие этого предложения, на наш взгляд, позволило бы в значительной мере стабилизировать деятельность производственных кооперативов и укрепить их материально-техническую и финансовую базу.

7. Структура управления кооперативом.

Органами управления кооперативом являются:

- общее собрание членов кооператива (собрание уполномоченных);
- правление кооператива и (или) председатель кооператива;
- наблюдательный совет кооператива.

Высшим органом управления кооперативом является общее собрание его членов (в с/х кооперативе с численностью более 300 членов оно может производиться в форме собрания уполномоченных).

К исключительной компетенции общего собрания членов кооператива относятся:

- 1) изменение устава кооператива;
- 2) образование наблюдательного совета и прекращение полномочий его членов, а также образование и прекращение полномочий исполнительных органов кооператива, если это право по уставу кооператива не передано его наблюдательному совету;
- 3) прием и исключение членов кооператива;
- 4) утверждение годовых отчетов и бухгалтерских балансов кооператива и распределение его прибыли и убытков;
- 5) решение о реорганизации и ликвидации кооператива и некоторые другие вопросы, отнесенные к исключительной компетенции общего собрания законом или уставом.

Вопросы, отнесенные к исключительной компетенции общего собрания или наблюдательного совета кооператива, не могут быть переданы ими на решение исполнительных органов кооператива.

Член кооператива имеет один голос при принятии решений общим собранием.

Общее собрание членов кооператива правомочно принимать решения, если на данном собрании присутствует более пятидесяти процентов общего числа членов кооператива.

Общее собрание членов кооператива принимает решения простым большинством голосов присутствующих на этом собрании членов кооператива, если иное не предусмотрено законом или уставом кооператива.

Например, решения об изменении устава кооператива, о реорганизации (за исключением преобразования в хозяйственное товарищество или общество) и о ликвидации кооператива принимаются тремя четвертями голосов присутствующих на общем собрании членов кооператива. Решение о преобразовании кооператива в хозяйственное товарищество или общество принимается по единогласному решению членов кооператива.

⁸¹ Черноморец Р. В. Правовой режим имущества сельскохозяйственного производственного кооператива: автореф. дис... канд. юрид. наук. – Саратов, 2003. – С. 9.

Решение об исключении члена кооператива принимается двумя третями голосов присутствующих на общем собрании членов кооператива.

В кооперативе с числом членов более пятидесяти может быть создан наблюдательный совет, который осуществляет контроль за деятельностью исполнительных органов кооператива.

Исполнительными органами кооператива являются правление и (или) его председатель. Они осуществляют текущее руководство деятельностью кооператива и подотчетны наблюдательному совету и общему собранию членов кооператива.

Членами наблюдательного совета и правления кооператива, а также председателем кооператива могут быть только члены кооператива. Член кооператива не может одновременно быть членом наблюдательного совета и членом правления либо председателем кооператива.

8. Прибыль кооператива распределяется между его членами в соответствии с их трудовым участием, если иной порядок не предусмотрен законом и уставом кооператива.

В таком же порядке распределяется имущество, оставшееся после ликвидации кооператива и удовлетворения требований его кредиторов.

9. Права и обязанности членов кооператива:

Права членов кооператива:

1) участвовать в управлении делами кооператива, имея один голос при принятии решений общим собранием;

2) получать часть прибыли, соответствующую их трудовому участию или иному вкладу и ликвидационную квоту;

3) передавать (возмездно или безвозмездно) свой пай или его часть другим членам кооператива или третьим лицам (только с согласия остальных членов кооператива, причем члены кооператива будут иметь преимущественное право покупки пая);

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.