

ФЕДЕРАЛЬНОЕ ГОСУДАРСТВЕННОЕ БЮДЖЕТНОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ
УЧРЕЖДЕНИЕ ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ
«РОССИЙСКАЯ АКАДЕМИЯ НАРОДНОГО ХОЗЯЙСТВА
И ГОСУДАРСТВЕННОЙ СЛУЖБЫ ПРИ ПРЕЗИДЕНТЕ РФ»
ВОЛГОГРАДСКИЙ ИНСТИТУТ УПРАВЛЕНИЯ

ЮРИДИЧЕСКИЕ ЛИЦА – СУБЪЕКТЫ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА

Учебное пособие

Под редакцией
кандидата юридических наук, доцента
В. А. Усановой



Волгоград 2018

ББК 67.404.013я73
УДК 347.191(075.8)
Ю 70

Рецензенты:

кандидат юридических наук, доцент, заведующий кафедрой гражданско-правовых дисциплин
А. И. Бортенев Волгоградский институт управления – филиал РАНХиГС;
кандидат юридических наук, доцент **О. Б. Новикова**, судья Центрального районного суда
г. Волгограда Волгоградской области

Авторы:

учебное пособие подготовлено коллективом авторов – сотрудников кафедры гражданско-правовых дисциплин и кафедры финансового и предпринимательского права Волгоградского института управления – филиала федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего образования «Российская академия народного хозяйства и государственной службы при Президенте Российской Федерации» в составе:

Е. Н. Агibalова, кандидат юридических наук, доцент – раздел 1: 2.1 (в соавт.); 3.1, 3.4, 5.4;
А. В. Егоров, кандидат юридических наук – 6.2;
И. Б. Иловайский, кандидат юридических наук, доцент – раздел 2;
Я. Я. Кайль, кандидат юридических наук, доцент – 5.5;
Ю. А. Канцер, кандидат юридических наук – раздел 1: 5.1, 5.2, 6.3;
М. Ю. Козлова, кандидат юридических наук, доцент – раздел 1: 1.3, 3.5;
А. С. Мограбян, кандидат юридических наук – раздел 1: 1.2, 3.3 (в соавт.), 6.4;
Н. В. Рахманина, преподаватель – 6.5, 6.7 (в соавт.);
Л. М. Савонько, магистр юриспруденции – раздел 1: 1.1, 3.2, 6.1, 6.7 (в соавт.);
О. А. Сергачёва, кандидат юридических наук, доцент – раздел 1: 5.6, 5.7, 6.6;
Е. В. Смирнская, кандидат юридических наук, доц. – раздел 1 (в соавт): 1.1, 3.2, 5.8, 6.1, 6.7;
В. А. Усанова, кандидат юридических наук – раздел 1: 1.4, 1.5, 2.1 (в соавт.), 2.2, 2.3, 3.3 (в соавт.) 3.6, гл. 4; 5.3.

Под редакцией

кандидата юридических наук, доцента,
заведующего кафедрой финансового и предпринимательского права **В. А. Усановой**

Ю 70 Юридические лица – субъекты гражданского права: учебное пособие / Под ред. В. А. Усановой; Волгоградский институт управления – филиал ФГБОУ ВО «Российская академия народного хозяйства и государственной службы». – Волгоград: Изд-во Волгоградского института управления – филиала РАНХиГС, 2018. – 1 электрон. опт. диск (CD-ROM). – Систем. требования: IBM PC с процессором 486; ОЗУ 64 Мб; CD-ROM дисковод; Adobe Reader 6.0. – Загл. с экрана.

В учебном пособии исследуется общетеоретическое понятие юридического лица как субъекта гражданского права: признаки, виды, правоспособность, органы, способы возникновения и прекращения юридических лиц. Исходя из этих теоретических положений, раскрываются особенности в правовом регулировании юридических лиц в зависимости от их организационно-правовых формы.

Актуальность учебного пособия определяется тем, что в 2014 году была проведена реформа правового регулирования юридических лиц в Гражданском кодексе РФ, а, следовательно, это требует приведения в соответствие с новыми требованиями специальных федеральных законов, регулирующих отдельные организационно-правовые формы юридических лиц или видов деятельности. Пятилетний опыт применения положений главы четвертой первой части Гражданского кодекса РФ проанализирован коллективом автором и представлен в настоящем учебном пособии. Особенностью настоящей работы является также то, что в ней представлены результаты исследования всех организационно-правовых форм юридических лиц.

Учебное пособие посвящено памяти кандидата юридических наук, доцента, профессора кафедры гражданско-правовых дисциплин М. Ф. Медведева, который в 2004 г. был первым редактором, соавтором и идейным вдохновителем первого одноименного учебного пособия.

Учебное пособие адресовано преподавателям, аспирантам, студентам и магистрантам юридического факультета, а также может быть использовано на других факультетах для изучения курса «Гражданское право России».

ISBN 978-5-7786-0747-7

© Коллектив авторов, 2018
© Волгоградский институт управления –
филиал ФГБОУ ВО РАНХиГС РФ, 2018

ОГЛАВЛЕНИЕ

Раздел 1. ЮРИДИЧЕСКИЕ ЛИЦА В РОССИЙСКОМ ГРАЖДАНСКОМ ПРАВЕ

Глава 1. Понятие юридического лица	5
1.1. Правовая природа юридического лица	5
1.2. Правосубъектность юридических лиц	27
1.3. Органы юридических лиц и их представители	34
1.4. Классификация юридических лиц	47
1.5. Учредительные документы юридических лиц	57
Глава 2. Жизненный цикл юридического лица	69
2.1. Создание юридического лица	69
2.2. Реорганизация юридического лица	81
2.3. Ликвидация юридического лица	92
Глава 3. Коммерческие корпорации	102
3.1. Правовой статус хозяйственных товариществ	102
3.2. Правовой статус общества с ограниченной ответственностью	108
3.3. Правовой статус акционерного общества	126
3.4. Правовой статус крестьянского (фермерского) хозяйства	147
3.5. Правовой статус хозяйственных партнёрств	156
3.6. Правовой статус производственного кооператива	163
Глава 4. Унитарное предприятие как унитарная коммерческая организация	176
Глава 5. Некоммерческие корпорации	198
5.1. Правовой статус потребительских кооперативов	198
5.2. Правовая характеристика общественных организаций и общественных движений	208
5.3. Правовая характеристика ассоциаций (союзов)	221
5.4. Правовой статус товариществ собственников недвижимости	239
5.5. Правовой статус адвокатских образований	247
5.6. Казачьи общества	255
5.7. Общины коренных малочисленных народов России как некоммерческие корпорации	264
5.8. Правовой статус нотариальных палат	273
Глава 6. Некоммерческие унитарные юридические лица	293
6.1. Правовой статус фондов	293
6.2. Правовой статус учреждений	301
6.3. Правовой статус автономной некоммерческой организации	309
6.4. Правовое положение религиозных организаций	316
6.5. Правовой статус государственных корпораций	328
6.6. Правовой статус государственных компаний	337
6.7. Правовой статус публично-правовых компаний	343

Раздел 2. ЮРИДИЧЕСКИЕ ЛИЦА КАК СУБЪЕКТЫ МЕЖДУНАРОДНОГО ЧАСТНОГО ПРАВА

Глава 1. Правовые основания деятельности субъекта на территории иностранного государства	355
Глава 2. Теории (доктрины) определения личного закона и национальности иностранного юридического лица	362

Раздел 1

**ЮРИДИЧЕСКИЕ ЛИЦА
В РОССИЙСКОМ ГРАЖДАНСКОМ
ПРАВЕ**

Глава 1

ПОНЯТИЕ ЮРИДИЧЕСКОГО ЛИЦА

1.1. Правовая природа юридического лица

Гражданское право регулирует имущественные и личные неимущественные отношения, сложившиеся в обществе, предопределяемые правоотношениями собственности (какова собственность, таково и общество). Их участниками всегда являются люди. В тех случаях, когда люди в этих отношениях выступают от своего имени, они в гражданском праве именуется физическими лицами (или гражданами). Если же они в имущественных отношениях принимают участие в виде организационно-правовых форм, установленных гражданским законодательством (как организация), то эти субъекты сложившихся правоотношений в цивилистике называются юридическими лицами.

Появление юридического лица в качестве участника гражданских правоотношений объективно обусловлено усложнением социальной организации общества, развитием экономических связей, в которых правовое регулирование отношений с участием одних лишь граждан оказалось недостаточным. Реальные потребности привели людей к осознанию того обстоятельства, что для достижения большего успеха целесообразно объединять имущество и собственные усилия. При правильной организации этих двух факторов можно достичь более высокого результата, нежели действуя самостоятельно.

В экономической и социальной жизни общества действует большое количество организованных определенным образом групп людей, объединяющихся для достижения каких-либо целей, с привлечением имущества (как своего, так

и других лиц). Однако не все они являются юридическими лицами, а значит, могут выступать субъектами гражданско-правовых отношений, обладать правоспособностью и дееспособностью, иметь субъективные права и обязанности, и нести имущественную ответственность по долгам. Одним из качеств квалифицированного юриста является способность правильно, с использованием методов науки гражданского права выделить из многообразия организационных структур юридических лиц – субъектов гражданского права, определить их.

В связи с этим первостепенное значение имеет определение правовой природы юридического лица, его свойств, существенных, определяющих признаков.

Понятие юридического лица является одной из значимых и дискуссионных тем на протяжении всей истории существования этого правового явления. Оно формулировалось и совершенствовалось длительное время. И это неудивительно, потому что сущность предопределяет содержание.

Идея существования организаций (союзов) возникла и обсуждалась уже юристами Римской Республики во II–I вв. до н.э.¹

Предполагалось, что это организация, существование которой не зависит от состава ее участников. Кроме того, эта организация обладает нераздельным обособленным имуществом и выступает от собственного имени в гражданских правоотношениях².

По мнению римского императора Иннокентия IV «юридическое лицо существует лишь в понятии и благодаря фикции; оно не одарено телом, а значит, не обладает волей. Действовать могут лишь члены, но не сама корпорация, поэтому корпорация не может совершать преступления, не быть отлученной от церкви»³.

Однако идеи римских юристов в эпоху раннего феодализма были преданы забвению.

¹ Матвеев Г.К. Основания гражданско-правовой ответственности. М., 1970. С. 115.

² Римское частное право: учебник / Под ред. Новицкого И. Б., Перетерского И. С. М.: Юристъ. 1994. С. 119–120.

³ Цирульников В. Н. Определение юридического лица как субъекта гражданского права. Волгоград, 2001. С. 1–2.

В Средние века представления римских юристов оказали колоссальное влияние на развитие конструкции юридического лица, в Новое время выработывалась техника коллективного ведения крупных дел. Этот исторический отрезок применительно к институту юридического лица можно охарактеризовать как эпоху теоретического застоя и практического рывка.

Только с середины XIX века вследствие бурного экономического развития учение о юридических лицах начало интенсивно формироваться. Именно в это время в мировой цивилистике был осуществлен ряд фундаментальных исследований, были заложены основы современного понимания этого правового явления.

Все теории о сущности юридических лиц можно условно разбить на два противоположных друг другу направления. Одно из них придерживается позиции, что это особый (со свойствами юридической личности) реальный субъект частного права, а другое отвергает его существование.

К первой группе можно отнести теории Гирке и Саллейля. Основоположник «органической теории» Гирке, уподобляя юридическое лицо человеческой личности, понимал его как социальный организм, отличный от суммы участвующих в нем людей. При этом он проводил параллель между биологическим сходством человеческого организма и союзной личности – юридическим лицом. В отличие от него Саллейль, разработавший «реалистическую теорию», признавая особым и реальным субъектом гражданского права юридические лица, сумел избежать их биологизации.

Что касается второй группы представлений о сущности юридического лица, то наибольшую известность приобрела «теория фикции» («теория олицетворения») Ф. К. Савиньи. Основоположник этой теории считал, что субъектом права, обладающим сознанием и волей, обладает только человек. Однако, законодатель прибегает к юридической фикции, признавая за юридическими лицами свойства человеческой личности. Корпорация является лицом, олицетворяется и, таким образом, персонифицируется. В то же время законодатель признает, что корпорация личностью быть не может. Из этого следует, что юридиче-

ское лицо существует только как абстрактное понятие, это вымышленный субъект права, а права, приписываемые юридическому лицу, на самом деле принадлежат отдельным индивидам для удовлетворения их интересов.

Эту концепцию несколько развил Гильте который предложил признать гражданские права за юридическими лицами (по аналогии с гражданами).

Другой представитель направления, отрицающего существование некоего субъекта со свойствами юридической личности – Бринц, предложил «теорию персонифицированной цели». Как видно из названия, автор этой концепции полагал, что есть цели и правовые возможности их достижения. В этом смысле, юридическое лицо есть длящееся состояние управления обособленным имуществом, отделенным от всех других имуществ¹.

Среди этих теорий отдельно можно выделить точку зрения Иеринга, который считал, что организация – не более, чем способ существования правовых отношений людей, входящих в его состав. Каждое право предоставляется не иначе как человеку, отдельному лицу, а форма предоставления может быть как единоличной, так и коллективной.

Российские цивилисты также внесли свой вклад в развитие теории юридического лица.

Представляет интерес концепция Е. А. Трубецкого, автора «нормативной теории юридического лица», подвергнувшего критике «теорию фикции» «... понятие субъекта права, – писал Трубецкой, – вообще не совпадает с понятием конкретного, живого индивида: вследствие такого несовпадения субъектами права прекрасно могут быть признаваемы учреждения и общества, причем для этого вовсе не нужно прибегать к фикции. В самом деле, фикция есть вымысел, предложение чего-то несуществующего. Между тем, приписывая права учреждениям и корпорациям, мы вовсе не вынуждены вымышлять что-то несуществующее: соединение людей в обществе, преследующее определенные цели, а равным образом и учреждение с определенными функциями суть величины весьма реальные. Раз «субъект права» вообще не то же, что человек, то называть учре-

¹ Цирульников В. Н. Указ. соч. С. 2–3.

ждения и корпорации юридическими лицами вовсе не значит создавать фикции»¹.

В 20-е годы XX века большую популярность получила «теория персонифицированного (целевого) имущества» (Вольфсон Ф.), сторонники которой считали главной функцией юридического лица объединение различного имущества в единый комплекс в целях дальнейшего управления им². Отсюда следует, что обособленное имущество является реальной основой юридического лица, которое законодатель персонифицирует, наделяя владельца имущества правами юридического лица.

Примерно в 50-е годы XX века широкое распространение получила «теория социальной реальности», которой придерживались Д. М. Генкин, Б. Б. Черепяхин, О. С. Иоффе³. Суть этой концепции сводилась к тому, что юридическое лицо – это социальная реальность, это не выдумка. В частности, О. С. Иоффе отмечал, что «... Юридическое лицо – социальная реальность, которая, опираясь на определенный имущественный комплекс и обладая общей волей, представляет собой связь людей, служащую их общим интересам и достижению единой цели»⁴.

Таким образом, институт юридического лица отмечен одновременным существованием разнополярных научных теорий, что объясняется определенной сложностью этого правового явления. В зависимости от уровня развития и степени свободы экономических отношений, в разное время теоретики выдвигали на первый план то одни, то другие признаки юридического лица. Развитие концепций по исследуемой тематике объективно отражало и продолжает отражать эволюцию института юридического лица.

Закон устанавливает порядок оформления коллективных интересов (поскольку воля отдельных лиц преобразуется в волю организации в целом в результате упорядочения отношений между участниками), определяет порядок

¹ Трубецкой Е. Н. Энциклопедия права. СПб., 1998. С. 134.

² Стройкина Ю. В. Имущественная обособленность как конструктивный признак коммерческой организации. Автореферат диссертации на соискание ученой степени кандидата юридических наук. Оренбург, 2002. С. 14–15.

³ Черепяхин Б. Б. Волеобразование и волеизъявление юридических лиц // Правоведение. 1958. № 2. С. 56.

⁴ Иоффе О. С. Избранные труды по гражданскому праву. М.: Статут, 2000. С. 89–90.

объединения и управления капиталом, закрепляет ограничение предпринимательского риска¹.

Легальное понятие юридического лица дано законодателем в п. 1 ст. 48 действующего кодекса частного права. В нем сконцентрировано все то, что было выработано цивилистической наукой и проверено многовековой практикой.

Юридическим лицом признается организация, которая имеет обособленное имущество и отвечает им по своим обязательствам, может от своего имени приобретать и осуществлять гражданские права и нести гражданские обязанности, быть истцом и ответчиком в суде.

Понятие юридического лица, сформулированное в ст. 48 ГК РФ, коренным образом отличается от того, которое было дано в Гражданском Кодексе 1922 года и в Гражданском Кодексе 1964 года. Происхождение этих отличий – в принципах, положенных в основу вышеупомянутых законов, т.к. они были направлены на защиту административно-командной системы управления экономикой, на защиту государства и его экономических интересов.

Из определения юридического лица можно выделить его признаки – внутренне присущие ему свойства, наличие каждого из которых необходимо, а их совокупность достаточна для признания его субъектом гражданского права.

Как и в ст. 23 ГК РСФСР 1964 года, в ст. 48 действующего Гражданского кодекса РФ обнаруживаются общие признаки юридического лица:

- 1) организационное единство (организация);
- 2) юридическое лицо должно обладать обособленным имуществом;
- 3) ответственность юридического лица по своим обязательствам;
- 4) возможность от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, и выступать в качестве истца и ответчика в суде.

На первый взгляд, изложенные признаки юридического лица идентичны.

Однако при тщательном анализе в каждом из них выявляются существенные отличия, объективно обусловленные коренными изменениями социально-

¹ Каминка А. И. Основы предпринимательского права. Петроград, 1917. С. 26.

экономических условий развития общественных отношений, регулируемых гражданским законодательством.

1. Организационное единство. В соответствии со ст. 23 ГК РСФСР (1964 года) указанный признак отождествлялся с коллективом людей. Такое понимание организационного единства отражало реальные общественные отношения, поскольку частнопредпринимательская деятельность на основе принадлежности предприятия на праве частной собственности одному лицу (или группе лиц) не допускалась. В соответствии с Гражданским Кодексом РФ юридическое лицо не обязательно должно представлять собой коллектив людей, оно может состоять и из одного физического лица. Еще римляне допускали, что юридическая личность *universitas* может состоять из одного человека¹. Под организационным единством юридического лица понимается определенная структура связи объединенных в него людей, закрепленная в учредительных документах организации (уставе, учредительном договоре) или в федеральном законе. Благодаря этой структуре связи и соподчиненности людей юридическое лицо выступает как единое целое во главе с руководителем. Указанное положение является бесспорным в цивилистике. Дискуссии возникли по другому вопросу. Учитывая, что гражданское законодательство допускает деятельность «одночленных корпораций», некоторые авторы пришли к выводу о том, что таким юридическим лицам организационное единство не присуще, а потому данный признак является несостоятельным (и должен быть исключен), или, по крайней мере, необязательным.

Так, В. К. Андреев поставил такой вопрос перед разработчиками ГК РФ: «Зачем давать понятие юридического лица как организации, если оно может им создаваться и из него же состоять?»². Е. В. Богданов вообще предлагает отказаться от указанного признака, поскольку «в кампаниях одного лица, где и учредителем, и директором (органом) является одно и то же лицо, вообще нет никакой организации, тем более организационного единства». По его мнению,

¹ Братусь С. Н. Юридические лица в советском гражданском праве. М., 1947. С. 37.

² Андреев В. К. Гражданский кодекс Российской Федерации и новейшее законодательство // Государство и право. № 4. С. 114.

этот признак, не является всеобщим, а потому от него следует отказаться. Поэтому он предлагает внести изменения в п. 1 ст. 48 ГК РФ, изложив его в следующей редакции: «Юридическим лицом является созданный в установленном законом порядке субъект, отвечающий юридически закрепленным за ним имуществом и выступающий в гражданском обороте от своего имени»¹. Причина такого подхода к сущности одного из существенных признаков юридического лица, на наш взгляд, коренится в тяготении его авторов к теории фикции, и поэтому в сформулированном им определении отражается только факт существования юридического лица; а также в идентификации права собственности и других вещных прав юридического лица с соответствующими правами его участников.

Изложенная позиция представляется неубедительной. Первый аргумент против этой точки зрения обнаруживается при исследовании семантики слова «организация», под которой понимается «планомерное, продуманное устройство, внутренняя дисциплина»². Из этого не следует, что организация по своей природе предполагает наличие коллективного начала, она подразумевает под собой определенную упорядоченность. Поэтому функционирование юридического лица, учредителем которого является один человек, не означает отсутствие в нем организационного единства. Это особого рода организация его деятельности – САМОорганизация. В результате такой деятельности не несколько человек, а один координирует и выполняет различные функции, предусмотренные в учредительных документах. Сведение признака «организационное единство» к количественному знаменателю и теоретически, и практически некорректно. Кроме того, создавая юридическое лицо, его учредитель не перестает быть гражданином – самостоятельным субъектом гражданского права. Поэтому необходимо четко отграничивать случаи, когда такой участник вступает в правоотношения от своего имени (как физическое лицо), и когда – от имени юридического лица через его уполномоченные органы. От этого также зависит

¹ Богданов Е. В. Сущность и ответственность юридического лица // Государство и право. № 10. С. 98–99.

² Ожегов С. И., Шведова Н. Ю. Толковый словарь русского языка: 80000 слов и фразеологических выражений (4-е изд., доп.). М.: Азбуковик. 1997. С. 458.

определение юридической судьбы имущества – или оно является собственностью гражданина, и он самостоятельно распоряжается им, или оно выделяется и передается гражданином юридическому лицу. В таком случае только организация этим имуществом может распорядиться, и только им она может отвечать по своим обязательствам.

Организационное единство необходимо формировать всегда, в том числе и при создании «одночленных корпораций». Правовая природа организационного единства связана не с «количественным людским показателем» и не с «хозяйственно-трудовым единством коллектива рабочих и служащих», а с формированием необходимых внутренних организационных связей между людьми, входящими в состав «юридического лица», обеспечивающих единство и существование организации как субъекта гражданских отношений. Входящее в «одночленную корпорацию» лицо, выступая от ее имени в различных правовых отношениях, играет разные юридические роли, представляя тот или иной элемент ее организационного единства, что имеет неодинаковые юридические последствия. При этом, собственный интерес и воля гражданина – единственного участника ограничивается интересом юридического лица, целями ее создания, пределами правоспособности, принятыми на себя обязательствами, ограничениями, наложенными законом и т.д. В связи с этим признак **«организационное единство»** можно определить как предоставление учредителям законом юридических возможностей, в пределах организационно-правовых форм существования юридических лиц, формулировать систему внутренних организационных связей между людьми, входящими в состав юридического лица, с целью обеспечения способности организации выступать в качестве субъекта гражданских отношений.

Учитывая вышеизложенное, можно сделать вывод о том, что «организационное единство» обеспечивает решение следующих задач:

- делает доступным для восприятия третьими лицами элементы внутреннего устройства организации, чем обеспечиваются правовые возможности при-

обретения субъективных прав и создания обязанностей через органы юридического лица;

- обеспечивает механизмы формирования воли юридического лица и способы ее выражения;

- определяет порядок формирования органов юридического лица, их компетенцию, место и роль того или иного элемента их построения;

- является способом обеспечения возможности управления имуществом и трудовым коллективом организации в интересах достижения тех целей, ради которых она создана;

- выступает механизмом согласования интересов лиц, включенных в структуру внутренних организационных связей юридического лица¹.

2. На основании статьи 23 ГК РСФСР юридическое лицо должно было обладать обособленным имуществом. В названной статье не раскрывалось, на каком правовом основании оно должно иметь это имущество. Этот пробел восполнялся в научных работах, где раскрывалось, что обособленное имущество у юридических лиц может находиться либо на праве собственности, либо на праве оперативного управления (ст. 93 ГК РСФСР 1964 г.). В Законе РСФСР от 24 декабря 1990 года «О праве собственности в РСФСР» было установлено еще одно право. Государственное имущество передавалось предприятиям на праве полного хозяйственного ведения. В ст. 48 ГК РФ в обобщенном виде восприняты полностью предусмотренные в Гражданском Кодексе РСФСР (1964 г.) конкретные правовые формы обособления имущества юридических лиц – право собственности, право хозяйственного ведения и оперативного управления.

Имущество является материальной основой деятельности организации, включающей вещи, права на вещи и обязанности по поводу вещей (имущество в широком смысле)². Такой имущественный комплекс, формируемый из средств участников, принадлежит организации, и отграничение его от имуще-

¹ Цирульников В. Н. Указ. соч. С. 15.

² Брагинский М. И. Комментарий к части первой Гражданского Кодекса Российской Федерации для предпринимателей. М.: Фонд «Правовая культура», 1995. С. 53.

ства других лиц (физических и юридических) и называется имущественной обособленностью.

Первоначальными формами обособления выступают складочный капитал, уставный капитал, паевой капитал. Степени обособления: право собственности; право хозяйственного ведения; право оперативного управления.

Имущественное обособление предопределяет саму возможность образования и функционирования юридического лица. Без имущества не могут возникать другие его признаки: организационное единство, ответственность по своим обязательствам, право быть истцом и ответчиком в судах. Ведь юридическое лицо создается для определенных целей, для реализации которых оно должно вступать в имущественные гражданско-правовые отношения. Правовые способы обособления имущества юридических лиц зависят от организационно-правовых форм их функционирования. Государственные органы и органы местного самоуправления передают обособленное имущество на праве хозяйственного ведения унитарным государственным и муниципальным предприятиям. Казенные унитарные государственные и муниципальные предприятия, а также учреждения, созданные собственниками, обладают имуществом на праве оперативного управления. В хозяйственных товариществах и обществах, производственных кооперативах, благотворительных фондах складочный капитал принадлежит этим организациям на праве собственности (ст. ст. 66, 106.3, 123.18 ГК РФ).

При этом первоначальный складочный капитал коммерческих хозяйственных товариществ и обществ формируется за счет взносов их учредителей и делится на доли в зависимости от размера внесенного имущества, выраженного в денежной форме, в уставный капитал, который становится собственностью юридического лица. У участников возникает обязательственное право требования на свою долю к организации.

Степень обособленности имущества устанавливает пределы, в которых организация, осуществляя правомочия владения, пользования и распоряжения имуществом, реализует свои права и обязанности. «Определенная степень или

мера этой имущественной обособленности является основой правосубъектности»¹.

Способы обособления имущества организаций следует делить на первоначальные и производные. Первоначальные способы обособления имущества организаций носят императивный характер и определяются организационно-правовой формой их существования. Все они, в той или иной мере, связаны с обязанностью учредителя передать вещные права на часть своего имущества учреждаемой им организации.

Например, первоначальный способ обособления имущества производственных кооперативов осуществляется в виде формирования паевого капитала (фонда). Степень обособления наивысшая – право собственности. При этом, если иное не предусмотрено Уставом, член кооператива сохраняет право требования о возврате внесенного имущественного пая, а все остальные имущественные права требования, как правило, связаны не с фактом его внесения, а со степенью трудового участия в деятельности такой организации. В то же время, в предусмотренном законом порядке, производственный кооператив может создавать и неделимый паевой фонд².

Последующие способы обособления имущества коммерческими организациями носят, в основном, диспозитивный характер и определяются тремя факторами: волей участников (внесение дополнительных имущественных взносов); собственной волей организации (самостоятельным участием, обособленным имуществом, в гражданском обороте); пределами возможностей приобретения субъективных гражданских прав (правоспособностью). Независимо от видов последующих способов приобретения имущества степень его обособленности не меняется.

Например, общим собранием общества с ограниченной ответственностью было принято решение об увеличении размера уставного капитала. Участники общества в этом случае обязаны произвести взносы в складочный капитал в за-

¹ Братусь С. Н. Указ. соч. С. 135.

² Федеральный Закон от 21.11.1996 № 129-ФЗ «О бухгалтерском учете» // СЗ РФ. 1996. № 48. Ст. 5369.

ранее определенных пропорциях (размерах). Это имущество становится собственностью организации. Участники по-прежнему обладают обязательственным правом требования на свою долю (размер которой увеличился) к обществу.

Внешнее выражение обособления происходит путем его отражения в балансе или смете организации по правилам ведения бухгалтерского учета, одинакового для всех организаций.

Общие правила оформления обособления имущества юридических лиц единообразны и не зависят от их вида и организационно-правовых форм существования.

Толстой Ю. К. отмечает, что именно этот признак позволяет идентифицировать конкретную организацию, в отличие от персонального состава участников, органов управления и их компетенции, которые могут совпадать во времени и пространстве у нескольких юридических¹.

Вышеизложенное представляет собой содержание анализируемого признака юридического лица, позволяющего сформулировать его определение. Имущественная обособленность – это легальный признак юридического лица, составляющий основу его правосубъектности и характеризующий наличие имущества на праве собственности, праве хозяйственного ведения или праве оперативного управления и закрепление данного имущества в установленном законодательством порядке на балансе юридического лица; возникающий в момент государственной регистрации субъекта и выступающий необходимой предпосылкой участия от своего имени в гражданском обороте². При этом, формирование у юридического лица имущественной обособленности представляет собой совокупность двух взаимосвязанных и равнозначных юридических фактов, включающих в себя процесс выделения собственником имущества и передачи его субъекту, а также закрепление его за юридическим лицом, выражающийся в правовом оформлении переданного имущества на соответствующем праве³.

¹ Гражданское право. Учебник. ч. 1 / Под ред. Сергеева А. П., Толстого Ю. К. М.: Проспект, 1997. С. 114.

² Стройкина Ю. В. Указ. соч. С. 6.

³ Там же. С. 12.

Таким образом, признак имущественной обособленности является доминирующим, характеризующим сущность юридического лица. В случае его отсутствия невозможно проявление ни одного другого признака организации, в том числе – имущественной ответственности.

3. Как в ранее действовавшем гражданском законодательстве (ст. 32 ГК РСФСР 1964 года), так и в ст. 48 ГК РФ провозглашен признак самостоятельной ответственности юридического лица по своим обязательствам. Однако его содержание претерпело коренные изменения, заключающиеся в следующем. В соответствии со ст. 32 ГК РСФСР (1964 г.) юридическое лицо отвечало по своим обязательствам принадлежащим ему (закрепленным за ним) имуществом, на которое по законодательству Союза ССР и ГК РСФСР 1964 г. (статьи 98, 101, 104) могло быть обращено взыскание. На основании же ч. 1 ст. 98 ГК РСФСР здания, сооружения, оборудование и другое имущество, относящееся к основным средствам государственных организаций, не могли являться предметом залога, на них не могло быть обращено взыскание по претензиям кредиторов. На основании ст. 101 ГК РСФСР на принадлежащее колхозам, иным кооперативным организациям и их объединениям здания, сооружения, транспортные средства (трактора, комбайны, др. машины) и иное имущество, относящееся к их основным средствам, а также на семенные и фуражные фонды также не могло быть обращено взыскание по требованию кредиторов. Такое же правовое положение содержалось и в ст. 104 ГК РСФСР о порядке обращения взыскания на имущество профсоюзных и иных общественных организаций. Коренное отличие в существенных признаках юридических лиц, предусмотренных ст. 48 ГК РФ, состоит именно в новом положении об их ответственности по своим обязательствам. Законодатель, закрепляя вещные правовые формы обособления имущества юридических лиц (право собственности, хозяйственного ведения, оперативного управления), прямо установил, что именно этим обособленным имуществом они отвечают по своим обязательствам. Лишь на основании ст. 123.21 ГК РФ для учреждений предусмотрено исключение их общего правила. Они отвечают по своим обязательствам находящимися в их распоряжении

денежными средствами, и лишь в случаях, установленных законом, также иным имуществом. При недостаточности денежных средств или имущества субсидиарную ответственность по их обязательствам несет собственник соответствующего имущества. Такое исключение из правил ни в коей мере не колеблет общего принципа о самостоятельной имущественной ответственности, поскольку привлечение иных субъектов права по долгам юридического лица является дополнительным¹.

Содержание принципа самостоятельной имущественной ответственности раскрыто в ст. 56 ГК РФ, где сформулировано правило, согласно которому участники юридического лица не отвечают по его обязательствам (за исключением товариществ и кооперативов), а оно, в свою очередь, не отвечает по обязательствам первых. Это правило подчинено одной идее: возложению ответственности на юридическое лицо, а не на учредителя.

Некоторые авторы считают именно этот признак определяющим в понятии юридического лица. Например, Богданов Е. В., в своей статье «Сущность и ответственность юридического лица» указывает следующее: «Современное юридическое лицо – это персонифицированная ответственность субъекта, специально созданного для этой цели правовым строем. Самостоятельная имущественная ответственность – это главный и определяющий признак юридического лица. Сущность юридического лица проявляется прежде всего в его ответственности. Все остальные признаки носят вспомогательный характер»². Такое категоричное утверждение не совсем верно, поскольку реализация самостоятельной имущественной ответственности напрямую зависит, как отмечалось выше, от наличия обособленного имущества у организации.

4. Выступление в гражданском обороте от собственного имени, как признак юридического лица, предполагает способность приобретать и осуществлять гражданские права и нести обязанности, и выступать истцом и ответчиком в суде.

¹ Гражданское право. Учебник. ч. 1 / Под ред. Сергеева А. П., Толстого Ю. К. М.: Проспект, 1997. С. 115.

² Богданов Е. В. Указ. соч. С. 98.

Значительную эволюцию претерпело значение и этого признака. Признавая его «существенным», авторы спорили о занимаемом им месте в системе всех вышеказанных признаков. А. В. Венедиктов придавал ему решающее значение: «Самостоятельное участие в гражданском обороте, выступление в нем в качестве самостоятельного (особого) носителя гражданских прав и обязанностей – следовательно, от своего имени – вот тот решающий критерий, который установлен советским гражданским законодательством в совершенно определенной и общей для всех без исключения юридических лиц форме и который вместе с тем образует само содержание их гражданской правоспособности»¹. С. К. Братусь, признавая «способность выступать от своего имени» существенным признаком, в то же время отрицал его «решающую» роль и подчеркивал его вторичность: «в ст. 23 ГК РСФСР 1964 года указаны признаки юридического лица: а) организационное единство, закрепленное в уставе (Положении), обеспечивающее деятельность данного коллективного образования не как простой совокупности граждан, а как самостоятельной целостной единицы; б) наличие обособленного имущества как необходимой предпосылки указанной выше самостоятельности; в) выступление в гражданских правоотношениях от своего имени как при совершении сделок и иных действий (включая правонарушения), порождающих гражданские права и обязанности, так и при осуществлении этих прав и обязанностей, в частности при их судебной или арбитражной защите; г) наличие самостоятельной имущественной ответственности».

Некоторые современные авторы определяют исследуемый признак как существенный, основополагающий элемент конструкции организации. Полагаем, что к такому мнению они пришли в результате отказа от признания «организационного единства» как существенного и необходимого для определения юридического лица, о чем говорилось выше. Лишив юридическое лицо организационного единства, тем самым они лишают его механизма, способа реализации собственной правосубъектности. В этой связи появилась насущная необхо-

¹ Венедиктов А. В. Государственная социалистическая собственность. М.: Юридическая литература. 1948. С. 705.

димось установить право юридического лица, каковым, надо полагать, они и рассматривают «способность выступать от своего имени».

Однако мало иметь такую способность. Она только опосредствует возможность совершать действия, результатом которых явилось бы приобретение субъективных прав и создания обязанностей.

Выступление в суде от своего имени и ответственность по своим обязательствам как признаки юридического лица в достаточной мере характеризуют последнее лишь до тех пор, пока они остаются бесспорными. Как только возникает спор о правосубъектности, они не «работают», приобретая характер тавтологии. В таком случае арбитражный суд вынужден использовать другие критерии с учетом предмета спора. Так, если предъявлен иск о признании недействительным акта регистрации организации, доказательства неправосубъектности юридического лица будут носить определенный характер, притом вовсе не будут связаны с конструктивными его признаками. Если же предмет спора относится к неправомерным действиям юридического лица, и в процессе ставится вопрос о его неправосубъектности, тогда в качестве признаков, по которым ему дается оценка, предстают: имущественная обособленность, самостоятельный баланс, акт о регистрации, наличие счетов в банках, учет в налоговых, финансовых и статистических органах. И только положительный ответ по этим признакам позволяет делать вывод о наличии у данного субъекта хозяйственной и производственных характеристик – участие в судах, ответственность по своим обязательствам, а, следовательно, о полноценной его правосубъектности со свойствами юридического лица¹.

Думается, подобный подход все-таки, является ошибочным. Действительно, два последних рассмотренных признака юридического лица вытекают из первых двух, являются подчиненными по отношению к ним: организационное единство и имущественная обособленность – необходимые предпосылки выступления от своего имени и самостоятельной гражданско-правовой ответ-

¹ Цирульников В. Н. Признак «организационное единство» и его влияние на правосубъектность коммерческих организаций (теоретический и правовой аспекты). Автореферат диссертации на соискание ученой степени кандидата юридических наук. Волгоград, 1998. С. 30.

ственности юридического лица. Однако от этого они не перестают быть существенными, характеризующими юридическое лицо как субъект права.

Что касается второй группы признаков, то внешним выражением юридического лица выступают его наименование и местонахождение, которые также являются индивидуализирующими признаками организации.

Наименование юридического лица должно быть не повторяющимся во времени, пространстве и по кругу лиц название организации, отражающее ее организационно-правовую форму, а в некоторых случаях местонахождение и род деятельности.

Требования к наименованию юридического лица императивны: оно должно содержать указание на его организационно-правовую форму (например, полное товарищество, общество с ограниченной ответственностью, фонд), или только на его вид (гаражный кооператив, товариществ собственников жилья), если создание вида юридического лица предусмотрено законом, а в ряде случаев – также на характер (род) его деятельности (п. 1 ст. 54 ГК РФ) (например, профсоюз работников жилищно-коммунального хозяйства, общество защиты животных). Причем, отдельные термины (например, «биржа», «банк», «ломбард», «саморегулируемая организация») в соответствии с требованиями законодательства могут использоваться в наименовании лишь тех организаций, которые имеют лицензию (разрешение) или иное право совершения соответствующей деятельности.

Организационно-правовая форма позволяет определить правовые особенности юридического лица. Зная организационно-правовую форму, можно достоверно определить общие присущие данному виду юридического лица элементы: субъектный состав участников, цели создания, ответственность по обязательствам и другие.

Кроме того, в зависимости от организационно-правовой формы юридического лица, законодателем в специальных нормах, регулирующих их создание и деятельность, могут устанавливаться дополнительные требования к содержанию наименования. Так, в полных товариществах, кроме указания на организа-

ционно-правовую форму, оно должно содержать указание на имена (наименования) всех его участников, либо имя (наименование) одного или нескольких полных товарищей с добавлением слова «и компания» на русском языке. По желанию участников оно может дублироваться на иностранном языке, а также языках народов РФ. Наименование должно быть полным. Допускается использование и сокращенного наименования, его аббревиатуры.

Коммерческая организация имеет «фирменное наименование», которое является его интеллектуальной собственностью, и такое юридическое лицо обладает исключительным правом его использования. Кроме указания на организационно-правовую форму, наименование некоммерческих организаций и унитарных предприятий должно содержать указание на характер деятельности. Например, муниципальное предприятие «Коммунальные сети». Лицо, незаконно использующее чужое фирменное наименование, несет гражданскую ответственность перед правообладателем.

Местом нахождения юридического лица выступает место его государственной регистрации. В соответствии с п. 1. ст. 51 ГК РФ, ст. 2 Федерального закона «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» от 08 августа 2001 года № 129-ФЗ, п. 1 постановления Правительства РФ от 30 сентября 2004 г. № 506 Федеральная налоговая служба является уполномоченным федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим государственную регистрацию юридических лиц. Государственная регистрация юридического лица осуществляется по месту нахождения его постоянно действующего исполнительного органа, а в случае отсутствия постоянно действующего исполнительного органа – иного органа или лица, уполномоченных выступать от имени юридического лица в силу закона, иного правового акта или учредительного документа, если иное не предусмотрено Федеральным законом № 129-ФЗ.

Место нахождения юридического лица определяет место уплаты налогов и место рассмотрения исковых требований судами, за исключением случаев, когда законом определяется иная территориальная подсудность.

Целям индивидуализации юридических лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность, наряду с фирменными наименованиями служат товарные знаки и знаки обслуживания, а также наименования мест происхождения товаров¹.

Товарные знаки (знаки обслуживания) являются условными обозначениями, используемыми для отличия однородных товаров и услуг, выпускаемых (оказываемых) различными производителями (например, изготовителями автомобилей, одежды и обуви, некоторых пищевых продуктов и т. д.). Зарегистрированный товарный знак (знак обслуживания) порождает исключительное право на его использование. Наименования мест происхождения товаров используются для обозначения товаров, обладающих особыми свойствами, которые предопределены природными условиями или людскими факторами той местности, где они производятся (например, шампанские вина, тульские самовары и т.п.). Право пользования таким наименованием может закрепляться за любыми производителями соответствующего товара, действующими в данной местности.

Фирменное наименование юридического лица, а также другие гражданско-правовые средства его индивидуализации не позволяют четко идентифицировать как принадлежность конкретных субъективных прав и обязанностей, так и сторону соответствующего договорного или иного гражданского правоотношения, а также участника судебного спора (истца или ответчика). Наименование юридического лица является признаком, производным от его основных признаков – организационного единства и имущественной обособленности, может быть изменено путём внесения изменений в учредительные документы и в Единый государственный реестр юридических лиц.

Местонахождение юридического лица в настоящее время указывается путем включения в учредительные документы сведений о муниципальном образовании. Соответственно наименование и местонахождение организации не

¹ Закон РФ от 23 сентября 1992 г. № 3520-1 «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» с изменениями и дополнениями // Российская газета от 17 октября 1992 г.

позволяют идентифицировать юридическое лицо. Достоверным и **неименяемым** средством индивидуализации для юридических лиц в соответствии действующим законодательством является основной государственный регистрационный номер (ОГРН) и идентификационный номер налогоплательщика (ИНН).

Необходимость наличия печати как механического средства закрепления действительности волеизъявления юридического лица обусловлено его участием в гражданском обороте в качестве участника сделок. Законодатель рассматривает печать в качестве факультативного (дополнительного) элемента ее организационно-правовой формы. Потребность проставления печати возникает только в случаях, когда это предусмотрено законом, иными правовыми актами или установлено соглашением участников сделки. Одновременно с этим, отсутствие печати может привести к признанию формы сделки не соответствующей требованию закона только тогда, когда это предусмотрено соответствующим нормативным актом или условием соглашения. В иных случаях нарушения требования обязательного проставления печати не порождают недействительность сделки. Вместе с тем, юридическое лицо выступает не только участником гражданских, но и процессуальных, административных и иных правоотношений, где также использует собственную печать.

Несмотря на то, что Гражданский кодекс РФ не предусмотрел обязательное наличие счетов организаций в банке, действующим законодательством, регулирующим денежное обращение, установлено правило, в соответствии с которым расчеты между юридическими лицами необходимо производить в безналичном порядке. Допускается возможность наличных расчетов между юридическими лицами по одной сделке на сумму до 100 000 рублей¹. Кроме того, уплата налогов осуществляется юридическими лицами только в безналичной форме. Эти положения предопределяет необходимость юридических лиц, независимо от вида их организационно-правовой формы, заключать договоры бан-

¹ Указание Банка России от 07.10.2013 № 3073-У «Об осуществлении наличных расчетов» // Вестник Банка России. № 45. 2014.

ковского счета с банками и иными кредитными организациями, которые производят в интересах их клиентов безналичные денежные расчеты.

Наличие совокупности рассмотренных выше признаков (существенных и индивидуализирующих) позволяет признавать ту или иную организацию субъектом гражданского права – юридическим лицом, что имеет не только теоретическое, но и огромное практическое значение. Так, суд, разрешая спор, прежде всего, должен установить, являются ли его стороны надлежащими, и являются ли они субъектом права вообще.

В этом плане показательно Постановление Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 15 октября 1996 г. № 2625/96, отменившего постановления нижестоящих инстанций, разрешавших спор между семейным частным предприятием «Мартыновых М. М.» (поставщиком) и управлением технологического транспорта № 4 (УТТ) производственного объединения «Сургутнефтегаз» (покупателем) в связи с неисполнением договора от 05.01.92 № 4П-92 на поставку конструкций жилого дома. Президиум Высшего Арбитражного Суда мотивировал свое решение тем, что УТТ № 4 не обладало статусом юридического лица, поскольку отсутствовали необходимые признаки (имущественная обособленность, др.). Учитывая, указанное обстоятельство, сделка между сторонами спора была признана в соответствии со статьей 168 Гражданского кодекса РФ ничтожной с момента ее совершения.

Таким образом, любому юридическому лицу присущи четыре существенных правовых признака: организационное единство; имущественная обособленность; самостоятельная ответственность по своим обязательствам, как правило, всем принадлежащим ему имуществом; выступление в гражданском обороте от своего имени. В этих признаках, предусмотренных в п. 1 ст. 48 ГК РФ, отражены научные достижения большинства цивилистов прошлых лет и современников общественных отношений в данной области, а также принципы частного права, предусмотренные п. 1 ст. 1 ГК РФ.

1.2. Правосубъектность юридических лиц

Правосубъектность – это понятие, объединяющее право- и дееспособность. *Правоспособность* – это возможность иметь гражданские права и нести гражданские обязанности. *Дееспособность* – это способность своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя обязанности и исполнять их. Исходя из смысла ст. 2 ГК РФ¹, юридические лица являются субъектами частноправовых отношений. Следовательно, юридические лица как субъекты гражданского права характеризуются *гражданской правосубъектностью*. Правовое положение и порядок участия юридических лиц в гражданском обороте урегулированы ГК РФ. В зависимости от организационно-правовой формы, вида, типа, а также сферы, для осуществления деятельности в которой созданы некоторые юридические лица, следует говорить об особенностях их гражданско-правового статуса, которые определяются не только ГК РФ, но и другими законами и иными правовыми актами. Что касается юридических лиц, создаваемых Российской Федерацией на основании специальных федеральных законов, то положения ГК РФ применяются, если иное не предусмотрено такими законами.

В ГК РФ правоспособности юридических лиц посвящена отдельная статья (ст. 49 ГК РФ). Вместе с тем, гражданское законодательство РФ не содержит понятия дееспособности юридических лиц. Особенность право- и дееспособности юридических лиц и их основное отличие от право- и дееспособности граждан состоит в том, что они возникают и прекращаются одновременно с момента внесения соответствующих сведений о его создании или прекращении в единый государственный реестр юридических лиц (ч. 3 ст. 49 ГК РФ). В отличие от юридических лиц, дееспособность гражданина возникает лишь по достижении определенного возраста, а в отдельных случаях связана с состоянием его здоровья (статьи 21, 29, 30 ГК РФ). В соответствии со ст. 53 ГК РФ приоб-

¹ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30 ноября 1994 г. № 51-ФЗ (ред. от 03.08.2018) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.09.2018) // СЗ РФ. 1994. 5 дек. № 32. Ст. 3301.

ретенение юридическим лицом гражданских прав и принятие на себя гражданских обязанностей осуществляется через его органы, которые формируют и выражают его волю как субъекта гражданского права и действуют в соответствии с законом, иными правовыми актами и учредительным документом. В предусмотренных ГК РФ случаях возможно приобретение юридическим лицом гражданских прав и принятие на себя гражданских обязанностей посредством его участников (ч. 2 ст. 53 ГК РФ). Иными словами, через органы юридического лица, а в предусмотренных законом случаях и через его участников, реализуется его право- и дееспособность.

В науке гражданского права принято различать *общую (универсальную) и ограниченную (специальную, целевую) правоспособность юридического лица*¹. Общая правоспособность юридических лиц предполагает возможность их участия в любых частноправовых отношениях, а ограниченная – лишь в определенных гражданско-правовых отношениях. По общему правилу, юридическое лицо обладает ограниченной правоспособностью, которая предполагает возможность юридического лица иметь соответствующие предусмотренным в учредительном документе целям деятельности гражданские права и нести гражданские обязанности, связанные с данной деятельностью (ч. 1 ст. 49 ГК РФ).

Вместе с тем, большинство коммерческих организаций обладают общей правоспособностью и могут иметь гражданские права и нести гражданские обязанности, необходимые для осуществления любых не запрещенных действующим законодательством видов деятельности (абз. 2 ч. 1 ст. 49 ГК РФ). Исключение составляют создаваемые собственниками для конкретных целей государственные и муниципальные унитарные предприятия, которые согласно ст. 113 ГК РФ не являются собственниками закрепленного за ними имущества, и другие предусмотренные законом виды коммерческих организаций (например, банки, страховые организации, товарные биржи и др.). Правоспособность таких

¹ Гражданское право. В 4 т. Т. 1: Общая часть: учебник / [Ем В.С. и др.]; отв. ред. Е. А. Суханов. 3-е изд., перераб. и доп. М.: Волтерс Клувер, 2006. С 237. (720 с.)

коммерческих организаций ограничена определенными законом и (или) указанными в учредительном документе целями их деятельности.

В отдельных случаях законом предусмотрена возможность юридического лица заниматься определенными видами деятельности лишь при наличии специального разрешения (лицензии) либо на основании членства в саморегулируемой организации или выданного последней свидетельства о допуске к некоторым видам работ. В таких случаях право юридического лица заниматься отдельными видами деятельности возникает с момента получения лицензии или в указанный в ней срок, либо с момента вступления в саморегулируемую организацию или получения свидетельства о допуске к определенному виду работ (абз. 2 ч. 3 ст. 49 ГК РФ). Моментом прекращения права юридического лица заниматься отдельными видами деятельности считается момент прекращения действия лицензии либо членства в саморегулируемой организации или окончания срока действия свидетельства о допуске к выполнению определенного вида работ, выданного саморегулируемой организацией.

Согласно ч. 2 ст. 3 Закона о лицензировании отдельных видов деятельности¹ под *лицензией* понимается специальное разрешение на право осуществлять конкретный вид деятельности, подтверждаемое выданным лицензирующим органом документом на бумажном носителе или в электронной форме, если в заявлении о предоставлении лицензии содержалось указание на необходимость ее выдачи в электронной форме. Исчерпывающий перечень лицензируемых видов деятельности дается в ч. 1 ст. 12 Закона о лицензировании отдельных видов деятельности и включает 51 вид деятельности, среди которых:

✓ деятельность по выполнению работ (оказанию услуг) в области шифрования информации, деятельность по разработке, производству, распространению шифровальных (криптографических) средств и защищенных с их использованием информационных и телекоммуникационных систем, а также по

¹ Федеральный закон от 4 мая 2011 г. № 99-ФЗ (ред. от 03.08.2018) «О лицензировании отдельных видов деятельности» (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2018) // СЗ РФ. 2011. 9 мая. Ст. 2716.

их техническому обслуживанию при его осуществлении не для обеспечения собственных нужд юридического лица или индивидуального предпринимателя;

✓ деятельность по разработке, производству, реализации и приобретению с целью продажи специальных технических средств, предназначенных для негласного получения информации, а также деятельность по их выявлению при ее осуществлении не для обеспечения собственных нужд юридического лица или индивидуального предпринимателя;

✓ деятельность, связанная с разработкой, производством средств защиты конфиденциальной информации и с ее технической защитой;

✓ деятельность по производству и реализации защищенной от подделок полиграфической продукции;

✓ деятельность, связанная с разработкой, производством, испытанием и ремонтом авиационной техники, вооружения и военной техники, а также установкой, монтажом, техническим обслуживанием, утилизацией и реализацией вооружения и военной техники;

✓ деятельность по разработке, производству, испытанию, хранению, ремонту, утилизации и торговле оружием и его основными частями;

✓ деятельность по разработке, производству, испытанию, хранению, реализации и утилизации боеприпасов и пиротехнических изделий IV и V классов, их применению;

✓ деятельность, связанная с хранением и уничтожением химического оружия, эксплуатацией взрывопожароопасных и химически опасных производственных объектов I–III классов опасности;

✓ деятельность по тушению пожаров, а также монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений;

✓ деятельность по производству лекарственных средств, медицинской техники, а также техническому обслуживанию медицинской техники в случаях его осуществления юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями не для обеспечения собственных нужд;

✓ деятельность, связанная с оборотом наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, а также культивированием наркосодержащих растений;

✓ осуществляемая в замкнутых системах деятельность, связанная с использованием возбудителей инфекционных заболеваний человека и животных не в медицинских целях и генно-инженерно-модифицированных организмов III и IV степеней потенциальной опасности;

✓ деятельность по перевозкам пассажиров и опасных грузов морским, внутренним водным, железнодорожным транспортом, а также осуществляемая юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями не для обеспечения собственных нужд деятельность по воздушным перевозкам пассажиров и грузов;

✓ осуществляемая юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями не по заказам и (или) не для обеспечения собственных нужд деятельность по перевозкам пассажиров автомобильным транспортом вместимостью более 8 человек;

✓ деятельность по погрузке, разгрузке опасных грузов на железнодорожном, внутреннем водном транспорте, в морских портах;

✓ осуществляемая юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями не для обеспечения собственных нужд деятельность, связанная с осуществлением буксировок морским транспортом;

✓ деятельность, связанная со сбором, транспортировкой, обработкой, утилизацией, обезвреживанием и размещением отходов I–IV классов опасности;

✓ деятельность, связанная с организацией и проведением азартных игр в букмекерских конторах и тотализаторах;

✓ частная охранная и детективная (сыскная) деятельность;

✓ деятельность по заготовке, переработке и реализации лома черных и цветных металлов;

✓ деятельность по трудоустройству граждан РФ за ее пределами;

- ✓ деятельность по оказанию услуг связи;
- ✓ деятельность по теле- и радиовещанию;
- ✓ деятельность, связанная с изготовлением экземпляров аудиовизуальных произведений, программ для ЭВМ, баз данных и фонограмм на любых видах носителей, если она не осуществляется самостоятельно лицами, обладающими правами на их использование в соответствии с федеральным законом или договором;
 - ✓ деятельность, связанная с использованием источников ионизирующего излучения (генерирующих) не в медицинской деятельности;
 - ✓ образовательная деятельность, за исключением осуществляемой частными организациями, находящимися на территории инновационного центра «Сколково»;
 - ✓ геодезическая и картографическая деятельность в целях создания государственных топографических карт или планов, геодезических (в том числе специального назначения), нивелирных и гравиметрических сетей, установления, изменения и уточнения границ РФ, субъектов РФ, муниципальных образований, которая осуществляется не для обеспечения обороны РФ личным составом Вооруженных Сил РФ и не при осуществлении градостроительной и кадастровой деятельности, недропользования;
 - ✓ деятельность по производству маркшейдерских работ;
 - ✓ деятельность, связанная с проведением работ по активному воздействию на гидрометеорологические и геофизические процессы и явления;
 - ✓ деятельность в сфере гидрометеорологии и смежных с ней сферах, если она осуществляется не в процессе инженерных изысканий для подготовки проектной документации, строительства, реконструкции объектов капитального строительства;
 - ✓ медицинская деятельность, за исключением осуществляемой организациями частной системы здравоохранения на территории инновационного центра «Сколково»;
 - ✓ фармацевтическая деятельность;

- ✓ деятельность, по обеспечению сохранности объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) народов РФ;
- ✓ деятельность, связанная с проведением экспертизы промышленной безопасности, а также с обращением взрывчатых материалов промышленного назначения;
- ✓ предпринимательская деятельность по управлению многоквартирными домами;
- ✓ деятельность, связанная с выполнением работ по карантинному фито-санитарному обеззараживанию;
- ✓ деятельность по производству биомедицинских клеточных продуктов.

Если исчерпывающие перечни выполняемых работ и оказываемых услуг в рамках конкретного вида лицензируемой деятельности не установлены федеральными законами, то они устанавливаются соответствующими положениями о лицензировании¹.

Что касается *саморегулируемых организаций*², которые объединяют субъектов предпринимательской деятельности, исходя из единства отрасли производства или рынка произведенных товаров (работ, услуг), и создаются для разработки, установления стандартов и правил в отдельной области и контроля за их соблюдением, то обязательное членство³ в них предусмотрено для юридических лиц осуществляющих предпринимательскую деятельность в следующих сферах: строительство; инженерные изыскания и подготовка проектной документации в области строительства⁴; проведение энергетического обследования

¹ См., напр.: Положение о лицензировании медицинской деятельности (за исключением указанной деятельности, осуществляемой медицинскими организациями и другими организациями, входящими в частную систему здравоохранения, на территории инновационного центра «Сколково», утвержденное Постановлением Правительства РФ от 16 апреля 2012 г. № 291 (ред. от 08.12.2016) // СЗ РФ. 2012. 23 апр. № 17. Ст. 1965.; Положение о лицензировании производства маркшейдерских работ, утвержденное Постановлением Правительства РФ от 28 марта 2012 г. № 257 (ред. от 25.12.2012) // СЗ РФ. 2012. 9 апр. № 15. Ст. 1782; Положение о лицензировании образовательной деятельности, утвержденное Постановлением Правительства РФ от 28 октября 2013 г. № 966 (ред. от 18.01.2018) // СЗ РФ. 2013. 4 нояб. № 44. Ст. 5764 и др.

² Федеральный закон от 1 декабря 2007 г. № 315-ФЗ (ред. от 03.08.2018) «О саморегулируемых организациях» // СЗ РФ. 2017. 3 дек. № 49. Ст. 6076.

³ Там же (ч. 2 ст. 5).

⁴ Градостроительный кодекс РФ от 29 декабря 2004 г. № 190-ФЗ (ред. от 03.08.2018) (с изм. и доп., вступ. в силу с 14.08.2018) // СЗ РФ. 2005. 3 янв. № 1 (часть 1). Ст. 16 (ст. 55.20).

ния¹; осуществление аудиторской деятельности²; деятельность по анализу и оценке рисков и (или) финансовых обязательств, разработке и оценке эффективности методов управления финансовыми рисками³; деятельность в сфере финансового рынка в случае наличия саморегулируемой организации соответствующего вида⁴. К сельскохозяйственным кредитным потребительским кооперативам требование об обязательном членстве в саморегулируемой организации распространяется с 1 января 2020 года⁵.

Гражданским законодательством не допускается ограничение юридических лиц в правах, за исключением случаев, предусмотренных законом (ч. 2 ст. 49 ГК РФ). Решение об ограничении прав может быть принято в порядке, предусмотренном законом, при этом юридическое лицо вправе его оспорить в суде.

1.3. Органы юридических лиц и их представители

Одним из основных признаков, присущих юридическому лицу, является его *организационное единство*. Организация подразумевает наличие определенной структуры, которая предполагает наличие *органов*. Именно органы юридического лица реализуют его правоспособность.

Организационное единство позволяет юридическому лицу осуществлять цели его создания, а также участвовать в гражданском обороте. В первую очередь организация необходима юридическому лицу для осуществления эффективного управления. Формальным выражением признака организационного единства служит устав, или иной учредительный документ, где определяется,

¹ Федеральный закон от 23 ноября 2009 г. № 261-ФЗ (ред. от 03.08.2018) «Об энергосбережении и о повышении энергетической эффективности и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (с изм. и доп., вступ. в силу с 10.08.2018) // СЗ РФ. 2009. 30 нояб. № 48. Ст. 5711 (ч. 4 ст. 15).

² Федеральный закон от 30 декабря 2008 г. № 307-ФЗ (ред. от 23.04.2018) «Об аудиторской деятельности» // СЗ РФ. 2009. 5 янв. № 1. Ст. 15 (ч. 1 ст. 3).

³ Федеральный закон от 2 ноября 2013 г. № 293-ФЗ (ред. от 23.06.2016) «Об актуарной деятельности в Российской Федерации» // СЗ РФ. 2013. 4 нояб. № 44. Ст. 5632 (п. 3 ст. 2).

⁴ Федеральный закон от 13 июля 2015 г. № 223-ФЗ (ред. от 28.12.2017) «О саморегулируемых организациях в сфере финансового рынка» // СЗ РФ. 2015. 20 июля. № 29 (часть I). Ст. 4349 (ч. 1 ст. 8).

⁵ Федеральный закон от 3 июля 2016 г. № 292-ФЗ (ред. от 28.12.2017) «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» // СЗ РФ. 2016. 4 июля. № 27 (Часть I). Ст. 4225 (ч. 2 ст. 17).

какие именно органы действуют в данном юридическом лице, каковы их полномочия.

Российское законодательство предлагает целый ряд организационно-правовых форм юридических лиц, в рамках которых возможно их легальное участие в гражданском обороте. Каждая из этих форм предполагает собственный набор органов юридического лица при достаточно широкой свободе усмотрения в отношении названия этих органов, количества и набора функций. Организационное единство позволяет выбирать и устанавливать систему элементов, составляющих конструкцию юридического лица, в целях решения внутренних и внешних задач. Структура и компетенция органов юридического лица могут быть предписаны законом. В то же время, подобные нормы, как правило, допускают достаточную свободу усмотрения для заинтересованных лиц.

Наличие органов является той исходной предпосылкой, без которой его функционирование не представляется возможным. Так, например, организация даже не может получить легальный статус и быть зарегистрирована без участия лица, которое будет исполнять обязанности единоличного исполнительного органа юридического лица. Точно также нельзя без определения руководителя открыть расчетный счет, взаимодействовать с контрагентами, заключать сделки и пр.

П. 2 ст. 53 ГК РФ предусмотрено исключение из вышеизложенного общего правила: «В предусмотренных кодексом случаях юридическое лицо может приобретать гражданские права и принимать на себя гражданские обязанности через своих участников». Речь идёт о хозяйственных товариществах, в которых каждый полные товарищи вправе действовать от имени товарищества, если учредительным договором не установлено, что все его участники ведут дела совместно, либо ведение дел поручено отдельным участникам (ст. 71, 72 и 84 ГК РФ).

Любое юридическое лицо создается для достижения каких-либо целей, закрепляемых в учредительных документах. Реализация любых целей – как предпринимательских, так и некоммерческих, возможна исключительно в усло-

виях хорошо организованной работы органов юридического лица. Управление юридическим лицом подразумевает создание обоснованной структуры органов юридического лица и распределение компетенции между органами таким образом, чтобы обеспечить гармоничное взаимодействие между ними.

Сформулировать понятие органа юридического лица и его основные признаки возможно только определив концептуальные подходы к пониманию органа юридического лица, которые существуют в науке.

Наряду с существованием ряда теорий, объясняющих правовую природу и сущность юридического лица, разработаны и различные концепции органа юридического лица. Во многом теории юридического лица и теории органов юридического лица взаимосвязаны, и в первую очередь касаются единоличного исполнительного органа организации.

Согласно одной из концепций, орган юридического лица является его представителем. Основанием данной позиции является тот факт, что только единоличный исполнительный орган участвует во внешних отношениях юридического лица, и возникающие отношения формально имеют признаки отношений представительства.

Вывод о том, что единоличный исполнительный орган юридического лица является его представителем, следует из теории фикции. Юридическое лицо в данной концепции отождествляется с недееспособным субъектом, восполнять дееспособность которого для участия в гражданском обороте призван представитель, полномочия которого основаны на законе.

Такой позиции придерживались такие дореволюционные исследователи, как Г. Ф. Шершеневич, П. П. Цитович, И. Т. Тарасов. В советское время представителями данной концепции выступали Я. М. Магазинер, П. И. Стучка, Н. Г. Александров, Д. М. Чечот, и др. Есть последователи такой точки зрения и в настоящее время – В. В. Витрянский, Д. И. Дедов, Д. И. Степанов, Г. В. Цепов, А. Я. Ганижев, и др.

Данная концепция находила и находит отражение и в законодательстве разных стран, в том числе и России. Так, в ст. 2181 т. X Ч. 1 Свода законов Рос-

сийской империи указывалось, что директора компании и члены действуют в качестве ее уполномоченных¹.

Аналогичный подход воплотился в одной из редакций (в настоящее время уже недействующей) пункта 1 статьи 53 ГК РФ, который имел прямую отсылку к положениям о представительстве.

В Налоговом кодексе РФ (ст. 27) содержится указание на то, что законными представителями налогоплательщика-организации признаются лица, уполномоченные представлять указанную организацию на основании закона или ее учредительных документов.

В положении представителя и единоличного исполнительного органа действительно можно найти много общего. Так, единоличный исполнительный орган, как и представитель, действует от имени представляемого, совершая разнообразные юридические действия. В результате таких действий гражданские права и обязанности возникают, изменяются или прекращаются непосредственно у представляемого. В то же время, полномочия органа юридического лица гораздо шире полномочий представителя. Представитель – всегда субъект права, а орган юридического лица не является самостоятельным субъектом.

Теории, в соответствии с которой орган представляет собой часть юридического лица, исходят из реалистических концепций, объясняющих сущность юридического лица. Если рассматривать юридическое лица в качестве самостоятельного субъекта, имеющего собственную волю, то должны быть органы, которые формируют волю и органы, которые выражают волю вовне. Органы юридического лица – это его части, в состав которых входят физические лица.

Представители указанной теории – Д. И. Мейер, Н. С. Суворов, А. И. Каминка, В. И. Синайский, С. Н. Братусь, В. П. Грибанов, О. С. Иоффе, Б. Б. Черпахин, в настоящее время – В. А. Белов, Н. Н. Пахомова, Шиткина, Е. А. Суханов и др.

¹ Том X Ч. 1 Свода законов Российской империи. [Электронный ресурс]. URL: <http://civil.consultant.ru/reprint/books/211/160.html> (дата обращения: 10.11.2018).

Данная теория в большей степени раскрывает сущность органа юридического лица, хотя и не свободна от недостатков.

На основе указанной теории можно сделать выводы о том, что орган юридического лица не обладает правосубъектностью, и поэтому не может рассматриваться как представитель юридического лица; составляет организационно обособленную часть юридического лица, которая обладает властными полномочиями внутри данного юридического лица, реализация которых осуществляется им в пределах собственной компетенции; образование органа осуществляется в установленном порядке¹.

Спор о правовой природе органа юридического лица имеет не только теоретическое, но и практическое значение, поскольку применение той или иной концепции позволяет определить, какие положения закона применимы к отношениям с участием органов юридического лица. Так, в частности, это касается возможности применения положений о представительстве в отношении органов юридических лиц.

Единая позиция относительно статуса органа юридического лица, в судебной практике отсутствует.

Так, согласно п. 1 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 16.05.2014 № 28², сделки, совершенные единоличным исполнительным органом или другим представителем юридического лица в отношении себя лично либо в отношении другого лица, представителем (единоличным исполнительным органом) которого он одновременно является, если на эти сделки не распространяется действие норм о крупных сделках и (или) сделках с заинтересованностью, могут быть оспорены по общим правилам, предусмотренным ст. 173.1 и п. 3 ст. 182 ГК РФ³.

¹ Сумской Д. А. Концепция органа юридического лица в теории гражданского права. Дис. ... д-ра юрид. наук. М., 2007. С. 176.

² Постановление Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 16.05.2014 № 28 «О некоторых вопросах, связанных с оспариванием крупных сделок и сделок с заинтересованностью» // Вестник Высшего Арбитражного Суда РФ. 2014. № 6.

³ Несмотря на то, что данная позиция была сформулирована на основе ныне недействующей редакции п. 1 ст. 53 ГК РФ, она остается актуальной.

По мнению Пленума Верховного Суда РФ, выраженном в Постановлении от 23.06.2015 № 25 «учитывая особый характер представительства юридического лица, которое приобретает гражданские права и принимает на себя гражданские обязанности через свои органы, что предполагает применение законодательства о юридических лицах, на органы юридического лица распространяются только отдельные положения главы 10 ГК РФ»¹.

Основываясь на теории реальности юридического лица, можно выделить следующие признаки органа юридического лица:

- орган юридического лица представляет собой его часть и наделен определенной законом, уставом, локальными документами, компетенцией;
- орган юридического лица выполняет функции управления или контроля;
- формирует и (или) выражает волю юридического лица вовне.

Итак, орган юридического лица является его частью, наделенной установленной законом, уставом, локальными документами компетенцией для осуществления управления или контроля в организации, формирования или выражения вовне воли юридического лица.

Органы юридического лица можно классифицировать по различным основаниям. В зависимости от способа формирования органов можно выделить выборные (директор, генеральный директор) и формируемые иным способом (общее собрание). Орган юридического лица должен быть назначен, или избран, в порядке, определенном законом, или документами организации. Только в том случае, если все предписанные процедуры пройдены в надлежащем порядке, орган может полноценно функционировать.

Выборность означает, что из нескольких кандидатур осуществляется избрание лица, которому предстоит исполнять функции органа, другим уполномоченным органом юридического лица. Например, общим собранием избирается единоличный исполнительный орган общества с ограниченной ответственностью, акционерного общества.

¹ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации». П. 121 // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2015. № 8.

Объем и характер компетенции позволяет выделить такие органы, как волеобразующие (формируют волю юридического лица – общее собрание, совет директоров) и волеизъявляющие (выражают сформированную волю вовне – единоличный исполнительный орган). Соответственно можно говорить о не-представительных и представительных органах.

По функциям – органы, осуществляющие общее руководство, и исполнительные органы, осуществляющие оперативное руководство.

Также можно выделить органы управления и органы контроля за деятельностью юридического лица.

В зависимости от состава органы юридического лица делятся на единоличные и коллегиальные. Единоличный орган осуществляет свои функции самостоятельно. В то же время орган коллегиальный принимает решения и осуществляет какую-либо деятельность на основе мнения участников этого органа, или их большинства.

Функции единоличного исполнительного органа в коммерческих корпорациях может выполнять управляющая организация (п. 3 ст. 65.3 РФ РФ).

В состав единоличного исполнительного органа могут входить несколько лиц, действующих независимо или совместно друг с другом.

Российским законодательством (ст. 53.1 ГК РФ) предусмотрена возможность возложения ответственности за убытки, причиненные юридическому лицу. Такая ответственность может возникнуть у лица, уполномоченного выступать от имени юридического лица, членов коллегиальных органов юридического лица и лиц, определяющих действия юридического лица.

Применять ответственность указанных лиц позволяет доктрина «снятия корпоративного покрова», подразумевающая возможность привлечения к ответственности лиц, которые в действительности определяют линию поведения юридического лица. Суть этого института заключается в том, что суд при наличии к тому оснований пренебрегает правосубъектностью юридического лица, служащей лишь своеобразным «корпоративным покровом», скрывающим дей-

ствия конкретных субъектов, определяющих деятельность организации, и привлекает их к ответственности за указанные действия¹.

Необходимость существования самой возможности привлечения к ответственности лиц, входящих в состав органов юридического лица, или контролирующих лиц, обусловлена возможностью возникновения конфликта интересов самого юридического лица и названных субъектов.

Интересы юридического лица можно определить как пользу, которая проявляется в результате деятельности, совершаемой для реализации целей данной организации. Интерес юридического лица в целом может не совпадать с интересами отдельных участников, учредителей, или лиц, составляющих органы управления и контроля. Тем не менее, интересы юридического лица, как правило, гармонизируют интересы лиц, способных влиять на деятельность организации.

Интерес зависит от вида юридического лица, и тесно связан с целью создания и деятельности юридического лица. То есть, у коммерческой организации интерес состоит в получении прибыли, а у некоммерческой связан с той целью, которая определена в учредительных документах и (или) в законе. Средства достижения интересов должны быть не любыми, а только законными, соответствующими направлению деятельности организации. Если при создании организации выбираются виды экономической деятельности, то именно их должна придерживаться организация для получения прибыли.

Конфликт интересов может пониматься как в широком – как противоречие интересов отдельных групп (органов, участников, учредителей и т.п.) внутри юридического лица, так и в узком – как противоречие личных интересов одного лица, имеющего возможность воздействовать на поведение юридического лица, и самого юридического лица.

¹ Ломакин Д. В. Основные тенденции развития современного законодательства о хозяйственных обществах. В сб.: Право и бизнес в условиях экономического кризиса: опыт России и Германии / отв. ред. Е. П. Губин, Е. Б. Лаутс. М.: Юрист, 2010. 264 с.

Ответственность возникает при наличии вины. Исключает ответственность разумное, добросовестное поведение, соответствующее обычным условиям гражданского оборота или обычному предпринимательскому риску.

Члены коллегиальных органов могут быть привлечены к ответственности только в тех случаях, когда они голосовали за принятие решения, повлекшего убытки. Ответственность исключается, если член коллегиального органа голосовал против решения, впоследствии причинившего убытки, или, действуя добросовестно, не принимал участия в голосовании.

Можно определить минимальные требования к разумному поведению лиц, входящих в состав органа юридического лица. Обязательное требование – надлежащий уровень профессионализма, а также необходимый уровень информированности. Необходима здравая оценка возможных результатов того или иного действия для юридического лица. Риск неизбежен, это элемент предпринимательской деятельности, но риск обоснованный.

Как разумные и добросовестные действия рассматриваются проявление заботливости и осмотрительности, принятие всех необходимых мер для надлежащего исполнения своих обязанностей.

Напротив, как неразумное следует оценивать поведение руководителя организации, который совершил сделку от имени юридического лица, минуя особый порядок ее заключения, в том случае, если таковой предписан законом. Неразумным является поведение лица, входящего в состав органа юридического лица в том случае, если оно заключает сделку, направленную на отчуждение имущества юридического лица, составляющего активы и использующегося в хозяйственной деятельности¹.

Разумный руководитель всегда должен способствовать достижению целей юридического лица с наименьшими затратами. Ресурсы организации должны расходоваться экономно. Руководитель должен оценивать существующие риски и осуществлять шаги по сокращению этих рисков. Директор должен ру-

¹ Постановление Федерального Арбитражного суда Московского округа от 19.04.2012 по делу № А40-41148/11-131-371. [Электронный ресурс]. URL: http://kad.arbitr.ru/PdfDocument/84cfe86b-a16b-41c7-a358-538d9f158f79/A40-41148-2011_20120419_Reshenija%20i%20postanovlenija.pdf (дата обращения: 13.11.2018).

ководствоваться не сиюминутными потребностями организации, но и учитывать стратегию развития данной организации.

Разумный и добросовестный руководитель не допускает распространения не соответствующей действительности информации, касающейся юридического лица; не принимает от имени юридического лица обязательств, которые могут повлечь за собой убытки; не допускает небрежности в своей деятельности; не заключает сделок с намерением не исполнить их или допустить ненадлежащее исполнение; не осуществляет непродуманных инвестиций; с точностью следует требованиям нормативных актов, которые регулируют деятельность юридического лица данного вида, уставу, иным документам юридического лица, должностной инструкции, договору между ним и юридическим лицом; осуществляет контроль деятельности работников юридического лица; не допускает разглашения коммерческой тайны и иной информации, не подлежащей распространению; не допускает трудовых споров путем строгого и неукоснительного соблюдения законодательства о труде, и т.д.

Таким образом, действия, нарушающие интересы юридического лица, можно оценить как неразумные. Принятие на себя обязанностей, не соответствующих квалификации, опыту, заключение сделок в условиях конфликта интересов, рассматривается как недобросовестность.

Как уже упоминалось, обычный предпринимательский риск исключает ответственность за убытки.

Судами США для оценки разумности поведения руководителя было выработано правило бизнес-решения (*business judgment rule*). Его суть в том, что при установлении факта обладания руководителем всесторонней и достаточной информацией в отношении будущего решения, отсутствия заинтересованности в данном решении и того обстоятельства, что, принимая решение, он исходил из интересов компании, суд признает поведение руководителя разумным, не оценивая существо самого решения¹.

¹ Тычинская Е. В. Договор о реализации функций единоличного исполнительного органа хозяйственного общества / под ред. Л. Ю. Михеевой. М.: Статут, 2012. 175 с.

«Правило делового решения» означает, что если не доказано обратное, то директора действовали на основе достаточной информации, добросовестно и в интересах общества. Выделяют несколько причин существования этого правила, в их числе следующие. Судьи не могут быть экспертами в области бизнеса, и поэтому не могут адекватно оценить разумность принятого решения. Бизнес-решения могут приниматься в условиях нехватки времени, а, следовательно, и информации, и не всегда приводят к ожидаемым последствиям. Риск неразумных управленческих решений – один из видов делового риска. Рискованные решения вполне могут принести дополнительную прибыль для юридического лица. Если ограничивать директоров в принятии рискованных решений, они откажутся принимать их вообще, что может негативно сказаться на деятельности организации¹.

Конституционный Суд Российской Федерации подчеркнул, что суды не призваны проверять экономическую целесообразность решений, принимаемых органами управления акционерного общества. Такой подход можно объяснить тем, что существуют объективные пределы в возможностях судов выявлять наличие в предпринимательской деятельности деловых просчетов².

Итак, предпринимательский риск необходимо считать разумным, если рациональное действие руководителя предпринято в интересах организации, в целях получения максимального результата от предпринимательской или иной экономической деятельности, а условия сделки не отличается существенно от условий других подобных сделок. При этом, возможность возникновения убытков равна или менее возможности получения прибыли.

Юридические лица могут участвовать в гражданском обороте не только посредством своих органов (в первую очередь, единоличного исполнительного органа), но и с помощью представителей. Наиболее частыми основаниями

¹ Блэк Б. Правовое регулирование ответственности членов органов управления. Анализ мировой практики / Бернард Блэк и др. М.: Альпина Паблишерз, 2010. С. 64.

² Постановление Конституционного Суда РФ от 24.02.2004 № 3-П «По делу о проверке конституционности отдельных положений статей 74 и 77 Федерального закона «Об акционерных обществах», регулирующих порядок консолидации размещенных акций акционерного общества и выкупа мелких акций, в связи с жалобами граждан, компании «Кадет Истеблишмент» и запросом Октябрьского районного суда города Пензы // Российская газета. 2004. № 41.

представительства являются доверенность, а также обстановка совершения сделки.

Отношения представительства с участием юридического лица могут возникать на основе договоров поручения, агентского договора, заключаемого по схеме договора поручения, договора транспортной экспедиции. В ряде случаев и договор возмездного оказания услуг предусматривает необходимость выдачи доверенности (например, договор возмездного оказания юридических услуг).

Очень распространенной является ситуация, когда представительство является из обстановки, в которой действует представитель. При этом необходимость в проверке полномочий представителя отпадает и риск отсутствия, или превышения представительских полномочий несет лицо, создавшее соответствующую обстановку (например, торговая организация, назначившая лицо, которое принимает деньги за товары)¹.

Возможно представительство и без полномочия.

Статьей 183 ГК РФ установлено, что при отсутствии полномочий действовать от имени другого лица или при превышении таких полномочий сделка считается заключенной от имени и в интересах совершившего ее лица, если только другое лицо (представляемый) впоследствии прямо не одобрит данную сделку.

Таким образом, представительство без полномочий или с превышением полномочий не порождает обычных для представительства последствий, а именно, не создает прав и обязанностей для представляемого лица. Перед третьими лицами в таком случае обязанным лицом будет выступать неуполномоченный представитель. В то же время, закон устанавливает возможность последующего одобрения заключенных сделок и соответственно, создания обычных последствия для представительских отношений.

¹ Проблемы развития частного права: Сборник статей к юбилею Владимира Саурсеевича Ема / С. С. Алексеев, А. В. Асосков, В. Ю. Бузанов и др.; отв. ред. Е. А. Суханов, Н. В. Козлова. М.: Статут, 2011. 559 с.

Одобрением сделки представляемым, в частности, могут пониматься письменное или устное одобрение, независимо от того, адресовано ли оно непосредственно контрагенту по сделке; признание представляемым претензии контрагента; конкретные действия представляемого, если они свидетельствуют об одобрении сделки (например, полная или частичная оплата товаров, работ, услуг, их приемка для использования, полная или частичная уплата процентов по основному долгу, равно как и уплата неустойки и других сумм в связи с нарушением обязательства; реализация других прав и обязанностей по сделке); заключение другой сделки, которая обеспечивает первую или заключена во исполнение либо во изменение первой; просьба об отсрочке или рассрочке исполнения; акцепт инкассового поручения¹.

Для подтверждения полномочий поверенного перед третьими лицами, юридическое лицо должно оформить доверенность. Закон устанавливает письменную форму доверенности. По общему правилу, доверенность от имени юридического лица удостоверяется его руководителем, или иным, уполномоченным на это лицом. Процессуальное законодательство (ГПК РФ, АПК РФ) требует также, чтобы доверенность на представление интересов в суде от имени юридического лица была скреплена печатью данной организации, при ее наличии. Однако, если представитель должен совершить сделку, требующую нотариальной формы, то и доверенность должна быть удостоверена нотариусом. Также нотариальная форма требуется для доверенностей на подачу заявлений о государственной регистрации прав или сделок, а также на распоряжение зарегистрированными в государственных реестрах правами.

В тексте доверенности должна содержаться исчерпывающая информация, позволяющая идентифицировать доверителя, представителя, содержание полномочий представителя, дату составления.

¹ Информационное письмо Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 23.10.2000 № 57 «О некоторых вопросах практики применения статьи 183 Гражданского кодекса Российской Федерации» // Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации. 2000. № 12.

1.4. Классификация юридических лиц

Важное теоретическое и практическое значение имеет классификация юридических лиц, позволяющая четко определить правовой статус того или иного юридического лица и исключить возможность смешения его основных признаков в различных по юридической природе организационно-правовых формах деятельности.

Классифицировать что-либо, значит, распределить по группам, разрядам, классам, изложить в определённой системе¹. Классификация юридических лиц может иметь объективный характер, т.е. проводится на основании законом предусмотренных критериев и субъективной – разработанной конкретными цивилистами, исходя из выделяемых ими критериев. Проводимая по любому из критериев классификация юридических лиц должна была законченной, охватывать все разновидности организаций, предусмотренные законом.

П. 4 ст. 49 ГК РФ предусмотрено, что «особенности гражданско-правового положения юридических лиц отдельных организационно-правовых форм, видов и типов, а также юридических лиц, созданных для осуществления деятельности в определенных сферах, определяются настоящим Кодексом, другими законами и иными правовыми актами». Таким образом, в действующем законодательстве определено деление юридических лиц на организационно-правовые формы, виды и типы.

В соответствии с п. 2 ст. 48 ГК РФ юридическое лицо должно быть зарегистрировано в едином государственном реестре юридических лиц в одной из организационно-правовых форм, предусмотренных кодексом. Из данного требования следует, что, во-первых, организация для приобретения статуса юридического лица обязательно должна быть зарегистрирована, а во вторых, организационно-правовые формы юридических лиц должны быть предусмотрены только Гражданским кодексом РФ. Однако п. 6 ст. 3 Федерального закона от 05.05.2014 № 99-ФЗ «О внесении изменений в главу 4 части первой Граждан-

¹ См.: Ожегов С. И., Шведова Н. Ю. Толковый словарь русского языка. М.: Азбуковник, 1999. С. 276.

ского кодекса Российской Федерации и о признании утратившими силу отдельных положений законодательных актов Российской Федерации» предусматривает весьма странное положение о том, что применение к Государственной компании «Российские автомобильные дороги», а также к иным юридическим лицам, создаваемым Российской Федерацией на основании специальных федеральных законов, положения Гражданского кодекса Российской Федерации о юридических лицах применяются постольку, поскольку иное не предусмотрено специальным федеральным законом о соответствующем юридическом лице. Т.е. фактически речь идёт о закреплении возможности Российской Федерации создавать юридические лица, не предусмотренные Гражданским кодексом. И таким примером уже является государственная компания, о которой нет речи в ст. 50 ГК РФ. То есть в данной норме не предусмотрена такая организационно-правовая форма юридического лица как государственная компания.

Таким образом, попытку закрепления в 2014 году в Гражданском кодексе РФ отсутствовавшего в прежнем законодательстве чрезвычайно-важного для устойчивости гражданского оборота принципа исчерпывающего перечня юридических лиц следует считать несостоявшейся.

П. 2 ст. 50 ГК РФ предусматривает деление юридических лиц на организационно-правовые формы. Юридические лица, являющиеся коммерческими организациями, могут создаваться в организационно-правовых формах хозяйственных товариществ и обществ, крестьянских (фермерских) хозяйств, хозяйственных партнерств, производственных кооперативов, государственных и муниципальных унитарных предприятий.

Юридические лица, являющиеся некоммерческими организациями, могут создаваться в организационно-правовых формах:

- 1) потребительских кооперативов, к которым относятся в том числе жилищные, жилищно-строительные и гаражные кооперативы, общества взаимного страхования, кредитные кооперативы, фонды проката, сельскохозяйственные потребительские кооперативы;

2) общественных организаций, к которым относятся в том числе политические партии и созданные в качестве юридических лиц профессиональные союзы (профсоюзные организации), органы общественной самодеятельности, территориальные общественные самоуправления;

2.1) общественных движений;

3) ассоциаций (союзов), к которым относятся в том числе некоммерческие партнерства, саморегулируемые организации, объединения работодателей, объединения профессиональных союзов, кооперативов и общественных организаций, торгово-промышленные палаты;

4) товариществ собственников недвижимости, к которым относятся в том числе товарищества собственников жилья, садоводческие или огороднические некоммерческие товарищества;

5) казачьих обществ, внесенных в государственный реестр казачьих обществ в Российской Федерации;

6) общин коренных малочисленных народов Российской Федерации;

7) фондов, к которым относятся в том числе общественные и благотворительные фонды;

8) учреждений, к которым относятся государственные учреждения (в том числе государственные академии наук), муниципальные учреждения и частные (в том числе общественные) учреждения;

9) автономных некоммерческих организаций;

10) религиозных организаций;

11) публично-правовых компаний;

12) адвокатских палат;

13) адвокатских образований (являющихся юридическими лицами);

14) государственных корпораций;

15) нотариальных палат.

На практике возникали вопросы: как следует рассматривать указанные виды отдельных организационно-правовых форм юридических лиц. Например, хозяйственное общество – это организационно-правовая форма, а акционерное

общество и общество с ограниченной ответственностью – это вид? Т.е. наименование как должно формулироваться: хозяйственное общество «Общество с ограниченной ответственностью «Газпроект»?!

До 23.05.2015 года существовала неопределённость по данному вопросу, которая особо остро отразилась на наименовании некоммерческих организаций. С 01.09.2014 г. по 22.05.2015 г. массово регистрировались некоммерческие организации с «двойным» указанием на организационно-правовую форму, например, потребительский кооператив жилищно-строительный кооператив «Заволжье» или ассоциация (союз) Волжская торгово-промышленная палата.

23.05.2015 г. вступил в силу Федеральный закон № 133-ФЗ «О внесении изменений в часть первую Гражданского кодекса Российской Федерации и в Федеральный закон «О политических партиях», которым в п. 3 ст. 54 закрепили, что юридическое лицо должно иметь свое наименование, содержащее указание на организационно-правовую форму, а в случаях, когда законом предусмотрена возможность создания вида юридического лица, указание только на такой вид.

Основной критерий деления юридических лиц на виды, исходя из цели деятельности, предусмотрен п. 1 ст. 50 ГК РФ:

- 1) коммерческие организации – юридические лица, преследующие извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности;
- 2) некоммерческие организации – юридические лица, не имеющие извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности и не распределяющие полученную прибыль между участниками.

Предусмотренное ст. 50 ГК РФ деление юридических лиц на коммерческие и некоммерческие организации в определённой степени условно. Законодатель не ограничивает правоспособность коммерческих организаций только теми видами деятельности, которые приносят прибыль. Согласно п. 1 ст. 49 ГК РФ коммерческие организации, за исключением унитарных предприятий и иных видов организаций, предусмотренных законом, могут иметь гражданские права и нести гражданские обязанности, необходимые для осуществления лю-

бых видов деятельности, не запрещенных законом. Поэтому деятельность коммерческих организаций может быть направлена и на достижение, в том числе общественно полезных благ, осуществление определённых социальных, благотворительных, научных и других подобных функций, т.е. иметь социально-ориентированный характер.

В 2014 г. были внесены изменения в отношении правосубъектности некоммерческих организаций. Ранее предусмотренная возможность осуществления ими предпринимательской деятельности была заменена в Гражданском кодексе РФ на приносящую доход деятельность. Теперь некоммерческие организации могут осуществлять приносящую доход деятельность, если это предусмотрено их уставами, лишь постольку, поскольку это служит достижению целей, ради которых они созданы, и если это соответствует таким целям (п. 4 ст. 50 ГК РФ).

При этом Постановлением Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» разъяснено, что в этом случае на некоммерческую организацию в части осуществления приносящей доход деятельности распространяются положения законодательства, применимые к лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность (пункт 1 статьи 2, пункт 1 статьи 6 ГК РФ).

Таким образом, для коммерческих организаций ведение предпринимательской деятельности и извлечение прибыли является основной целью деятельности, а для некоммерческих – не основной. Коммерческие организации имеют право распределять полученную прибыль между своими участниками, некоммерческие – не имеют права этого делать, т.к. должны за счёт полученных средств достигать целей, ради которых они были созданы. Некоммерческие организации преследуют цель не улучшения благосостояния их учредителей (участников, членов), а достижение социальных, благотворительных, культурных, образовательных, научных, управленческих и иные задач, направленных на достижение общественно полезных благ.

Новым законодательно предусмотренным критерием с 2014 года является деление всех юридических лиц на корпорации и унитарные организации (ст. 65.1 ГК РФ).

Корпоративные юридические лица (корпорации) – это юридические лица, учредители (участники) которых обладают правом участия (членства) в них и формируют их высший орган. В соответствии с п. 1 ст. 65.1 ГК РФ, к ним относятся хозяйственные товарищества и общества, крестьянские (фермерские) хозяйства, хозяйственные партнерства, производственные и потребительские кооперативы, общественные организации, общественные движения, ассоциации (союзы), нотариальные палаты, товарищества собственников недвижимости, казачьи общества, внесенные в государственный реестр казачьих обществ в Российской Федерации, а также общины коренных малочисленных народов Российской Федерации.

Унитарные юридические лица – это юридические лица, учредители которых не становятся их участниками и не приобретают в них прав членства. К ним относятся государственные и муниципальные унитарные предприятия, фонды, учреждения, автономные некоммерческие организации, религиозные организации, государственные корпорации, публично-правовые компании.

По каким-то непонятным причинам законодатель в ст. 65.1 ГК РФ не указал: к какой именно категории организаций относятся адвокатские палаты и адвокатские образования (коллегия адвокатов, адвокатское бюро, юридические консультации). Вместе с тем, само расположение норм о данных организационно-правовых формах (ст. 123.16-1 и 123.16-2 ГК РФ) в параграфе 6 «Некоммерческие корпоративные организации» главы 4 ГК РФ свидетельствует об их корпоративной природе.

П. 2 ст. 65.1 ГК РФ оговаривается, что в связи с участием в корпоративной организации ее участники приобретают корпоративные (членские) права и обязанности в отношении созданного ими юридического лица, за исключением случаев, предусмотренных ГК РФ.

Однако надо учитывать, что понимание корпорации, её видов, прав участников корпорации не однородно в действующем законодательстве. Так, например, глава 28.1 Арбитражно-процессуального кодекса называется «Рассмотрение дел по корпоративным спорам», но распространяются её нормы только на споры, связанные с созданием юридического лица, управлением им или участием в юридическом лице, являющемся коммерческой организацией, а также в некоммерческом партнерстве, ассоциации (союзе) коммерческих организаций, иной некоммерческой организации, объединяющей коммерческие организации и (или) индивидуальных предпринимателей, некоммерческой организации, имеющей статус саморегулируемой организации в соответствии с федеральным законом. Т.е. споры, связанные с участием физических лиц в потребительских кооперативах, общественных организациях, общинах коренных малочисленных народов России и др. подлежат рассмотрению в судах общей юрисдикции.

Вследствие крайнего многообразия целей, преследуемых при создании и деятельности организаций, сами юридические лица весьма разнообразны как по своему устройству, по характеру их деятельности, управлению.

Например, все юридические лица можно разделить на виды исходя из необходимости формирования минимального имущества организации её учредителями (участниками). Для отдельных юридических лиц установлен минимальный уставный (складочный) капитал (фонд): акционерные общества, общества с ограниченной ответственностью, унитарные предприятия.

Ко второй категории юридических лиц относятся организации, для которых предусмотрено требование формировать уставный (складочный) капитал (фонд), но не установлен минимальный его размер: хозяйственные товарищества, хозяйственные партнёрства, казенные предприятия, крестьянские (фермерские) хозяйства, производственные кооперативы, потребительские кооперативы, фонды, учреждения, автономные некоммерческие организации, государственная компания, государственная корпорация, публично-правовая компания.

К третьей категории юридических лиц отнесены организации, для которых Гражданский кодекс не предусматривает необходимость формирования минимального уставного (складочного) капитала (фонда): общественные организации, общественные движения, ассоциации (союзы), религиозные организации, казачьи общества, общины коренных малочисленных народов России и др.

Следующим основанием классификации является *соотношение в правах учредителей (участников) и самого юридического лица на имущество последнего* (п. 2,3 ст. 48 ГК РФ). По этому основанию юридические лица делятся на три вида.

1. Юридические лица (хозяйственные общества и товарищества, потребительские и производственные кооперативы), учредители которых утрачивают право собственности на долю в имуществе, внесённую в уставной капитал организации и приобретённые в процессе хозяйственной деятельности. Собственником этого имущества становится юридическое лицо, а у учредителей возникают корпоративные права. Учредители вправе требовать от юридического лица части прибыли в соответствии с долей в складочном (уставном) капитале, при выходе из организации свою долю в имуществе, в случае ликвидации имеют право на получение доли оставшегося после расчётов с кредиторами имущества.

2. Юридические лица, на имущество которых их учредители имеют право собственности или иное вещное право. Это государственные и муниципальные унитарные предприятия¹, а также финансируемые собственником учреждения.

Российская Федерация, субъекты Российской Федерации, муниципальные образования, оставаясь собственниками имущества, переданного унитарным предприятиям и учреждениям, наделяют их производными от права собственности вещными правами хозяйственного ведения или оперативного управления. Отсюда понятия государственные и муниципальные предприятия на праве хозяйственного ведения, казённые предприятия и финансируемые собственни-

¹ Унитарный, от лат. Unitas – единство, применительно к исследуемым отношениям, единственным собственником имущества является учредитель унитарного предприятия.

ком учреждения на праве оперативного управления (ст. 113-114, 123.21-123.22, 294-300 ГК РФ).

3. Юридические лица, в отношении имущества которых их учредители (участники) не имеют ни вещных, ни корпоративных прав. К таким организациям относятся: религиозные организации, фонды. В данном случае юридическое лицо обладает правом собственности на переданное ему учредителями (участниками) имущество, а корпоративные права не возникают в связи с тем, что организации относятся к категории унитарных.

Длительное время в различных странах наибольшее значение придаётся двум основаниям деления юридических лиц на виды. Первое основание проводится по степени участия или преимущественного участия труда и капитала. По данному критерию выделяют: объединения лиц и объединения капиталов.

Характерными особенностями объединения лиц являются личное участие учредителей (участников) в хозяйственной деятельности и их солидарная ответственность по обязательствам объединения. К данной категории относятся: хозяйственные товарищества, производственные и потребительские кооперативы.

При объединении капиталов члены (учредители) обязаны участвовать в формировании имущества (капитала) организации. Участники формируют органы управления и контроля таких организаций и не имеют права выступать от имени юридического лица. В гражданском законодательстве России оно нашло закрепление в большинстве организационно-правовых форм юридических лиц. Например, в правовом положении хозяйственных обществ, унитарных предприятий, хозяйственных партнёрств, фондов, ассоциаций (союзов), религиозных организаций, общин коренных малочисленных народов России, казачьих обществ и пр.

В самом общем виде все юридические лица могут быть представлены двумя принципиально отличающимися друг от друга группами: юридические лица публичного права и юридические лица частного права¹. Их первоначаль-

¹ Данная классификация предложена Лебединец О. Н. Жизненный цикл юридических лиц (гражданско-правовой аспект). Диссертация к.ю.н. М., 2000. С. 51.

ное отличие состоит в природе акта, который является основанием возникновения субъекта права. **Юридическое лицо публичного права** возникает на основании публично-правового акта (закона, административного акта), а **юридическое лицо частного права** – на основании частного-правового акта. Кроме того, они отличаются по целям и характеру своей деятельности.

Юридические лица, существующие на частно-правовых началах, преследуют интересы своих членов, акционеров, пайщиков. Судьба таких организаций зависит соответственно от воли этих лиц. Частные лица формируют имущество юридического лица, как правило, с целью извлечения прибыли от своей деятельности на рынке.

Юридическими лицами публичного права являются государственные и муниципальные унитарные предприятия, государственные и муниципальные учреждения, государственные корпорации, государственные компании, публично-правовые компании. Российская Федерация, субъекты Российской Федерации и муниципальные образования могут за счёт имущества, находящегося в их собственности создавать юридические лица. Данное имущество передаётся соответственно на праве хозяйственного ведения (унитарные предприятия), оперативного управления (казенные предприятия, учреждения), в предусмотренных законом случаях, на праве собственности (государственные корпорации, публично-правовые компании), праве доверительного управления (государственная компания).

В качестве ещё одного основания классификации юридических лиц можно назвать форму собственности, в рамках которой создаётся и функционирует юридическое лицо. На современном этапе выделяют государственные юридические лица (право государственной собственности), муниципальные (право муниципальной собственности) и частные (право собственности граждан и юридических лиц)¹.

Можно также разделить на виды юридические лица, исходя из того, что является у них учредительным документом. Абсолютное большинство юриди-

¹ Лебединец О. Н. Указ. соч. С. 56.

ческих лиц в соответствии с действующим законодательством (ст. 52 ГК РФ) действуют на основании устава. На основании учредительного договора существуют только хозяйственные товарищества. Государственные корпорации и государственные компании действуют на основании специального закона, которым они созданы. Однако ст. 22, 23 Федерального закона от 31.05.2002 № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» предусматривают, что коллегия адвокатов и адвокатское бюро являются некоммерческой организацией, действующей на основании устава, утверждаемого ее учредителями, и заключаемого ими учредительного договора.

Таким образом, существует многообразие оснований классификации юридических лиц. Это объясняется тем, что само юридическое лицо – одно из сложнейших и динамичных образований цивилистической науки. Исторически складывались отдельные виды юридических лиц. Таким образом, в российском гражданском праве имеется классификация юридических лиц по таким признакам, как по организационно-правовой форме, по цели деятельности, по составу учредителей, по характеру прав участников, объёму вещных прав организации, по личному и/или имущественному участию, по порядку образования, по учредительным документам, в зависимости от наличия членства и по другим основаниям.

1.5. Учредительные документы юридических лиц

П. 1 ст. 52 Гражданского кодекса в редакции, действующей с 01.09.2014 г. в связи с вступлением в силу Федерального закона от 05.05.2014 № 99-ФЗ «О внесении изменений в главу 4 части первой Гражданского кодекса Российской Федерации и о признании утратившими силу отдельных положений законодательных актов Российской Федерации», предусмотрено, что юридические лица, за исключением хозяйственных товариществ и государственных корпораций, действуют на основании уставов, которые утверждаются их учредителями (участниками), за исключением случаев предусмотренных п. 2 ст. 52 ГК РФ,

т.е. действия организаций на основании типового устава, утверждаемого уполномоченным органом (Минэкономразвития России).

От типового устава следует отличать единый типовой устав. На основании единого типового устава в случаях, предусмотренных законом, может действовать учреждение. Единый типовой устав утверждается учредителем или уполномоченным им органом для учреждений, созданных для осуществления деятельности в определенных сферах (п. 3 ст. 52 ГК РФ).

Таким образом, действующая редакция Гражданского кодекса РФ предусматривает следующие виды учредительных документов: устав, учредительный договор, типовой устав, единый типовой устав.

Типовой устав – это устав, разработанный органом власти и утвержденный его нормативным актом. В 2018 г. утверждены типовые уставы для обществ с ограниченной ответственностью¹.

Основные преимущества использования типового устава – это экономия времени на составлении и утверждении устава, на его регистрации в налоговом органе. В типовом уставе нет сведений о наименовании организации, месте нахождения и размере уставного капитала, поэтому при их изменении не придется вносить изменения в устав.

Типовой устав не нужно распечатывать и утверждать решением общего собрания, не нужно делать копии и заверять их у нотариуса. При осуществлении деятельности организации всех лиц, интересующихся содержанием его устава, можно просто отсылать к электронной версии на сайте ФНС. Ознакомиться с его содержанием они смогут лица в любое время бесплатно.

ФНС России с 2018 г. разрабатывает специальный сервис по поиску типового устава для обществ с ограниченной ответственностью. В нем будут размещены 36 типовых уставов, которые утверждены приказом Министерства экономического развития Российской Федерации от 1 августа 2018 года № 411. Сервис же поможет учредителям (участникам) общества с ограниченной ответ-

¹ Приказ Минэкономразвития России от 01.08.2018 № 411 «Об утверждении типовых уставов, на основании которых могут действовать общества с ограниченной ответственностью» // Официальный интернет-портал правовой информации <http://www.pravo.gov.ru>, 24.09.2018

ственностью (далее – ООО) быстро подобрать тот устав, который подходит именно им.

36 типовых уставов отличаются друг от друга сочетанием следующих условий:

- возможность выхода участника из ООО;
- необходимость получения согласия участников ООО на отчуждение доли третьим лицам;
- наличие преимущественного права покупки доли;
- возможность отчуждения доли участнику ООО без согласия других участников;
- возможность перехода доли к наследникам и правопреемникам участника ООО без согласия других участников;
- порядок образования единоличного исполнительного органа ООО: таким органом является один директор или каждый участник ООО самостоятельный директор, или все участники совместно действующие директора;
- способ подтверждения принятия общим собранием ООО решения и состава участников ООО, присутствующих при его принятии: нотариальное заверение или подписание протокола всеми участвующими в общем собрании участниками.

На основании типового устава могут действовать как вновь созданные, так и уже действующие ООО.

Гражданский кодекс РФ определяет, что только хозяйственное товарищество действует на основании учредительного договора, который заключается его учредителями (участниками).

С коммерческими организациями различия между Гражданским кодексом РФ и специальными законами в отношении учредительного документа на первый взгляд нет.

В отношении всех организационно-правовых форм установлено, что они действуют на основании устава: ст. 12 Федерального закона от 08.02.1998 № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью», ст. 11 Федераль-

ного закона от 26.12.1995 № 208-ФЗ «Об акционерных обществах», ст. 9 Федерального закона от 03.12.2011 № 380-ФЗ «О хозяйственных партнерствах», ст. 9 Федерального закона от 14.11.2002 № 161-ФЗ «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях», ст. 5 Федерального закона от 08.05.1996 № 41-ФЗ «О производственных кооперативах».

Имеется неопределённость в отношении крестьянских (фермерских) хозяйств, действующих на основании ст. 86.1 Гражданского кодекса РФ. Т.е. 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. Специальный закон, определяющий статус крестьянского (фермерского) хозяйства как юридическое лицо пока не принят. Нормы ст. 86.1 ГК РФ не устанавливают: имеет ли силу в дальнейшем после регистрации крестьянского (фермерского) хозяйства в едином государственном реестре юридических лиц соглашение о создании крестьянского (фермерского) хозяйства?

В Едином государственном реестре юридических лиц чаще всего отсутствуют сведения об учредительном документе, на основании которого действует крестьянское (фермерское) хозяйство. Это касается в первую очередь тех хозяйств, которые созданы как юридические лица до 01.07.2002. Встречаются случаи, когда в качестве учредительного документа указан устав. Например, КФХ «Иванна», созданное 13.03.2015¹. Имеются примеры, когда крестьянское (фермерское) хозяйство действует на основании устава и учредительного договора (соглашения). Например, крестьянское хозяйство «Самохина», созданное 20.04.1992 и зарегистрированное в ЕГРЮЛ 22.06.2004².

Сложившаяся практика, таким образом, противоречива и не даёт возможности контрагентам четко понимать какой документ у крестьянского (фермер-

¹ <https://egrul.nalog.ru/index.html>

² <https://egrul.nalog.ru/index.html>

ского) хозяйства является высшим локальным актом, что способствует распространению неопределенности и неуверенности хозяйствующих субъектов.

В Федеральном законе «О некоммерческих организациях» (ст. 14) предусмотрено несколько исключений из общего правила о том, что у некоммерческих организаций учредительным документом является устав:

1) в случаях, установленных законом, нормативными правовыми актами Президента РФ или Правительства РФ учредительным документом для казенного учреждения может быть положение, утвержденные соответствующим органом, осуществляющим функции и полномочия учредителя;

2) для ассоциаций (союзов) помимо устава должен быть еще учредительный договор, заключенный их членами;

3) учредители (участники) некоммерческих партнерств и автономных некоммерческих организаций вправе заключить учредительный договор;

4) в случаях, предусмотренных законом, некоммерческая организация может действовать на основании общего положения об организациях данного вида и типа.

Ст. 29 Федерального закона от 31.05.2002 № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» определяет, что «адвокатские палаты действуют на основании общих положений для организаций данного вида, предусмотренных настоящим Федеральным законом». Проведенное еще 15 лет назад исследование Н. В. Лазаревой-Пацкой показало, что из 55 адвокатских палат: 43 адвокатские палаты в качестве учредительного документа утвердили устав; 7 адвокатских палат в качестве учредительного документа утвердили положение (адвокатские палаты Республики Алтай, Мордовской Республики, Республики Татарстан, Чувашской Республики, Кировской области, Нижегородской области, Ульяновской области); и 5 адвокатских палат не имеют учредительных документов, а регистрация их в качестве юридических лиц была произведена на основании решения общего собрания (конференции) адвокатов

(адвокатские палаты Республики Калмыкия, Приморского края, Хабаровского края, Липецкой области, Орловской области)¹.

Однако согласно сведениям Единого государственного реестра юридических лиц и официальным сайтам адвокатских палат, в настоящее время региональные палаты всё же чаще всего функционируют на основании устава. Например, адвокатская палата Санкт-Петербурга, Волгоградской, Калининградской, Вологодской области и др. Вместе с тем, на сайте Адвокатской палаты Мурманской области и в выписке из Единого государственного реестра юридических лиц² в отношении данной организации отсутствует указание на наименование учредительного документа, на основании которого действует палата.

В отношении коллегии адвокатов оговаривается, что она является некоммерческой организацией, основанной на членстве и действующей на основании устава, утверждаемого ее учредителями и заключаемого ими учредительного договора (ч. 2 ст. 22). Эти же учредительные документы предусмотрены в соответствии со ст. 23 закона для адвокатского бюро, т. к. к отношениям, возникающим в связи с учреждением и деятельностью адвокатского бюро, применяются правила статьи 22 закона, если иное не предусмотрено настоящей статьей. Например, в соответствии со сведениями об Адвокатском бюро Волгоградской области «Вега», содержащимися в Едином государственном реестре юридических лиц, оно зарегистрировано 09.04.2013 г. и действует на основании устава и учредительного договора. Хотя при государственной регистрации 10.02.2016 г. адвокатского бюро «Ультиматум» Адвокатской палаты Рязанской области был представлен в качестве учредительного документа только устав.

Ч. 3 статьи 29 Федерального закона от 31.05.2002 № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» оговаривается, что адвокаты, учредившие адвокатское бюро, заключают между собой партнерский договор в простой письменной форме, при этом партнерский договор не предо-

¹ Лазарева-Пацкая Н. В. Учредительные документы адвокатских палат: теоретико-правовые вопросы // Адвокатская практика. 2004. № 4.

² Сведения приводятся на 25.02.2019 года.

ставляется для государственной регистрации адвокатского бюро. Т.е. он не является учредительным договором и не заменяет его. Однако на практике адвокатские бюро сдают, а регистрационные органы принимают партнёрский договор при регистрации. Например, адвокатское бюро «Ирбис» согласно выписке из Единого государственного реестра юридических лиц представило при государственной регистрации устав и партнерский договор от 18.05.2004 г.

В качестве исключения из общего правила об учредительных документах юридического лица в Гражданском кодексе РФ (ст. 52) указана государственная корпорация, которая действует на основании федерального закона о такой государственной корпорации и соответственно учредительных документов (устава или учредительного договора) не имеет. Однако ФЗ «О некоммерческих организациях» (ст. 7.2) предусматривает еще одно юридическое лицо, которое действует на основании федерального закона – государственная компания. Ей признается некоммерческая организация, не имеющая членства и созданная Российской Федерацией на основе имущественных взносов для оказания государственных услуг и выполнения иных функций с использованием государственного имущества на основе доверительного управления. Государственная компания создается на основании федерального закона.

Федеральным законом, предусматривающим создание государственной компании, должны быть определены цели ее создания, а также виды имущества, в отношении которых государственная компания может осуществлять доверительное управление. Фактически в законе предусматриваются основные положения о юридическом лице такие же как в уставе. Для обеспечения выполнения полномочий для государственных компаний могут приниматься иные документы, дополняющие или заменяющие учредительные. Например, Постановлением Правительства РФ от 03.09.2010 № 685 утверждён регламент для Государственной компании «Российские автомобильные дороги». Регламент устанавливает порядок, правила осуществления полномочий и выполнения функций, предусмотренных законом для государственной компании «Россий-

ские автомобильные дороги». Он дополняет и детализирует закон для государственной компании и для её контрагентов.

Третьим видом юридического лица, действующего на основании закона, является Центральный банк. Его правовой статус определяется специальным Федеральным законом от 10.07.2002 № 86-ФЗ «О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)». В данном акте содержатся все сведения, которые подлежат включению в учредительные документы юридических лиц.

Таким образом, сложилась коллизия правовых норм, содержащихся в Гражданском кодексе РФ и в специальных законах. Наличие противоречий обсуждается в специальной литературе. Например, В. В. Долинская отмечает ещё одно противоречие и с ней сложно не согласиться, что в соответствии с Гражданским кодексом РФ «больше не допускается наличие общих положений о некоммерческих организациях определенного вида, на основании которых они действуют»¹.

Во всех странах существует иерархия нормативно-правовых актов, устанавливающая их относительный приоритет на случай коллизий. В России эта иерархия в части федеральных нормативных правовых актов выглядит так: Конституция – федеральный конституционный закон – федеральные законы – акты президента – акты правительства – акты исполнительных органов².

Конституция РФ не определяет особого статуса кодексов по отношению к федеральным законам. П. 2 ст. 3 ГК РФ предусмотрено, что «гражданское законодательство состоит из настоящего Кодекса и принятых в соответствии с ним иных федеральных законов», а нормы гражданского права, содержащиеся в других законах, должны соответствовать Гражданскому кодексу РФ.

Необходимо отметить, что в некоторых статьях Гражданского кодекса РФ сделана оговорка «если иное не установлено законом». Соответственно, лишь в этих случаях кодекс признает над собой приоритет специального закона. В ст. 52 ГК РФ подобной оговорки не предусмотрено. При этом ч. 4 ст. 3 Феде-

¹ Долинская В. В. Основные положения о юридических лицах: новеллы гражданского законодательства // Законы России: опыт, анализ, практика. 2015. N 6. С. 3–11.

² Будылин С. Общий или специальный? К вопросу о приоритете ГК над федеральными законами // https://zakon.ru/blog/2015/4/21/obshhij_ili_specialnyj_k_voprosu_o_prioritete_gk_nad_federalnymi_zakonami

рального закона от 05.05.2014 N 99-ФЗ «О внесении изменений в главу 4 части первой Гражданского кодекса Российской Федерации и о признании утратившими силу отдельных положений законодательных актов Российской Федерации» предусмотрено, что «впредь до приведения законодательных и иных нормативных правовых актов, действующих на территории Российской Федерации, в соответствие с положениями Гражданского кодекса Российской Федерации (в редакции настоящего Федерального закона) законодательные и иные нормативные правовые акты Российской Федерации, а также акты законодательства Союза ССР, действующие на территории Российской Федерации в пределах и в порядке, которые предусмотрены законодательством Российской Федерации, применяются постольку, поскольку они не противоречат положениям Гражданского кодекса Российской Федерации (в редакции настоящего Федерального закона)».

Таким образом, законодатель провозгласил приоритет Гражданского кодекса РФ над всеми «старыми» специальными законами. Чтобы специальные законы приобрели большую юридическую силу по сравнению с Гражданским кодексом РФ необходимо их привести в соответствие с кодексом. Однако уже прошло 5 лет с момента начала изменения главы 4 Гражданского кодекса РФ, а специальные законы так и не приведены в соответствие.

Вместе с тем, законодательно не предусмотрено требование о приведении в соответствие с положениями Гражданского кодекса учредительных документов юридических лиц, сведения о которых уже внесены в Единый государственный реестр юридических лиц.

Должностные лица регистрирующих органов также не вправе отказать в регистрации вновь создаваемых организаций на основании п. «а» ч. 1 ст. 23 Федерального закона от 08.08.2001 № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» в связи с непредставлением заявителем определенных федеральным законом необходимых для государственной регистрации документов, в том числе учредительных документов юридического лица. Невозможность отказа в регистрации при создании ком-

мерческого юридического лица связана с тем, что законом не предусмотрена обязанность проверки их на соответствие требованиям законодательства (ст. 23 Федерального закона от 08.08.2001 № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей»).

В регистрации некоммерческой организации, подпадающей под действие ст. 13.1 Федерального закон от 12.01.1996 № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях» может быть отказано, если учредительные и иные представленные для государственной регистрации документы некоммерческой организации противоречат Конституции РФ и законодательству РФ (ст. 23.1 Федеральный закон от 12.01.1996 № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях»).

Фактически сложилась ситуация логического противоречия, т.е. в тексте одного акта (в Гражданском кодексе РФ) относительно одного и того же субъекта и объекта правоотношений (учредительных документов) либо одних и тех же прав и обязанностей, юридических фактов устанавливаются иные чем в другом акте такой же юридической силы (специальном федеральном законе) противоречащие друг другу нормативные предписания.

Еще одним важным обстоятельством, связанным с учредительными документами, их видами является соотношение содержания устава и учредительного договора. Почему законодатель, принимая изменения в главу 4 Гражданского кодекса РФ, решил ограничить применение учредительного договора только хозяйственными товариществами? Ч. 4 ст. 52 ГК РФ установлено, что устав, утверждённый учредителями (участниками) юридического лица должен содержать: сведения о наименовании юридического лица, его организационно-правовой форме, месте его нахождения, порядке управления деятельностью юридического лица, а также другие сведения, предусмотренные законом для юридических лиц соответствующих организационно-правовой формы и вида.

При этом к учредительному договору хозяйственного товарищества, который заключается его учредителями (участниками) применяются правила Гражданского кодекса об уставе юридического лица (ч. 1 ст. 52 ГК РФ). Соответственно остро встаёт вопрос о правовой природе учредительных докумен-

тов. Имеется ли принципиальная разница между уставом и учредительным договором?

Определение правовой природы учредительных документов (устава, учредительного договора) юридического лица, является на протяжении последних 20 лет чрезвычайно актуальной темой как в российской теории права, современной цивилистики в целом, и корпоративного права, в частности. Исследованию содержания устава и учредительного договора юридического лица, сравнительному анализу с договором о создании юридического лица посвящены диссертации: Л. И. Барсуковой, Я. А. Юкша и др. Несмотря на научные дискуссии по этому поводу единства теоретических подходов пока не наблюдается.

Взгляды учёных на проблему определения правовой природы устава принято делить на четыре основные группы. Сторонники первого подхода рассматривают устав как локальный нормативный акт (например, В. Е. Егоров, В. В. Лаптев). Вторая позиция основывается на идее о том, что устав имеет договорную природу (например, Н. В. Козлова). Третья теория трактует устав как корпоративную сделку (акт) (например, В. К. Андреев). Четвертая позиция заключается в том, что: устав ненормативный (индивидуальный) правовой акт. На сегодняшний день в цивилистике первая позиция является доминирующей. Однако Высший Арбитражный Суд РФ прямо разделил требования, предъявляемые к сделкам, и требования, предъявляемые к уставу общества, а также отметил, что устав «не является законом или правовым актом» (постановление Президиума ВАС РФ от 2 августа 2005 г. № 2601/05 по делу № А01-1783-2004-11). Тем самым озвучена ещё одна позиция о правовой природе устава, что это не правовой акт.

Всесторонне изучение доводов ученых и правоприменительной практики приводит к выводу о невозможности объяснения правовой природы устава, т.к. отрицается как договорная, так и нормативная его природа.

Правовая природа учредительного договора исследовалась различными учёными, в частности Н. В. Козловой. Она отмечает, что впервые за всю историю российского гражданского законодательства учредительный договор был

прямо назван только в Основах 1991 года¹. Вопрос о природе учредительного договора также является дискуссионным.

Некоторые правоведы, в частности И. В. Елисеев, А. И. Масляев, И. А. Масляев, В. А. Рахмилович и др., рассматривают учредительный договор как разновидность договора о совместной деятельности (простого товарищества).

Н. В. Козлова достаточно противоречиво относит учредительный договор к группе договоров о совместной деятельности, но определяет его как самостоятельный договор, отличный от договора о совместной деятельности (простого товарищества)².

Е. А. Суханов, М. И. Брагинский, А. Б. Савельев, В. В. Чубаров и многие другие ученые считают учредительный договор самостоятельным видом гражданско-правового договора.

Встречается позиция, согласно которой учредительный договор не имеет принципиальных отличий от договора о создании юридического лица, корпоративного договора и названные договоры охватываются одним понятием – договор об осуществлении прав участников³.

Согласно ст. 70 и 83 ГК РФ учредительный договор должен содержать: условия 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, о совокупном размере вкладов, вносимых вкладчиками (для товариществ на вере). Фактически данная информация соответствует содержанию устава (например, общества с ограниченной ответственностью).

¹ Козлова Н. В. Учредительный договор о создании коммерческих обществ и товариществ: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук : 12.00.03. М., 1993. С. 3.

² Корпоративное право: учебный курс: в 2 т. / Е.Г. Афанасьева, В.А. Вайпан, А.В. Габов и др.; отв. ред. И. С. Шиткина. М.: Статут, 2017. Т. 1. 976 с.

³ См.: Горковенко А.Я. Юридические противоречия между уставом общества с ограниченной ответственностью и корпоративным договором // Ленинградский юридический журнал. 2016. N 1. С. 111–118.

Глава 2

ЖИЗНЕННЫЙ ЦИКЛ ЮРИДИЧЕСКОГО ЛИЦА

2.1. Создание юридического лица

Вопрос о создании юридического лица, занимает важное место в системе гражданского законодательства. Процедура создания юридического лица регулируется ГК РФ, ФЗ от 08.08.2001 № 129-ФЗ (ред. от 27.12.2018) «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей»¹ (далее – ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей»), а также различными подзаконными актами.

В процедуре образования юридического лица можно выделить следующие этапы:

- 1) принятие решения об учреждении юридического лица;
- 2) государственная регистрация юридического лица.

В соответствии с п. 1 ст. 50.1 ГК РФ юридическое лицо может быть создано на основании решения учредителя (учредителей) об учреждении юридического лица. В случае учреждения юридического лица одним лицом, решение о его учреждении принимается учредителем единолично. Если учредителей два и более, то решение о создании должно быть единогласным.

Необходимо отметить, что указанный способ учреждения не является единственным при образовании юридического лица. Например, юридическое лицо может быть образовано в связи с реорганизацией во всех формах, кроме присоединения и изменением типа юридического лица.

¹ Федеральный закон от 08.08.2001 № 129-ФЗ (ред. от 27.12.2018) «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» // Собрание законодательства РФ. 2001. № 33 (ч. I). Ст. 3431.

В решении учредителей (учредителя) юридического лица должно содержаться следующее:

- сведения об учреждении юридического лица;
- сведения об утверждении устава;
- сведения о порядке, размере, способах и сроках образования имущества юридического лица (в случаях установленных законом);
- сведения об избрании (назначении) органов юридического лица (в случаях установленных законом) и др.

После принятия решения учредителями (учредителем) о создании юридического лица, оно должно пройти процедуру государственной регистрации.

Государственная регистрация юридических лиц (далее – государственная регистрация) – акт уполномоченного федерального органа исполнительной власти, осуществляемый посредством внесения в государственный реестр сведений о создании, реорганизации и ликвидации юридических лиц, иных сведений о юридических лицах в соответствии с законом (ст. 1 ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей»).

В соответствии с п. 1 ст. 51 ГК РФ юридическое лицо подлежит государственной регистрации в уполномоченном государственном органе в порядке, предусмотренном законом о государственной регистрации юридических лиц.

В соответствии с Постановлением Правительства РФ от 30.09.2004 № 506 (ред. от 03.10.2018) «Об утверждении Положения о Федеральной налоговой службе»¹, федеральная налоговая служба является уполномоченным федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим государственную регистрацию юридических лиц, физических лиц в качестве индивидуальных предпринимателей и крестьянских (фермерских) хозяйств, уполномоченным федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим аккредитацию филиалов, представительств иностранных юридических лиц (за исключением представительств иностранных кредитных организаций), а также уполномочен-

¹ Постановление Правительства РФ от 30.09.2004 N 506 (ред. от 03.10.2018) «Об утверждении Положения о Федеральной налоговой службе» // Сборник законодательства РФ. 2004. № 40. Ст. 3961.

ным федеральным органом исполнительной власти, обеспечивающим представление в делах о банкротстве и в процедурах банкротства требований об уплате обязательных платежей и требований Российской Федерации по денежным обязательствам.

В Российской Федерации деятельность государственного органа, уполномоченного осуществлять государственную регистрацию юридических лиц, основывается на ведении государственного реестра (единый государственный реестр юридических лиц – ЕГРЮЛ).

В соответствии со ст. 4 ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» в Российской Федерации ведется государственный реестр, содержащий сведения о создании, реорганизации и ликвидации юридических лиц, иные сведения о юридических лицах, об их соответствующих документах.

Принципы ведения государственного реестра юридических лиц:

- единство и сопоставимость указанных сведений обеспечиваются за счет соблюдения единства принципов, методов и форм ведения государственного реестра;

- государственный реестр является федеральным информационным ресурсом;

- государственный реестр ведется на бумажном и (или) электронном носителе. При несоответствии между сведениями, включенными в записи государственного реестра на электронных носителях, и сведениями, содержащимися в документах, на основании которых внесены такие записи, приоритет имеют сведения, содержащиеся в указанных документах;

- ведение государственного реестра на электронном носителе осуществляется в соответствии с едиными организационными, методологическими и программно-техническими принципами, обеспечивающими совместимость и взаимодействие государственных реестров с иными федеральными информационными системами и сетями.

В едином государственном реестре юридических лиц содержатся следующие сведения и документы о юридическом лице:

- полное и (в случае, если имеется) сокращенное наименование, фирменное наименование для коммерческих организаций на русском языке;
- организационно-правовая форма;
- адрес юридического лица в пределах места нахождения юридического лица;
- способ образования юридического лица (создание или реорганизация);
- сведения об учредителях (участниках) юридического лица, в отношении акционерных обществ также сведения о держателях реестров их акционеров, в отношении обществ с ограниченной ответственностью – сведения о размерах и номинальной стоимости долей в уставном капитале общества, принадлежащих обществу и его участникам, о передаче долей или частей долей в залог или об ином их обременении, сведения о лице, осуществляющем управление долей, переходящей в порядке наследования;
- подлинник или засвидетельствованная в нотариальном порядке копия учредительного документа юридического лица либо сведения о том, что юридическое лицо действует на основании типового устава, утвержденного в соответствии с федеральным законом;
- сведения о том, что юридическое лицо находится в процессе ликвидации;
- размер указанного в учредительных документах коммерческой организации уставного капитала (складочного капитала, уставного фонда, паевых взносов или другого);
- фамилия, имя, отчество и должность лица, имеющего право без доверенности действовать от имени юридического лица, а также паспортные данные такого лица или данные иных документов, удостоверяющих личность в соответствии с законодательством Российской Федерации, и идентификационный номер налогоплательщика при его наличии и др.

Государственная регистрация юридического лица осуществляется в срок не более чем пять рабочих дней со дня представления документов в регистрирующий орган, если иное не предусмотрено законодательством. Например, такое исключение предусмотрено для регистрации юридического лица при создании. Она осуществляется в течение 3 рабочих дней.

Государственная регистрация юридического лица осуществляется по месту нахождения его постоянно действующего исполнительного органа, а в случае отсутствия постоянно действующего исполнительного органа – иного органа или лица, уполномоченных выступать от имени юридического лица в силу закона, иного правового акта или учредительного документа, если иное не предусмотрено законодательством.

При государственной регистрации создаваемого юридического лица в регистрирующий орган представляются (ст. 12 ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей»):

- подписанное заявителем заявление о государственной регистрации по форме¹, утвержденной уполномоченным Правительством Российской Федерации федеральным органом исполнительной власти. Форма заявления утверждена Приказом ФНС России от 25.01.2012 N ММВ-7-6/25@ «Об утверждении форм и требований к оформлению документов, представляемых в регистрирующий орган при государственной регистрации юридических лиц, индивидуальных предпринимателей и крестьянских (фермерских) хозяйств».

В заявлении подтверждается, что представленные учредительные документы (в случае, если юридическое лицо действует на основании устава, утвержденного его учредителями (участниками), или учредительного договора) соответствуют установленным законодательством Российской Федерации требованиям к учредительным документам юридического лица данной организационно-правовой формы, что сведения, содержащиеся в этих учредительных документах, иных представленных для государственной регистрации докумен-

¹ Подпись заявителя на заявлении должна быть засвидетельствована в нотариальном порядке, за исключением случаев, когда заявитель представляет документы лично и одновременно представляет документ, удостоверяющий его личность, а также когда документы направляются в форме электронных документов, подписанных усиленной квалифицированной электронной подписью заявителя.

тах, заявлении о государственной регистрации, достоверны, что при создании юридического лица соблюден установленный для юридических лиц данной организационно-правовой формы порядок их учреждения, в том числе оплаты уставного капитала (уставного фонда, складочного капитала, паевых взносов) на момент государственной регистрации, и в установленных законом случаях согласованы с соответствующими государственными органами и (или) органами местного самоуправления вопросы создания юридического лица;

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

- учредительный документ юридического лица, за исключением случая, если юридическое лицо будет действовать на основании типового устава¹;

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

- документ об уплате государственной пошлины².

С 01.01.2020 г. вступит в силу требование Федерального закона от 27.12.2018 № 514-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О рынке ценных бумаг» и отдельные законодательные акты Российской Федерации в части совершенствования правового регулирования осуществления эмиссии ценных бумаг» о предоставлении также для государственной регистрации акционерного общества при создании документа, подтверждающего присвоение выпуску (выпускам) акций регистрационного номера. Форма указанного документа и требования к его содержанию устанавливаются Банком России.

Государственная пошлина за государственную регистрацию уплачивается лицом, обратившимся за совершением юридически значимого действия (госу-

¹ С 25 июня 2019 г. общества с ограниченной ответственностью могут действовать на основании типовых уставов, утвержденных Министерством экономического развития Российской Федерации (приказ от 1 августа 2018 года № 411).

² Квитанцию об уплате госпошлины можно не представлять. В этом случае регистрирующий орган самостоятельно запросит сведения об уплате госпошлины у органов Казначейства России (https://www.nalog.ru/rn61/related_activities/registration_ip_yl/reg_yl/order/).

С 01.01.2019 при направлении документов для государственной регистрации в форме электронных документов, в том числе через МФЦ и нотариуса, уплачивать государственную пошлину не требуется!

дарственной регистрации), т.е. лицом, выступающим в качестве заявителя¹ при государственной регистрации юридического лица.

В случае представления в регистрирующий (налоговый) орган в комплекте документов для государственной регистрации документа об уплате государственной пошлины, в котором в качестве плательщика указано лицо, отличное от заявителя, регистрирующий (налоговый) орган вправе вынести решение об отказе в государственной регистрации в связи с непредставлением необходимых для государственной регистрации документов (Письмо ФНС РФ от 30.08.2005 N ЧД-6-09/716@ «В дополнение к письму ФНС России от 13.01.2005 N ШС-6-09/5@»). Кроме того, при представлении в регистрирующие (налоговые) органы документа об уплате государственной пошлины в поле «Наименование платежа» подлежат указанию следующие реквизиты: вид регистрации, а также наименование организации, в отношении которой представляются документы.

Документы могут быть переданы в налоговую инспекцию любым способом:

1) лично:

- непосредственно в инспекцию – лично или через представителя по нотариально удостоверенной доверенности;
- в многофункциональный центр – лично или через представителя по нотариально удостоверенной доверенности. Информацию об оказании данной услуги в МФЦ необходимо уточнять на сайте МФЦ;

2) удалённо:

- по почте с объявленной ценностью и описью вложения. В пределах территории Москвы документы можно направлять и получать также через DHL Express и Pony Express;
- с помощью интернет-сервиса «Подача электронных документов на государственную регистрацию юридических лиц и индивидуальных пред-

¹ Заявителями при регистрации могут выступать учредитель или учредители создаваемого юридического лица, руководитель юридического лица, выступающего учредителем регистрируемого юридического лица, иное лицо, действующее на основании полномочия, предусмотренного федеральным законом, актом специально уполномоченного на то государственного органа или актом органа местного самоуправления.

принимателей» на сайте налоговой службы (https://www.nalog.ru/rn77/about_fts/el_usl/).

В результате рассмотрения документов, поданных учредителем юридического лица, о его государственной регистрации, федеральная налоговая служба выносит решение о государственной регистрации.

Решение о государственной регистрации, принятое регистрирующим органом, является основанием внесения соответствующей записи в единый государственный реестр юридических лиц.

Моментом государственной регистрации признается внесение регистрирующим органом соответствующей записи в государственный реестр.

Отказ в государственной регистрации допускается в случаях предусмотренных п. 1 ст. 23 Федерального закона от 08.08.2001 № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей»:

- непредставления заявителем определенных законом необходимых для государственной регистрации документов, за исключением предусмотренных законами случаев предоставления таких документов (содержащихся в них сведений) по межведомственному запросу регистрирующего органа или органа, который в соответствии с ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» или федеральными законами, устанавливающими специальный порядок регистрации отдельных видов юридических лиц, уполномочен принимать решение о государственной регистрации юридического лица;

- представления документов в ненадлежащий регистрирующий орган;

- несоблюдения нотариальной формы представляемых документов в случаях, если такая форма обязательна в соответствии с федеральными законами;

- подписания неуполномоченным лицом заявления о государственной регистрации;

- несоответствия наименования юридического лица требованиям федерального закона;

- несоответствия сведений о документе, удостоверяющем личность гражданина Российской Федерации, указанных в заявлении о государственной регистрации, сведениям, полученным регистрирующим органом от органов, осуществляющих выдачу или замену таких документов;

- получения регистрирующим органом возражения физического лица относительно предстоящего внесения данных о нем в единый государственный реестр юридических лиц;

- если в течение срока, установленного для государственной регистрации, но до внесения записи в соответствующий государственный реестр или принятия решения об отказе в государственной регистрации в регистрирующий орган поступит судебный акт или акт судебного пристава-исполнителя, содержащие запрет на совершение регистрирующим органом определенных регистрационных действий (ст. 23 ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей»);

- если физическое лицо – учредитель юридического лица, являющегося коммерческой организацией, на основании вступившего в силу приговора суда лишено права заниматься предпринимательской деятельностью на определенный срок и такой срок не истек;

- если лицом, имеющим право без доверенности действовать от имени юридического лица (в том числе от имени управляющей организации), является физическое лицо, в отношении которого имеется вступившее в силу постановление по делу об административном правонарушении, в соответствии с которым указанному лицу назначено административное наказание в виде дисквалификации, и срок, на который она установлена, не истек;

- если в отношении индивидуального предпринимателя, являющегося управляющим юридического лица, имеется вступившее в силу постановление по делу об административном правонарушении, в соответствии с которым указанному лицу назначено административное наказание в виде дисквалификации, и срок, на который она установлена, не истек;

- при наличии у регистрирующего органа подтвержденной информации о недостоверности содержащихся в представленных в регистрирующий орган документах сведений об адресе юридического лица в пределах места нахождения юридического лица;

- если в регистрирующий орган представлены документы для включения сведений об учредителе (участнике) юридического лица либо о лице, имеющем право без доверенности действовать от имени юридического лица, в отношении лица, которое было учредителем или лицом, имеющим право действовать без доверенности от имени организации, признанной недействующей:

- представления документов, оформленных с нарушением требований, установленных Приказом ФНС России от 09.06.2014 № ММВ-7-14/316@ «Об утверждении формы заявления о внесении сведений о юридическом лице в Единый государственный реестр юридических лиц, требований к его оформлению, а также формы и содержания документа, подтверждающего факт внесения записи в Единый государственный реестр юридических лиц на основании такого заявления» и Приказом ФНС России от 25.01.2012 № ММВ-7-6/25@ «Об утверждении форм и требований к оформлению документов, представляемых в регистрирующий орган при государственной регистрации юридических лиц, индивидуальных предпринимателей и крестьянских (фермерских) хозяйств»;

- представления документов, содержащих недостоверные сведения.

Решение об отказе в государственной регистрации принимается в срок, предусмотренный для государственной регистрации. Информация о принятии регистрирующим органом решения об отказе в государственной регистрации размещается на официальном сайте регистрирующего органа в сети «Интернет».

В случае принятия решения об отказе в государственной регистрации по основаниям непредставления заявителем определенных необходимых для государственной регистрации документов и представления документов, оформленных с нарушением требований, необходимые для государственной регистрации документы могут быть представлены в регистрирующий орган после устране-

ния причин, которые послужили основанием для отказа. Повторно необходимо подать документы в течение трех месяцев со дня принятия регистрирующим органом решения об отказе в государственной регистрации по указанным основаниям, если такое решение не отменено. Т.е. заявитель вправе дополнительно однократно представить необходимые для государственной регистрации документы без повторной уплаты государственной пошлины. При этом заявитель вправе не представлять повторно документы, которые имеются у регистрирующего органа.

Юридическое лицо освобождается от ответственности перед контрагентом за недостоверность или недостаточность сведений, включенных в реестр, в случаях, если: 1) контрагент заведомо знал или должен был знать о недостоверности сведений; 2) недостоверные сведения включены в реестр в результате неправомерных действий третьих лиц или иным путем помимо воли юридического лица, например в результате недобросовестного поведения должностных лиц регистрирующих органов¹.

Федеральными законами может устанавливаться специальный порядок регистрации отдельных видов юридических лиц. Например, некоммерческие организации. Решение о государственной регистрации (об отказе в государственной регистрации) некоммерческой организации, подпадающей под действие ст. 13.1 Федерального закона от 12.01.1996 № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях» принимается федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным в сфере регистрации некоммерческих организаций (Министерством юстиции Российской Федерации или его территориальным органом, далее – Минюст).

Документы, необходимые для государственной регистрации некоммерческой организации, представляются в Минюст не позднее чем через три месяца со дня принятия решения о создании такой организации.

¹ См.: Постановление Пленума ВС РФ от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации», п. 22 // Бюллетень ВС РФ. 2015. № 8.

Перечень документов, которые необходимо предоставлять для государственной регистрации некоммерческой организации предусмотрены п. 5 ст. 13.1 Федерального закона от 12.01.1996 № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях».

Минюст при отсутствии установленных ст. 23.1 Федерального закона от 12.01.1996 № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях» оснований для отказа в государственной регистрации или приостановления государственной регистрации некоммерческой организации не позднее чем через четырнадцать рабочих дней со дня получения необходимых документов принимает решение о государственной регистрации некоммерческой организации. Далее Минюст направляет в регистрирующий орган сведения и документы, необходимые для осуществления налоговой службой функций по ведению единого государственного реестра юридических лиц.

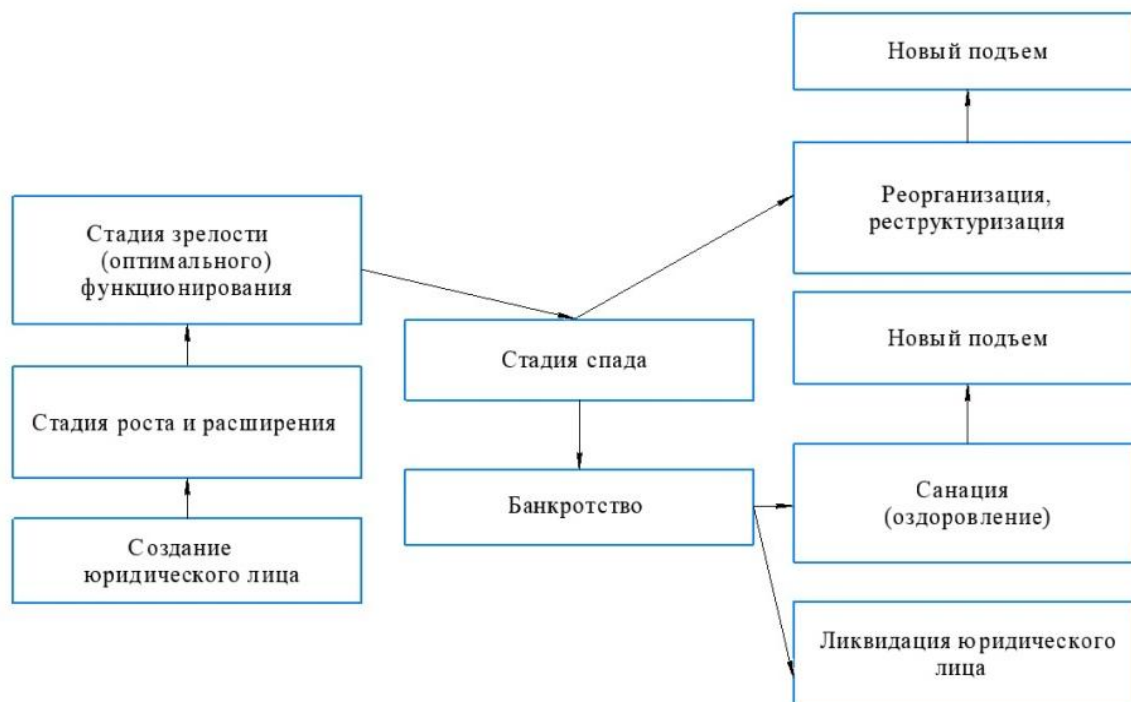
На основании указанного решения и представленных Минюстом сведений и документов налоговая служба в срок не более чем пять рабочих дней¹ со дня получения этих сведений и документов вносит в единый государственный реестр юридических лиц соответствующую запись и не позднее рабочего дня, следующего за днем внесения такой записи, сообщает об этом в орган, принявший решение о государственной регистрации некоммерческой организации.

Орган, принявший решение о государственной регистрации некоммерческой организации, не позднее трех рабочих дней со дня получения от регистрирующего органа информации о внесении в единый государственный реестр юридических лиц записи о некоммерческой организации выдает заявителю свидетельство о государственной регистрации.

¹ Данный срок предусмотрен п. 8 ст. 13.1 Федерального закона от 12.01.1996 № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях»

2.2. Реорганизация юридического лица

В процессе осуществления деятельности у юридического лица может возникнуть объективная ситуация требующая каких-либо изменений.



Зачастую реорганизация является самым эффективным средством для обновления деятельности юридического лица.

Действующее законодательство не дает определения реорганизации. Чаще всего реорганизация понимается в нормативных актах и в специальных исследованиях как один из способов прекращения юридического лица. В других случаях реорганизация объясняется через институт создания юридического лица, через институт универсального правопреемства или через описание реорганизации как юридического факта (сделка или юридический состав).

Некоторые нормативные акты рассматривают реорганизацию как способ прекращения деятельности юридического лица (ст. 6.1 Федерального закона «О государственной службе российского казачества»), однако большой блок нормативных актов содержат понимание реорганизации как способа создания юридического лица.

Реорганизация – это существенное изменение юридической личности из той, в которой она была создана изначально, в новую. Реорганизация юридических лиц – это процесс перемены лиц в имущественных и иных правоотношениях, прекращение или изменение организации, связанное с изменением ее организационно-правовой формы, имущественного состава и состава участников, характеризующийся изменением комплекса прав и обязанностей и влекущий универсальное правопреемство¹.

В п. 1 ст. 57 ГК РФ установлено пять основных форм реорганизации юридических лиц – слияние, присоединение, выделение, разделение и преобразование. Их называют классическими.

Законами определены ограничения по преобразованию юридических лиц в определённые организационно-правовые формы.

1	Коммерческие организации	не могут быть преобразованы	Некоммерческие организации некоммерческое партнерство вправе преобразовываться в фонд, или автономную некоммерческую организацию, а также в хозяйственное общество	п. 3 ст. 68 ГК РФ п. 1 ст. 17 НКО	
2	Корпорации		Унитарные организации		
3	Унитарные организации		Корпорации		
4	Религиозные организации		в любые иные формы		Ст. 123.26 ГК РФ
5	Хозяйственные товарищества и общества	могут преобразовываться	в хозяйственные товарищества и общества другого вида или в производственные кооперативы	Ст. 68 ГК РФ	
6	Производственные кооперативы		в хозяйственное товарищество или общество.		Ст. 106.6 ГК РФ
7	Унитарные предприятия		в государственное или муниципальное учреждение		Ст. 34 ФЗ № 161-ФЗ
8	Хозяйственное партнерство	Реорганизация может быть осуществлена только в форме преобразования	в акционерное общество	Ст. 24 ФЗ № 380-ФЗ	
9	Потребительский кооператив	может быть преобразован	в общественную организацию, ассоциацию (союз), автономную некоммерче-	П. 3 ст. 123.2 ГК РФ	

¹ Аксенова Е. В. Реорганизация юридических лиц по законодательству Российской Федерации: проблемы теории и практики: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 2006. С. 8.

			скую организацию или фонд	
10	жилищный или жилищно-строительный кооператив		только в товарищество собственников недвижимости	
11	общественная организация		только в ассоциацию (союз), автономную некоммерческую организацию или фонд	п. 4 ст. 123.4 ГК РФ
12	ассоциация (союз)		только в общественную организацию, автономную некоммерческую организацию или фонд	п. 4 ст. 123.8 ГК РФ
13	товарищество собственников недвижимости по решению своих членов		только в потребительский кооператив	п. 4 ст. 123.12 ГК РФ
14	казачье общество		только в ассоциацию (союз) или автономную некоммерческую организацию	п. 2 ст. 123.15 ГК РФ
15	община коренных малочисленных народов Российской Федерации		только в ассоциацию (союз) или автономную некоммерческую организацию	п. 3 ст. 123.16 ГК РФ
16	частное учреждение		только в автономную некоммерческую организацию или фонд	п. 3 ст. 123.23 ГК РФ
17	автономная некоммерческая организация		только в фонд	п. 3 ст. 123.23 ГК РФ
18	государственное или муниципальное учреждение		В некоммерческую организацию иных организационно-правовых форм только в случаях, предусмотренных законом	п. 7 ст. 123.22 ГК РФ
19	фонд	Реорганизация не допускается, кроме негосударственных пенсионных фондов		Ст. 123.17 ГК РФ
20	Публично-правовая компания	может быть преобразована	в хозяйственное общество или фонд.	Ст. 20 ФЗ № 236-ФЗ
21	Некоммерческое партнерство	вправе преобразоваться	в фонд или автономную некоммерческую организацию, а также в хозяйственное общество в случаях и порядке, которые установлены федеральным законом	Ст. 17 ФЗ № 7-ФЗ
22	Коллегия адвокатов	может быть преобразована только	в адвокатское бюро	Ст. 22 ФЗ № 63-ФЗ
23	Адвокатское бюро	Может быть преобразовано только	в коллегия адвокатов	Ст. 23 ФЗ № 63-ФЗ
24	Адвокатская палата	не подлежит реорганизации		Ст. 29 ФЗ № 63-ФЗ

Федеральным законом от 27.07.2006 № 146-ФЗ в ФЗ «Об акционерных обществах» была введена ст. 19.1, в которой предусмотрено, что решением общего собрания акционеров общества о реорганизации общества в форме его разделения или выделения может быть предусмотрено в отношении одного или нескольких обществ, создаваемых путем реорганизации в форме разделения или выделения, положение об одновременном слиянии создаваемого общества с другим обществом или другими обществами либо об одновременном присоединении создаваемого общества к другому обществу (такая реорганизация в последующем получила название совмещенной)¹.

В дальнейшем, Федеральным законом от 05.05.2014 № 99-ФЗ в ст. 57 Гражданского кодекса РФ были внесены масштабные изменения, допускающие с 1 сентября 2014 г. реорганизацию юридического лица с одновременным сочетанием различных ее форм (совмещенная реорганизация), а также реорганизация с участием двух и более юридических лиц, в том числе созданных в разных организационно-правовых формах, если ГК РФ или другим законом предусмотрена возможность преобразования юридического лица одной из таких организационно-правовых форм в юридическое лицо другой из таких организационно-правовых форм (так называемая смешанная реорганизация) и (по смыслу закона) возможность сочетания смешанной и совмещенной реорганизации.

Т. А. Нуждин смешанную и совмещённую реорганизацию юридических лиц именуется комбинированной². По смыслу ст. 57 ГК РФ закон не запрещает сочетание смешанной и совмещенной реорганизации. Однако действующее законодательство о государственной регистрации юридических лиц и принятые к нему подзаконные акты не учитывают проведение комбинированных реорганизаций. Поэтому имеется высокий риск получить отказ налоговых органов в государственной регистрации их проведения.

Правовое регулирование реорганизации осуществляется ст. ст. 57-60.2 ГК РФ, ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных

¹ Нуждин Т. А. Комбинированная реорганизация коммерческих организаций: монография. М.: Юстицинформ, 2018. С. 5.

² Там же. С. 6.

предпринимателей», специальными законами, регулирующими статус отдельных организационно-правовых форм или видов юридических лиц. Например, Федеральный закон от 29.06.2018 № 171-ФЗ «Об особенностях реорганизации федерального государственного унитарного предприятия «Почта России», основах деятельности акционерного общества «Почта России» и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации».

Особенности реорганизации кредитных, страховых, клиринговых организаций, специализированных финансовых обществ, специализированных обществ проектного финансирования, профессиональных участников рынка ценных бумаг, акционерных инвестиционных фондов, управляющих компаний инвестиционных фондов, паевых инвестиционных фондов и негосударственных пенсионных фондов, негосударственных пенсионных фондов и иных некредитных финансовых организаций, акционерных обществ работников (народных предприятий) определяются законами, регулирующими деятельность таких организаций.

Механизм реорганизации представляет собой достаточно сложный процесс. П. 1 ст. 57 ГК РФ предусматривает, что реорганизация осуществляется по решению его учредителей (участников) или органа юридического лица, уполномоченного на то учредительным документом.

П. 2 ст. 57 ГК РФ установлено, что в случаях, установленных законом, реорганизация юридического лица в форме его разделения или выделения из его состава одного или нескольких юридических лиц осуществляется по решению уполномоченных государственных органов или по решению суда. Например:

1) коммерческая организация, созданная без получения предварительного согласия антимонопольного органа, в том числе в результате слияния или присоединения коммерческих организаций, в случаях, указанных в ст. 27 закона, ликвидируется либо реорганизуется в форме выделения или разделения в судебном порядке по иску антимонопольного органа, если ее создание привело или может привести к ограничению конкуренции, в том числе в результате воз-

никновения или усиления доминирующего положения (ч. 1 ст. 34 ФЗ «О защите конкуренции»);

2) в случае, если число членов кооператива превысит предел, установленный законом, кооператив подлежит принудительной реорганизации в судебном порядке в форме разделения или выделения по требованию федерального органа исполнительной власти, уполномоченного на осуществление государственной регистрации юридических лиц, или Банка России (ч. 4 ст. 13 ФЗ «О жилищных накопительных кооперативах»);

3) в порядке, установленном антимонопольным законодательством РФ, с учетом особенностей, определенных Правительством РФ, может быть осуществлено принудительное разделение хозяйствующего субъекта в случае неоднократного злоупотребления доминирующим положением, в том числе осуществления таким субъектом манипулирования ценами на оптовом или розничных рынках либо иной монополистической деятельности (ч. 6 ст. 25 ФЗ «Об электроэнергетике»);

4) юридическим лицам, индивидуальным предпринимателям, а также аффилированным лицам в границах одной ценовой зоны оптового рынка запрещается иметь одновременно на праве собственности или ином предусмотренном федеральными законами основании имущество, непосредственно используемое при осуществлении деятельности по передаче электрической энергии и (или) оперативно-диспетчерскому управлению в электроэнергетике, и имущество, непосредственно используемое при осуществлении деятельности по производству и (или) купле-продаже электрической энергии. Если юридические лица – хозяйствующие субъекты, не обеспечили выполнение установленных требований, то они подлежат принудительной реорганизации (в форме разделения или выделения) по решению антимонопольного органа в установленный им срок в соответствии с законодательством РФ (ст. 6 ФЗ «Об особенностях функционирования электроэнергетики и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации и признании утратившими силу неко-

торых законодательных актов Российской Федерации в связи с принятием Федерального закона «Об электроэнергетике»).

Законом могут быть установлены ограничения реорганизации юридических лиц. Например, с предварительного согласия антимонопольного органа осуществляется слияние, присоединение коммерческих организаций (за исключением финансовых организаций), если суммарная стоимость их активов (активов их групп лиц) по бухгалтерским балансам по состоянию на последнюю отчетную дату, предшествующую дате представления ходатайства, превышает 7 млрд. рублей или суммарная выручка таких организаций (их групп лиц) от реализации товаров за календарный год, предшествующий году слияния, превышает 10 млрд. (ч. 1 ст. 27 ФЗ «О защите конкуренции»).

Порядок реорганизации юридического лица определен в ст. 60 ГК РФ.

1. Принятие решения уполномоченным лицом.

2. В течение 3 рабочих дней после даты принятия решения о реорганизации юридического лица оно обязано уведомить в письменной форме (форма заявления № Р12003, Приказ ФНС России от 25.01.2012 N ММВ-7-6/25@ «Об утверждении форм и требований к оформлению документов, представляемых в регистрирующий орган при государственной регистрации юридических лиц, индивидуальных предпринимателей и крестьянских (фермерских) хозяйств») налоговую инспекцию, о начале процедуры реорганизации с указанием формы реорганизации и с приложением решения о реорганизации.

В случае участия в реорганизации двух и более юридических лиц такое уведомление направляется юридическим лицом, последним принявшим решение о реорганизации либо определенным решением о реорганизации. На основании этого уведомления регистрирующий орган в срок не более 3 рабочих дней вносит в ЕГРЮЛ запись о том, что юридическое лицо (юридические лица) находится (находятся) в процессе реорганизации.

Внесение в ЕГРЮЛ записи (записей) о том, что юридическое лицо (юридические лица) находится (находятся) в процессе реорганизации, а также иных записей в связи с реорганизацией юридических лиц не допускается в случае

участия в реорганизации юридического лица, в отношении которого принято решение о его ликвидации.

3. Реорганизуемое юридическое лицо после внесения в ЕГРЮЛ записи о начале процедуры реорганизации дважды с периодичностью 1 раз в месяц помещает в Вестнике государственной регистрации (<http://www.vestnik-gosreg.ru/>) уведомление о своей реорганизации.

В случае участия в реорганизации 2 и более юридических лиц уведомление о реорганизации публикуется от имени всех участвующих в реорганизации юридических лиц юридическим лицом, последним принявшим решение о реорганизации либо определенным решением о реорганизации.

В уведомлении о реорганизации указываются сведения о каждом участвующем в реорганизации, создаваемом (продолжающем деятельность) в результате реорганизации юридическом лице, форма реорганизации, описание порядка и условий заявления кредиторами своих требований, иные сведения, предусмотренные федеральными законами.

Утвержденной формы уведомления нет: оно формируется при заполнении формы, размещенной на сайте <http://www.vestnik-gosreg.ru>.

4. Реорганизуемое юридическое лицо в течение 5 рабочих дней после даты направления уведомления о начале процедуры реорганизации в письменной форме уведомляет известных ему кредиторов о начале реорганизации, если иное не предусмотрено федеральными законами (ч. 2 ст. 13.1 ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей»).

Если специальным законом не предусмотрено, то уведомление кредиторов происходит через публикацию в Вестнике государственной регистрации. Однако п. 1 ст. 60 ГК РФ установлено, что законом может быть предусмотрена обязанность реорганизуемого юридического лица уведомить в письменной форме кредиторов о своей реорганизации. Например:

- унитарное предприятие не позднее 30 дней с даты принятия решения о реорганизации обязано уведомить в письменной форме об этом всех известных

ему кредиторов унитарного предприятия (ч. 7 ст. 29 ФЗ «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях»);

- кредитная организация не позднее 30 дней с даты принятия решения о реорганизации обязана уведомить о данном решении своих кредиторов (ст. 23.5 ФЗ от 02.12.1990 № 395-1 «О банках и банковской деятельности»);

- жилищный накопительный кооператив не позднее чем через 30 дней со дня принятия решения о реорганизации кооператива в форме разделения, выделения или преобразования, а при реорганизации кооператива в форме слияния или присоединения не позднее чем через 30 дней со дня принятия решения об этом последним из кооперативов, участвующих в слиянии или присоединении, обязан уведомить в письменной форме об этом кредиторов кооператива (ч. 8 ст. 13 ФЗ «О жилищных накопительных кооперативах»);

- реорганизуемый (реорганизуемые) негосударственный пенсионный фонд (фонды) в течение 30 рабочих дней после даты направления уведомления о начале процедуры реорганизации в Банк России в письменной форме направляет (направляют) уведомление о начале процедуры реорганизации своим кредиторам (ч. 5 ст. 33 ФЗ «О негосударственных пенсионных фондах»).

Форма уведомления, направляемого кредиторам, свободная. В уведомлении указывается (п. 1 ст. 60 ГК РФ):

- сведения о каждом юридическом лице, которое участвует в реорганизации, создается или продолжает деятельность в результате реорганизации;
- форму реорганизации;
- описание порядка и условий заявления кредиторами своих требований.

При этом в случае реорганизации казенного учреждения нужно указать, что кредитор не вправе требовать досрочного исполнения соответствующего обязательства, а также прекращения обязательства и возмещения связанных с этим убытков (п. 2.2 ст. 16 ФЗ «О некоммерческих организациях»). Уведомление лучше направлять заказным письмом с уведомлением о вручении, поскольку такая форма отправления позволяет доказать, кому было направлено письмо, и отследить его доставку адресату.

5. Досрочное удовлетворение в судебном порядке требований кредитора юридического лица об исполнении соответствующих обязательств, если его права требования возникли до опубликования первого уведомления о реорганизации юридического лица, а при невозможности досрочного исполнения – прекращение обязательства и возмещение связанных с этим убытков, за исключением случаев, установленных законом или соглашением кредитора с реорганизуемым юридическим лицом. Данное требование должно быть предъявлено кредитором не позднее чем в течение 30 дней после даты опубликования последнего уведомления о реорганизации юридического лица.

Предъявленные в указанный срок требования должны быть исполнены до завершения процедуры реорганизации, в том числе внесением долга в депозит в случаях, предусмотренных ст. 327 ГК РФ.

6. Составление передаточного акта. Если передаточный акт не позволяет определить правопреемника по обязательству юридического лица, а также, если из передаточного акта или иных обстоятельств следует, что при реорганизации недобросовестно распределены активы и обязательства реорганизуемых юридических лиц, что привело к существенному нарушению интересов кредиторов, реорганизованное юридическое лицо и созданные в результате реорганизации юридические лица несут солидарную ответственность по такому обязательству.

7. Завершение процедуры реорганизации в соответствии со ст. 16 Федерального закона от 08.08.2001 «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» – государственная регистрация прекращения деятельности реорганизуемого юридического лица или создание организации в результате реорганизации.

Важным обстоятельством является положение п. 5 ст. 59 ГК РФ о том, что к отношениям, возникающим при реорганизации юридического лица в форме преобразования, правила ст. 60 ГК РФ не применяются, т.е. не нужно уведомление кредиторов, публикации и прочие процедуры.

В рамках реорганизации все права и обязанности переходят в порядке универсального правопреемства (п. 1 ст. 129 ГК РФ). При этом порядок уни-

версального правопреемства при реорганизации юридических лиц зависит от ее формы:

1) при слиянии и присоединении все права и обязанности реорганизуемых организаций переходят без составления передаточного акта (п. п. 1, 2 ст. 58 ГК РФ);

2) при разделении и выделении все права и обязанности реорганизуемого юридического лица переходят в соответствии с передаточным актом (п. п. 3, 4 ст. 58 ГК РФ). Исключение составляют налоговые обязанности при выделении – они не переходят (п. 8 ст. 50 НК РФ);

3) при преобразовании права и обязанности реорганизованного юридического лица в отношении других лиц не изменяются, за исключением прав и обязанностей в отношении учредителей (участников), изменение которых вызвано реорганизацией (п. 5 ст. 58 ГК РФ).

С 1 сентября 2014 г. введена ст. 60.1 ГК РФ предусматривающая возможность признать в судебном порядке решение о реорганизации юридического лица недействительным по требованию участников реорганизуемого юридического лица, а также иных лиц, не являющихся участниками юридического лица, если такое право им предоставлено законом. Такое требование может быть предъявлено в суд не позднее чем в течение 3 месяцев после внесения в ЕГРЮЛ записи о начале процедуры реорганизации, если иной срок не установлен законом.

Положения Гражданского кодекса РФ предусматривают, что признание судом недействительным решения о реорганизации юридического лица не влечет ликвидации образовавшегося в результате реорганизации юридического лица, а также не является основанием для признания недействительными сделок, совершенных таким юридическим лицом.

Ст. 60.2 ГК РФ предусматривает возможность признания реорганизации юридического лица несостоявшейся, что является фактически отменой состоявшейся реорганизации юридического лица, поскольку в данной ситуации восстанавливаются юридические лица, которые существовали до реорганизации.

Оспаривается реорганизация в порядке искового производства. Исковое заявление подается в арбитражный суд. Основные исковые требования: признать реорганизацию корпорации несостоявшейся, признать решение о государственной регистрации вновь возникшего юридического лица и о прекращении деятельности организации недействительным и обязать внести в ЕГРЮЛ соответствующие изменения.

Суд может признать реорганизацию несостоявшейся в случае, если решение о реорганизации не принималось участниками реорганизованной корпорации, а также в случае представления для государственной регистрации юридических лиц, создаваемых путем реорганизации, документов, содержащих заведомо недостоверные данные о реорганизации.

Если суд признает реорганизацию несостоявшейся, то наступают правовые последствия, указанные в п. 2 ст. 60.2 ГК РФ. Восстанавливаются юридические лица, существовавшие до реорганизации, с одновременным прекращением юридических лиц, созданных в результате реорганизации, о чем делаются соответствующие записи в ЕГРЮЛ (пп. 1 п. 2 ст. 60.2 ГК РФ), а за участниками ранее существовавшего юридического лица признаются доли участия в нем в размере «до реорганизации» (пп. 4 п. 2 ст. 60.2 ГК РФ).

2.3. Ликвидация юридического лица

Ликвидация юридического лица – это его прекращение без перехода в порядке универсального правопреемства его прав и обязанностей к другим лицам.

Правовое регулирование ликвидации юридического лица осуществляется Гражданским кодексом РФ, ФЗ № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» (ст.ст. 20-22), ФЗ от 26.10.2002 г. № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)», иными федеральными законами, Приказом ФНС от 25.01.2012 г.

Основания ликвидации юридического лица:

1) по решению его учредителей (участников) или органа юридического лица, уполномоченного на то учредительным документом, в том числе в связи с истечением срока, на который создано юридическое лицо, с достижением цели, ради которой оно создано.

Например, в 2007 году на основании Федерального закона от 30.10.2007 № 238-ФЗ «О Государственной корпорации по строительству олимпийских объектов и развитию города Сочи как горноклиматического курорта» было создано юридическое лицо в организационно-правовой форме государственной корпорации – «Олимпстрой». В связи с достижением цели и решением задач по организации и проведению XXII Олимпийских зимних игр и XI Паралимпийских зимних игр 2014 года в городе Сочи было принято решение ликвидировать Государственную корпорацию по строительству олимпийских объектов и развитию города Сочи как горноклиматического курорта в порядке, установленном гражданским законодательством, с учетом особенностей, предусмотренных Федеральным законом от 21.07.2014 № 210-ФЗ «О ликвидации Государственной корпорации по строительству олимпийских объектов и развитию города Сочи как горноклиматического курорта, внесении изменений в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях и признании утратившими силу отдельных законодательных актов (положений законодательных актов) Российской Федерации»;

2) по решению суда по иску государственного органа или органа местного самоуправления, которым право на предъявление требования о ликвидации юридического лица предоставлено законом, в случае:

- признания государственной регистрации юридического лица недействительной, в том числе в связи с допущенными при его создании грубыми нарушениями закона, если эти нарушения носят неустранимый характер;

- осуществления юридическим лицом деятельности без надлежащего разрешения (лицензии) либо при отсутствии обязательного членства в саморегулируемой организации или необходимого в силу закона свидетельства о допуске к определенному виду работ, выданного саморегулируемой организацией;

- осуществления юридическим лицом деятельности, запрещенной законом, либо с нарушением Конституции РФ, либо с другими неоднократными или грубыми нарушениями закона или иных правовых актов;

- систематического осуществления общественной организацией деятельности, противоречащей уставным целям таких организаций;

3) по решению суда по иску учредителя (участника) юридического лица в случае невозможности достижения целей, ради которых оно создано, в том числе в случае, если осуществление деятельности юридического лица становится невозможным или существенно затрудняется;

4) в иных случаях, предусмотренных законом.

Юридические лица, за исключением казенного предприятия, учреждения, политической партии и религиозной организации, публично-правовой компании, по решению суда могут быть признаны несостоятельными (банкротами) и ликвидированы в случаях и в порядке, которые предусмотрены Федеральным законом от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)».

Заявление в суд о ликвидации некоммерческой организации вносится прокурором соответствующего субъекта Российской Федерации в порядке, предусмотренном Федеральным законом «О прокуратуре Российской Федерации», уполномоченным органом (Минюстом) или его территориальным органом.

Исполнение решения суда о принудительной ликвидации предполагает возложение на учредителей (участников) или на орган, уполномоченный на ликвидацию юридического лица его учредительным документом, обязанности по осуществлению ликвидации юридического лица (п. 5 ст. 61 ГК РФ).

При этом неисполнение указанного решения суда является основанием для осуществления ликвидации юридического лица арбитражным управляющим за счет имущества юридического лица. При недостаточности у организации средств на расходы, необходимые для ее ликвидации, эти расходы возлагаются на учредителей (участников) юридического лица солидарно.

Из положений ст. 61 ГК РФ следует, что участие в процедуре исполнения подобных судебных актов судебных приставов-исполнителей не требуется. Закон предусматривает два самостоятельных этапа исполнения данных судебных актов:

- добровольный, когда учредители (участники) ликвидируемой организации, получив судебный акт, самостоятельно осуществляют все необходимые ликвидационные процедуры;

- принудительный, который наступает в случае неисполнения решения суда в добровольном порядке. Основным и единственным участником, реализующим принудительные процедуры, является арбитражный управляющий.

Общий порядок ликвидации юридического лица по решению учредителей (участников).

1. Принятие решения учредителями (участниками) юридического лица или уполномоченным органом и назначение ликвидационной комиссии (ликвидатора) и установление порядка и сроков ликвидации. С момента назначения ликвидационной комиссии к ней переходят полномочия по управлению делами юридического лица.

С момента принятия решения о ликвидации юридического лица срок исполнения его обязательств перед кредиторами считается наступившим.

2. В течение 3 рабочих дней после даты принятия решения необходимо направить уведомление о ликвидации юридического лица по форме № Р15001 в инспекцию ФНС, для внесения в ЕГРЮЛ записи о том, что юридическое лицо находится в процессе ликвидации, а также опубликовать сведения о принятии данного решения в Вестнике государственной регистрации с указанием порядка и сроков заявления требований его кредиторами. Этот срок не может быть менее 2 месяцев с момента опубликования сообщения о ликвидации.

3. Ликвидационная комиссия принимает меры по выявлению кредиторов и получению дебиторской задолженности, а также уведомляет в письменной форме кредиторов о ликвидации юридического лица. Ликвидационная комиссия от имени ликвидируемого юридического лица выступает в суде.

4. После окончания срока (по истечении 2 месяцев для предъявления требований кредиторов с момента публикации сведений) предъявления требований кредиторами ликвидационная комиссия составляет промежуточный ликвидационный баланс, который утверждается учредителями (участниками) юридического лица или органом, принявшими решение о ликвидации. Президиум ВАС РФ в Постановлении от 8 апреля 2014 г. № 18558/13 сформировал позицию о том, что в промежуточный ликвидационный баланс подлежат включению требования, не оспариваемые сторонами как по праву, так и по размеру, поскольку иное влечет предоставление в регистрирующий орган ликвидационных балансов, содержащих недостоверные сведения.

Промежуточный ликвидационный баланс в соответствии с п. 2 ст. 63 ГК РФ должен содержать сведения о составе имущества ликвидируемого юридического лица, перечне требований, предъявленных кредиторами, результатах их рассмотрения, а также о перечне требований, удовлетворенных вступившим в законную силу решением суда, независимо от того, были ли такие требования приняты ликвидационной комиссией.

5. Предоставление в инспекцию ФНС уведомления по форме № Р15001 с отметкой о составлении промежуточного ликвидационного баланса.

Уведомление о составлении промежуточного ликвидационного баланса не может быть представлено в регистрирующий орган ранее срока:

а) вступления в законную силу решения суда или арбитражного суда по делу (иного судебного акта, которым завершается производство по делу), по которому судом или арбитражным судом было принято к производству исковое заявление, содержащее требования, предъявленные к юридическому лицу, находящемуся в процессе ликвидации;

б) окончания выездной налоговой проверки, оформления ее результатов (в том числе рассмотрения ее материалов) и вступления в силу итогового документа по результатам этой проверки;

в) завершения в отношении юридического лица, находящегося в процессе ликвидации, выездной таможенной проверки, составления акта выездной тамо-

женной проверки и принятия по результатам указанной проверки решения (последнего из решений).

6. Удовлетворение требований кредиторов. В случае отказа ликвидационной комиссии в удовлетворении требований кредитора либо уклонения от их рассмотрения кредитор вправе до утверждения ликвидационного баланса юридического лица обратиться в суд с иском к ликвидационной комиссии. По решению суда требования кредитора могут быть удовлетворены за счет оставшегося имущества ликвидируемого юридического лица. В случае недостаточности имущества для удовлетворения требований кредиторов или при наличии признаков банкротства ликвидационная комиссия обязана обратиться в арбитражный суд с заявлением о банкротстве юридического лица.

При расчёте с кредиторами нужно соблюдать очередность погашения (ч. 5 ст. 19 Закона о некоммерческих организациях, п. 1 ст. 64 ГК РФ):

- первая очередь – выплаты лицам, здоровью которых причинен вред;
- вторая очередь – выплаты работникам, перечисление выходных пособий и вознаграждений авторам результатов интеллектуальной деятельности;
- третья очередь – расчеты по обязательным платежам в бюджет и во внебюджетные фонды;
- четвертая очередь – расчеты с прочими кредиторами.

У некоммерческих организаций выплаты третьей и четвертой очереди кредиторов производятся по истечении месяца со дня утверждения промежуточного ликвидационного баланса (п. 5 ст. 19 Закона о некоммерческих организациях).

7. После завершения расчетов с кредиторами ликвидационная комиссия составляет ликвидационный баланс, который утверждается учредителями (участниками) или органом, принявшими решение о ликвидации. Ликвидационный баланс предусматривает отсутствие в нем сведений о кредиторской задолженности в каком-либо размере.

8. Оставшееся после удовлетворения требований кредиторов имущество юридического лица передается его учредителям (участникам), имеющим вещ-

ные права на это имущество или корпоративные права в отношении юридического лица, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или учредительным документом юридического лица.

9. Ликвидация считается завершенной, а юридическое лицо – прекратившим существование после внесения сведений о его прекращении в ЕГРЮЛ на основании заявления о государственной регистрации юридического лица в связи с его ликвидацией по форме № Р16001 в течение 5 рабочих дней с момента предоставления документов.

Вместе с заявлением установленной формы необходимо предоставить для государственной регистрации ликвидации юридического лица следующие документы (п. 1 ст. 21 ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей»):

- ликвидационный баланс;
- документ об уплате госпошлины за регистрацию ликвидации юридического лица. Размер пошлины – 800 руб. (пп. 3 п. 1 ст. 333.33 НК РФ). С 01.01.2019 госпошлину платить не нужно, если документы направляются в электронной форме в порядке, установленном законодательством РФ;
- документ, подтверждающий представление в территориальный орган Пенсионного фонда сведений о застрахованных лицах.

Считаются погашенными при ликвидации юридического лица:

1) требования кредиторов, не удовлетворенные по причине недостаточности имущества ликвидируемого юридического лица и не удовлетворенные за счет имущества лиц, несущих субсидиарную ответственность по таким требованиям, если ликвидируемое юридическое лицо в случаях, предусмотренных ст. 65 ГК РФ, не может быть признано несостоятельным (банкротом);

2) требования, не признанные ликвидационной комиссией, если кредиторы по таким требованиям не обращались с исками в суд;

3) требования, в удовлетворении которых решением суда кредиторам отказано.

При ликвидации некоммерческой организации оставшееся после удовлетворения требований кредиторов имущество, если иное не установлено законами, направляется в соответствии с учредительными документами некоммерческой организации на цели, в интересах которых она была создана, и (или) на благотворительные цели. В случае, если использование имущества ликвидируемой некоммерческой организации в соответствии с ее учредительными документами не представляется возможным, оно обращается в доход государства (ст. 20 Федерального закона от 12.01.1996 № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях»).

С 01.09.2014 г. в Гражданский кодекс РФ введена ст. 64.2, которой определен порядок прекращения недействующего юридического лица.

Юридическое лицо считается фактически прекратившей свою деятельность и подлежит исключению из ЕГРЮЛ в порядке, установленном законом о государственной регистрации юридических лиц, если в течение 12 месяцев, предшествующих его исключению из указанного реестра, не представляло документы отчетности, предусмотренные законодательством РФ о налогах и сборах, и не осуществляло операций хотя бы по одному банковскому счету (недействующее юридическое лицо). Такое юридическое лицо может быть исключено из ЕГРЮЛ в порядке, предусмотренном ст. 21.1 ФЗ № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей».

Порядок прекращения недействующего юридического лица.

1. Инспекция ФНС принимает решение о предстоящем исключении из ЕГРЮЛ.

2. Публикация решения в Вестнике государственной регистрации в течение 3 дней с момента его принятия.

3. Направление заявлений заинтересованными лицами в срок не позднее, чем 3 месяца со дня опубликования решения о предстоящем исключении. Заявления должны быть мотивированными и могут быть направлены или представлены по форме, утвержденной уполномоченным Правительством РФ федеральным органом исполнительной власти.

Эти заявления могут быть направлены или представлены в регистрирующий орган способами, указанными в п. 6 ст. 9 Закона о государственной регистрации (почтовым отправлением, представлено непосредственно, направлено в форме электронного документа, подписанного электронной подписью, с использованием информационно-телекоммуникационных сетей, в том числе сети Интернет).

В случае отсутствия подобных заявлений инспекция ФНС вносит соответствующую запись в ЕГРЮЛ о прекращении недействующего юридического лица.

Исключение недействующего юридического лица из ЕГРЮЛ влечет правовые последствия, предусмотренные ГК РФ и другими законами применительно к ликвидированным юридическим лицам. Исключение недействующего юридического лица из ЕГРЮЛ может быть обжаловано кредиторами или иными лицами, чьи права и законные интересы затрагиваются в связи с исключением недействующего юридического лица из ЕГРЮЛ, в течение года со дня, когда они узнали или должны были узнать о нарушении своих прав.

Предусмотренный ст. 21.1 ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» порядок исключения юридического лица из ЕГРЮЛ применяется также в случаях:

а) невозможности ликвидации юридического лица ввиду отсутствия средств на расходы, необходимые для его ликвидации, и невозможности возложить эти расходы на его учредителей (участников);

б) наличия в ЕГРЮЛ сведений, в отношении которых внесена запись об их недостоверности, в течение более чем 6 месяцев с момента внесения такой записи.

В случае обнаружения имущества ликвидированного юридического лица, исключенного из ЕГРЮЛ, в том числе в результате признания такого юридического лица несостоятельным (банкротом), заинтересованное лицо или уполномоченный государственный орган вправе обратиться в суд с заявлением о

назначении процедуры распределения обнаруженного имущества среди лиц, имеющих на это право.

К указанному имуществу относятся также требования ликвидированного юридического лица к третьим лицам, в том числе возникшие из-за нарушения очередности удовлетворения требований кредиторов, вследствие которого заинтересованное лицо не получило исполнение в полном объеме.

Для организации процесса распределения обнаруженного имущества суд назначает арбитражного управляющего. В ГК РФ установлены ограничения для введения процедуры распределения обнаруженного имущества:

1) должно пройти не более 5 лет с момента внесения в ЕГРЮЛ записи о прекращении деятельности юридического лица до момента подачи соответствующего заявления заинтересованным лицом или органом

2) должен присутствовать необходимый минимум средств для осуществления самой процедуры (в частности, для оплаты работы арбитражного управляющего);

3) судом должна быть оценена возможность распределения имущества.

Процедура распределения обнаруженного имущества ликвидированного юридического лица осуществляется по правилам Гражданского кодекса РФ о ликвидации юридических лиц.

Глава 3

КОММЕРЧЕСКИЕ КОРПОРАЦИИ

3.1. Правовой статус хозяйственных товариществ

Коммерческие юридические лица включают в себя хозяйственные товарищества и хозяйственные общества, производственные кооперативы, и государственные и муниципальные унитарные предприятия (ст.50 ГК РФ). Цель создания указанных организаций – извлечение прибыли, средством для этого выступает вычленение определенного имущества одним лицом или объединение имущества, выделенного несколькими лицами для единой цели. Данное имущество выступает основой осуществления предпринимательской деятельности – используется в производственной и иной деятельности, а также этим имуществом организация отвечает по своим обязательствам.

Среди коммерческих юридических лиц право собственности на принадлежащее им имущество имеют товарищества, общества и производственные кооперативы, при этом их учредители имеют только обязательственные права к учрежденным им юридическим лицам. В отличие от товариществ, обществ и кооперативов, унитарное предприятие обладает не правом собственности, а правом хозяйственного ведения или оперативного управления на принадлежащее ему имущество, а собственником его имущества является учредитель предприятия. Также, хозяйственные товарищества и общества могут объединять несколько лиц и, как следствие, они обладают уставным капиталом (для обществ) или паевым фондом (для кооперативов) разделенным на доли (паи). Это также отличает их от унитарных предприятий, которые могут иметь только одного – учредителя государство или муниципалитет, и, как, следствие устав-

ный фонд, унитарного предприятия не может быть разделен (ст. 2 ФЗ «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях» от 14.11.2002 г. № 161-ФЗ¹).

Хозяйственные товарищества являются традиционной, ранее наиболее распространенной в обычном имущественном обороте формой коллективного предпринимательства. Именно поэтому они открывают перечень отдельных видов юридических лиц, установленный законом. Такого рода объединения, создаваемые предпринимателями, в европейском праве обычно называются компаниями или фирмами, а в американском – корпорациями. В России они ранее именовались торговыми товариществами, поскольку коммерческая деятельность отождествлялась, прежде всего, с торговлей. Отсутствие частной коммерции в прежнем правовом порядке вынуждало использовать более «нейтральное» и широкое понятие «хозяйственная деятельность». С учетом этих традиций Гражданский кодекс РФ также использует термин «хозяйственные» применительно к торговым (коммерческим) товариществам и обществам².

В соответствии с п. 1. ст. 66 ГК РФ хозяйственными товариществами признаются корпоративные коммерческие организации с разделенным на доли (вклады) учредителей (участников) уставным (складочным) капиталом. Имущество, созданное за счет вкладов учредителей (участников), а также произведенное и приобретенное хозяйственным товариществом в процессе деятельности, принадлежит на праве собственности хозяйственному товариществу.

Хозяйственные товарищества бывают двух видов: в форме полного товарищества или в форме товарищества на вере (коммандитного товарищества).

Полным признается товарищество, участники которого (полные товарищи) в соответствии с заключенным между ними договором занимаются предпринимательской деятельностью от имени товарищества и несут ответственность по его обязательствам принадлежащим им имуществом.

¹ СЗ РФ. 2002. № 48. Ст. 4746. 2003. № 50. Ст. 4855.

² Гражданское право. Учебник в 4 т. Том 1. Общая часть. 3-е издание, переработанное и дополненное / под ред. Е. А. Суханова. М.: Волтерс Клувер, 2008. С. 155.

Фирменное наименование полного товарищества должно содержать либо имена (наименования) всех его участников и слова «полное товарищество», либо имя (наименование) одного или нескольких участников с добавлением слов «и компания» и слова «полное товарищество» (ст. 69 ГК РФ).

По мнению Б. М. Гонгало, полное товарищество является наиболее либеральной организационно-правовой формой юридического лица, что обусловлено тем обстоятельством, что товарищи несут полную ответственность своим имуществом по долгам созданного ими юридического лица, и именно отказ от принципа сепарации делает в значительной степени юридически и экономически безразличными для третьих лиц особенности организации внутренних отношений в товариществе. В свою очередь ограничение состава участников полного товарищества профессиональными коммерсантами, действующими на свой риск, предполагает отсутствие потребности в защите прав со стороны государства (патернализма) в отношении участников такого объединения¹.

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

Фирменное наименование товарищества на вере должно содержать либо имена (наименования) всех полных товарищей и слова «товарищество на вере» или «командитное товарищество», либо имя (наименование) не менее чем одного полного товарища с добавлением слов «и компания» и слова «товарищество на вере» или «командитное товарищество».

Если в фирменное наименование товарищества на вере включено имя вкладчика, такой вкладчик становится полным товарищем (ст. 82 ГК РФ).

¹ Гонгало Б. М. Гражданское право: в 2-х т.: учебник. Том 1. М.: Статут, 2016. С. 145.

В соответствии со ст. 66 ГК РФ участниками полных товариществ и полными товарищами в товариществах на вере могут быть индивидуальные предприниматели и коммерческие организации. Вкладчиками в товариществах на вере могут быть граждане и юридические лица, а также публично-правовые образования.

Лицо может быть участником только одного полного товарищества (п. 2 ст. 69 ГК РФ). Лицо может быть полным товарищем только в одном товариществе на вере. Участник полного товарищества не может быть полным товарищем в товариществе на вере. Полный товарищ в товариществе на вере не может быть участником полного товарищества.

Число коммандитистов в товариществе на вере не должно превышать двадцать. В противном случае оно подлежит преобразованию в хозяйственное общество в течение года, а по истечении этого срока – ликвидации в судебном порядке, если число его коммандитистов не уменьшится до указанного предела (п. 3 ст. 82 ГК РФ).

Участник хозяйственного товарищества помимо прав, которые ему предоставляются как участнику любой корпорации (п. 1 ст. 65.2 ГК РФ), имеет специальные права, например:

- принимать участие в распределении прибыли товарищества, участником которого он является;
- получать в случае ликвидации товарищества часть имущества, оставшегося после расчетов с кредиторами, или его стоимость;
- требовать исключения другого участника из товарищества в судебном порядке с выплатой ему действительной стоимости его доли участия, если такой участник своими действиями (бездействием) причинил существенный вред товариществу либо иным образом существенно затрудняет его деятельность и достижение целей, ради которых оно создавалось, в том числе, грубо нарушая свои обязанности, предусмотренные законом или учредительным документом товарищества. Отказ от этого права или его ограничение ничтожны.

Участники хозяйственных товариществ могут иметь и другие права, предусмотренные законом, учредительными документами товарищества.

Участник хозяйственного товарищества наряду с общими обязанностями, предусмотренными для участников корпораций (п. 4 ст. 65.2 ГК РФ), также обязан вносить вклады в уставный (складочный) капитал товарищества, участником которого он является, в порядке, в размерах, способами, которые предусмотрены учредительным документом хозяйственного товарищества, и вклады в иное имущество хозяйственного товарищества (ст. 67 ГК РФ).

Полное товарищество и товарищество на вере создаются и действуют на основании учредительного договора. Учредительный договор в полном товариществе подписывается всеми его участниками (ст. 70 ГК РФ), а в товариществе на вере всеми полными товарищами (ст. 83 ГК РФ).

Способы управления в полном товариществе и товариществе на вере одинаковые. В частности в соответствии со ст. 71 ГК РФ управление деятельностью полного товарищества осуществляется по общему согласию всех участников. Учредительным договором товарищества могут быть предусмотрены случаи, когда решение принимается большинством голосов участников. Каждый участник полного товарищества имеет один голос, если учредительным договором не предусмотрен иной порядок определения количества голосов его участников. При этом каждый участник товарищества независимо от того, уполномочен ли он вести дела товарищества, вправе получать всю информацию о деятельности товарищества и знакомиться со всей документацией по ведению дел. Отказ от этого права или его ограничение, в том числе по соглашению участников товарищества, ничтожны.

В процессе ведения дел каждый полный товарищ вправе действовать от имени товарищества. Полномочие товарища действовать от имени товарищества не требует особой доверенности. Для третьих лиц удостоверением полномочий товарища является учредительный договор и выписка из ЕГРЮЛ, подтверждающие правоспособность товарищества и наличие статуса полного товарища у конкретного лица. В учредительном договоре могут устанавливаться

иные варианты ведения дел: товарищи могут вести дела совместно; поручить ведение дел одному или нескольким товарищам. При совместном ведении дел для совершения каждой сделки требуется согласие всех товарищей. Если ведение дел поручено отдельным товарищам, остальным участникам для совершения сделок от имени товарищества нужна доверенность.

В соответствии со ст. 84 ГК РФ управление деятельностью товарищества на вере осуществляется полными товарищами. Порядок управления и ведения дел такого товарищества его полными товарищами устанавливается ими по правилам ГК РФ о полном товариществе.

Вкладчики не вправе участвовать в управлении и ведении дел товарищества на вере, выступать от его имени иначе, как по доверенности. Они не вправе оспаривать действия полных товарищей по управлению и ведению дел товарищества.

При этом важно учитывать, что вкладчик товарищества на вере имеет право: получать часть прибыли товарищества, причитающуюся на его долю в складочном капитале, в порядке, предусмотренном учредительным договором, знакомиться с годовыми отчетами и балансами товарищества, по окончании финансового года выйти из товарищества и получить свой вклад в порядке, предусмотренном учредительным договором, передать свою долю в складочном капитале или ее часть другому вкладчику или третьему лицу (ст. 85 ГК РФ).

Правовое положение коммандитиста определяется законом и учредительным договором. По своему существу вкладчик – это лицо, которое не имеет желания участвовать в осуществлении предпринимательской деятельности товариществом, однако готово и желает разместить вклад в имущество такой организации. Внешне правовое положение коммандитиста схоже с положением кредитора по денежному обязательству, который получает доход не в виде фиксированного процента, а в виде части прибыли должника – юридического лица и при этом имеет право доступа к бухгалтерским книгам должника в силу прямого указания закона, а также имеет оборотоспособные корпоративные права.

Важное место законодатель определяет вопросу реорганизации хозяйственных товариществ. Так в соответствии со ст. 68 ГК РФ хозяйственные товарищества одного вида могут преобразовываться в хозяйственные товарищества другого вида, хозяйственное общество или в производственные кооперативы по решению общего собрания участников в порядке, установленном законом.

При преобразовании товарищества в общество каждый полный товарищ, ставший участником (акционером) общества, в течение двух лет несет субсидиарную ответственность всем своим имуществом по обязательствам, перешедшим к обществу от товарищества. Отчуждение бывшим товарищем принадлежавших ему долей (акций) не освобождает его от такой ответственности. Эти правила соответственно применяются при преобразовании товарищества в производственный кооператив.

Хозяйственные товарищества не могут быть реорганизованы в некоммерческие организации, а также в унитарные коммерческие организации.

В целом, с точки зрения гражданского оборота для целей ведения предпринимательской деятельности товарищество удобная форма, поскольку предоставляет практически неограниченную свободу в определении содержания отношений между полными товарищами и командитистами, выступает наиболее открытой, честной для кредиторов формой объединения.

3.2. Правовой статус общества с ограниченной ответственностью

Общество с ограниченной ответственностью вместе с акционерным обществом входит в группу хозяйственных обществ. От хозяйственных товариществ хозяйственные общества отличаются тем, что общества имеют целью объединить капиталы своих участников, и лишь вследствие этого позволяют участникам общества принимать участие в гражданском обороте. Хозяйственные товарищества, наоборот, имеют целью организационно объединить предпринимателей для ведения общей предпринимательской деятельности. Хотя

отдельные авторы отмечают, что, по сравнению с акционерным, в обществе с ограниченной ответственностью взаимоотношения участников, как правило, носят более личный характер¹.

Таким образом, общество с ограниченной ответственностью (далее – общество) является коммерческим юридическим лицом и хозяйственным обществом. Положения об обществах с ограниченной ответственностью входят в § 2 «Коммерческие корпоративные организации» главы 4 «Юридические лица» Гражданского кодекса РФ.

Общие положения о юридических лицах (ст.ст. 48-65.3 ГК РФ) и положения о хозяйственных товариществах и обществах (ст.ст. 66-68 ГК РФ) распространяются на общества с ограниченной ответственностью, имея характер общих норм. Это означает, что нормы указанных статей применяются к обществам ограниченной ответственностью, если специальными нормами не установлены правила, иные, чем общими. Непосредственно правовое положение общества урегулировано ст.ст. 87-94 ГК РФ, а также Федеральным законом «Об обществах с ограниченной ответственностью» от 8 февраля 1998 г. № 14-ФЗ² (далее – Закон).

Наряду с тем, что общество с ограниченной ответственностью соответствует общим признакам юридического лица и общим признакам хозяйственного общества, общество с ограниченной ответственностью обладает признаками, определяющими его как самостоятельную организационно-правовую форму юридического лица.

В соответствии со ст. 87 ГК РФ обществом с ограниченной ответственностью признается учрежденное одним или несколькими лицами хозяйственное общество, уставный капитал которого разделен на доли определенных учредительными документами размеров; участники общества не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости принадлежащих им долей. Именно в связи с тем, что учреди-

¹ Комментарий к Федеральному закону об обществах с ограниченной ответственностью. 2-е издание, с изменениями и дополнениями / Под ред. М. Ю. Тихомирова. М., 2002. С. 16.

² СЗ РФ. 1998. № 7. ст. 785; № 28. ст. 3261; 1999. № 1. Ст. 2; 2002. № 12. Ст. 1093.

тели при осуществлении деятельности несут риск убытков только имуществом, внесенным в качестве вклада в уставный капитал, данное юридическое лицо именуется обществом с ограниченной ответственностью. То есть ответственность участников общества ограничена заранее определенной суммой.

Такая организационно-правовая форма юридического лица, как общество с ограниченной ответственностью, известна не только российскому праву, но и немецкому (аббревиатура – GmBH), французскому, швейцарскому¹.

Отнесение общества с ограниченной ответственностью к коммерческим юридическим лицам, позволяет точно определить объем правоспособности данного вида организаций. В соответствии со ст. 49 ГК РФ юридические лица обладают специальной правоспособностью, т.е. вправе иметь гражданские права соответствующие их целям деятельности, закрепленным в учредительных документах. Для коммерческих юридических лиц установлено исключение из данного правила: коммерческие организации могут иметь права и нести обязанности, связанные с любыми видами деятельности, не запрещенными законом.

Таким образом, общество с ограниченной ответственностью, являясь коммерческим юридическим лицом, обладает общей правоспособностью, т.е. может иметь гражданские права и нести гражданские обязанности, необходимые для осуществления любых видов деятельности, не запрещенных законом (ст. 49 Гражданского кодекса РФ). Вместе с тем, специальная норма, заключенная в абзаце 2 пункта 2 ст. 2 ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью», содержит возможность наделения общества с ограниченной ответственностью специальной правоспособностью посредством установления в учредительных документах определенного ограничения предмета и цели деятельности общества.

При этом, отдельными видами деятельности в соответствии с Федеральным законом «О лицензировании отдельных видов деятельности» от 04.05.2011

¹ Жалинский А., Рерихт А., Введение в немецкое право. М.: Спарк, 2001. Комментарий к Федеральному закону об обществах с ограниченной ответственностью. 2-е издание, с изменениями и дополнениями / Под ред. М. Ю. Тихомирова. М., 2002. С. 15.

№ 99-ФЗ¹ общество с ограниченной ответственностью может заниматься только на основании специального разрешения (лицензии). Например, разработка, производство и ремонт вооружения и военной техники, перевозка грузов и пассажиров внутренним водным, морским и воздушным транспортом и другие, определенные вышеуказанным законом.

По характеру прав, которыми обладает юридическое лицо в отношении своего имущества, общество с ограниченной ответственностью относится к группе организаций, которые наделены правом собственности на имущество, переданное учредителями и приобретенное в предпринимательской деятельности (абзац 1 п. 2 ст. 2 Закона).

Для создания общества с ограниченной ответственностью его учредители заключают между собой договор об учреждении, который подписывается всеми участниками. Затем на общем собрании участников они утверждают устав общества, а также формируют органы, в том числе исполнительный орган общества (директора, генерального директора, президента и т.п.)². Это отражается в протоколе общего собрания участников общества, который подписывается, как правило, избранным исполнительным органом (п. 6 ст. 37 Закона). Возможно также подписание указанного протокола председательствующим на собрании или всеми его участниками.

В соответствии с п. 3 ст. 67.1 ГК РФ состав и решения, принимаемые на общем собрании участников общества, подлежат удостоверению нотариусом, если иной способ (подписание протокола всеми участниками или частью участников; с использованием технических средств, позволяющих достоверно установить факт принятия решения; иным способом, не противоречащим закону) не предусмотрен уставом либо единогласным решением всех участников общества.

Договор об учреждении не является учредительным документом обще-

¹ СЗ РФ. 2011. № 19. Ст. 2716; Российская газета. № 97 от 06.05.2011.

² Поскольку общество представляет собой корпорацию, то согласно п. 3 ст. 65.1 ГК РФ, уставом общества может быть предусмотрено предоставление полномочий единоличного исполнительного органа нескольким лицам, действующим совместно, или образование нескольких единоличных исполнительных органов, действующих независимо друг от друга. В качестве единоличного исполнительного органа общества может выступать как физическое лицо, так и юридическое лицо.

ства (п. 5 ст. 11 Закона), в отличие от устава общества. Если общество создается одним лицом, устав утверждается единоличным решением этого лица.

Особенности учреждения общества с участием иностранных инвесторов определяются Федеральным законом от 9 июля 1999 г. «Об иностранных инвестициях» № 160-ФЗ.¹

В период создания общества, до того, как оно станет самостоятельным субъектом права, учредители несут расходы, в том числе оплачивают услуги по подготовке проектов учредительных документов, по оплате государственной пошлины за регистрацию юридического лица и т.д. Учредители общества несут солидарную ответственность по обязательствам, связанным с учреждением общества и возникшим до его государственной регистрации. Общество будет нести ответственность по обязательствам учредителей общества, связанным с его учреждением, только в случае последующего одобрения их действий общим собранием участников общества.

В соответствии со ст. 12 ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» от 8 августа 2001 г. № 129-ФЗ² для государственной регистрации общества с ограниченной ответственностью в регистрирующий орган подается: а) заявление о государственной регистрации; б) решение о создании юридического лица в виде протокола общего собрания участников или решения единственного учредителя; в) учредительный документ юридического лица (подлинники или засвидетельствованные в нотариальном порядке копии); г) выписка из реестра иностранных юридических лиц соответствующей страны происхождения или иное равное по юридической силе доказательство юридического статуса иностранного юридического лица – учредителя; д) документ об уплате государственной пошлины.

Устав общества является документом, регулирующим последующую деятельность органов управления и общества в целом, и в связи с этим в Законе определены вопросы, которые должны быть урегулированы уставом.

¹ СЗ РФ. 1999. № 28. Ст. 3493; 2002. № 12. Ст. 1093; № 30. Ст. 3034; 2003. № 50. Ст. 4855.

² СЗ РФ. 2001. № 33 (ч. I). ст. 3431; 2003. № 26. ст. 2565; № 50. ст. 4855; Российская газета. № 261 от 27.12.2003.

По тому, насколько обязательно включение тех или иных положений в устав, они могут быть разделены на следующие группы: а) сведения, которые в обязательном порядке должны быть включены в устав, б) сведения, которые должны быть включены в устав, при наличии определенных условий, в) сведения, которые определены в законе диспозитивно и их включение в устав зависит от воли участников (учредителей) общества.

Также в Законе имеются ссылки на положения учредительных документов, которые не обязательны для включения в устав, однако их наличие в учредительных документах является обязательным основанием для возникновения определенных прав и обязанностей участников общества и его органов управления. Например, участники общества обязаны, если это предусмотрено уставом, по решению общего собрания участников вносить дополнительные вклады в имущество общества (п. 1 ст. 27 Закона).

В обязательном порядке должны быть указаны в уставе общества с ограниченной ответственностью следующие сведения: 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; сведения о размере и номинальной стоимости доли каждого участника общества; права и обязанности участников общества; сведения о порядке и последствиях выхода участника общества из общества; сведения о порядке перехода доли (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 (ст. 12 Закона); о сроках проведения очередных общих собраний участников общества, на котором утверждаются годовые результаты деятельности (ст. 34 Закона); о сроке, на который может быть избран единоличный исполнительный орган общества (ст. 40 Закона).

К сведениям второй группы следует отнести такие сведения: об изменениях, связанных с увеличением уставного капитала, если они производились (ст. 19 Закона); о порядке создания и размерах резервного и иных фондов общества, если указанные фонды создаются (ст. 30 Закона) о порядке образования и деятельности, компетенции совета директоров (наблюдательного совета) общества, порядке прекращения полномочий членов этого органа и компетенции его председателя, если данный орган в обществе создается (ст. 32 Закона); о количестве членов и сроках действия полномочий коллегиального исполнительного органа общества, порядке его деятельности и принятия решений, если его образование предусмотрено уставом (ст. 41 Закона); о правилах образования, количестве членов, сроках действия полномочий и функциях ревизионной комиссии (ревизора), о порядке работы ревизионной комиссии (ревизора) в случае, если устав предусматривает образование указанного органа (ст. 47 Закона).

Устав общества может также содержать иные положения, не противоречащие ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» и иным федеральным законам. Например, о филиалах и представительствах общества, если они созданы (ст. 5 Закона).

Поскольку общество объединяет капиталы, а капиталы принадлежат лицам, в ст. 7 Закона установлены правила о том, кто может выступать участником общества. Участниками общества могут выступать граждане и юридические лица. Специальными законами может быть запрещено или ограничено участие отдельных категорий граждан в обществах. Например, (учредители) участники кредитной организации должны соответствовать ряду требований, которые являются обязательными для ее государственной регистрации (ст. 16 ФЗ «О банках и банковской деятельности» от 02.12.1990 № 395-1).

Российская Федерация, субъекты РФ и муниципальные образования, по общему правилу, не могут выступать участниками обществ с ограниченной ответственностью, если такое право не предоставлено им федеральным законом.

Права участников общества регламентируются в ст. 8 Закона. Основными правами участника являются право участвовать в управлении делами общества,

право на получении части прибыли от деятельности общества, право на получение части имущества общества в случае его ликвидации и право на прекращение участия в обществе посредством выхода из общества или отчуждения своей доли.

Признак наличия обособленного имущества реализуется в регулировании законом специального порядка наделения общества имуществом, установления его правового режима.

Обособленность имущества общества характеризуется такой категорией, как уставный капитал. Значение понятия «уставный капитал» можно рассматривать со следующих точек зрения.

С точки зрения общества уставный капитал – это сумма в денежном выражении, которую учредители общества обязаны передать обществу. При этом, право собственности участника утрачивается (переходит к обществу), а взамен у него возникает обязательственное право требования к обществу.

С точки зрения учредителя (участника) – уставный капитал – это совокупность долей участников и закон регламентирует порядок перехода и прекращения прав на эти доли. При этом сумма уставного капитала – это знаменатель, т.е. число, делением на которое определяется «вес» каждого из участников: количество голосов при голосовании, доля прибыли, подлежащая выплате обществом, и т.д.

С точки зрения кредиторов уставный капитал – это минимальная сумма, которая должна получаться при вычитании всех обязательств общества из суммы всех его имущественных активов (чистые активы общества). Например, учредители общества передали ему в оплату уставного капитала 100000 руб. деньгами, 50000 руб. оборудованием и 50000 руб. оборотными средствами (сырьем) в начале года. При этом, уставный капитал был указан в размере 200000 руб. В конце года оказалось, что в результате предпринимательской деятельности у общества осталось оборудование на 100000 руб., сырьем на 10000 руб. и денежных средств на расчетном счете 130000 руб. При этом общество имеет долг перед другой организацией, выполнявшей смежную работу в

сумме 20000 руб. Если вычесть сумму долгов общества 20000 руб. из суммы стоимости всего имущества общества – 230000 руб., получится 210000 руб. – это и будет сумма чистых активов. В данном случае эта сумма превышает сумму уставного капитала, значит, за данный период общество получило прибыль 10000 руб. Если же сумма чистых активов общества меньше, чем его уставный капитал, значит, общество приняло на себя обязательств больше, чем получило имущественных прав – т.е. осуществляет свою деятельность в убыток.

Имущество общества формируется за счет вкладов участников, вносимых при учреждении общества, за счет дополнительных взносов участников, за счет вкладов третьих лиц, а также за счет имущества, приобретаемого обществом при осуществлении деятельности. Величина уставного капитала должна составлять не менее чем 10 000 руб.

Уставный капитал хозяйственных товариществ и обществ в соответствии со ст. 66.1 ГК РФ формируется за счёт денежных средств, вещей, доли (акции) в уставных (складочных) капиталах других хозяйственных товариществ и обществ, государственных и муниципальных облигаций. Таким вкладом также могут быть подлежащие денежной оценке исключительные, иные интеллектуальные права и права по лицензионным договорам, если иное не установлено законом.

Ст. 15 Закона несколько иначе определяет возможность оплаты доли в уставном капитале общества, т.е. деньгами, ценными бумагами, другими вещами или *имущественными правами либо иными имеющими денежную оценку правами.*

Денежная оценка неденежного вклада в уставный капитал хозяйственного общества должна быть проведена независимым оценщиком. Участники хозяйственного общества не вправе определять денежную оценку неденежного вклада в размере, превышающем сумму оценки, определенную независимым оценщиком (п. 2 ст. 66.2 ГК РФ).

Каждый учредитель общества должен оплатить полностью свою долю в уставном капитале общества в течение срока, который определен договором об

учреждении общества или в случае учреждения общества одним лицом решением об учреждении общества. Срок такой оплаты не может превышать четыре месяца с момента государственной регистрации общества, согласно ст. 16 Закона.

Уставный капитал, на основании ст. 17 Закона, может быть увеличен после полной его оплаты за счет имущества общества или за счет дополнительных вкладов участников общества и, если это не запрещено уставом общества, за счет вкладов третьих лиц.

В тех случаях, когда указанное изменение уставного капитала осуществляется за счет имущества общества, увеличение может произойти не более чем на разницу между стоимостью чистых активов общества и суммой уставного капитала и резервного фонда общества. При этом, номинальная стоимость долей участников общества увеличиваются пропорционально уже имеющимся у них долям.

В соответствии со ст. 19 Закона увеличение уставного капитала за счет вкладов его участников происходит в два этапа. Вначале принимается решение о внесении дополнительных вкладов и определяется сумма, на которую увеличивается уставный капитал. Затем в течение двух месяцев участники вносят дополнительные вклады. Один участник может внести только часть суммы, на которую увеличивается уставный капитал, соразмерную доле участника в уставном капитале. Например, уставный капитал 100 тыс. руб., доля участника 10 тыс. руб. (1/10 уставного капитала), уставный капитал увеличивается на 10 тыс. руб., следовательно, участник может внести сумму не более 1 тыс. руб. (1/10 суммы увеличения). Затем, в течение месяца со дня окончания срока на внесение дополнительных вкладов должно быть созвано собрание участников, которые подводят итоги и утверждают соответствующие изменения в учредительные документы общества. Несоблюдение указанных сроков делает увеличение уставного капитала несостоявшимся.

В несколько ином порядке увеличивается уставный капитал по заявлению отдельных участников общества или третьих лиц, о внесении дополнительных

вкладов. На основании ст. 19 Закона заявление о желании внести дополнительный вклад рассматривается собранием участников общества, в случае единогласного согласия с таким заявлением собрание утверждает изменения устава, связанные с увеличением уставного капитала, изменением долей участников, принятием новых участников. Однако указанные документы передаются для государственной регистрации только после внесения дополнительных вкладов и приобретают силу только с момента государственной регистрации. В случае несоблюдения шестимесячного срока для внесения дополнительного вклада увеличение уставного капитала считается несостоявшимся.

Уменьшение уставного капитала осуществляется за счет уменьшения номинальной стоимости долей общества или погашения долей, принадлежащих обществу.

Помимо того, что общество вправе уменьшить уставный капитал по желанию своих участников, в случаях предусмотренных законом, оно обязано это сделать. Например, уставный капитал должен быть уменьшен, если чистые активы общества меньше его уставного капитала.

Уставный капитал не может быть уменьшен, если в результате этого он станет меньше минимального размера, установленного законом. При этом, если общество обязано уменьшить уставный капитал – его минимальный размер рассчитывается на дату регистрации общества, а если речь идет о праве общества, то минимальный размер уставного капитала рассчитывается на дату представления на государственную регистрацию документов об уменьшении уставного капитала.

В случае уменьшения уставного капитала общество обязано письменно уведомить об этом всех своих кредиторов, а также опубликовать в органе печати сообщение о принятом решении. В этом случае кредиторы в течение тридцати дней с даты направления им уведомления вправе потребовать у общества исполнения соответствующих обязательств и возмещения убытков.

В ст. 21 Закона регламентируется порядок перехода долей в уставном капитале общества. Различается порядок перехода долей между участниками об-

щества и перехода долей к лицам, не являющимся участниками (третьим лицам).

Совершение участником общества сделки по отчуждению своей доли в уставном капитале общества не требует согласия остальных участников общества, если необходимость такого согласия не предусмотрена уставом общества.

Продажа или уступка иным образом доли в уставном капитале в пользу третьих лиц может быть запрещена уставом. В тех случаях, когда такого ограничения не установлено, участники общества пользуются преимущественным правом приобретения доли, отчуждаемой в пользу третьих лиц. Для реализации этого права в п. 4 ст. 21 Закона предусмотрена обязанность участника общества, намеренного продать долю в уставном капитале третьему лицу, известить в письменной форме об этом остальных участников общества и само общество путем направления через общество за свой счет нотариально удостоверенной оферты. Если другие участники не заявят о желании приобрести долю в течение 30 дней, участник общества вправе продать свою долю. Однако если сделка совершена с нарушением изложенного правила, лицо, чье право нарушено, в течение трех месяцев вправе потребовать перевода прав и обязанностей покупателя на себя.

По безвозмездным сделкам доля участника переходит к соответствующему лицу без согласия других участников общества, за исключением случая, когда уставом предусмотрена необходимость получения такого согласия.

Организационное единство в обществе с ограниченной ответственностью проявляется в том, что органы управления обществом, наделенные определенными законом и учредительными документами полномочиями, позволяют формировать, изъяслять вовне, и контролировать исполнение единой воли общества из воли участников, мнения которых по одним и тем же вопросам могут не совпадать.

К органами управления общества относятся общее собрание участников, совет директоров (наблюдательный совет), единоличный исполнительный орган, коллегиальный исполнительный орган, ревизионная комиссия (ревизор).

Высший орган управления обществом это **общее собрание участников**. Общее собрание может принимать к своему рассмотрению и решать любые вопросы, связанные с деятельностью Общества.

При этом Законом определены вопросы, составляющие исключительную компетенцию общего собрания участников, т.е. вопросы, которые могут быть решены только собранием и не могут быть переданы на решение других органов общества. Общее, что характерно для вопросов исключительной компетенции собрания участников, – фундаментальность этих вопросов, долгосрочность действия принятых по ним решений, невозможность без ущерба интересам участников решить их в рабочем порядке¹. Вместе с тем, собрание участников не может подменять собой исполнительный орган общества и осуществлять его полномочия, определенные в ст. 40 Закона.

Статья 33 Закона содержит перечень вопросов составляющих исключительную компетенцию общего собрания участников, а также содержит отсылку к иным нормам закона, определяющим такую компетенцию (так называемый «открытый перечень»).

В законе установлен различный порядок для принятия решений по отдельным категориям вопросов. Условно указанный порядок можно разделить на следующие типы: а) единогласное голосование всеми участниками общества; б) голосование двумя третями от общего количества голосов участников общества; в) голосование большинством голосов от общего числа голосов участников общества; г) специальные правила определения состава лиц, участвующих в голосовании.

Единогласно всеми участниками общества принимаются нижеследующие решения: об утверждении устава общества, а также денежная оценка неденежных вкладов в уставный капитал, вносимых участниками и принимаемыми в общество третьими лицами; решение о наделении участника общества дополнительными правами; о прекращении дополнительных прав, предоставлен-

¹ Комментарий к Федеральному закону «Об обществах с ограниченной ответственностью» / Под ред. В. В. Залесского. М.: Инфра-М, 1998. С. 7.

ных всем участникам общества.

Поскольку доли в уставном капитале дают участникам право голоса в соответствии с размером его вклада в уставный капитал, решение вопросов, связанных с возможным изменением долей участников в уставном капитале решаются при единогласии участников. Это следующие вопросы: о внесении в устав общества или исключении из устава общества положений об ограничении максимального размера доли участника общества и об ограничении возможности изменения соотношения долей участников общества; о выплате остальными участниками общества действительной стоимости доли (части доли) участника общества, на имущество которого обращается взыскание; о внесении в устав общества изменений о возможности возложения на участников общества обязанности вносить вклады в имущество общества по решению общего собрания участников; о внесении в устав и об изменении и исключении из устава положений, устанавливающих порядок определения размеров дополнительных вкладов в имущество общества непропорционально размерам долей участников общества, а также положений, устанавливающих ограничения, связанные с внесением вкладов в имущество общества, установленные для всех участников общества; о продаже доли участникам общества, в результате которой изменяются размеры долей его участников, продаже доли третьим лицам, и о внесении соответствующих изменений в учредительные документы общества.

Также единогласно участниками общества принимаются решения об увеличении его уставного капитала на основании заявления участника общества (заявлений участников общества) о внесении дополнительного вклада и (или) заявления третьего лица (заявлений третьих лиц) о принятии его в общество и внесении вклада, а также о внесении учредительные документы общества соответствующих изменений о составе участников общества, размерах их долей в уставном капитале и размерах самого уставного капитала.

Единогласное решение общего собрания участников предусмотрено по вопросу об утверждении, изменении и исключении положений устава общества, устанавливающих порядок осуществления преимущественного права по-

купки доли (части доли) непропорционально размерам долей участников общества. Единогласного голосования также требуют решения о включении в устав, об изменении, исключении из устава положений устава, устанавливающих иной, чем указан в п. 2 ст. 28 Закона порядок распределения прибыли; о включении в устав, изменении, исключении из устава положений, устанавливающих иной, чем установлен в п. 1 ст. 32 Закона порядок определения числа голосов участников общества. Кроме того единогласно решаются вопросы о реорганизации или ликвидации общества.

Двумя третями от общего числа голосов участников общества принимаются решения: о создании филиалов и об открытии представительств; об увеличении уставного капитала общества за счет его имущества; об увеличении уставного капитала общества за счет внесения дополнительных вкладов участниками общества; о внесении дополнительных вкладов в имущество общества всеми участниками; об изменении устава общества, в том числе изменение размера уставного капитала общества, если необходимость большего количества голосов не предусмотрена уставом.

Простым большинством участников общества принимаются решения по всем вопросам компетенции общего собрания участников общества, для которых не установлен иной порядок принятия решений.

В Законе закреплены отдельные **специальные способы** принятия решений по отдельным вопросам. Решение о прекращении дополнительных прав, предоставленных отдельным участникам общества, принимается двумя третями от общего количества голосов, при условии согласия участника, права которого прекращаются. Решение об ином, чем установлен п. 3 ст. 15 Закона, порядке предоставления компенсации за досрочное прекращение права, переданного в уставный капитал общества, принимается без учета голосов участника общества, передавшего право, которое досрочно прекратилось. Решение о согласии на залог доли участника общества другому участнику общества или третьему лицу принимается без учета голосов участника общества, который намерен заложить долю.

Если в уставе есть положения, устанавливающие порядок определения размеров вкладов в имущество общества непропорционально размерам долей участников общества, а также ограничения, связанные с внесением вкладов в имущество общества, установленные для определенного участника общества, изменение и исключение таких положений осуществляется по решению общего собрания участников общества, принятому большинством не менее двух третей голосов от общего числа голосов участников общества, при условии, если участник общества, для которого установлены такие ограничения, голосовал за принятие такого решения или дал письменное согласие.

Наблюдательный совет (совет директоров) в обществе создается не всегда, а только по желанию участников. Как правило, совет директоров создается в обществах с большим количеством участников и его основной задачей является осуществление контроля за исполнительными органами общества¹.

Полномочия наблюдательного совета состоят в следующем: формирование исполнительных органов общества, досрочное прекращение их полномочий (ст. 32 Закона); решение вопросов, связанных с подготовкой, созывом и проведением общих собраний участников (ст. 32 Закона); требовать созыва собрания участников (ст. 35 Закона); одобрять сделки, в которых имеется заинтересованность исполнительных органов (ст. 45 Закона), при цене сделки, не превышающей 2 % от стоимости имущества общества.

Исполнительный орган общества бывает единоличным (генеральный директор, президент и другие) и коллегиальным (правление, дирекции и т.п.). Единоличный исполнительный орган общества создается всегда, а коллегиальный – только если это предусмотрено уставом. Единоличный исполнительный орган общества избирается общим собранием участников общества или наблюдательным советом на срок, определенный уставом общества. Исполнительный орган общества может быть избран и не из числа его участников. Основной функцией данного органа является то, что именно он без доверенности действует от имени общества, в том числе представляет его интересы и совершает

¹ Суханов Е. Закон об обществах с ограниченной ответственностью // Хозяйство и право. 1998. № 5. С. 14.

сделки, выдает доверенности на право представительства от имени общества. Объем полномочий данного органа обычно в литературе определяется как руководство текущей деятельностью в противовес общему собранию участников, которое определяет общие направления деятельности общества¹.

Самостоятельная ответственность общества с ограниченной ответственностью по своим обязательствам реализуется в следующих положениях.

По общему правилу, общество не несет ответственности по обязательствам его учредителей, а учредители (участники) несут риск убытков общества только в пределах внесенных ими вкладов в уставный капитал. При этом, общество отвечает по своим обязательствам всем принадлежащим им имуществом. Данное имущество принадлежит обществу на праве собственности и выступает гарантией способности общества исполнить принятые на себя гражданско-правовые обязательства.

Исключениями из указанного общего правила являются следующие нормы об ответственности по обязательствам общества.

Общество может нести ответственность по обязательствам его учредителей, которые возникли в связи с созданием общества до его государственной регистрации, если собранием участников будет принято соответствующее решение.

Участники общества несут ответственность по обязательствам общества в субсидиарном порядке в случае недостаточности имущества для расчетов с кредиторами, если несостоятельность (банкротство) организации вызвана участниками или другими лицами, которые имеют право давать обязательные для этого юридического лица указания либо иным образом имеют возможность определять его действия.

30.07.2017 года вступили в силу изменения Федерального закона от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)». Были введены нормы об субсидиарной ответственности контролирующих должника лиц по

¹ Комментарий к Федеральному закону об обществах с ограниченной ответственностью. 2-е издание, с изменениями и дополнениями / Под ред. М. Ю. Тихомирова. М., 2002. С. 233.

обязательствам должника-банкрота, т.е. если полное погашение требований кредиторов невозможно вследствие действий и (или) бездействия контролирующего должника лица, такое лицо несет субсидиарную ответственность по обязательствам должника. Под контролирующим должника лицом понимается физическое или юридическое лицо, имеющее либо имевшее не более чем за 3 года, предшествующих возникновению признаков банкротства, а также после их возникновения до принятия арбитражным судом заявления о признании должника банкротом право давать обязательные для исполнения должником указания или возможность иным образом определять действия должника, в том числе по совершению сделок и определению их условий.

В случае внесения в уставный капитал общества неденежных вкладов участники общества и независимый оценщик, который производил оценку стоимости данных вкладов, солидарно несут при недостаточности имущества общества субсидиарную ответственность по его обязательствам в размере превышения стоимости неденежных вкладов. Такая ответственность может быть возложена на указанных лиц в течение 3 лет с момента государственной регистрации общества или соответствующих изменений в уставе общества.

Кроме того, участники общества, внесшие вклады в уставный капитал общества не полностью, несут солидарную ответственность по его обязательствам в пределах стоимости неоплаченной части вклада каждого из участников общества.

Сочетание вышеперечисленных признаков общества с ограниченной ответственностью: имущественной обособленности, организационного единства, и самостоятельной имущественной ответственности, воплощенных в нормах законодательства, позволяет обществу с ограниченной ответственностью выступать в гражданском обороте от своего имени и являться самостоятельным юридическим лицом.

3.3. Правовой статус акционерного общества

Правовое регулирование деятельности акционерных обществ осуществляется главой 4 части первой Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ)¹, а также Федеральным законом от 26 декабря 1995 года № 208-ФЗ «Об акционерных обществах» (далее – Закон об АО)² и Федеральным законом от 19 июля 1998 года № 115-ФЗ «Об особенностях правового положения акционерных обществ работников (народных предприятий)»³. К акционерным обществам, созданным путем приватизации государственных и муниципальных предприятий, применяются также законы и иные правовые акты о приватизации предприятий⁴. Особенности деятельности кредитных организаций, созданных в форме акционерных обществ, определяются также Федеральным законом от 10 июля 2002 года № 86-ФЗ «О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)»⁵ и Федеральным законом от 2 декабря 1990 года № 395-1 «О банках и банковской деятельности»⁶.

Легальное определение акционерного общества дано в статье 96 ГК РФ и статье 2 Закона об АО, в соответствии с которыми *акционерное общество* – это коммерческая корпоративная организация, уставный капитал которой разделен на определенное число акций, являющихся удостоверением обязательственных прав его участников (акционеров) по отношению к акционерному обществу.

Участники акционерного общества (акционеры) не отвечают по его обязательствам и несут риск связанных с его деятельностью убытков в пределах стоимости принадлежащих им акций. Что касается акционеров, полностью не оплативших акции, то они несут солидарную ответственность по обязатель-

¹ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 03.08.2018) // СЗ РФ. 5 дек. 1994. № 32. Ст. 3301.

² Федеральный закон от 26 декабря 1995 № 208-ФЗ (ред. от 19.07.2018) «Об акционерных обществах» // СЗ РФ. 01.01.1996, № 1, ст. 1.

³ Федеральный закон от 19 июля 1998 г. № 115-ФЗ (ред. от 21.03.2002) «Об особенностях правового положения акционерных обществ работников (народных предприятий)» // СЗ РФ. 1998. 27 июля. № 30. Ст. 3611.

⁴ См., напр.: Федеральный закон от 21 декабря 2001 г. № 178-ФЗ (ред. от 31.05.2018) «О приватизации государственного и муниципального имущества» (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.07.2018) // СЗ РФ. 28 янв. 2002. № 4. Ст. 251.

⁵ Федеральный закон от 10 июля 2002 г. № 86-ФЗ (ред. от 29.07.2018) «О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)» // СЗ РФ. 15 июля. 2002. № 28. Ст. 2790.

⁶ Федеральный закон от 2 декабря 1990 г. № 395-1 (ред. от 29.07.2018) «О банках и банковской деятельности» // СЗ РФ. 5 февр. 1996. № 6. Ст. 492.

ствам акционерного общества в пределах неоплаченной части стоимости принадлежащих им акций.

Акционерное общество как юридическое лицо может от своего имени осуществлять и приобретать гражданские права (имущественные и личные неимущественные) и нести обязанности, необходимые для осуществления любых не запрещенных федеральным законодательством видов деятельности, а также быть истцом и ответчиком в суде. Акционерное общество может совершать иные сделки, помимо связанных с его учреждением, лишь после оплаты 50 % распределенных среди его учредителей акций. Имеющееся в собственности акционерного общества обособленное имущество учитывается на его самостоятельном балансе.

Акционерное общество может заниматься некоторыми видами деятельности лишь на основании специального разрешения (лицензии), а если условиями такого разрешения предусмотрено требование о занятии данным видом деятельности как исключительным, то осуществление иных видов деятельности, помимо содержащихся в специальном разрешении и сопутствующих им, не допускается до истечения срока его действия (ч. 4 ст. 2 Закона об АО). Законом определен исчерпывающий перечень видов деятельности, подлежащих лицензированию (ч. 1 ст. 12 Закона о лицензировании отдельных видов деятельности).

С 1 сентября 2014 года вступили в силу изменения в законодательство о юридических лицах, в соответствии с которыми вместо акционерных обществ открытого и закрытого типов могут создаваться **публичные и непубличные акционерные общества**. Учредительные документы и фирменные наименования ранее созданных акционерных обществ подлежат приведению в соответствие с нормами ГК РФ в новой редакции при первом изменении их учредительных документов. При этом внесение изменений в правоустанавливающие и иные содержащие прежнее наименование документы не требуется¹. К созданным до 1 сентября 2014 года закрытым акционерным обществам применяются

¹ Федеральный закон от 5 мая 2014 г. № 99-ФЗ (ред. от 03.07.2016) «О внесении изменений в главу 4 части первой Гражданского кодекса Российской Федерации и о признании утратившими силу отдельных положений законодательных актов Российской Федерации» // СЗ РФ. 2014. 12 мая. № 19. Ст. 2304 (ч. 7 ст. 3).

положения действующего гражданского законодательства об акционерных обществах в новой редакции, а положения Закона об АО о закрытых акционерных обществах применяются до внесения первых изменений в их уставы¹. Вместе с тем, перерегистрация ранее созданных закрытых акционерных обществ в связи с внесением изменений в действующее законодательство не требуется².

К *публичным* относятся акционерные общества, акции и конвертируемые в их акции ценные бумаги которых размещаются путем открытой подписки (публично) либо публично обращаются на условиях, установленных законами о ценных бумагах (ст. 66.3 ГК РФ). Акционерные общества, не обладающие указанными признаками, признаются *непубличными*. По общему правилу, созданные до 1 сентября 2014 года и обладающие признаками публичности акционерные общества признаются публичными вне зависимости от указания на это в фирменном наименовании. Но есть исключения из этого правила. Так, не признаются публичными:

✓ акционерные общества, которые по состоянию на 1 сентября 2014 года являлись закрытыми или открытыми и получили в установленном законом порядке освобождение от обязанности раскрывать предусмотренную законодательством о ценных бумагах информацию;

✓ акционерные общества, которые по состоянию на 1 сентября 2014 года являлись закрытыми или открытыми и погасили все акции либо конвертируемые в них ценные бумаги, размещаемые путем открытой подписки или публично обращаемые на условиях, установленных законами о ценных бумагах³.

Законом также предусмотрена возможность отказа от публичного статуса акционерными обществами, созданными до 1 сентября 2014 года, которые обладают предусмотренными ГК РФ признаками публичности.

Так, если по состоянию на 1 сентября 2014 года акции или конвертируемые в них ценные бумаги такого акционерного общества не были включены в

¹ Федеральный закон от 5 мая 2014 г. № 99-ФЗ (ред. от 03.07.2016) «О внесении изменений в главу 4 части первой Гражданского кодекса Российской Федерации и о признании утратившими силу отдельных положений законодательных актов Российской Федерации» // СЗ РФ. 2014. 12 мая. № 19. Ст. 2304 (ч. 9 ст. 3).

² Там же (ч. 10 ст. 3).

³ Там же (ч. 11 ст. 3).

список допущенных к организованным торгам ценных бумаг, и число его акционеров не превышает пятисот, оно вправе отказаться от публичного статуса путем внесения соответствующих изменений в устав и обращения в Банк России с заявлением об освобождении от обязанности раскрывать информацию, предусмотренную действующим законодательством о ценных бумагах. Соответствующее решение банка об освобождении общества от обязанности раскрывать информацию вступает в силу со дня внесения в ЕГРЮЛ сведений о фирменном наименовании акционерного общества, не содержащем указание на его публичный статус.

Решения о внесении изменений в устав и обращении с заявлением в Банк России принимаются общим собранием акционеров большинством в три четверти голосов акционеров – владельцев голосующих акций, принимающих участие в собрании. При этом акционеры, являющиеся владельцами привилегированных акций, участвуют в общем собрании акционеров с правом голоса при принятии указанных решений. К акционерному обществу, содержащему указание на его публичный статус в уставе и фирменном наименовании, данные положения не применяются¹.

В соответствии с ч. 1 ст. 66.3 ГК РФ правила о публичных обществах применяются, в том числе, и к акционерным обществам, не обладающим признаками публичности, но в уставах и фирменных наименованиях которых указано, что они являются публичными. Такие акционерные общества, созданные до 1 сентября 2014 года, должны либо зарегистрировать проспект акций, либо внести изменения в устав, исключив из фирменного наименования указание на публичный статус до 1 июля 2020 года².

Акционерное общество приобретает статус публичного со дня внесения в ЕГРЮЛ сведений о фирменном наименовании, в котором должно содержаться указание на то, что общество является публичным. В случае приобретения публичного статуса непубличным акционерным обществом, положения устава и

¹ Там же (ч. 11.1 ст. 3).

² Федеральный закон от 29 июня 2015 г. № 210-ФЗ (ред. от 03.07.2016) «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации и признании утратившими силу отдельных положений законодательных актов Российской Федерации» // СЗ РФ. 2015. 6 июля. № 27. Ст. 4001 (ст. 27).

внутренних документов, которые противоречат установленным действующим законодательством правилам о публичных акционерных обществах, становятся недействительными.

Акционерное общество должно иметь полное **фирменное наименование** на русском языке. Закон предъявляет особые требования к фирменному наименованию акционерного общества (ст. 4 Закона об АО). Так, помимо самого наименования, которое может содержать иноязычные заимствования в русской транскрипции, оно должно содержать указание на то, что общество является акционерным (ч. 2 ст. 96 ГК РФ), а при наличии публичного статуса – указание на то, что общество является публичным. Наряду с полным, допускается наличие сокращенного фирменного наименования на русском языке, которое должно содержать полное либо сокращенное наименование общества и слова «акционерное общество» или аббревиатуру «АО», а для публичного – слова «публичное акционерное общество» или аббревиатуру «ПАО». Также допускается наличие у акционерного общества полного и (или) сокращенного фирменного наименования на языках народов РФ и (или) иностранных языках. Что касается **места нахождения** акционерного общества, то согласно ч. 2 ст. 4 Закона об АО оно определяется местом его государственной регистрации.

Акционерное общество считается созданным с момента его государственной регистрации в установленном законом порядке. Если иное не установлено уставом, оно создается без ограничения срока деятельности. В соответствии со ст. 8 Закона об АО существует **два способа создания акционерного общества**:

- 1) учреждение нового юридического лица;
- 2) реорганизация существующего юридического лица.

Акционерное общество может быть создано в результате реорганизации существующего юридического лица в форме слияния, разделения, выделения или преобразования в установленном законом порядке (ст. 8 Закона об АО).

Создание нового акционерного общества путем учреждения осуществляется по решению учредителей, которое принимается учредительным собранием

ем, или на основании единоличного решения единственного учредителя. Помимо результатов голосования учредителей, в решении об учреждении общества должны содержаться сведения о принятых решениях по следующим вопросам:

- ✓ учреждение акционерного общества;
- ✓ утверждение его устава;
- ✓ избрание органов управления;
- ✓ избрание ревизионной комиссии, если ее отсутствие не предусмотрено уставом;
- ✓ утверждение регистратора общества.

Учредители могут утвердить аудитора акционерного общества при его учреждении. В этом случае в решении должны содержаться также:

- ✓ результаты голосования и принятое учредителями решение об утверждении аудитора акционерного общества.

Между учредителями заключается письменный договор о создании акционерного общества, срок действия которого истекает по окончании определенного в договоре срока оплаты подлежащих размещению среди учредителей акций. Данный договор не является учредительным документом акционерного общества. В нем определяется порядок осуществления учредителями акционерного общества совместной деятельности по его учреждению, размер уставного капитала, категории и типы подлежащих размещению среди учредителей акций, размер и порядок их оплаты, а также права и обязанности учредителей по созданию акционерного общества. Если акционерное общество создается одним лицом, размер уставного капитала, категории и типы акций, размер и порядок их оплаты должны определяться решением об учреждении.

Учредители хозяйственного общества – это лица, принявшие решение о его учреждении. Учредителями акционерного общества могут быть граждане и (или) юридические лица. Если иное не установлено федеральным законодательством, учредителями не могут выступать государственные органы и органы

местного самоуправления, а единственным учредителем (акционером) – другое хозяйственное общество, состоящее из одного лица.

Единственным **учредительным документом** акционерного общества является его **устав**. *Устав акционерного общества* – это учредительный документ, требования которого обязательны для исполнения всеми его органами и акционерами. Устав должен содержать сведения о фирменном наименовании общества (полном и сокращенном); о месте его нахождения; количестве, номинальной стоимости, категориях (обыкновенные, привилегированные) размещаемых акций и типах привилегированных акций; о правах акционеров; о размере уставного капитала общества; о порядке подготовки и проведения общего собрания акционеров и иные предусмотренные федеральными законами положения. Устав может содержать и иные не противоречащие федеральному законодательству положения.

В случае использования в отношении акционерного общества специального права на участие РФ, субъекта РФ или муниципального образования в его управлении («золотая акция»), в уставе должны содержаться сведения об этом.

Помимо названных выше сведений, *устав публичного акционерного общества* должен содержать:

- ✓ указание на его публичный статус;
- ✓ указание на наличие совета директоров (наблюдательного совета) в структуре органов управления, его компетенцию и порядок принятия решений;
- ✓ сведения о ревизионной комиссии в случае принятия решения о ее создании.

Устав непубличного акционерного общества должен содержать сведения о ревизионной комиссии либо ее отсутствии, а в случае ее создания исключительно в предусмотренных уставом случаях – сведения об этом с указанием подобных случаев. Уставом непубличного акционерного общества может быть предусмотрено установление ограничения количества и суммарной номинальной стоимости принадлежащих одному акционеру акций, а также максимального количества предоставляемых одному акционеру голосов.

Органы акционерного общества. *Общее собрание акционеров* – это высший орган управления акционерного общества. В Законе об АО закреплена обязанность акционерного общества проводить ежегодное общее собрание акционеров (ст. 47). Законом предусмотрена возможность созыва внеочередного общего собрания акционеров по инициативе совета директоров, а также по требованию ревизионной комиссии, аудитора либо акционеров (акционера), которые владеют 10 % и более голосующих акций на дату предъявления требования (ст. 55 Закона об АО).

В ст. 48 Закона об АО закреплён перечень вопросов, относящихся к его компетенции, среди которых: внесение изменений и дополнений в устав, утверждение устава в новой редакции, реорганизация и ликвидация акционерного общества, увеличение и уменьшение уставного капитала, избрание и досрочное прекращение полномочий членов ревизионной комиссии (если ее наличие обязательно в соответствии с уставом), утверждение аудитора, выплата дивидендов, дробление и консолидация акций, утверждение внутренних документов и другие вопросы.

Совет директоров акционерного общества (наблюдательный совет) – это орган управления акционерного общества, избираемый на определенный срок общим собранием акционеров и осуществляющий общее руководство его деятельностью по вопросам, не относящимся к компетенции общего собрания акционеров. Ст. 65 Закона об АО к его компетенции отнесены вопросы об определении приоритетных направлений деятельности акционерного общества, созыве и утверждении повестки дня годового и внеочередного общего собрания акционеров, использовании резервного и других фондов, согласии на совершение или последующее одобрение крупных сделок либо сделок, в совершении которых имеется заинтересованность, и другие. Не допускается передача вопросов, отнесенных к компетенции совета директоров, на решение исполнительному органу акционерного общества.

Исполнительный орган акционерного общества. Единоличный исполнительный орган акционерного общества (директор, генеральный директор) –

один или несколько – осуществляет руководство его текущей деятельностью (ст. 69 Закона об АО). Законом предусмотрена возможность такого руководства совместно с *коллегиальным исполнительным органом (правлением, дирекцией)*. Исполнительные органы акционерного общества подотчетны его органам управления (общему собранию акционеров и совету директоров). При одновременном наличии единоличного и коллегиального исполнительных органов уставом акционерного общества должна быть определена компетенция последнего, функции председателя которого в таком случае будет осуществлять директор или генеральный директор общества. По предложению совета директоров, общее собрание акционеров может принять решение о передаче полномочий единоличного исполнительного органа управляющей организации либо управляющему по договору.

К компетенции исполнительного органа акционерного общества относятся все вопросы руководства его текущей деятельностью, за исключением отнесенных к компетенции органов управления акционерным обществом, а также организация выполнения решений органов управления. Единоличный исполнительный орган, действуя от имени акционерного общества без доверенности, представляет его интересы, совершает от его имени сделки, утверждает штаты, издает приказы, дает указания, обязательные для исполнения работниками акционерного общества.

Ревизионная комиссия акционерного общества – это орган, осуществляющий контроль за финансово-хозяйственной деятельностью акционерного общества, который создается в непубличном акционерном обществе, если уставом не предусмотрено ее отсутствие, а в публичном акционерном обществе – если уставом предусмотрено ее наличие. Члены ревизионной комиссии не могут занимать какие-либо должности в органах управления акционерного общества или быть членами совета директоров.

Проверка финансово-хозяйственной деятельности акционерного общества проводится утверждаемым общим собранием акционеров *аудитором*, в качестве которого может выступать гражданин или аудиторская организация.

По итогам такой проверки ревизионной комиссией (при ее наличии) либо аудитором составляется соответствующее заключение.

С 1 сентября 2018 года статьей 87.1 Закона об АО введено обязательное для публичных акционерных обществ требование об организации управления рисками и внутреннего контроля путем определения соответствующей политики общества в утверждаемых советом директоров внутренних документах. А с 1 июля 2020 года в публичных акционерных обществах должен осуществляться внутренний аудит с целью оценки надежности и эффективности управления рисками и внутреннего контроля.

Уставный капитал акционерного общества составляется из номинальной стоимости приобретенных акционерами акций (ст. 25 Закона об АО). При этом акционеры не могут быть освобождены от обязанности оплаты акций общества. В случаях, предусмотренных Законом об АО, допускается оплата размещаемых акционерным обществом дополнительных акций путем зачета требований к нему.

Акция – это эмиссионная ценная бумага, которая закрепляет права ее владельца получать часть прибыли акционерного общества в виде дивидендов, принимать участие в управлении обществом, а также права на часть остающегося после ликвидации общества имущества (ст. 2 Закона о рынке ценных бумаг¹). Акция является именной ценной бумагой. Акции акционерного общества являются бездокументарными, то есть владелец устанавливается на основании записи в реестре владельцев ценных бумаг или записи по счету депо (в случае депонирования ценных бумаг).

Все акции учрежденного акционерного общества должны быть размещены среди его учредителей. Акционерное общество размещает *обыкновенные акции* с одинаковой номинальной стоимостью. Законом предусмотрена возможность размещения и *привилегированных акций* одного или нескольких типов общей номинальной стоимостью не более 25 % от уставного капитала. При

¹ Федеральный закон от 22 апреля 1996 г. № 39-ФЗ (ред. от 03.08.2018) «О рынке ценных бумаг» // СЗ РФ. 1996. 22 апр. № 17. Ст. 1918.

этом привилегированные акции одного типа и объем предоставляемых ими прав должны быть одинаковыми.

Не допускается размещение публичным акционерным обществом привилегированных акций с номинальной стоимостью меньше, чем у обыкновенных акций. Обыкновенные акции не могут быть конвертированы в привилегированные, а также в облигации и другие ценные бумаги. А привилегированные акции не могут быть конвертированы в облигации и иные ценные бумаги, помимо акций. При этом их конвертация в обыкновенные либо привилегированные акции других типов возможна лишь при условии, если это предусмотрено уставом, и в случае реорганизации акционерного общества.

Законом допускается размещение акционерным обществом облигаций и иных эмиссионных ценных бумаг (ст. 33 Закона об АО).

Владельцы *обыкновенных акций* общества обладают одинаковым объемом прав, могут принимать участие в общем собрании акционеров с правом голоса по всем вопросам его компетенции, получать дивиденды, а также часть имущества акционерного общества в случае его ликвидации (ст. 31 Закона об АО).

По общему правилу, владельцам *привилегированных акций* не предоставлено право голоса на общем собрании акционеров. Но есть исключения из этого правила. Такое право предоставляется при решении вопросов о реорганизации и ликвидации акционерного общества, о внесении в устав публичного общества исключаящих указание на его публичный статус изменений, а также вопросов, требующих единогласного принятия решения всеми акционерами, и в иных предусмотренных Законом об АО случаях (ст. 32 Закона об АО).

Наравне с целыми акциями могут обращаться и дробные акции. *Дробные акции* – это части акций, образуемые в случаях отсутствия возможности приобретения акционером целого числа акций при осуществлении преимущественного права на приобретение продаваемых акций непубличного общества или дополнительных акций, а также при консолидации акций (ч. 3 ст. 25 ГК РФ). Такая акция предоставляет ее владельцу предусмотренные акцией соответствующего типа права в объеме, соответствующем части акции, которую она состав-

ляет. В уставе акционерного общества указывается общее количество размещенных акций, которое определяется путем суммирования всех размещенных акций, в т.ч. дробных, и может быть выражено дробным числом.

Акции акционерного общества могут быть размещенными и объявленными (ст. 27 Закона об АО). *Размещенные акции акционерного общества* – это акции, которые приобретены акционерами общества. Их количество и номинальная стоимость, а также предоставляемые ими права должны быть определены уставом акционерного общества. *Акции, размещенные до их погашения* – это акции, которые приобретены и выкуплены акционерным обществом, а также распределенные при учреждении акции право собственности, на которые перешло к акционерному обществу вследствие их неполной оплаты в течение года с момента государственной регистрации, если договором о создании общества не предусмотрен меньший срок. *Объявленные акции акционерного общества* – это акции, размещаемые акционерным обществом дополнительно к размещенным акциям при условии наличия в уставе положений об их количестве, номинальной стоимости и категориях (типах).

Законом определен минимальный размер уставного капитала, который должен составлять сто тысяч рублей для публичного и десять тысяч рублей для непубличного акционерного общества (ст. 26 Закона об АО). По решению общего собрания акционеров размер уставного капитала акционерного общества может быть увеличен либо уменьшен путем увеличения либо уменьшения номинальной стоимости акций или путем размещения дополнительных акций либо сокращения общего количества акций соответственно (ст. 27–28 Закона об АО»). При этом не допускается его уменьшение ниже предусмотренного законом минимального размера. Уставом акционерного общества может быть предусмотрена возможность уменьшения уставного капитала путем приобретения и погашения части акций. В соответствии с уставом акционерного общества право принимать решение об увеличении уставного капитала путем размещения дополнительных акций может быть предоставлено совету директоров

(наблюдательному совету). Размещение дополнительных акций допускается лишь в пределах установленного уставом количества объявленных акций.

Реорганизация акционерного общества. Акционерное общество может быть реорганизовано в форме слияния, присоединения, разделения, выделения и преобразования (ч. 2 ст. 15 Закона об АО):

- ✓ добровольно в порядке, предусмотренном Законом об АО;
- ✓ на основаниях и в порядке, предусмотренных ГК РФ и другими федеральными законами.

Основания и порядок реорганизации акционерного общества, являющегося субъектом естественной монополии с закреплением более 25 % акций в федеральной собственности, определяются специальным федеральным законом.

Акционерное общество считается реорганизованным в форме слияния, разделения, выделения или преобразования с момента государственной регистрации вновь возникших юридических лиц, а в форме присоединения – с момента внесения в ЕГРЮЛ записи о прекращении деятельности присоединенного общества.

Преобразование акционерного общества – это форма реорганизации, в результате которой акционерное общество преобразовывается в общество с ограниченной ответственностью, хозяйственное товарищество или в производственный кооператив (ч. 2 ст. 104 ГК РФ). По единогласному решению всех акционеров акционерное общество может быть преобразовано в некоммерческое партнерство (абз. 2 ч. 1 ст. 20 Закона об АО).

Ликвидация акционерного общества может быть осуществлена двумя путями:

- ✓ в добровольном порядке по решению общего собрания акционеров;
- ✓ по решению суда по основаниям, предусмотренным ГК РФ.

В результате ликвидации акционерное общество прекращается без перехода прав и обязанностей к другим лицам в порядке правопреемства. Акционерное общество считается прекратившим свое существование, а ликвидация – завершенной с момента внесения соответствующей записи в ЕГРЮЛ.

Филиалы и представительства акционерного общества. Дочерние и зависимые акционерные общества. Законодательством РФ допускается открытие акционерными обществами представительств, создание филиалов (ст. 5 Закона об АО), а также дочерних и зависимых обществ (ст. 6 Закона об АО).

Представительство акционерного общества – это расположенное вне места нахождения обособленное подразделение акционерного общества, представляющее его интересы и осуществляющее их защиту.

Филиал акционерного общества – это расположенное вне места нахождения обособленное подразделение акционерного общества, осуществляющее все его функции или их часть, в том числе функции представительства.

Представительства и филиалы акционерного общества, как и любого юридического лица, не являются юридическими лицами, наделяются имуществом создавшим их акционерным обществом, действуют на основании утвержденных им положений, а руководители назначаются акционерным обществом и действуют на основании доверенности (ст. 55 ГК РФ).

Дочернее акционерное общество (ч. 2 ст. 6 Закона об АО) – это акционерное общество, в отношении которого принимаемые решения может определять другое (основное) хозяйственное общество или товарищество в силу преобладающего участия в его уставном капитале или согласно заключенного между ними договора либо иным образом. Оно не отвечает по обязательствам основного общества или товарищества, в то время как последнее отвечает солидарно с дочерним обществом по сделкам, заключенным во исполнение его указаний.

Основное общество (товарищество) может давать обязательные указания дочернему только при условии, что такое право предусмотрено в заключенном между ними договоре либо уставе дочернего общества. Если основное общество (товарищество) воспользовалось имеющимся у него правом либо возможностью в целях совершения дочерним обществом заведомо влекущего убытки действия, то акционеры дочернего общества вправе требовать возмещения убытков, причиненных по его вине.

При несостоятельности (банкротстве) дочернего общества по вине основного, основное общество (товарищество) будет нести субсидиарную ответственность по его долгам. Вина в этом случае определяется исходя из того, что основное общество (товарищество) использовало своё право давать дочернему обществу обязательные для последнего указания, заведомо зная, что вследствие этого наступит несостоятельность (банкротство) дочернего общества.

Зависимое акционерное общество (ч. 4 ст. 6 Закона об АО) – это акционерное общество, более 20 % голосующих акций которого принадлежит другому (преобладающему) обществу. При этом преобладающее общество обязано в определяемом Центральным банком РФ¹ и Федеральной антимонопольной службой РФ порядке незамедлительно опубликовать сведения о приобретении таких акций.

Сведения о приобретении более чем 20 % голосующих акций другого АО подлежат раскрытию после того, как непубличное АО узнало или должно было узнать о зачислении акций на лицевой счет (счет депо) (ст. 29 Закона о рынке ценных бумаг, п. 75.7 Положения о раскрытии информации эмитентами эмиссионных ценных бумаг).

Данные сведения публикуются:

- в ленте новостей – не позднее одного дня;
- на сайте одного из распространителей информации на рынке ценных бумаг – не позднее двух дней (п. 2.5 Положения о раскрытии информации эмитентами эмиссионных ценных бумаг).

Текст сообщения должен быть доступен на странице в сети Интернет в течение не менее 12 месяцев с даты истечения срока, установленного для его опубликования в сети Интернет, а если он опубликован в сети Интернет после истечения такого срока – с даты его опубликования в сети Интернет (п. 75.8 Положения о раскрытии информации эмитентами эмиссионных ценных бумаг). Нарушение порядка раскрытия информации может повлечь привлечение обще-

¹ Положение о раскрытии информации эмитентами эмиссионных ценных бумаг (утв. Банком России 30.12.2014 N 454-П) // Вестник Банка России. 06.03.2015. № 18-19.

ства к административной ответственности в виде штрафа от 700 тыс. до 1 млн руб. (ч. 2 ст. 15.19 КоАП РФ).

Особый статус по сравнению с общими требованиями, предусмотренными ГК РФ и ФЗ «Об акционерных обществах» имеют народные предприятия. *Народное предприятие* (далее – НП) – это акционерное общество, большинство акций которого принадлежит его работникам.

Законом предусмотрены ограничения по порядку создания народного предприятия, количеству акций, которыми может владеть один работник, количеству работников, стоимости акции, их видов, управлению акционерным обществом.

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. Буквальное толкование данной нормы предполагает наличие возможности создания народного предприятия из федерального унитарного предприятия.

Народное предприятие вправе выпускать только обыкновенные акции, номинальная стоимость которой определяется общим собранием акционеров, но не может быть более 20 % минимального размера оплаты труда, установленного федеральным законом. Исчисление платежей по гражданско-правовым обязательствам, установленных в зависимости от минимального размера оплаты труда, производится с 1 января 2001 года исходя из базовой суммы, равной 100 рублям (ст. 4 Федерального закона от 19.06.2000 № 82-ФЗ «О минимальном размере оплаты труда»).

Минимальный уставный капитал НП должен составлять не менее 1000-кратного размера минимального размера оплаты труда, установленного федеральным законом на дату государственной регистрации НП.

Работникам должно принадлежать количество акций народного предприятия, номинальная стоимость которых составляет более 75 % его уставного ка-

питала. Один акционер НП, являющийся его работником, не может владеть более чем 5 % уставного капитала.

Народное предприятие обязано выкупить у уволившегося работника – акционера, а уволившийся работник – акционер обязан продать народному предприятию принадлежащие ему акции по их выкупной стоимости в течение 3 месяцев с даты увольнения.

Среднесписочная численность работников народного предприятия не может составлять менее 51 человека. При этом число акционеров НП не должно превышать 5 000. При превышении указанного числа народное предприятие обязано в течение 1 года привести его в соответствие с требованиями либо преобразоваться в коммерческую организацию иной формы. Представляется, что в данном случае нелогично требовать преобразования в другую организационно-правовую форму юридического лица как это предусмотрено ч. 4 ст. 9 Федерального закона от 19.07.1998 № 115-ФЗ «Об особенностях правового положения акционерных обществ работников (народных предприятий)». Достаточно было бы внесения изменений в устав о снятии статуса народного предприятия, оставаясь в дальнейшем непубличным акционерным обществом.

Для народного предприятия предусмотрена несколько иная система управления организацией. В данном акционерном обществе высшим органом является общее собрание акционеров, в котором работники – неакционеры могут участвовать в работе общего собрания акционеров с правом совещательного голоса.

Порядок принятия решения общим собранием акционеров утверждается общим собранием акционеров, при этом решение принимается по принципу «один акционер – один голос».

Наблюдательный совет осуществляет общее руководство деятельностью народного предприятия. Руководство текущей деятельностью осуществляется генеральным директором НП, являющимся единоличным исполнительным органом.

Контроль за финансово-хозяйственной деятельностью НП, соблюдением прав акционеров, а также за выполнением правил внутреннего трудового распорядка осуществляет контрольная комиссия, а не ревизионная комиссия как это предусмотрено ФЗ «Об акционерных обществах».

Народные предприятия на практике не получили широкого распространения, т.к. естественным образом, исходя из требований закона, возникли сложности в правоприменительной практике, связанные с непониманием места этой формы юридических лиц в предпринимательской деятельности. Е. А. Суханов отмечает схожесть признаков, заложенных в народное предприятие как юридическое лицо с производственными кооперативами как объединениями труда и капитала.

Специальными федеральными законами, регулирующими отдельные сферы экономической деятельности, предусмотрено, что субъекты, действующие в данной области, должны иметь организационно-правовую форму акционерного общества. Например, Федеральным законом от 21.12.2013 № 379-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» были внесены изменения в Федеральный закон от 22.04.1996 № 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг», в соответствии с которыми появилось специфический тип акционерных обществ – специализированные общества. Они могут быть двух видов: специализированное финансовое общество и специализированное общество проектного финансирования.

Специализированное финансовое общество создаётся в целях приобретения имущественных прав требования исполнения от должников уплаты денежных средств по кредитным договорам, договорам займа и (или) иным обязательствам, включая права, которые возникнут в будущем из существующих или из будущих обязательств, приобретения иного имущества, связанного с приобретаемыми денежными требованиями, в том числе по договорам лизинга и договорам аренды, и осуществление эмиссии облигаций, обеспеченных залогом денежных требований, либо приобретения ценных бумаг, иностранных финансовых инструментов, не квалифицированных в качестве ценных бумаг, денеж-

ных требований по кредитным договорам и договорам займа, заключения договоров, являющихся производными финансовыми инструментами, размещения во вклады, в том числе в драгоценных металлах, приобретения драгоценных металлов, предоставления займов, заключения договоров страхования рисков и осуществления эмиссии структурных облигаций, обеспеченных залогом денежных требований и (или) иного имущества.

Специализированное общество проектного финансирования создаётся в целях финансирования долгосрочного (на срок не менее 3 лет) инвестиционного проекта путем приобретения денежных требований по обязательствам, которые возникнут в связи с реализацией имущества, созданного в результате осуществления такого проекта, с оказанием услуг, производством товаров и (или) выполнением работ при использовании имущества, созданного в результате осуществления такого проекта, а также путем приобретения иного имущества, необходимого для осуществления или связанного с осуществлением такого проекта, и осуществление эмиссии облигаций, обеспеченных залогом денежных требований и иного имущества.

Специализированные общества могут создаваться в форме обществ с ограниченной ответственностью и акционерных обществ. Согласно сведениям из ФНС России на 27.03.2019 г. в ЕГРЮЛ содержится 5 записей о действующих специализированных обществах проектного финансирования, из которых 4 – это общества с ограниченной ответственностью и 1 акционерное общество (акционерное общество специализированное общество проектного финансирования «Свежесть-365», ОГРН 1167154083524).

Особенность данного вида хозяйственных обществ заключается в том, что оно имеет специальную правосубъектность (ч. 4 ст. 15.1 Федерального закона от 22.04.1996 № 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг»).

Оно может быть создано только путем учреждения и не может быть добровольно реорганизовано. Оплата акций (внесение вклада в уставный капитал) специализированного общества, в том числе при его учреждении, осуществляется только деньгами.

Полномочия единоличного исполнительного органа специализированного финансового общества должны быть переданы коммерческой организации (управляющей компании), соответствующей требованиям статьи 15.3 Федерального закона от 22.04.1996 № 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг». В специализированном финансовом обществе совет директоров (наблюдательный совет) и ревизионная комиссия (ревизор) не избираются, коллегиальный исполнительный орган не создается. Специализированное финансовое общество не имеет штата работников и не вправе заключать трудовые договоры. Т.е. фактически у него отсутствует такой обязательный признак юридического лица как организационное единство.

Для специализированных обществ проектного финансирования таких жестких ограничений как для специализированных финансовых обществ не предусмотрено. Они могут передать полномочия единоличного исполнительного органа коммерческой организации (управляющей компании) и тогда она должна соответствовать требованиям ст. 15.3 Федерального закона от 22.04.1996 № 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг».

Особые правила предусмотрены также для акционерных инвестиционных фондов (Федеральный закон от 29.11.2001 № 156-ФЗ «Об инвестиционных фондах») и негосударственных пенсионных фондов (Федеральный закон от 07.05.1998 № 75-ФЗ «О негосударственных пенсионных фондах»).

Акционерный инвестиционный фонд (АИФ) – это акционерное общество, исключительным предметом деятельности которого является инвестирование имущества в ценные бумаги и иные объекты, предусмотренные законом, и фирменное наименование которого содержит слова «акционерный инвестиционный фонд» или «инвестиционный фонд». Размер собственных средств АИФ на дату представления документов для получения лицензии должен составлять не менее 35 млн. рублей (Приказ ФСФР РФ от 13.08.2009 № 09-32/пз-н «Об утверждении требований к размеру и порядку расчета собственных средств акционерного инвестиционного фонда»). Имущество АИФ подразделяется на имущество, предназначенное для инвестирования (инвестиционные резервы), и

имущество, предназначенное для обеспечения деятельности органов управления и иных органов

Негосударственный пенсионный фонд (НПФ) – это организация (только акционерное общество), исключительной деятельностью которой является негосударственное пенсионное обеспечение, в том числе досрочное негосударственное пенсионное обеспечение, и обязательное пенсионное страхование. Законом установлены ограничения к учредителям (участникам), владеющим более чем 10 % уставного капитала НПФ (ст. 4.1 ФЗ от 07.05.1998 № 75-ФЗ «О негосударственных пенсионных фондах»). Решение о государственной регистрации НПФ при его создании, в том числе путем реорганизации, о государственной регистрации изменений, вносимых в устав, или о государственной регистрации при ликвидации фонда принимается Банком России в порядке, установленном в Инструкции Банка России от 04.06.2018 № 187-И¹.

Минимальный размер уставного капитала НПФ должен составлять не менее 120 миллионов рублей, а с 1 января 2020 года – не менее 150 миллионов рублей.

В Законодательстве предусмотрены особые требования к управлению НПФ. Например, функции единоличного исполнительного органа, члена коллегиального исполнительного органа, контролера (руководителя службы внутреннего контроля) и главного бухгалтера фонда осуществляются лицами, состоящими в штате фонда и не являющимися по совместительству или по иному основанию работниками организаций, с которыми фондом заключен договор доверительного управления имуществом фонда, договор на оказание услуг специализированного депозитария, договор на проведение аудиторской проверки или договор на проведение оценки имущества фонда (ст. 6.2 ФЗ от 07.05.1998

¹ Инструкция Банка России от 04.06.2018 N 187-И «О порядке принятия Банком России решений о государственной регистрации негосударственного пенсионного фонда, изменений, вносимых в устав негосударственного пенсионного фонда, о документах, представляемых в Банк России для получения лицензии на осуществление деятельности по пенсионному обеспечению и пенсионному страхованию, о требованиях к порядку, срокам и форме указанных документов, о требованиях к оформлению лицензии на осуществление деятельности по пенсионному обеспечению и пенсионному страхованию, о порядке и сроках переоформления указанной лицензии, о порядке ведения реестра лицензий на осуществление деятельности по пенсионному обеспечению и пенсионному страхованию негосударственных пенсионных фондов и предоставления выписок из него, о порядке и условиях выдачи Банком России согласования на проведение реорганизации негосударственных пенсионных фондов» // Вестник Банка России.05.12.2018. № 86.

№ 75-ФЗ «О негосударственных пенсионных фондах»). Передача полномочий единоличного исполнительного органа НПФ коммерческой организации (управляющей организации) или индивидуальному предпринимателю (управляющему) не допускается.

Имущество фонда подразделяется на собственные средства, пенсионные резервы и пенсионные накопления.

Весьма странным и нелогичным положением является норма предусмотренная п. 4 ст. 123.17 ГК РФ, согласно которой «правовое положение НПФ, включая случаи и порядок их возможной реорганизации, определяется настоящей статьей и статьями 123.18 - 123.20 настоящего Кодекса с учетом особенностей, предусмотренных законом о негосударственных пенсионных фондах». Т.е. НПФ является акционерным обществом (корпоративным юридическим лицом), но при этом на него распространяются нормы о фондах (унитарных юридических лицах).

Таким образом, основные положения об акционерных обществах существенно дополняются, а в некоторых случаях и отменяются нормами специальных законов, посвященных отдельным сферам экономической деятельности.

3.4. Правовой статус крестьянского (фермерского) хозяйства

Среди всех организационно-правовых форм юридических лиц в российском законодательстве особое место занимает крестьянское (фермерское) хозяйство (далее также – фермерское хозяйство или КФХ). Особенность крестьянского (фермерского) хозяйства обуславливается как характеристиками его правовой организации, так и спецификой деятельности, для которой рассматриваемая организационно-правовая форма предназначена.

В соответствии с законодательством Российской Федерации о малом предпринимательстве в связи со стратегической важностью сельского хозяйства для России на федеральные органы государственной власти, органы государственной власти субъектов Российской Федерации, органы местного само-

управления возложена обязанность по содействию в создании фермерских хозяйств и осуществлению ими своей деятельности, а также оказанию поддержки фермерским хозяйствам, в том числе посредством формирования экономической и социальной инфраструктуры для обеспечения доступа фермерским хозяйствам к финансовым и иным ресурсам.

В соответствии с п. 1 ст. 86.1 ГК РФ граждане, ведущие совместную деятельность в области сельского хозяйства без образования юридического лица на основе соглашения о создании крестьянского (фермерского) хозяйства (ст. 23 ГК РФ), вправе создать юридическое лицо – крестьянское (фермерское) хозяйство.

Крестьянским (фермерским) хозяйством признается добровольное объединение граждан на основе членства для совместной производственной или иной хозяйственной деятельности в области сельского хозяйства, основанной на их личном участии и объединении членами крестьянского (фермерского) хозяйства имущественных вкладов.

Согласно п. 5 ст. 86.1 ГК РФ особенности правового положения крестьянского (фермерского) хозяйства, созданного в качестве юридического лица, должны определяться специальным законом, который пока не принят. В этой связи помощь в формировании представления о деятельности крестьянского (фермерского) хозяйства может оказать действующий ныне Федеральный закон от 11.06.2003 № 74-ФЗ «О крестьянском (фермерском) хозяйстве»¹ (далее – ФЗ «О крестьянском (фермерском) хозяйстве»).

До вступления в силу ФЗ «О крестьянском (фермерском) хозяйстве» 2003 г. (до 16.06.2003 г.) действовал Закон РСФСР от 22.11.1990 № 348-1 «О крестьянском (фермерском) хозяйстве». Он предусматривал, что крестьянское (фермерское) хозяйство является самостоятельным хозяйствующим субъектом с правами юридического лица, представленным отдельным гражданином, семьей или группой лиц, осуществляющим производство, переработку и реализа-

¹ Федеральный закон от 11.06.2003 № 74-ФЗ (ред. от 23.06.2014) «О крестьянском (фермерском) хозяйстве» // Собрание законодательства РФ. 2003. № 24. Ст. 2249.

цию сельскохозяйственной продукции на основе использования имущества и находящихся в их пользовании, в том числе в аренде, в пожизненном наследуемом владении или в собственности земельных участков.

Вместе с тем, Гражданский кодекс РФ изначально не предусматривал такой организационно-правовой формы юридического лица как крестьянские (фермерские) хозяйства. Ст. 86.1 «Крестьянское (фермерское) хозяйство» была введена в Гражданский кодекс РФ Федеральным законом от 30.12.2012 № 302-ФЗ «О внесении изменений в главы 1, 2, 3 и 4 части первой Гражданского кодекса Российской Федерации», который вступил в силу 01.03.2013 г. Со дня официального опубликования настоящего Федерального закона к крестьянским (фермерским) хозяйствам, которые созданы в качестве юридических лиц в соответствии с Законом РСФСР от 22 ноября 1990 года № 348-1 «О крестьянском (фермерском) хозяйстве», подлежат применению правила статьи 86.1 ГК РФ. Перерегистрация ранее созданных крестьянских (фермерских) хозяйств в связи с вступлением в силу закона не требуется.

Крестьянские (фермерские) хозяйства, которые созданы как юридические лица в соответствии с Законом РСФСР от 22 ноября 1990 г. № 348-1 «О крестьянском (фермерском) хозяйстве», вправе сохранить статус юридического лица на период до 1 января 2021 года (п. 3 Федерального закона от 30.12.2012 № 302-ФЗ «О внесении изменений в главы 1, 2, 3 и 4 части первой Гражданского кодекса Российской Федерации»).

П. 5 ст. 23 ГК РФ предусмотрено, что граждане вправе заниматься производственной или иной хозяйственной деятельностью в области сельского хозяйства без образования юридического лица на основе соглашения о создании крестьянского (фермерского) хозяйства, заключенного в соответствии с законом о крестьянском (фермерском) хозяйстве. Главой крестьянского (фермерского) хозяйства может быть гражданин, зарегистрированный в качестве индивидуального предпринимателя.

Таким образом, в настоящее время Гражданский кодекс РФ предусматривает два режима осуществления производственной или иной хозяйственной де-

тельностью в области сельского хозяйства путём создания КФХ: 1) объединение граждан на основе соглашения и регистрации главы КФХ в качестве индивидуального предпринимателя (п. 5 ст. 23 ГК РФ и ФЗ «О крестьянских (фермерских) хозяйствах») и 2) создание юридического лица – КФХ на основе КФХ, действующего в соответствии с соглашением о создании КФХ.

На основании п. 1. ст. 1 ФЗ «О крестьянском (фермерском) хозяйстве» 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.

В соответствии с законодательством правом на создание фермерского хозяйства обладают дееспособные граждане Российской Федерации, иностранные граждане и лица без гражданства (ст. 3 ФЗ «О крестьянском (фермерском) хозяйстве»).

Гражданин может быть членом только одного крестьянского (фермерского) хозяйства, созданного в качестве юридического лица (п. 3 ст. 86.1 ГК РФ).

Членами фермерского хозяйства могут быть:

- 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 шестнадцати лет;

- граждане, не состоящие в родстве с главой фермерского хозяйства. Максимальное количество таких граждан не может превышать пяти человек (ст. 3 ФЗ «О крестьянском (фермерском) хозяйстве»).

Некоторые ученые считают, что в отечественном гражданском законодательстве необходимо нормативно разграничить две различные формы хозяйствования на селе в целях оптимального урегулирования их деятельности: односемейные крестьянские хозяйства и многосемейные фермерские хозяйства.

Для этого они предлагают, прежде всего, нормативно предусмотреть, что члены крестьянского хозяйства – это граждане, состоящие в родстве и являющиеся членами одной семьи, а фермерские хозяйства – это многосемейные объединения граждан; членами различных типов фермерских хозяйств могут быть лица, являющиеся членами нескольких семей. Статью 86.1 ГК РФ авторы предлагают отменить¹.

Анализ правовой нормы ст. 86.1 ГК РФ позволяет сделать вывод о том, что законодатель отнес рассматриваемые хозяйства к числу юридических лиц – коммерческих организаций. Участники таких юридических лиц приобретают корпоративные (членские) права и обязанности в отношении созданного ими юридического лица (п. 2 ст. 65.1 ГК РФ)². Исходя из признака членства и обязанности участников внести вклады в имущество хозяйства, которое становится его собственностью, крестьянское (фермерское) хозяйство следует признать корпорацией.

«В чем заключается специфика этой корпорации, якобы «не укладывающейся» в традиционные корпоративно-правовые формы» – задается вопросом Е. А. Суханов и отвечает на него: «Поскольку КФХ предполагает личное участие своих членов в его деятельности, закон (п. 3 ст. 86.1 ГК РФ) разрешает гражданину быть участником только одного КФХ, созданного в качестве юридического лица. Это положение совпадает со статусом товарища с полной ответственностью (п. 2 ст. 69 и п. 3 ст. 82 ГК РФ). Более того, все члены КФХ несут по его обязательствам неограниченную субсидиарную ответственность личным имуществом (абз. 2 п. 4 ст. 86.1 ГК РФ), что при отсутствии каких-либо требований к его уставному или складочному капиталу фактически превращает КФХ в разновидность полного товарищества»³.

Сомнения в целесообразности выделения крестьянского (фермерского) хозяйства в качестве самостоятельного вида юридического лица высказала так-

¹ Тютерева Н. Н. Актуальные проблемы правового положения крестьянского (фермерского) хозяйства // Право и экономика. 2018. № 12. С. 53–59.

² Тагирова А. В. Правовой статус крестьянских (фермерских) хозяйств в условиях модернизации гражданского законодательства // Вестник Омской юридической академии. 2018. Том 15. № 1. С. 109.

³ Суханов Е. А. Сравнительное корпоративное право. М.: Статут, 2014. С. 141.

же И. С. Шиткина, которая также считает, что КФХ, по сути, представляет собой полное товарищество, осуществляющее деятельность в сфере сельскохозяйственного производства¹.

Интересным представляется вопрос о видах деятельности крестьянского (фермерского) хозяйства (ст. 19 ФЗ «О крестьянских (фермерских) хозяйствах»). Можно разделить все установленные законом разрешенные виды деятельности КФХ на две группы.

1. Основные виды деятельности (производство и переработка сельскохозяйственной продукции, а также транспортировка (перевозка), хранение и реализация сельскохозяйственной продукции собственного производства).

2. Иные виды деятельности, связанные с крестьянской (фермерской) деятельностью.

Крестьянское (фермерское) хозяйство как юридическое лицо считается созданным со дня его государственной регистрации в порядке, установленном законодательством Российской Федерации о государственной регистрации юридических лиц.

Особенностью крестьянского (фермерского) хозяйства, связанной с государственной регистрацией его как юридического лица, ученые называют специальную правоспособность, обосновывая это тем, что к основным видам деятельности хозяйства относятся производство, переработка, транспортировка, хранение и реализация сельскохозяйственной продукции собственного производства либо в формулировке ГК РФ «производственная или иная хозяйственная деятельность в области сельского хозяйства»².

Специфической особенностью крестьянского (фермерского) хозяйства, созданного в качестве юридического лица, является особый режим и состав имущества.

¹ Корпоративное право: Учебник / отв. ред. И.С. Шиткина. М: Статут, 2019. С. 91.

² Попова О. В. Признаки крестьянского (фермерского) хозяйства // Юрист. 2018. № 5. С. 44–50.

Имущество крестьянского (фермерского) хозяйства, созданного в качестве юридического лица, принадлежит ему на праве собственности (п. 2 ст. 86.1 ГК РФ).

В ФЗ «О крестьянском (фермерском) хозяйстве» детально описывается состав имущества крестьянского (фермерского) хозяйства. В состав имущества фермерского хозяйства могут входить земельный участок, хозяйственные и иные постройки, мелиоративные и другие сооружения, продуктивный и рабочий скот, птица, сельскохозяйственные и иные техника и оборудование, транспортные средства, инвентарь и иное необходимое для осуществления деятельности фермерского хозяйства имущество (ст. 6 ФЗ «О крестьянском (фермерском) хозяйстве»).

Особое внимание законодатель уделяет вопросу предоставления земельных участков, которые могут предоставляться и приобретаться для осуществления фермерским хозяйством его деятельности. В частности, если речь идет о непосредственной деятельности в области сельского хозяйства, то крестьянскому (фермерскому) хозяйству может быть представлен земельный участок сельскохозяйственного назначения. В случае если крестьянскому (фермерскому) хозяйству необходимо построить сооружение, здание или строение, то возможно предоставление земельного участка иного назначения (ст. 11 ФЗ «О крестьянском (фермерском) хозяйстве»).

В ст. 222 Федерального закона от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)»¹ установлен особый порядок продажи имущества и имущественных прав крестьянского (фермерского) хозяйства. Исходя из анализа настоящей статьи, можно определить, что все имущество должника – крестьянского (фермерского) хозяйства должно рассматриваться в качестве предприятия. В случае если предприятие не было реализовано на торгах, то на торги должно быть выставлено единым лотом имущество, используемое в сельском хозяйстве. Такое имущество законодатель называет производственно-

¹ Федеральный закон от 26.10.2002 № 127-ФЗ (ред. от 27.12.2018) «О несостоятельности (банкротстве)» // Собрание законодательства РФ. 2002. № 43. Ст. 4190.

технологическим комплексом, по сути, вводя еще одну классификацию имущества. Если и в этом случае торги не состоялись, то часть имущества крестьянского (фермерского) хозяйства может быть реализована только с учетом преимущественного права приобретения имущества крестьянского (фермерского) хозяйства теми лицами, которые производят сельскохозяйственную продукцию и земельный участок которых прилегает к земле хозяйства-банкрота¹.

Согласно п. 4 ст. 86.1 ГК РФ при обращении взыскания кредиторов крестьянского (фермерского) хозяйства на земельный участок, находящийся в собственности хозяйства, земельный участок подлежит продаже с публичных торгов в пользу лица, которое в соответствии с законом вправе продолжать использование земельного участка по целевому назначению.

Порядок владения, пользования и распоряжения имуществом КФХ устанавливается учредительным документом.

Руководство крестьянским (фермерским) хозяйством осуществляет глава крестьянского (фермерского) хозяйства. Им может быть признан по взаимному согласию один из членов крестьянского (фермерского) хозяйства. В соответствии с законом глава должен действовать в интересах представляемого им фермерского хозяйства добросовестно и разумно и не вправе совершать действия, ущемляющие права и законные интересы фермерского хозяйства и его членов (ст. 16 ФЗ «О крестьянском (фермерском) хозяйстве»).

К полномочиям главы крестьянского (фермерского) хозяйства относятся: организация деятельности фермерского хозяйства; действие без доверенности от имени фермерского хозяйства, в том числе представление его интересов и совершение сделок; выдача доверенностей; осуществление приема на работу в фермерское хозяйство работников и их увольнение; организация ведения учета и отчетности фермерского хозяйства; осуществление иных определяемых соглашением между членами фермерского хозяйства полномочий.

По мнению А. В. Тагировой, главу крестьянского (фермерского) хозяйства необходимо рассматривать как субъекта права, который обладает специ-

¹ Попова О. В. Указ. соч. С. 50.

альной правоспособностью, действует от имени хозяйства и представляет его интересы без специальной доверенности. Законом предусмотрены случаи, когда глава может отказаться от своих полномочий и перейти в состав членов хозяйства, а нового главу вправе выбрать из числа других членов.¹

Члены крестьянского (фермерского) хозяйства могут устанавливать, по взаимному согласию, внутренний распорядок крестьянского (фермерского) хозяйства, права и обязанности с учетом квалификации и хозяйственной необходимости, а также ответственность за неисполнение установленных обязанностей.

Каждый член крестьянского (фермерского) хозяйства имеет право на часть доходов, как в натуральной, так и денежной форме (ст. 15 ФЗ «О крестьянском (фермерском) хозяйстве»).

Фермерские хозяйства 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 (ст. 20 ФЗ «О крестьянском (фермерском) хозяйстве»).

Важной особенностью является положение о том, что, несмотря на отсутствие обязанности всех членов становиться индивидуальными предпринимателями, для создания юридического лица – крестьянского (фермерского) хозяйства, в отличие от полных товарищей при создании хозяйственных товариществ, предусмотрена субсидиарная ответственность членов крестьянского (фермерского) хозяйства – юридического лица по обязательствам организации (п. 4 ст. 86.1 ГК РФ).

Таким образом, крестьянским (фермерским) хозяйством, создаваемым в качестве юридического лица, признается добровольное объединение граждан

¹ Тагирова А. В. Правовой статус крестьянских (фермерских) хозяйств в условиях модернизации гражданского законодательства // Вестник Омской юридической академии. 2018. Том 15. № 1. С. 110.

на основе членства для совместной производственной или иной хозяйственной деятельности в области сельского хозяйства, основанной на их личном участии и объединении членами крестьянского (фермерского) хозяйства имущественных вкладов.

Крестьянское (фермерское) хозяйство как юридическое лицо является коммерческой корпоративной организацией.

3.5. Правовой статус хозяйственных партнёрств

Хозяйственные партнерства – организационно-правовая форма, включенная в систему юридических лиц в РФ в 2011 г. с принятием Федерального закона от 03.12.2011 № 380-ФЗ «О хозяйственных партнерствах»¹ (далее – Закон о хозяйственных партнерствах).

Хозяйственное партнерство является самостоятельной организационно-правовой формой юридических лиц, не рассматривается в качестве разновидности хозяйственных обществ. В состав партнерства могут входить от двух до пятидесяти участников – как физических, так и юридических лиц. Закон не предусматривает существование партнерства с числом участников, не соответствующему минимальному и максимальному размеру – такие организации должны быть реорганизованы или ликвидированы.

Участники партнерства обладают рядом прав и обязанностей, которые могут быть разделены на организационно-управленческие, имущественные и преимущественные². Выйти из состава участников можно, если такая возможность предусмотрена соглашением об управлении партнерством. Также участник партнерства может быть исключен из состава в судебном или внесудебном порядке, в случае нарушения своих основных обязанностей.

¹ Федеральный закон от 03.12.2011 № 380-ФЗ «О хозяйственных партнерствах». Официальный интернет-портал правовой информации <http://www.pravo.gov.ru>, 06.12.2011.

² См.: Предпринимательское право Российской Федерации: Учебник / Е. Г. Афанасьева, А. В. Белицкая, В. А. Вайпан и др.; отв. ред. Е. П. Губин, П. Г. Лахно. 3-е изд., перераб. и доп. М.: НОРМА, ИНФРА-М, 2017. 992 с.

Складочный капитал партнерства формируется из вкладов его участников, причем вклад может быть выражен в деньгах, иных вещах или имущественных, или иных, имеющих денежную оценку, правах. По общему правилу не допускается вклад в ценных бумагах. Требования к минимальному размеру складочного капитала отсутствуют. Законом предусмотрена ответственность за неисполнение участником обязанности по первоначальному внесению вклада, или его части – уплата процентов в размере ставки рефинансирования Центрального банка РФ на сумму задолженности, а также неустойки в размере 10 % годовых с невнесенной части вклада за каждый день просрочки (п. 2 ст. 10 Закон о хозяйственном партнерстве).

Хозяйственное партнерство может быть создано исключительно в порядке учреждения.

Законом предусмотрено создание в хозяйственном партнерстве только единоличного исполнительного органа, поэтому коллегиальные органы в нем могут не создаваться. Единоличный исполнительный орган – это только физическое лицо, избранное из числа участников партнерства.

Деятельность хозяйственного партнерства регулируется не только уставом, но и *соглашением об управлении партнерством*. Соглашение во многом определяет способы и порядок организации управления в данном юридическом лице, не являясь при этом учредительным документом. Соглашение носит конфиденциальный характер, требует нотариальной формы, но не подлежит регистрации в налоговых органах.

Закон наделяет участников соглашения широкими возможностями по определению его содержания. Предмет соглашения – вопросы управления партнерством, деятельности, реорганизации и ликвидации партнерства.

Соглашение может заключаться не только между участниками партнерства, но и с иными лицами, которые могут быть допущены к управлению. Само партнерство может быть участником соглашения. Может быть предусмотрено, что управление в партнерстве осуществляется не в соответствии с размером долей, а в соответствии с иными критериями. Так, согласно п. 7 ст. 6 Закона о хо-

зяйственном партнерстве, соглашение об управлении может предусматривать права участников партнерства на непропорциональное размеру принадлежащих им в складочном капитале долей участие в управлении партнерством, включая право вето по определенным вопросам, а также права на непропорциональное участие в распределении прибыли, в покрытии расходов и различных затрат, связанных с деятельностью партнерства.

Соглашение может быть изменено исключительно по единогласному решению участников.

Соглашение об управлении не может рассматриваться в качестве корпоративного договора, поскольку, согласно п. 1 ст. 67.2 ГК РФ, корпоративный договор могут заключить все или некоторые участники хозяйственного общества. Соответственно, хозяйственное партнерство не рассматривается в качестве разновидности хозяйственного общества, а соглашение может достигаться и с лицами, не являющимися участниками. В то же время, правовая природа соглашения об управлении партнерством и корпоративного договора близка¹.

Фактически, участники соглашения об управлении партнерством ограничены в определении содержания соглашения только публичными запретами и ограничениями. Такой подход в полной мере реализует принцип свободы договора, однако, порождает и вполне обоснованную критику. Так, например, Е. А. Суханов, негативно оценивая законодательный подход к определению содержания соглашения об управлении партнерством, обращает внимание на то обстоятельство, что соглашение предоставляет своим сторонам, в том числе любым третьим лицам, не участвующим в партнерстве, беспрецедентные возможности управления корпорацией, исключаящие для отдельных из них (наиболее влиятельных или экономически сильных) как необходимость каких-либо взносов в ее имущество, так и любой риск и ответственность за результаты своей деятельности².

¹ См.: комментарий к ст. 67.2 ГК РФ. Гражданский кодекс Российской Федерации. Постатейный комментарий к главам 1–5 / А. В. Барков, А. В. Габов, В. Г. Голубцов и др.; под ред. Л. В. Санниковой. М.: Статут, 2015. 662 с.

² Суханов Е. А. Сравнительное корпоративное право. М.: Статут, 2014. 456 с.

Учредительным документом хозяйственного партнерства является его устав. Закон определяет минимальный набор требований к уставу партнерства, который должен, в частности, содержать указание на полное фирменное наименование, а также сведения о целях и видах деятельности партнерства, месте нахождения партнерства, об общем размере и о составе складочного капитала партнерства, порядке хранения документов партнерства, о наличии или отсутствии соглашения об управлении партнерства, регламент избрания единоличного исполнительного органа партнерства, порядок его деятельности и принятия им решений. В то же время, соглашение об управлении партнерством может включать в себя более широкий неисчерпывающий перечень вопросов. При этом, хотя соглашение не должно касаться правил, которые определены, в соответствии с законом, в уставе партнерства, не исключаются противоречия между содержанием устава и соглашения об управлении партнерством. Как решать эту коллизию, в случае ее возникновения, законом не определено. В науке предлагается два варианта ее разрешения: первый – установление приоритета устава в любом случае, второй в зависимости от направленности положений – если они ориентированы на третьих лиц, приоритет должен быть за уставом; если же речь идет о внутренних отношениях, первостепенное значение придается договору¹.

Изменения в устав возможны только по единогласному решению всех участников партнерства.

Законом установлен ряд ограничений в деятельности партнерства. Так, партнерство не вправе осуществлять эмиссию облигаций и иных эмиссионных ценных бумаг (п. 4 ст. 2 Закона о хозяйственных партнерствах), не вправе размещать рекламу своей деятельности (п. 5 ст. 2 Закона о хозяйственных партнерствах)), не может быть учредителем (участником) других юридических лиц, за исключением союзов и ассоциаций (п. 7 ст. 2 Закона о хозяйственных партнерствах). Смысл отдельных ограничений не всегда ясен.

¹ Поваров Ю. С. Содержание устава и соглашения об управлении хозяйственным партнерством: актуальные аспекты соотношения // Юрист. 2012. № 18. С. 14–17.

Разработчики ФЗ «О хозяйственных партнерствах» в пояснительной записке к законопроекту указывали, что внедрение в практику такой организационно-правовой формы юридических лиц, как хозяйственное партнерство, направлено на создание благоприятных условий для осуществления предпринимательской деятельности в сфере *инновационной (в том числе венчурной) экономики*¹.

Венчурное инвестирование представляет собой вид предпринимательской деятельности венчурных инвесторов по приобретению акций (долей) в уставных капиталах юридических лиц, осуществляющих инновационную деятельность на ранней стадии инновационных проектов (проектных инновационных компаний), направленный на систематическое извлечение прибыли от последующей продажи указанных акций (долей), характеризуемый высокими рисками и долгосрочностью возврата вложений².

При этом, законодательный запрет учреждения (участия) других юридических лиц (кроме союзов и ассоциаций) в принципе не позволяет осуществлять венчурное инвестирование, поскольку как раз и предполагает участие в иных юридических лицах, стартапах. Поэтому возможности использовать организационно-правовую форму хозяйственного партнерства для осуществления венчурного предпринимательства, существенно ограничены. С другой стороны, возможно, законодатель предполагал, что в форме хозяйственного партнерства будут действовать не отдельные инвесторы, а их объединения.

Невозможность осуществления эмиссии облигаций и иных эмиссионных ценных бумаг может быть связана с необходимостью обеспечивать стабильность складочного капитала партнерства. Также рисковый характер венчурной деятельности потенциально может привести к выпуску ничем не обеспеченных ценных бумаг, а запрет их выпуска позволяет избежать подобных последствий³.

¹ Пояснительная записка к проекту Федерального закона «О хозяйственных партнерствах». [Электронный ресурс]. Доступ из справ.-правовой системы КонсультантПлюс.

² Янковский Р. М. Правовое регулирование венчурного инвестирования. Дис. ... канд. юрид. наук. М., 2018 С. 9.

³ Серебрякова А. А. Хозяйственное партнерство: проблемы внутренней гармонизации // Законы России: опыт, анализ, практика. 2015. № 10. С. 79–85.

Запрет рекламы также может быть объяснен особенностями венчурной деятельности. Венчурная компания распоряжается капиталом, предназначенным для инвестиций в стартапы. Финансирование может осуществляться в форме покупки акций, долговых обязательств. Данная сфера деятельности отличается высоким риском, но, в то же время, и возможностью получить высокую прибыль. Отбор проектов для инвестиций осуществляется компанией самостоятельно, в соответствии с собственными критериями¹. С одной стороны, действительно, реклама не является необходимой для осуществления подобной деятельности, однако, неочевидна необходимость запрета рекламы.

Иным направлением деятельности, которой призваны, по мнению законодателя, заниматься хозяйственные партнерства, является *инновационная*.

Согласно Руководству Осло, инновация есть введение в употребление какого-либо нового или значительно улучшенного продукта (товара или услуги) или процесса, нового метода маркетинга или нового организационного метода в деловой практике, организации рабочих мест или внешних связях. Под инновационной деятельностью в данном документе понимаются все научные, технологические, организационные, финансовые и коммерческие действия, реально приводящие к осуществлению инноваций или задуманные с этой целью². Инновационная деятельность не гарантирует получение прибыли, и, как правило, предполагает использование результатов интеллектуальной деятельности.

Замысел законодателя, предполагающий использование формы хозяйственного партнерства для осуществления инновационной деятельности, реализуется в положениях закона, например, направленных на сохранение результатов интеллектуальной деятельности партнерства, а также учитывающих рисковый характер подобной деятельности.

Так, принадлежащие партнерству исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности не могут быть предметом взыскания в случае

¹ Белая книга. Рекомендации по функционированию российских посевных фондов с государственным участием. [Электронный ресурс]. URL: <http://www.rvca.ru/upload/files/lib/WhiteBook-2014.pdf> (дата обращения: 10.10.2018).

² Руководство Осло. Рекомендации по сбору и анализу данных по инновациям. Третье издание. Совместная публикация ОЭСР и Евростата. М., 2010. С. 34.

недостаточности иных возможностей удовлетворения требований кредиторов партнерства. Если другое имущество отсутствует, и имеется угроза обращения взыскания на результаты интеллектуальной деятельности хозяйственного партнерства, приводится в действие механизм их защиты: обязательства могут быть полностью или частично исполнены от имени партнерства одним, несколькими, или всеми участниками партнерства. Участники партнерства должны изъявить свое согласие в том случае, если предполагается исполнение обязательства одним или несколькими участниками. Также может потребоваться согласие иных лиц, если это предусмотрено соглашением об управлении партнерством. Требуется в письменной форме известить кредитора об исполнении обязательства партнерства его участником, или участниками, при этом кредитор не может отказать от исполнения обязательства третьим лицом. Между кредитором и участниками общества, намеревающимися исполнять обязательство, заключается соглашение о порядке исполнения, разногласия по которому могут быть переданы на рассмотрение суда. Исполнение обязательства, предполагающее уплату денежной суммы, или передачу ценных бумаг, в случае уклонения кредитора от принятия, может быть исполнено путем внесения в депозит. Участники партнерства, исполнившие обязательство, имеют право регрессного требования к партнерству, а также преимущественное право на получение исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности за счет имущества, оставшегося после удовлетворения требований кредиторов, при ликвидации партнерства.

В законе устанавливается возможность установления в договорах партнерства с контрагентами кредиторами – субъектами предпринимательской деятельности, условий о прекращении обязательств при наступлении условий, определенных договором. То есть, в договоре изначально определяется, при наличии каких условий, которые могут быть связаны с рискованым характером инновационной деятельности, обязательство прекращается частично или полностью. Такая возможность соответствует п. 2 ст. 157 ГК РФ.

Итак, особенностями организационно-правовой формы хозяйственного партнерства являются:

- возможность участия в управлении партнерством лиц, которые не являются участниками;
- особая роль соглашения об управлении партнерством, которому не придается значение учредительного документа, но в котором могут быть определены важнейшие вопросы организации и деятельности партнерства;
- возможность установления соглашением об управлении права участников партнерства на непропорциональное размеру принадлежащих им в складочном капитале долей участие в управлении партнерством;
- механизм защиты исключительных прав партнерства на результаты интеллектуальной деятельности от взыскания; существование ограничений деятельности партнерства, нехарактерных для других организационно-правовых форм (запрет рекламы, запрет участия в иных юридических лицах, и т.д.);
- решение важнейших вопросов деятельности партнерства исключительно по общему согласию всех участников, а также ряд других.

Следует отметить, что на практике данная организационно-правовая форма не получила большого распространения.

3.6. Правовой статус производственного кооператива

Кооператив представляет собой необычную форму юридического лица, предполагающую самостоятельную организацию работников – собственников, организующих его деятельность в целях получения прибыли или реализации в своих интересах различного рода услуг, в основном материального характера.

В развитых странах Запада накоплен значительный практический опыт в развитии кооперативного движения¹. Большое распространение кооперативы

¹ Мировая теория и практика кооперативного движения выработали основополагающие признаки и принципы создания и функционирования кооперативов, которые можно сформулировать следующим образом:

- открытость членства, т.е. свобода вхождения в кооператив и выхода из него при условии соблюдения уставных требований;
- функционирование на свой страх и риск в качестве самостоятельного субъекта;

получили в сельском хозяйстве и торговле. Они функционируют также в строительстве, рыболовстве, страховании, банковском деле, других секторах экономики.

На 01.01.2019 г. согласно сведениям официального сайта ФНС России в Российской Федерации зарегистрировано 11 861 производственный кооператив, что составляет 0,29 % от общего количества зарегистрированных юридических лиц. Из всех действующих в настоящее время производственных кооперативов зарегистрировано до 01.07.2002 г. – 7 387, в т.ч. 952¹ находятся в процессе ликвидации. Еще 5 лет назад (на 01.01.2014) количество производственных кооперативов было больше в 2,7 раза – 31 518², что составляло 0,68 % от всех зарегистрированных юридических лиц. Таким образом, имеет место четкая тенденция к существенному сокращению количества юридических лиц данной организационно-правовой формы. При этом количество обществ с ограниченной ответственностью уменьшилось за 5 лет с 3 693 451 до 3 345 098, т.е. стало меньше в 1,1 раза.

В России кооперативная форма организации известна еще с досоветских времен³, а в годы перестройки производственные и торгово-закупочные коопе-

-
- материальная ответственность членов по обязательствам кооператива;
 - демократический характер управления: равноправие членов кооператива (1 член – 1 голос), сменяемость и выборность руководства;
 - обязательное участие членов кооператива в его хозяйственных операциях; для производственных кооперативов - личное трудовое участие;
 - приоритет обслуживания потребностей членов над прибылью, т.к. главная цель кооператива не получение прибыли как таковой, а достижение определенных выгод для членов (повышение дохода, улучшение условий хозяйствования);
 - распределение чистой прибыли пропорционально экономической деятельности членов через кооператив либо по труду в производственном кооперативе;
 - ограничение процента на паевый капитал;
 - преследование хозяйственных целей (что отличает кооперативную организацию от благотворительной и других видов взаимопомощи).

¹ https://www.nalog.ru/rn34/related_activities/statistics_and_analytics/forms/7243238/

² https://www.nalog.ru/rn34/related_activities/statistics_and_analytics/forms/4161934/

³ Производственная кооперация в России имеет глубокие исторические корни. В царской России кооперация как форма общественного движения была антагонистична царскому правительству, поэтому оно старалось не замечать кооперации, не признавать ее как общественное движение, поэтому и в законодательстве ей было отведено крайне скромное место. В законодательстве XIX в. кооператив традиционно рассматривался в качестве особой организационно-правовой формы предприятия, основная цель которого направлена на удовлетворение потребностей его членов. Именно такая трактовка кооператива была отражена в проекте V книги Гражданского уложения, где в главе о товариществах был выделен особый раздел об артелях, и в проекте Положения о трудовых товариществах и артелях 1901 г. Оба законопроекта подчеркивали 4 отличительных признака артели: 1) хозяйственная цель, которая заключалась в совместном занятии каким-либо промыслом; 2) равноправие ее членов; 3) обязательность личного труда; 4) круговая ответственность.

ративы сыграли важную роль в переходе экономики от государственно-плановой к рыночной. Однако в настоящее время кооператив как организационно-правовая форма предпринимательства в России фактически оказался в забвении. Ныне преобладают общества с ограниченной ответственностью, прежде всего, в силу их более четко определенного правового положения.

Этимология слова «**кооперация**» восходит к латинскому *cum operare* (*т.е. действовать сообща*), и первоначально этот термин означал «*сотрудничество*» (от лат. *cooperatio*). Поэтому следует различать понятие «**кооперация**» применительно к кооперативу – *как к производственному объединению конкретной самостоятельной организационно-правовой формы* – и использование этого термина с точки зрения сотрудничества и совместного объединения усилий в определенной сфере деятельности. Иными словами, кооперацию можно рассматривать как в узком, так и в широком смысле¹.

В соответствии со ст. 106.1 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

Принятое Законом от 20 марта 1917 г. Положение о кооперативных товариществах рассматривало кооператив как товарищество с переменным составом и капиталом, которое, действуя под особою фирмой, имеет своей целью содействовать материальному и духовному благосостоянию своих членов посредством совместной организации различного рода хозяйственных предприятий или труда своих членов. Исходя из смысла данного определения, можно прийти к выводу: основная идея Закона заключалась в том, что кооперация является в своей основе организованной хозяйственной деятельностью ее участников в собственных «частных» интересах, и, следовательно, ее можно рассматривать как некое предпринимательство. В годы НЭПа кооперативное движение было, за редким исключением, ликвидировано. Снова оно стало быстро и успешно развиваться в годы перестройки. Однако по непонятным причинам Законом РСФСР от 25 декабря 1990 г. «О предприятиях и предпринимательской деятельности» организационно-правовая форма производственного кооператива не была предусмотрена. Поэтому кооперативы прекратили свое существование. Многие из них перешли в теневую экономику. Там же продолжало возникать множество самодеятельных предпринимательских структур, которые в иных условиях могли стать легальными кооперативами.

¹ В словарях русского языка понятие «кооператив», «кооперация» трактуется как "особая форма организации труда, при которой много людей совместно участвует в одном и том же или в различных, но связанных между собой процессах труда".

Если данное определение указанные словари относят не только к кооперативным образованиям, но и к заводу, фабрике, то Советский энциклопедический словарь содержит более четкую трактовку кооперации, понимая под ней "совокупность организационно оформленных добровольных объединений взаимопомощи рабочих, служащих, мелких производителей, в том числе крестьян, для достижения общих целей в различных областях экономической деятельности. Кооперация основана на паевом участии".

В научной литературе можно найти и такое определение кооперации, как добровольное объединение трудового (материального) участия в самостоятельном хозяйстве (кооперативе) с целью удовлетворения личных, кооперативных и общественных (государства, общества) интересов.

услуг), основанной на их личном трудовом и ином участии и объединении его членами (участниками) имущественных паевых взносов.

Деятельность производственного кооператива помимо Гражданского кодекса регулируется также Федеральным законом от 8 мая 1996 г. № 41-ФЗ «О производственных кооперативах»¹ (далее по тексту – ФЗ № 41-ФЗ). Данный закон регулирует отношения, возникающие при образовании, деятельности и прекращении деятельности производственных кооперативов (артелей), осуществляющих переработку, сбыт промышленной и иной продукции, торговлю, строительство, бытовое и иные виды обслуживания, добычу полезных ископаемых, других природных ресурсов, сбор и переработку вторичного сырья, проведение научно-исследовательских, проектно-конструкторских работ, а также оказывающих медицинские, правовые, маркетинговые и другие, не запрещенные законом, виды услуг (п. 1 ст. 2).

При этом определено, что особенности создания и деятельности сельскохозяйственных производственных кооперативов определяются Федеральным законом от 08.12.1995 № 193-ФЗ «О сельскохозяйственной кооперации» (п. 2 ст. 2). 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.

Видами сельскохозяйственных производственных кооперативов являются сельскохозяйственная артель (колхоз), рыболовецкая артель (колхоз) и кооперативное хозяйство (коопхоз), а также иные кооперативы, созданные в соответствии с требованиями закона².

¹ См.: СЗ РФ. 1996. № 20. Ст. 2321.

² Сельскохозяйственной или рыболовецкой артелью (колхозом) - сельскохозяйственный кооператив, созданный гражданами на основе добровольного членства для совместной деятельности по производству, переработке, сбыту сельскохозяйственной продукции, в том числе 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

Особенность производственного кооператива заключается в том, что это вид коммерческого корпоративного юридического лица. Члены кооператива имеют право участвовать в управлении кооперативом на началах демократического самоуправления и формируют (составляют) его высший орган управления, имеют право на часть прибыли от деятельности организации, исходя из размера своего имущественного паевого взноса, а также участвуют в деятельности кооператива своим трудом. Таким образом, производственный кооператив представляет собой организацию, основанную на объединении труда и капитала.

В корпоративных отношениях с участием производственного кооператива сам кооператив как юридическое лицо участвует и в объединении имущества, и в объединении деятельности.

Производственный кооператив создаётся по решению его учредителей. Число членов кооператива должно быть не менее 5 человек. Членами (участниками) кооператива могут быть граждане Российской Федерации, достигшие возраста 16 лет, иностранные граждане, лица без гражданства. Однако уставом кооператива может быть предусмотрено участие в его деятельности юридических лиц. Юридическое лицо может участвовать в деятельности кооператива через своего представителя в соответствии с уставом кооператива.

Член производственного кооператива обязан внести к моменту государственной регистрации кооператива при создании не менее 10 % паевого взноса, который определяется уставом кооператива, а остальную часть в течение года с момента государственной регистрации кооператива. Паевым взносом могут

рыболовецкой артели (колхоза) должно содержать ее наименование и слова "сельскохозяйственная артель" или "колхоз" либо "рыболовецкая артель" или "рыболовецкий колхоз".

Коопхоз – это 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 в размере и порядке, установленных законом и уставом коопхоза. 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".

быть деньги, ценные бумаги, иное имущество, в том числе и имущественные права, а также иные объекты гражданских прав.

Оценка паевого взноса проводится при образовании кооператива по взаимной договоренности членов кооператива на основе сложившихся на рынке цен, а при вступлении в кооператив новых членов комиссией, назначаемой правлением кооператива. Оценка паевого взноса, превышающего 250 установленных федеральным законом МРОТ, должна быть произведена независимым оценщиком (ст. 10 ФЗ «О производственных кооперативах»).

Паевые взносы членов кооператива образуют паевой фонд кооператива, который определяет минимальный размер имущества кооператива, гарантирующего интересы его кредиторов. Имущество кооператива образуется за счет паевых взносов членов кооператива (паевого фонда), предусмотренных его уставом, прибыли от собственной деятельности, кредитов, имущества, переданного в дар физическими и юридическими лицами, иных допускаемых законодательством источников. Имущество, находящееся в собственности кооператива, делится на пай (равные или неравные) его членов в соответствии с уставом кооператива. Пай состоит из паевого взноса члена кооператива и соответствующей части чистых активов кооператива (за исключением неделимого фонда).

Минимальный размер паевого фонда производственного кооператива не предусмотрен действующим законодательством. Производственный кооператив должен контролировать размер своего имущества (активов), чтобы он не стал меньше размера паевого фонда. Если по окончании второго или каждого последующего года стоимость чистых активов кооператива окажется меньше стоимости паевого фонда, то общее собрание членов кооператива обязано объявить об уменьшении размера паевого фонда кооператива, и зарегистрировать это уменьшение в установленном порядке. Уменьшение паевого фонда в данном случае должно происходить за счёт уменьшения размера паевого взноса члена.

В уставе кооператива может быть предусмотрено, что определенная часть принадлежащего кооперативу имущества составляет неделимый или иной фонд

кооператива. Он может быть использован только в целях, определяемых уставом кооператива. Решение об образовании неделимого фонда кооператива принимается по единогласному решению членов кооператива, если уставом кооператива не предусмотрено иное.

Ст. 106.3 ГК РФ (п. 3) и ст. 12 ФЗ № 41-ФЗ по-разному определяют порядок распределения прибыли. Гражданский кодекс РФ устанавливает, что прибыль распределяется между его членами в соответствии с их трудовым участием. Законом предусматривается, что прибыль распределяется между его членами в соответствии с их личным трудовым и (или) иным участием, размером паевого взноса, а между членами кооператива, не принимающими личного трудового участия в деятельности кооператива, соответственно размеру их паевого взноса, а по решению общего собрания членов кооператива часть прибыли кооператива может распределяться также между его наемными работниками.

Однако часть прибыли, распределяемая между членами кооператива пропорционально размерам их паевых взносов, не должна превышать 50 % прибыли кооператива, подлежащей распределению между его членами (п. 2 ст. 12 ФЗ № 41-ФЗ), т.е. основная часть прибыли распределяется по принципу трудового участия, а на «дивиденды» можно направлять не более 50 % прибыли, распределяемой среди членов кооператива. Это снижает интерес инвесторов – не членов кооператива, так как основная часть прибыли распределяется тем членам кооператива, которые являются его работниками по принципу трудового участия.

Действующим законодательством (ст. 8 ФЗ № 41-ФЗ) предусмотрен закрытый перечень прав и обязанностей членов кооператива. Права членов производственного кооператива:

- участвовать в производственной и иной хозяйственной деятельности кооператива, а также в работе общего собрания членов кооператива с правом одного голоса;

- избирать и быть избранным в наблюдательный совет, исполнительные и контрольные органы кооператива;

- вносить предложения об улучшении деятельности кооператива, устранении недостатков в работе его органов и должностных лиц;

- получать долю прибыли кооператива, подлежащую распределению между его членами, а также иные выплаты;

- запрашивать информацию от должностных лиц кооператива по любым вопросам его деятельности;

- выйти по своему усмотрению из кооператива и получить предусмотренные законом и уставом кооператива выплаты. Как и участник общества с ограниченной ответственностью, член кооператива вправе в любое время выйти из него и при этом получить: заработную плату (если он работал по трудовому договору); причитающуюся ему долю прибыли (дивиденд); стоимость его пая или должно быть выдано имущество, стоимость которого соответствует стоимости его пая, а также должны быть произведены другие выплаты, предусмотренные уставом кооператива. Это выгодно отдельным членам, но не отвечает интересам кооператива в целом, но выплата стоимости пая или выдача другого имущества выходящему члену кооператива производится по окончании финансового года и утверждении бухгалтерской (финансовой) отчетности кооператива, если иное не предусмотрено уставом кооператива;

- обращаться за судебной защитой своих прав, в том числе обжаловать решения органов управления кооперативом, нарушающие права члена кооператива.

- члены кооператива, принимающие личное трудовое участие в деятельности кооператива, имеют, кроме того, право получать плату за свой труд в денежной и (или) натуральной формах;

- передать свой пай или его часть другому члену кооператива, если иное не предусмотрено уставом кооператива. Передача пая влечет за собой прекращение членства в кооперативе.

Передавать пай (его часть) лицу, не являющемуся членом кооператива, можно только с согласия общего собрания членов кооператива. В этом случае гражданин, приобретший пай (его часть), принимается в члены кооператива.

Члены кооператива пользуются преимущественным правом покупки такого пая (его части) (ст. 8 ФЗ № 41-ФЗ).

Обязанности членов кооператива:

- внести паевой взнос;

- участвовать в деятельности кооператива личным трудом либо путем внесения дополнительного паевого взноса, минимальный размер которого определяется уставом кооператива;

- соблюдать установленные для членов кооператива, принимающих личное трудовое участие в деятельности кооператива, правила внутреннего распорядка;

- нести предусмотренную законом и уставом кооператива субсидиарную ответственность по долгам кооператива.

П. 2 ст. 106.5 ГК РФ предусматривается возможность исключения члена из производственного кооператива с возможностью получения пая и других выплат, предусмотренных уставом кооператива. Он может быть исключен из кооператива по решению общего собрания в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязанностей, возложенных на него уставом кооператива, а также в других случаях, предусмотренных законом и уставом кооператива.

Член правления кооператива может быть исключен из кооператива по решению общего собрания в связи с членством в аналогичном кооперативе.

Обычно недостатком кооперативной формы считают то, что члены кооператива несут субсидиарную ответственность по его долгам. Однако согласно ст. 13 ФЗ № 41-ФЗ, кооператив отвечает по своим обязательствам всем своим имуществом, а члены кооператива несут по его долгам ответственность в порядке и размере, определенными уставом кооператива. Этот размер может быть минимальным.

Члены сельскохозяйственного производственного кооператива несут субсидиарную ответственность по обязательствам кооператива в размере, предусмотренном уставом кооператива, но не менее чем в размере 5 % своего пая (п. 2 ст. 37 Федерального закона «О сельскохозяйственной кооперации»).

В производственном кооперативе создаются следующие органы управления: общее собрание членов (высший орган управления кооперативом), наблюдательный совет (создается в кооперативе с числом членов более 50), правление и (или) председатель кооператива.

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

ОРГАНЫ УПРАВЛЕНИЯ В ПРОИЗВОДСТВЕННОМ КООПЕРАТИВЕ.

1. **Общее собрание его членов** – высший орган управления кооперативом (не реже 1 раза в год, не позже 3 месяцев после окончания финансового года). В сельскохозяйственных производственных кооперативах, имеющих более 200 членов, оно может проводиться в форме собрания уполномоченных¹.

К исключительной компетенции общего собрания относятся:

- ✓ утверждение устава кооператива, внесение изменений в него;
- ✓ определение основных направлений деятельности кооператива;
- ✓ прием в члены кооператива и исключение из членов кооператива;
- ✓ установление размера паевого взноса, размеров и порядка образования фондов кооператива; определение направлений их использования;
- ✓ 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;
- ✓ избрание ревизионной комиссии (ревизора) кооператива, прекращение полномочий ее членов;
- ✓ утверждение годовых отчетов и бухгалтерских балансов, заключений ревизионной комиссии (ревизора) кооператива, аудитора;
- ✓ распределение прибыли и убытков кооператива;
- ✓ принятие решений о реорганизации и ликвидации кооператива;

¹ Ст. 23 Федеральный закон от 08.12.1995 N 193-ФЗ «О сельскохозяйственной кооперации»

✓ создание и ликвидация филиалов и представительств кооператива, утверждение положений о них;

✓ решение вопросов об участии кооператива в хозяйственных товариществах и обществах, а также о вступлении кооператива в союзы (ассоциации).

Уставом кооператива к исключительной компетенции общего собрания членов кооператива могут быть отнесены и другие вопросы деятельности кооператива.

Общее собрание членов кооператива правомочно принимать решения, если на данном собрании присутствует более 50 % общего числа членов кооператива.

2. **Наблюдательный совет** (заседает не реже 1 раза в полгода). Члены наблюдательного совета кооператива не вправе совершать действия от имени кооператива.

3. Исполнительные органы кооператива: **правление** (избирается, если число членов более 10) и/или **председатель** кооператива. Осуществляют текущее руководство деятельностью кооператива. Правление кооператива возглавляет председатель кооператива.

4. **Ревизионная комиссия** (ревизор) избирается для контроля за финансово-хозяйственной деятельностью кооператива в составе не менее чем 3 членов кооператива или ревизора, если число членов кооператива менее 20.

Порядок создания органов управления производственного кооператива:

1. Членами общего собрания, наблюдательного совета, правления кооператива, председателем кооператива, ревизионной комиссии могут быть только члены кооператива.

2. Член кооператива одновременно не может быть членом наблюдательного совета, членом правления (председателем) кооператива.

3. Члены ревизионной комиссии (ревизор) кооператива не могут являться членами наблюдательного совета и исполнительных органов кооператива.

Средняя за отчетный период численность наемных работников в кооперативе не должна превышать 30 % численности членов кооператива. Преду-

смотренные ограничения не распространяются на работы, выполняемые по заключенным кооперативом с гражданами договорам подряда и иным договорам, регулируемым гражданским законодательством, а также на сезонные работы.

При этом число членов кооператива, внесших паевой взнос, участвующих в деятельности кооператива, но не принимающих личного трудового участия в его деятельности, не может превышать 25 % числа членов кооператива, принимающих личное трудовое участие в его деятельности (ст. 7 ФЗ «О производственных кооперативах»). С одной стороны ассоциированное участие (т.е. членство в кооперативе без трудовых отношений) в кооперативе позволяет свободно заключать договоры коммерческого кредитования, платить и получать по ним проценты, поскольку прием и выход членов из кооператива гораздо проще, чем из товарищества или общества с ограниченной ответственностью, осуществляется по решению общего собрания на основе заявления участника. С другой стороны отсутствие связи между размером пая и объемом кооперативных (корпоративных) прав участника делает этот вид корпораций малопривлекательным для инвесторов. Лица, осуществившие различные по размеру инвестиции, имеют равные возможности по управлению кооперативом (1 голос на общем собрании). Инвесторы, осуществившие значительные инвестиции, лишены возможности контроля над их эффективным использованием. Поэтому фактически применяются только долговые заимствования, отсутствуют прямые инвестиции в кооператив.

Таким образом, действующим законодательством предусмотрены признаки, характеризующие производственный кооператив как одну из организационно-правовых форм предпринимательской деятельности:

- добровольность возникновения;
- членство как принцип организации;
- равные права участников независимо от размера пая;
- метод деятельности – на основе взаимопомощи и самодеятельности;
- организация управления – на основе выборности и самоуправления;

- совместное осуществление производственной и иной хозяйственной деятельности.

Производственный кооператив как коммерческая организация является объединением капиталов, и не может не преследовать цели извлечения прибыли, но кооператив при этом является объединением лиц, и соответственно не может не учитывать экономических, социальных и иных интересов своих членов кооператива. В результате цели извлечения прибыли кооперативом корректируются целями лиц – его членов и в своем совокупном сочетании выступают «как извлечение прибыли с учетом...»; а следовательно конечный вывод: основные цели производственных кооперативов в рыночной экономике иные, нежели у хозяйственных обществ.

Глава 4

УНИТАРНОЕ ПРЕДПРИЯТИЕ КАК УНИТАРНАЯ КОММЕРЧЕСКАЯ ОРГАНИЗАЦИЯ

Среди юридических лиц, осуществляющих свою деятельность на территории РФ, есть субъекты, обладающие особым юридическим статусом. К таким организациям как раз относятся государственные и муниципальные унитарные предприятия, которые являются особой организационно-правовой формой юридических лиц.

Особенности данной формы проявляются при создании таких субъектов права, использовании имущества, в осуществлении ими предпринимательской деятельности. Правовое положение определяется Гражданским кодексом РФ (глава 4, § 4, ст. 113-114) и Федеральным законом от 14 ноября 2002 года № 161-ФЗ «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях»¹ (далее – ФЗ № 161-ФЗ). Специальные правила правового регулирования деятельности унитарных предприятий предусмотрены для стратегических оборонных предприятий, предприятий в атомной отрасли (например, ст. 20.1, 24.1 и др. ФЗ № 161-ФЗ).

Унитарным предприятием признается коммерческая организация, не наделенная правом собственности на имущество, закрепленное за ней собственником (п. 1 ст. 113 ГК РФ, ст. 2 Закона). Возможность создания такой организации предусмотрена только для публичных субъектов права (Российской Федерации, субъекта Российской Федерации и муниципального образования), т.е. только на основе государственной или муниципальной собственности.

¹ СЗ РФ. 2002. № 48. Ст. 4746.

Данный подход законодателя объясняется тем, что фигура юридического лица, не являющегося собственником своего имущества, не свойственна нормальному гражданскому обороту, участниками которого всегда являются самостоятельные собственники.

На 01.01.2019 г. в Российской Федерации согласно официальным сведениям ФНС России зарегистрировано 16 867¹ унитарных предприятий (т.е. 0,41 % от общего количества зарегистрированных юридических лиц), а 5 лет назад на 01.01.2014 г. их количество составляло 25 496 24 113² (т.е. 0,55 % от общего количества зарегистрированных юридических лиц). При этом следует отметить, что 10 лет назад на 01.01.2009 г. количество унитарных предприятий было 14 382³, что составляло 0,36 % к общему количеству зарегистрированных юридических лиц в России. Таким образом, несмотря на существенное уменьшение унитарных предприятий по сравнению с показателями пятилетней давности, всё же их количество больше чем 10 лет назад.

В прежней, государственной экономике появление юридических лиц – несобственников, прежде всего – государственных предприятий, вызывалось тем очевидным обстоятельством, что само государство как основной, а нередко монопольный собственник важнейших видов имущества не могло непосредственно хозяйствовать с ним. Для этих целей оно и создавало свои «предприятия», сохраняя за собой право собственности на их имущество. Сами же эти юридические лица получали от него особое вещное право («оперативного управления», а впоследствии – «полного хозяйственного ведения», «хозяйственного ведения»), неизвестное ни одной системе права. Не случайно такую форму юридического лица не знает законодательство ни одной страны с развитой рыночной экономикой. Имеющиеся там государственные и муниципальные предприятия обычно существуют в форме акционерных обществ или обществ с ограниченной ответственностью с полным или иным решающим участием государства-учредителя.

¹ https://www.nalog.ru/rn34/related_activities/statistics_and_analytics/forms/7243238/

² https://www.nalog.ru/rn34/related_activities/statistics_and_analytics/forms/4161934/

³ https://www.nalog.ru/rn34/related_activities/statistics_and_analytics/forms/4171574/

Не будучи собственниками имущества, такие «предприятия» в определенной мере самостоятельно участвовали в гражданских правоотношениях. При этом собственник, как известно, утверждал их уставы, определял объем и характер их правоспособности, назначал органы управления, но не отвечал перед контрагентами по обязательствам своих «предприятий». Более того, последние сами отвечали по своим долгам лишь денежными средствами, поскольку их основные фонды были забронированы от взыскания кредиторов (отказ от этого ограничения последовал лишь в начале девяностых годов в российском законе «О собственности»¹). Наконец, государство - собственник в лице своих органов в любой момент могло изъять у своего «предприятия» часть имущества и передать его другому.

Для прежнего внутреннего оборота все эти обстоятельства не влекли отрицательных последствий, ибо его основными участниками выступали такие же организации. По сути, в их лице государство имело дело само с собой, поскольку никакого отчуждения имущества из государственной собственности при этом не происходило. Такой весьма условный имущественный оборот вызывал к жизни и соответствующие ему искусственные конструкции предприятий – несобственников с ограниченным вещным правом на свое имущество.

Вместе с тем, с переходом к рыночной экономике, ранее действовавший Закон РСФСР «О предприятиях и предпринимательской деятельности»² разрешил создавать «предприятия» – несобственники не только государству, но и всем другим собственникам: общественным и религиозным организациям, фондам и даже отдельным гражданам. Законодатель исходил при этом из лозунга «равенства всех форм собственности», не имеющего юридического смысла (ибо в действительности речь должна идти о равенстве прав всех собственников – граждан, юридических лиц, публично-правовых образований, как и отмечено в п. 2 ст. 212 ГК РФ).

¹ Закон РСФСР от 24 декабря 1990 года «О собственности в РСФСР». Ведомости СНД РСФСР и ВС РСФСР. 1990. № 30. Ст. 416; 1992. № 34. Ст. 1966.

² Закон РСФСР от 25 декабря 1990 года «О предприятиях и предпринимательской деятельности». Ведомости СНД РСФСР и ВС РСФСР. 1990. № 30. Ст. 418; Ведомости СНД РФ и ВС РФ. 1992. № 34. Ст. 1966; 1993. № 32. Ст. 1231, 1256.

Результатом такого подхода стало появление в обороте «индивидуальных (или семейных) частных предприятий» (ИЧП), строившихся по модели государственных предприятий, т.е. не имевших права собственности на свое имущество и полностью контролировавшихся собственниками – учредителями, которые при этом не несли фактически никакой ответственности по долгам своих организаций. При этом требование о дополнительной ответственности собственника по долгам ИЧП парализовалось указанием на то, что размер такой ответственности определяется уставом ИЧП, утверждаемым самим собственником, т.е. целиком зависит от его усмотрения. ИЧП нередко ни имели даже минимального уставного фонда, поскольку требования к его размеру в законодательстве также отсутствовали, и представляли собой фигуру, с помощью которой учредитель-собственник ограничивал либо вовсе исключал свою ответственность по долгам перед третьими лицами контрагентами созданного им ИЧП, которое представлялось им в качестве «самостоятельного», имущественно обособленного субъекта.

Учитывая существовавшую практику и традиции, сложившиеся за долгие годы действия административно-командной экономики, принятый в 1994 году Гражданский кодекс РФ сохранил данную конструкцию юридических лиц. Однако для тех «предприятий», которые были созданы частными лицами и общественными организациями до 8 декабря 1994 года, т.е. до введения в действие гл. 4 ГК РФ, согласно п. 5 ст. 6 Федерального закона РФ от 21 октября 1994 года «О введении в действие части первой Гражданского кодекса РФ»¹ такие «предприятия» могут действовать до 1 июля 1999 года уже на праве оперативного управления, а не хозяйственного ведения, что с позиций имущественного оборота означало, прежде всего, появление дополнительной ответственности их учредителей-собственников по всем их обязательствам (п. 2 ст. 120 ГК РФ). Собственник такого «предприятия» вправе был преобразовать его в этот же срок в товарищество, общество или в производственный кооператив, в том числе в хозяйственное общество с единственным участником, в соответствии с п. 1

¹ СЗ РФ. 1994. № 32. Ст. 3302.

ст. 87 и п. 6 ст. 98 ГК РФ, что позволило бы ему сохранить полный контроль над имуществом такой организации.

Таким образом, с 8 декабря 1994 года право создавать коммерческие организации, не имеющих права собственности, сохранено только за государственными и муниципальными публичными образованиями (абз. 3 п. 1 ст. 113 ГК РФ). При этом п. 1 Указа Президента РФ от 23 мая 1994 года № 1003 «О реформе государственных предприятий»¹ предусматривал, начиная с 1994 года «прекращение создания новых федеральных государственных предприятий с закреплением за ними государственного имущества на праве полного хозяйственного ведения», рекомендуя также эту меру другим субъектам государственной и муниципальной собственности (п. 11 Указа Президента).

Такого рода организации объявлены были «унитарными», что подразумевало неделимость их имущества, а также не возможность распределения его по вкладам (долям, паям), в том числе между его работниками, поскольку оно целиком принадлежит собственнику-учредителю. Этим исключена была всякая почва для имевшихся ранее рассуждений о наличии некоей «коллективной» или иной «собственности работников» или иных лиц на имущество государственных или муниципальных организаций.

Существенное изменение в практику создания и деятельности унитарных предприятий, их видов внёс ФЗ № 161-ФЗ.

В настоящее время от имени Российской Федерации права собственника имущества осуществляют:

- органы государственной власти Российской Федерации;
- Государственная корпорация по атомной энергии «Росатом»;
- федеральное государственное бюджетное учреждение «Национальный исследовательский центр «Институт имени Н. Е. Жуковского»;
- Государственная корпорация по космической деятельности «Роскосмос»;
- федеральное государственное бюджетное учреждение «Национальный исследовательский центр «Курчатовский институт».

¹ СЗ РФ. 1994. № 5. Ст. 393 .

От имени субъекта Российской Федерации права собственника имущества осуществляют органы государственной власти субъекта Российской Федерации в рамках их компетенции. От имени муниципального образования права собственника имущества унитарного предприятия осуществляют органы местного самоуправления в рамках их компетенции (п. 1 ст. 2 Закона № 161-ФЗ).

Унитарные предприятия, исходя из вещного права, на котором они обладают имуществом, делятся на 2 вида:

1) унитарные предприятия, основанные на праве хозяйственного ведения, – федеральное государственное предприятие (далее – ФГП) и государственное предприятие субъекта Российской Федерации (далее – ГП), муниципальное предприятие (далее – МП);

2) унитарные предприятия, основанные на праве оперативного управления, – федеральное казенное предприятие (далее – ФКП), казенное предприятие субъекта Российской Федерации (КП), муниципальное казенное предприятие (далее – МКП).

Унитарное предприятие обязано иметь фирменное наименование с указанием собственника его имущества, например «федеральное государственное предприятие», «государственное предприятие», «муниципальное предприятие» или «федеральное казенное предприятие», «казенное предприятие», «муниципальное казенное предприятие».

Создание (учреждение) унитарного предприятия:

1. Учредителем может выступать Российская Федерация, субъект Российской Федерации или муниципальное образование.

2. Не допускается создание на основе объединения имущества, находящегося в собственности Российской Федерации, субъектов Российской Федерации или муниципальных образований.

3. Решение об учреждении ФГП принимается Правительством РФ или федеральными органами исполнительной власти в соответствии с актами, определяющими компетенцию таких органов. ФКП учреждается только решением Правительства РФ.

Решение об учреждении государственного предприятия субъекта РФ или муниципального предприятия принимается уполномоченным органом государственной власти субъекта РФ или органом местного самоуправления в соответствии с актами, определяющими компетенцию таких органов.

4. Государственное или муниципальное предприятие может быть создано в случае:

- необходимости использования имущества, приватизация которого запрещена;
- необходимости осуществления деятельности в целях решения социальных задач, а также организации и проведения закупочных и товарных интервенций для обеспечения продовольственной безопасности государства;
- необходимости осуществления деятельности, предусмотренной исключительно для государственных унитарных предприятий;
- необходимости осуществления научной и научно-технической деятельности в отраслях, связанных с обеспечением безопасности РФ;
- необходимости разработки и изготовления отдельных видов продукции, находящейся в сфере интересов РФ и обеспечивающей безопасность РФ (например, федеральное государственное унитарное предприятие);
- необходимости производства отдельных видов продукции, изъятой из оборота или ограниченно оборотоспособной.

Казенное предприятие создаётся в случае:

- если преобладающая или значительная часть производимой продукции, выполняемых работ, оказываемых услуг предназначена для обеспечения федеральных нужд, нужд субъекта РФ или муниципальных нужд;
- необходимости использования имущества, приватизация которого запрещена, в том числе имущества, необходимого для обеспечения безопасности РФ, функционирования воздушного, железнодорожного и водного транспорта, реализации иных стратегических интересов РФ;
- необходимости осуществления деятельности по производству товаров,

выполнению работ, оказанию услуг, реализуемых по установленным государством ценам в целях решения социальных задач (например, МКП «Тепловые сети», г. Волжский или ФКП «Российская государственная цирковая компания», г. Москва);

- необходимости разработки и производства отдельных видов продукции, обеспечивающей безопасность Российской Федерации;

- необходимости производства отдельных видов продукции, изъятой из оборота или ограниченно оборотоспособной (например, ФКП «Щелковский биокOMBинат», Московская область);

- необходимости осуществления отдельных дотируемых видов деятельности и ведения убыточных производств;

- необходимости осуществления деятельности, предусмотренной исключительно для казенных предприятий. Например, уничтожение химического оружия.

5. Создается без ограничения срока, если иное не установлено его уставом.

6. Должно иметь почтовый адрес, по которому с ним осуществляется связь, и обязано уведомлять об изменении своего почтового адреса орган, осуществляющий государственную регистрацию юридических лиц (ФНС) (ч. 3 ст. 4 Закона № 161-ФЗ).

7. Решение об учреждении унитарного предприятия должно содержать цели и предмет деятельности унитарного предприятия.

8. Для государственной регистрации унитарного предприятия помимо документов, предусмотренных ФЗ № 129-ФЗ предоставляются сведения о составе и стоимости имущества, закрепляемого за ним на праве хозяйственного ведения или на праве оперативного управления.

9. Размер уставного фонда государственного предприятия должен составлять не менее чем 5 000 МРОТ, а муниципального предприятия – не менее чем 1 000 МРОТ, установленных федеральным законом на дату государственной регистрации предприятия. В казенном предприятии уставный фонд не формируется.

Уставный фонд предприятия должен быть полностью сформирован собственником его имущества в течение 3-х месяцев с момента государственной регистрации за счет денег, а также ценных бумаг, других вещей, имущественных прав и иных прав, имеющих денежную оценку.

Уставный фонд считается сформированным с момента зачисления в полном объеме соответствующих денежных сумм на открываемый в этих целях банковский счет и (или) передачи в установленном порядке предприятию иного имущества, закрепляемого за ним на праве хозяйственного ведения.

10. Считается созданным с момента государственной регистрации.

Правосубъектность унитарного предприятия.

1. Имущество унитарного предприятия формируется за счет собственно имущества, закрепленного за унитарным предприятием на праве хозяйственного ведения или на праве оперативного управления собственником этого имущества, а также за счет доходов унитарного предприятия от его деятельности и иных, не противоречащих законодательству, источников.

2. Как и в любом юридическом лице, деятельность государственных или муниципальных предприятий, основанная на получении прибыли может привести как к увеличению, так и к уменьшению чистых активов. В ст. 14 и 15 ФЗ № 161-ФЗ установлены нормы о порядке увеличения и уменьшения уставного фонда унитарных предприятий, которые по существу, те же, что и предъявляемые к уставному капиталу хозяйственных обществ.

3. Может иметь только гражданские права, соответствующие предмету и целям его деятельности, предусмотренные в уставе этого унитарного предприятия, и нести связанные с этой деятельностью обязанности (п. 1 ст. 3 ФЗ № 161-ФЗ, п. 1 ст. 49 ГК РФ), т.е. правоспособность унитарного предприятия – специальная (целевая).

4. По согласованию с собственником его имущества может создавать филиалы и открывать представительства. Устав унитарного предприятия должен содержать сведения о его филиалах и представительствах (ч. 5 ст. 5 ФЗ № 161-ФЗ).

5. Могут быть с согласия собственника имущества участниками (членами) коммерческих организаций, а также некоммерческих организаций, в которых в соответствии с федеральным законом допускается участие юридических лиц, кроме кредитных организаций.

6. Несет ответственность по своим обязательствам всем принадлежащим ему имуществом. Унитарное предприятие не несет ответственность по обязательствам собственника его имущества, а соответственно собственник имущества (Российской Федерации, субъекта Российской Федерации, муниципального образования) не несет ответственности по обязательствам предприятия. Единственным исключением является несостоятельность (банкротство) такого предприятия вызванная собственником его имущества. В таких случаях на собственника при недостаточности имущества предприятия может быть возложена субсидиарная ответственность по его обязательствам.

По обязательствам казенного предприятия собственник имущества несёт субсидиарную ответственность при недостаточности его имущества. Казенные предприятия – это особый вид предприятий как юридических лиц, поэтому направляющий их деятельность собственник должен соответственно взять на себя и определенную ответственность за них перед другими участниками оборота, такие предприятия не нуждаются в предоставлении им широких прав на находящееся у них имущество, причем не только недвижимое, но и движимое, включая готовую продукцию. Установление дополнительной ответственности их учредителя-собственника по их долгам является неизбежным следствием наличия у них ограниченного права оперативного управления на закрепленное за ними имущество публичного образования (п. п. 4 и 5 ст. 115 ГК РФ), что вызывается также необходимостью охраны интересов других участников ответственного оборота.

7. Унитарное предприятие за счет остающейся в его распоряжении чистой прибыли должно создать резервный фонд, средства которого используются исключительно на покрытие его убытков. В уставе предприятия должен быть определен порядок формирования и размер резервного фонда.

Может предприятие за счет чистой прибыли создавать также иные целевые фонды в соответствии с их перечнем и в порядке, которые предусмотрены уставом.

8. Собственник имущества государственного или муниципального предприятия имеет право на получение части прибыли от использования имущества, находящегося в хозяйственном ведении такого предприятия, Часть прибыли ежегодно перечисляется собственнику имущества. Размер подлежащей перечислению части прибыли законом не определён, устанавливается подзаконными актами.

9. Имеются определённые особенности в распоряжении имуществом предприятиями основанными на праве хозяйственного ведения и оперативного управления. Предприятие на праве хозяйственного ведения:

- распоряжается движимым имуществом самостоятельно, за исключением случаев, установленных законами и иными нормативными правовыми актами;

- не вправе продавать принадлежащее ему недвижимое имущество, сдавать его в аренду, отдавать в залог, вносить в качестве вклада в уставный (складочный) капитал хозяйственного общества или товарищества или иным способом распоряжаться таким имуществом без согласия собственника имущества;

- движимым и недвижимым имуществом распоряжается только в пределах, не лишающих его возможности осуществлять деятельность, цели, предмет, виды которой определены уставом. Сделки, совершенные с нарушением этого требования, являются ничтожными. Например, предприятие не может по своему усмотрению «вернуть» собственнику имущество, переданное ему им ранее, или собственник не может по своему усмотрению изъять. Суды определяют такие сделки как совершенные против цели и предмета деятельности данного предприятия. В казённом предприятии изъятие имущества собственником возможно (ч. 2 ст. 20 ФЗ № 161-ФЗ);

- не вправе без согласия собственника совершать сделки, связанные с предоставлением займов, поручительств, получением банковских гарантий, с

иными обременениями, уступкой требований, переводом долга, а также заключать договоры простого товарищества;

- имеет ограничения по арендуемому земельному участку, находящемуся в государственной или муниципальной собственности (не вправе сдавать его в субаренду, передавать свои права и обязанности по договору аренды другим лицам (перенаем), отдавать арендные права в залог, вносить арендные права в качестве вклада в уставный капитал хозяйственных товариществ и обществ или в качестве паевого взноса в производственный кооператив).

Исключением является наличие концессионного соглашения, в котором предусмотрено использование земельного участка или его части в целях создания и (или) реконструкции объекта концессионного соглашения (ч. 6-7 ст. 18 ФЗ № 161-ФЗ).

КАЗЁННОЕ ПРЕДПРИЯТИЕ:

- вправе отчуждать или иным способом распоряжаться принадлежащим ему имуществом только с согласия соответствующего уполномоченного органа государственной власти или органа местного самоуправления;

- уставом могут быть предусмотрены виды и (или) размер иных сделок, совершение которых не может осуществляться без согласия собственника имущества такого предприятия;

- самостоятельно реализует произведенную им продукцию (работы, услуги), если иное не установлено законами или иными нормативными правовыми актами РФ;

- вправе распоряжаться принадлежащим ему имуществом, в том числе с согласия собственника такого имущества, только в пределах, не лишающих его возможности осуществлять деятельность, предмет и цели которой определены уставом такого предприятия;

- деятельность осуществляется в соответствии со сметой доходов и расходов, утверждаемой собственником имущества казенного предприятия;

- в отношении арендованного государственного или муниципального земельного участка действуют такие же запреты как и для унитарны предприятий, основанных на праве хозяйственного ведения.

10. Крупные сделки совершаются с согласия собственника имущества унитарного предприятия. Крупной сделкой в соответствии со ст. 23 ФЗ № 161-ФЗ является сделка или несколько взаимосвязанных сделок, связанных с приобретением, отчуждением или возможностью отчуждения унитарным предприятием прямо либо косвенно имущества, стоимость которого составляет более 10 % уставного фонда унитарного предприятия или более чем в 50 000 раз превышает установленный федеральным законом МРОТ, если иное не установлено федеральными законами или принятыми в соответствии с ними правовыми актами.

11. Унитарное предприятие вправе осуществлять заимствования только по согласованию с собственником имущества унитарного предприятия объема и направлений использования привлекаемых средств. Заимствования могут осуществляться в форме:

- кредитов по договорам с кредитными организациями;
- бюджетных кредитов, предоставленных на условиях и в пределах лимитов, которые предусмотрены бюджетным законодательством РФ;
- путем размещения облигаций или выдачи векселей.

12. Унитарные предприятия относятся к заказчикам, которые обязаны осуществлять закупки в соответствии с Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (п. 7 ст. 3, ч. 2.1 ст. 15) (далее по тексту Закон № 44-ФЗ).

В то же время унитарные предприятия вправе проводить закупки по Федеральному закону от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» в следующих случаях (ч. 2.1 ст. 15 Закона № 44-ФЗ):

- государственное или муниципальное унитарное предприятие проводит закупку без привлечения средств соответствующих бюджетов бюджетной системы РФ;

- предприятие осуществляет закупку за счет грантов, передаваемых безвозмездно и безвозвратно гражданами и юридическими лицами, и субсидий (грантов), предоставляемых на конкурсной основе из соответствующих бюджетов бюджетной системы РФ, если грантодатели не определили иные условия;

- в ходе исполнения контракта, заключенного по Закону № 44-ФЗ, предприятию требуется привлечь иных лиц для поставки товара (выполнения работ, оказания услуг), необходимого для исполнения предусмотренных контрактом обязательств (исключением является исполнение предприятием контракта, заключенного в соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 93 Закона № 44-ФЗ);

- унитарные предприятия, которые включены в Перечень, утвержденный Распоряжением Правительства РФ от 31.12.2016 № 2931-р, проводят закупки без использования субсидий из федерального бюджета на осуществление на территории РФ капитальных вложений в объекты капитального строительства государственной собственности РФ и (или) на приобретение на территории РФ объектов недвижимого имущества в государственную собственность РФ.

Особенности унитарного предприятия как унитарного юридического лица проявляются в системе управления им. Она простая: двухуровневая, т.е. имеются полномочия, принадлежащие исключительно собственнику имущества и соответственно назначается лицо, осуществляющее текущее управление деятельностью предприятия – постоянно действующий единоличный исполнительный орган (руководитель предприятия).

Права собственника имущества унитарного предприятия в соответствии со ст. 20 ФЗ № 161-ФЗ заключаются в следующем:

- 1) принимает решение о создании унитарного предприятия;
- 2) определяет цели, предмет, виды деятельности унитарного предприятия, а также дает согласие на участие унитарного предприятия в ассоциациях и других объединениях коммерческих организаций;

3) определяет порядок составления, утверждения и установления показателей планов (программы) финансово-хозяйственной деятельности унитарного предприятия;

4) утверждает устав унитарного предприятия, вносит в него изменения, в том числе утверждает устав унитарного предприятия в новой редакции;

5) принимает решение о реорганизации или ликвидации унитарного предприятия в порядке, установленном законодательством, назначает ликвидационную комиссию и утверждает ликвидационные балансы унитарного предприятия;

6) формирует уставный фонд государственного или муниципального предприятия;

7) назначает на должность руководителя унитарного предприятия, заключает с ним, изменяет и прекращает трудовой договор в соответствии с трудовым законодательством и иными содержащими нормы трудового права нормативными правовыми актами;

8) согласовывает прием на работу главного бухгалтера унитарного предприятия, заключение с ним, изменение и прекращение трудового договора;

9) утверждает бухгалтерскую отчетность и отчеты унитарного предприятия;

10) дает согласие на распоряжение недвижимым имуществом, а в случаях, установленных федеральными законами, иными нормативными правовыми актами или уставом унитарного предприятия, на совершение иных сделок;

11) осуществляет контроль за использованием по назначению и сохранностью принадлежащего унитарному предприятию имущества;

12) утверждает показатели экономической эффективности деятельности унитарного предприятия и контролирует их выполнение;

13) дает согласие на создание филиалов и открытие представительств унитарного предприятия;

14) дает согласие на участие унитарного предприятия в иных юридических лицах;

15) дает согласие в случаях, предусмотренных законом, на совершение крупных сделок, сделок, в совершении которых имеется заинтересованность, и

иных сделок;

16) принимает решения о проведении аудиторских проверок, утверждает аудитора и определяет размер оплаты его услуг;

17) в случае, предусмотренном законодательством Российской Федерации о концессионных соглашениях, принимает решение об осуществлении государственным или муниципальным унитарным предприятием отдельных полномочий концедента;

18) имеет другие права и несет другие обязанности, определенные законодательством Российской Федерации.

Собственник имущества казенного предприятия помимо указанных правомочий может:

1) изымать у казенного предприятия излишнее, неиспользуемое или используемое не по назначению имущество;

2) доводить до казенного предприятия обязательные для исполнения заказы на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд;

3) утверждать смету доходов и расходов казенного предприятия.

Кроме этого собственник имущества унитарного предприятия вправе обращаться в суд с исками о признании оспоримой сделки с имуществом унитарного предприятия недействительной, а также с требованием о применении последствий недействительности ничтожной сделки, вправе истребовать имущество унитарного предприятия из чужого незаконного владения.

Руководителем предприятия является единоличный исполнительный орган (директор, генеральный директор), назначаемый собственником и подотчетный ему (п.1 ст. 21 ФЗ № 161-ФЗ, п. 4 ст. 113 ГК РФ). Поскольку руководитель унитарного предприятия – это его орган (в ГК РФ он не именуется как «орган управления»), то он действует от имени унитарного предприятия без доверенности, в том числе представляет его интересы, совершает в установленном порядке сделки от имени унитарного предприятия, утверждает структуру и штаты унитарного предприятия, осуществляет прием на работу работников та-

кого предприятия, заключает с ними, изменяет и прекращает трудовые договоры, издает приказы, выдает доверенности порядке, установленном законодательством.

Руководитель унитарного предприятия не вправе быть учредителем (участником) юридического лица, занимать должности и заниматься другой оплачиваемой деятельностью в государственных органах, органах местного самоуправления, коммерческих и некоммерческих организациях, кроме преподавательской, научной и иной творческой деятельности, заниматься предпринимательской деятельностью, быть единоличным исполнительным органом или членом коллегиального исполнительного органа коммерческой организации, за исключением случаев, если участие в органах коммерческой организации входит в должностные обязанности данного руководителя, а также принимать участие в забастовках (ст. 21 ФЗ № 161-ФЗ).

Руководитель унитарного предприятия организует выполнение решений собственника имущества унитарного предприятия и отчетывается о деятельности предприятия в порядке и в сроки, которые определяются собственником имущества унитарного предприятия.

В целях повышения эффективности работы унитарных предприятий соответствующими правовыми актами могут определяться порядок назначения, увольнения, определения соответствия занимаемой должности руководителями унитарных предприятий. Например, Постановление Правительства РФ от 16.03.2000 № 234 «О порядке заключения трудовых договоров и аттестации руководителей федеральных государственных унитарных предприятий». В частности, данным документом определено, что назначение на должность руководителя федерального государственного унитарного предприятия осуществляется на основании конкурса, а раз в 3 года проводится их аттестация. Одним из важнейших документов, необходимых для участия в конкурсе является предложения по программе деятельности предприятия.

Конкурс проводится в два этапа. На первом этапе осуществляется письменное тестовое испытание. Комиссия составляет не менее 50 вопросов для те-

стовых испытаний кандидатов, а также утверждает конкретное предельное количество (либо процент) неправильных ответов, но количество неправильных ответов не может быть более 25 %.

Тест должен обеспечивать проверку знания участником конкурса:

- а) отраслевой специфики предприятия;
- б) основ гражданского, трудового, налогового, банковского законодательства;
- в) основ управления предприятием, финансового аудита и планирования;
- г) основ маркетинга;
- д) основ оценки бизнеса и оценки недвижимости.

На втором этапе рассматриваются предложения по программе деятельности предприятия. Комиссия вскрывает запечатанные конверты и определяет наилучшую программу деятельности предприятия из числа предложенных участниками конкурса. Победителем конкурса признается участник, успешно прошедший тестовые испытания и предложивший, по мнению комиссии, наилучшую программу деятельности предприятия.

Дополнительными основаниями расторжения трудового договора с руководителем федерального унитарного предприятия в соответствии с пунктом 3 статьи 278 Трудового кодекса РФ являются:

- а) невыполнение унитарным предприятием утвержденных в установленном порядке показателей экономической эффективности его деятельности;
- б) невыполнение руководителем решений Правительства РФ и федеральных органов исполнительной власти, принятых в отношении унитарного предприятия в соответствии с их компетенцией;
- в) совершение сделок с имуществом, находящимся в хозяйственном ведении унитарного предприятия, с нарушением требований законодательства РФ и определенной уставом его специальной правоспособности;
- г) наличие на унитарном предприятии по вине его руководителя более чем 3-месячной задолженности по заработной плате;
- д) необеспечение использования имущества унитарного предприятия по

целевому назначению в соответствии с видами его деятельности, установленными уставом предприятия, а также неиспользование по целевому назначению выделенных ему бюджетных и внебюджетных средств в течение более чем 3 месяцев;

е) нарушение руководителем требований законодательства РФ, а также устава унитарного предприятия в части сообщения сведений о наличии заинтересованности в совершении сделок, в том числе по кругу аффилированных лиц;

ж) нарушение руководителем унитарного предприятия установленного законодательством РФ и трудовым договором запрета на осуществление им отдельных видов деятельности;

з) неисполнение по вине руководителя установленных нормативными правовыми актами РФ или уставом унитарного предприятия обязанностей, связанных с проведением аудиторской проверки унитарного предприятия;

и) непредставление или несвоевременное представление, представление недостоверных (искаженных) и (или) неполных сведений (информации), которые необходимо представлять в соответствии с законодательством РФ, руководителем в Федеральное агентство по управлению государственным имуществом и (или) в федеральный орган исполнительной власти, в ведении которого находится предприятие.

Законом предусмотрены ограничения по заключению сделок, в которых имеет место заинтересованного руководителя унитарного предприятия. Такие сделки должны совершаться унитарным предприятием только с согласия собственника имущества унитарного предприятия.

Руководитель унитарного предприятия в соответствии со ст. 22 ФЗ № 161-ФЗ признается заинтересованным в совершении сделки в случаях, если он, его супруг, родители, дети, братья, сестры и (или) их аффилированные лица, признаваемые таковыми в соответствии с законодательством РФ:

1) являются стороной сделки или выступают в интересах третьих лиц в их отношениях с унитарным предприятием;

2) владеют (каждый в отдельности или в совокупности) 20 и более про-

центами акций (долей, паев) юридического лица, являющегося стороной сделки или выступающего в интересах третьих лиц в их отношениях с унитарным предприятием;

3) занимают должности в органах управления юридического лица, являющегося стороной сделки или выступающего в интересах третьих лиц в их отношениях с унитарным предприятием, а также в иных определенных уставом унитарного предприятия случаях.

Для контроля сделок с заинтересованностью руководитель должен доводить до сведения собственника имущества унитарного предприятия следующую информацию:

- о юридических лицах, в которых он, его супруг, родители, дети, братья, сестры и (или) их аффилированные лица, признаваемые таковыми в соответствии с законодательством РФ, владеют 20 и более процентами акций (долей, паев) в совокупности;

- о юридических лицах, в которых он, его супруг, родители, дети, братья, сестры и (или) их аффилированные лица, признаваемые таковыми в соответствии с законодательством РФ, занимают должности в органах управления;

- об известных ему совершаемых или предполагаемых сделках, в совершении которых он может быть признан заинтересованным.

Руководитель предприятия при осуществлении своих прав и исполнении обязанностей должен действовать в интересах унитарного предприятия добросовестно и разумно. Он несет в установленном законом порядке ответственность за убытки, причиненные унитарному предприятию его виновными действиями (бездействием), в том числе в случае утраты имущества унитарного предприятия. Собственник имущества вправе предъявить иск о возмещении убытков, причиненных унитарному предприятию, к руководителю унитарного предприятия.

В случаях, предусмотренных федеральными законами и изданными в соответствии с ними правовыми актами, в унитарном предприятии могут быть образованы совещательные органы (ученые, педагогические, научные, научно-

технические советы и другие). При этом именно уставом унитарного предприятия должны быть определены структура таких органов, их состав и компетенция (ч. 4 ст. 21 ФЗ № 161-ФЗ).

Несмотря на упрощение структуры управления хозяйствующим субъектом, руководитель предприятия также остается волеизъявляющим органом управления, положение которого сходно с положением единоличного исполнительного органа корпоративных организаций в части выступления от имени и в интересах юридического лица.

Реорганизация унитарных предприятий тоже имеет свои особенности, предусмотренные ст. 29 ФЗ № 161-ФЗ. Не является реорганизацией изменение вида унитарного предприятия, а также изменение правового положения унитарного предприятия вследствие перехода права собственности на его имущество к другому собственнику государственного или муниципального имущества (Российской Федерации, субъекту Российской Федерации или муниципальному образованию). В случае изменения вида унитарного предприятия, а также передачи имущества унитарного предприятия другому собственнику государственного или муниципального имущества в устав унитарного предприятия вносятся соответствующие изменения. Передача имущества считается состоявшейся с момента государственной регистрации внесенных в устав унитарного предприятия изменений (п. 4 ст. 29 Закона).

Установлены специальные сроки для решения вопросов о правах кредиторов при реорганизации унитарного предприятия. Так, унитарное предприятие не позднее 30 дней с даты принятия решения о реорганизации обязано уведомить в письменной форме об этом всех известных ему кредиторов унитарного предприятия, а также поместить в органах печати, в которых публикуются данные о государственной регистрации юридических лиц, сообщение о таком решении. При этом кредиторы унитарного предприятия в течение 30 дней с даты направления им уведомления или в течение 30 дней с даты опубликования сообщения о таком решении вправе в письменной форме потребовать прекращения или досрочного исполнения соответствующих обязательств унитарного

предприятия и возмещения им убытков.

Ликвидация унитарного предприятия осуществляется по основаниям и в порядке, которые установлены Гражданским кодексом РФ и иными федеральными законами. В связи с чем, может быть добровольной (по решению собственника имущества) или принудительной (по решению суда). Ликвидация унитарного предприятия влечет за собой его прекращение без перехода прав и обязанностей в порядке правопреемства к другим лицам.

В случае если при проведении ликвидации государственного или муниципального предприятия установлена его неспособность удовлетворить требования кредиторов в полном объеме, руководитель такого предприятия или ликвидационная комиссия должны обратиться в арбитражный суд с заявлением о признании государственного или муниципального предприятия банкротом (п. 5 ст. 35 Закона). Однако этого не требуется, если речь идет о казенном предприятии, поскольку в соответствии с п. 2 ст. 1 ФЗ от 26.10.2002 г. «О несостоятельности (банкротстве)» казенное предприятие не может быть признано банкротом.

Глава 5

НЕКОММЕРЧЕСКИЕ КОРПОРАЦИИ

5.1. Правовой статус потребительских кооперативов

Потребительским кооперативом признается основанное на членстве добровольное объединение граждан или граждан и юридических лиц в целях удовлетворения их материальных и иных потребностей, осуществляемое путем объединения его членами имущественных паевых взносов.

Нормативную базу регулирования процессов создания, деятельности, ликвидации потребительских кооперативов, а также корпоративных отношений внутри кооператива, составляют следующие законы:

- Гражданский кодекс РФ (статьи 123.2 – 123.3);
- Закон РФ от 19.06.1992 № 3085-1 «О потребительской кооперации (потребительских обществах, их союзах) в Российской Федерации»¹;
- Федеральный закон от 18.07.2009 № 190-ФЗ «О кредитной кооперации»²;
- Жилищный кодекс Российской Федерации от 29.12.2004 № 188-ФЗ³ (главы 11, 12);
- Федеральный закон от 30.12.2004 № 215-ФЗ «О жилищных накопительных кооперативах»⁴;
- Федеральный закон от 08.12.1995 № 193-ФЗ «О сельскохозяйственной

¹ Закон РФ от 19.06.1992 № 3085-1 (ред. от 02.07.2013) «О потребительской кооперации (потребительских обществах, их союзах) в Российской Федерации» // Российская газета. № 136. 17.07.1997.

² Федеральный закон от 18.07.2009 № 190-ФЗ (ред. от 03.07.2016) «О кредитной кооперации» // Собр. законодательства РФ. 20.07.2009. № 29. Ст. 3627.

³ Жилищный кодекс Российской Федерации от 29.12.2004 № 188-ФЗ (ред. от 04.06.2018) // Собр. законодательства РФ. 03.01.2005. № 1 (часть 1). Ст. 14.

⁴ Федеральный закон от 30.12.2004 № 215-ФЗ (ред. от 03.07.2016) «О жилищных накопительных кооперативах» // Собр. законодательства РФ. 03.01.2005. № 1 (часть 1). Ст. 41.

кооперации»¹;

- Федеральный закон от 29.11.2007 № 286-ФЗ «О взаимном страховании»²;

- Закон СССР от 26.05.1988 № 8998-ХІ «О кооперации в СССР»³ (отдельные нормы применяются в отношении гаражных кооперативов).

Особо обратим внимание, федеральный закон от 12.01.1996 № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях»⁴ не распространяется на потребительские кооперативы в силу прямого указания в данном законе (пункт 3 статьи 1 данного закона).

Легальная дефиниция этого вида юридического лица содержится в пункте 1 статьи 123.2 ГК РФ. К **конститутивным признакам потребительского кооператива** следует отнести следующее.

1. Несмотря на «коллективный» характер создания кооператива, он не перестает оставаться *юридическим лицом*, т.е. в гражданском обороте выступает от собственного имени, хотя и в интересах членов кооператива.

2. Потребительский кооператив – это *корпоративная организация* (пункт 1 статьи 65.1, пункт 2 статьи 123.1 ГК РФ). Участники кооператива обладают правами участия (членства) в нем и формируют высший орган кооператива. Следовательно, члены кооператива не имеют вещных прав на имущество кооператива, как это характерно для унитарных организаций, а связаны с самим кооперативом корпоративными отношениями.

3. Потребительский кооператив – это *некоммерческая организация* (подпункт 1 пункта 3 статьи 50, пункт 2 статьи 123.1 ГК РФ). То есть, извлечение прибыли не является целью, ради которой создано такое юридическое лицо.

4. *Целью создания* является удовлетворения материальных и иных потребностей участников. Именно удовлетворение бытовых нужд членов коопе-

¹ Федеральный закон от 08.12.1995 № 193-ФЗ (ред. от 03.07.2016) «О сельскохозяйственной кооперации» (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.06.2018) // Собр. законодательства РФ. 11.12.1995. № 50. Ст. 4870.

² Федеральный закон от 29.11.2007 № 286-ФЗ (ред. от 29.07.2017) «О взаимном страховании» // Собр. законодательства РФ. 03.12.2007. № 49. Ст. 6047.

³ Закон СССР от 26.05.1988 № 8998-ХІ (ред. от 07.03.1991, с изм. от 15.04.1998) «О кооперации в СССР» // Свод законов СССР. Т. 5. С. 6-34-10.

⁴ Федеральный закон от 12.01.1996 № 7-ФЗ (ред. от 27.06.2018) «О некоммерческих организациях» // Собр. законодательства РФ. 15.01.1996. № 3. Ст. 145.

ратива на базе совместного ведения дел является смыслом создания кооператива, а не систематическое получение дохода в денежной форме.

5. *Участниками* могут быть граждане или граждане совместно с юридическими лицами. Исключение составляют общества взаимного страхования, участниками которого могут быть также одни лишь юридические лица.

6. Права участников на имущество организации при ликвидации или выходе из кооператива выражаются *в правах на пай*.

7. Особая *ответственность членов кооператива*: они солидарно несут субсидиарную ответственность по обязательствам кооператива.

Видами потребительского кооператива являются:

- потребительские общества;
- кредитные кооперативы;
- жилищные, жилищно-строительные;
- жилищные накопительные кооперативы;
- сельскохозяйственные потребительские кооперативы;
- общества взаимного страхования;
- гаражные (гаражно-строительные) кооперативы;
- фонды проката.

Потребительское общество – добровольное объединение граждан и (или) юридических лиц, созданное, как правило, по территориальному признаку, на основе членства путем объединения его членами имущественных паевых взносов для торговой, заготовительной, производственной и иной деятельности в целях удовлетворения материальных и иных потребностей его членов. Потребительское общество не названо в п. 3 ст. 50 ГК РФ как вид потребительского кооператива, поэтому в наименовании должно содержать указание на организационно-правовую форму – потребительский кооператив. В соответствии со ст. 5 Закона РФ от 19.06.1992 № 3085-1 «О потребительской кооперации (потребительских обществах, их союзах) в Российской Федерации» потребительское общество может быть создано в форме потребительского кооператива, является юридическим лицом и обладает определёнными полномочиями.

Потребительские общества могут добровольно объединяться в районный, окружной, областной, краевой, республиканский, центральный союз (объединение потребительских обществ) на основании решений общих собраний потребительских обществ.

Кредитный потребительский кооператив (кредитный кооператив) – добровольное объединение физических и (или) юридических лиц на основе членства и по территориальному, профессиональному и (или) иному принципу в целях удовлетворения финансовых потребностей членов кредитного кооператива (пайщиков). Кредитный кооператив может быть создан физическими и юридическими лицами: не менее чем 15 физическими лицами или 5 юридическими лицами. При смешанном составе участников кредитного кооператива, он может быть создан не менее чем 7 физическими и юридическими лицами.

В кредитном кооперативе создаются следующие органы: общее собрание членов кредитного кооператива (пайщиков), правление кредитного кооператива, единоличный исполнительный орган кредитного кооператива, контрольно-ревизионный орган кредитного кооператива (наблюдательный совет кредитного кооператива, ревизионная комиссия или ревизор кредитного кооператива), а также иные органы, предусмотренные законом (например, комитет по займам кредитного кооператива при численности членов более 1000), уставом кредитного кооператива и внутренними нормативными документами кредитного кооператива.

Жилищный и жилищно-строительный кооператив – добровольное объединение граждан (иногда – юридических лиц) на основе членства в целях удовлетворения потребностей граждан в жилье, а также управления многоквартирным домом. Количество членов жилищного (жилищно-строительного кооператива) кооператива не может быть менее чем пять, но не должно превышать количество жилых помещений в строящемся или приобретаемом кооперативом многоквартирном доме.

Жилищный накопительный кооператив – потребительский кооператив, созданный как добровольное объединение граждан на основе членства в

целях удовлетворения потребностей членов кооператива в жилых помещениях путем объединения членами кооператива паевых взносов.

Сельскохозяйственный потребительский кооператив – сельскохозяйственный кооператив, созданный сельскохозяйственными товаропроизводителями и (или) ведущими личное подсобное хозяйство гражданами при условии их обязательного участия в хозяйственной деятельности потребительского кооператива. Кроме потребительских, существуют также сельскохозяйственные производственные кооперативы.

Общество взаимного страхования – вид потребительского кооператива, который создается для осуществления взаимного страхования имущественных интересов своих членов. Если иное не предусмотрено законом, общество может быть создано по инициативе не менее чем пяти физических лиц, но не более чем двух тысяч физических лиц и (или) по инициативе не менее чем трех юридических лиц, но не более чем пятисот юридических лиц, создавших общее собрание, на котором принимается устав общества, формируются органы управления общества и орган контроля общества.

Гаражно-строительный кооператив (ГСК) / гаражный кооператив – некоммерческая организация, представляющая собой основанное на членстве добровольное объединение граждан или граждан и юридических лиц в целях удовлетворения их потребностей в строительстве и содержании гаражей для размещения транспортных средств. Гаражно-строительные кооперативы (ГСК) появились еще в СССР и быстро стали одной из самых популярных форм кооперативов. Непосредственно понятия «гаражно-строительный кооператив» в ГК РФ не содержится, однако вывести его можно из общих положений о юридических лицах¹.

Фонд проката как вид потребительского кооператива в настоящее время не имеет специального правового регулирования и соответственно какой-либо легальной дефиниции. Федеральным законом от 15.04.1998 № 66-ФЗ «О садо-

¹ Слесарев С. А. Гаражно-строительный кооператив // Справочно-правовая система «Консультант Плюс»: [Электронный ресурс] / Компания «Консультант Плюс» (дата обращения – 25.07.2018).

водческих, огороднических и дачных некоммерческих объединениях граждан», который утратил силу с 01.01.2019 г. в связи с вступлением нового Федерального закона от 29.07.2017 № 217-ФЗ «О ведении гражданами садоводства и огородничества для собственных нужд и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации», предусматривалась возможность создания фонда проката. Под *фондом проката* понималась разновидность кооператива, который создается садоводами, огородниками и дачниками в целях обеспечения учредителей садоводческих, огороднических и дачных некоммерческих объединений современными средствами производства, применяемыми при возведении и ремонте жилых строений, жилых домов, хозяйственных строений и сооружений, благоустройстве и обработке садовых, огородных и дачных земельных участков.

Потребительский кооператив *создается* по решению учредителей, принятому на общем (учредительном) собрании, конференции, съезде и т.п. Указанные органы утверждают устав кооператива и образуют его органы.

Наименование потребительского кооператива должно содержать четкое указание на основную цель его деятельности, а также само слово «кооператив». Более того, для отдельных видов кооперативов существуют отдельные требования к наименованию. К примеру, кредитный кооператив должен иметь в наименовании словосочетание «кредитный потребительский кооператив», а если в составе есть юридическое лицо, то не может включать в наименование слова «кооператив граждан».

Учредительным документом потребительского кооператива является **устав**. Устав потребительского кооператива должен содержать сведения о наименовании и месте нахождения кооператива, предмете и целях его деятельности, условия о размере паевых взносов членов кооператива, составе и порядке внесения паевых взносов членами кооператива и об их ответственности за нарушение обязательства по внесению паевых взносов, о составе и компетенции органов кооператива и порядке принятия ими решений, в том числе по вопросам, решения по которым принимаются единогласно или квалифицированно.

ным большинством голосов, порядке покрытия членами кооператива понесенных им убытков.

Уставы некоторых видов и разновидностей кооперативов также должны содержать условия: о размере вступительных взносов, составе и порядке их внесения; о порядке выхода из кооператива и выдачи паевого взноса, иных выплат; о составе и компетенции ревизионной комиссии (компетенции ревизора) и др.

Высшим *органом кооператива* является общее собрание (конференция) его членов, на котором каждый член кооператива, будь то гражданин или юридическое лицо, имеет один голос. Коллегиальным исполнительным органом является правление, избираемое общим собранием (конференцией) из числа членов кооператива. Единоличный исполнительный орган (председатель правления и др.) избирается в порядке, предусмотренном законом и уставом кооператива. Для контроля финансово-хозяйственной деятельности избирается ревизионная комиссия (ревизор).

Имущество кооператива формируется за счет вступительных, паевых, целевых и других взносов членов кооператива, иных источников, не запрещенных законом.

Кооператив является собственником закрепленного за ним имущества. Кооператив самостоятельно несет ответственность по своим обязательствам.

Потребительский кооператив по решению своих членов может быть *преобразован* в общественную организацию, ассоциацию (союз), автономную некоммерческую организацию или фонд. Жилищный или жилищно-строительный кооператив по решению своих членов может быть преобразован только в товарищество собственников недвижимости. Общество взаимного страхования по решению своих членов может быть преобразовано только в хозяйственное общество – страховую организацию.

Членами потребительского кооператива (пайщиками, участниками) могут быть граждане в возрасте от 16 лет (пункт 2 статьи 26 ГК РФ), а также юридические лица в случаях, предусмотренных законом (например, подпункт 2 пункта 1 статьи 111 ЖК РФ, пункт 1 статьи 11 федерального закона от 18.07.2009

№ 190-ФЗ «О кредитной кооперации» и пр.). Количество (как минимальное, так и максимальное) членов потребительского кооператива устанавливается уставом кооператива в соответствии с законом.

Учитывая большую разновидность кооперативов и разрозненность их правового регулирования, порядок приема и выхода из кооператива, а также правомочия пайщиков кооперативов разных видов различаются, поскольку урегулированы специальными федеральными законами. И все же, как правило, лица, желающие стать пайщиками, подают в уполномоченный орган кооператива заявление. Кандидат может стать пайщиком при условии принятия решения о его приеме в кооператив, а также уплаты вступительного (паевого) взноса. Выход из кооператива также осуществляется на основании заявления.

Участник кооператива **вправе:** участвовать в управлении делами кооператива; получать информацию о деятельности кооператива; знакомиться с его бухгалтерской и иной документацией; обжаловать решения органов кооператива; добровольно выйти из кооператива; получить часть имущества кооператива при выходе из него и при его ликвидации.

Согласно пункту 4 статьи 218 ГК РФ член жилищного, жилищно-строительного, дачного, гаражного или иного потребительского кооператива, другие лица, имеющие право на паенакопления, полностью внесшие свой паевой взнос за квартиру, дачу, гараж, иное помещение, предоставленное этим лицам кооперативом, приобретают право собственности на указанное имущество.

При этом, в соответствии с пунктом 11 Постановления Пленумов ВС РФ и ВАС РФ № 10/22 от 29.04.2010 г. «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при разрешении споров, связанных с защитой прав собственности и других вещных прав»¹ право собственности на имущество возникает с момента выплаты пая в полном размере независимо от момента государственной регистрации права.

¹ Постановление Пленума Верховного Суда РФ № 10, Пленума ВАС РФ № 22 от 29.04.2010 (ред. от 23.06.2015) «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при разрешении споров, связанных с защитой права собственности и других вещных прав» // Российская газета. № 109. 21.05.2010.

Участник кооператива **обязан**: участвовать в образовании имущества кооператива, для чего и устанавливаются различные взносы; не разглашать конфиденциальную информацию о деятельности кооператива; участвовать в принятии корпоративных решений; не совершать действия, заведомо направленные на причинение вреда кооперативу.

Члены потребительского кооператива обязаны вносить дополнительные взносы для покрытия убытков кооператива в срок не позднее трех месяцев после утверждения ежегодного баланса кооператива. В случае невыполнения этой обязанности членами кооператива по требованию кредиторов кооператив может быть ликвидирован в судебном порядке (пункт 1 статьи 123.3 ГК РФ). Члены потребительского кооператива **солидарно несут субсидиарную ответственность** по обязательствам кооператива в пределах невнесенной части дополнительного взноса каждого из членов кооператива (пункт 2 статьи 123.3 ГК РФ).

Субсидиарная ответственность членов кооператива – ответственность членов кооператива, дополнительная к ответственности самого кооператива по его обязательствам и возникающая в случае невозможности кооператива в установленные сроки удовлетворить предъявленные к нему требования кредиторов.

Исходя из буквального толкования нормы пункта 2 статьи 123.3 ГК РФ размер субсидиарной ответственности члена кооператива ограничивается размером невнесенного дополнительного взноса. Субсидиарная ответственность члена кооператива одновременно с имущественной ответственностью самого кооператива возможна исключительно в том случае, когда, после принятия решения правлением кооператива (иным органом) о внесении дополнительного взноса, член кооператива не внес его в установленный срок в имущество кооператива, либо внес в меньшем, чем было принято решение, размере. При этом, субсидиарная ответственность данного члена кооператива ограничена – не может составлять более установленного правлением кооператива (иным органом кооператива) размера дополнительного взноса. За пределами размера

дополнительного вноса, член кооператива не несет субсидиарной ответственности¹.

Так, по конкретному делу суд определил круг юридически значимых обстоятельств по делу, для наступления субсидиарной ответственности ответчиков: возникновения убытков, установленных по итогам отчетного года; принятия общим собранием членов кооператива решения о внесении дополнительных взносов для погашения убытков; непогашения членами кооператива образовавшихся убытков за счет дополнительных взносов².

Обратим внимание, что привлечение к субсидиарной ответственности по указанному основанию (невнесение дополнительного вноса) не исключает возможность привлечения к субсидиарной ответственности по другому основанию, например, если должник признан несостоятельным (банкротом) вследствие действий и (или) бездействия контролирующих должника лиц согласно положениям главы 3.2 федерального закона от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)»³. Об этом свидетельствует современная практика⁴.

Член кооператива может быть исключен из него по решению общего собрания (конференции) в случае грубого неисполнения без уважительных причин своих обязанностей, установленных законом или уставом кооператива.

Относительно определения подведомственности корпоративных споров, отметим следующее. Согласно разъяснению, изложенному в пункте 5 постановления Пленума ВС РФ от 20.01.2003 № 2 «О некоторых вопросах, возникших в связи с принятием и введением в действие Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации»⁵, производственные и потребительские ко-

¹ См., например: Апелляционное определение Ставропольского краевого суда от 07.09.2016 по делу № 33-7382/2016 // Справочно-правовая система «Консультант Плюс»: [Электронный ресурс] / Компания «Консультант Плюс» (дата обращения – 25.07.2018).

² Апелляционное определение Верховного суда Республики Саха (Якутия) от 01.11.2017 по делу № 33-4278/2017 // Справочно-правовая система «Консультант Плюс»: [Электронный ресурс] / Компания «Консультант Плюс» (дата обращения – 25.07.2018).

³ Федеральный закон от 26.10.2002 № 127-ФЗ (ред. от 03.07.2016) «О несостоятельности (банкротстве)» (с изм. и доп., вступ. в силу с 15.07.2016) // Собр. законодательства РФ. 28.10.2002. № 43. Ст. 4190.

⁴ Постановление Арбитражного суда Поволжского округа от 18.10.2017 по делу №А12-35307/2014 // Справочно-правовая система «Консультант Плюс»: [Электронный ресурс] / Компания «Консультант Плюс» (дата обращения – 25.07.2018).

⁵ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 20.01.2003 № 2 (ред. от 10.02.2009) «О некоторых вопросах, возникших в связи с принятием и введением в действие Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации».

оперативы в соответствии с Гражданским кодексом РФ не являются хозяйственными товариществами или обществами, поэтому дела по спорам между этими кооперативами и их членами подведомственны судам общей юрисдикции. Таким образом, несмотря на специальную подведомственность корпоративных споров арбитражным судам (пункт 2 части 6 статьи 27 АПК РФ¹), подобные споры с участием потребительского кооператива (или внутри него между участниками) арбитражные суды рассматривать не могут.

В случае смерти члена потребительского кооператива его наследники имеют право на вступление в члены кооператива по решению общего собрания (конференции) членов кооператива.

Как видим, потребительские кооперативы как юридические лица в российском праве достаточно детально урегулированы. Однако, отметим наличие чрезмерного количества видов кооперативов, которое вряд ли может объясняться объективными социальными и экономическими потребностями. Отсюда вытекает и другая проблема – разрозненность нормативных актов, регулирующих отдельные виды потребительских кооперативов. Скорее это обусловлено отсутствием системного подхода законодателя в создании нормативной базы, а также кардинальным изменением рыночных отношений и организационно-правовых форм юридических лиц за последние 30 лет, когда прежние виды кооперативов сохраняют существование, как в законе, так и на практике, а новые зарождаются и не отменяют старые разновидности кооперативов. Таким образом, в настоящее время требуется систематизация законодательства о потребительских кооперативах и соответственно принятие единого закона о потребительских кооперативах.

Федерации» // Российская газета. № 15. 25.01.2003.

¹ Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации от 24.07.2002 № 95-ФЗ (ред. от 28.12.2017) // Собрание законодательства РФ. 29.07.2002. № 30. Ст. 3012.

5.2. Правовая характеристика общественных организаций и общественных движений

Легальная дефиниция этой организационно-правовой формы юридического лица содержится в пункте 1 статьи 123.4 ГК РФ, в статье 8 Федерального закона от 19.05.1995 № 82-ФЗ «Об общественных объединениях», в статье 6 Федерального закона от 12.01.1996 № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях».

Общественной организацией признается добровольное объединение граждан, объединившихся в установленном законом порядке на основе общности их интересов для удовлетворения духовных или иных нематериальных потребностей, для представления и защиты общих интересов и достижения иных не противоречащих закону целей.

Общественной организацией является основанное на членстве общественное объединение, созданное на основе совместной деятельности для защиты общих интересов и достижения уставных целей объединившихся граждан.

Нормативную базу регулирования процессов создания, деятельности, ликвидации общественных организаций, а также корпоративных отношений внутри общественной организации, составляют следующие законы:

- Гражданский кодекс РФ (статьи 123.4 – 123.7);
- Федеральный закон от 12.01.1996 № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях»¹ (статья 6);
- Федеральный закон от 19.05.1995 № 82-ФЗ «Об общественных объединениях»² (статьи 8, 12);
- Федеральный закон от 11.07.2001 № 95-ФЗ «О политических партиях»³;
- Федеральный закон от 12.01.1996 № 10-ФЗ «О профессиональных сою-

¹ Федеральный закон от 12.01.1996 №7-ФЗ (ред. от 29.07.2018) «О некоммерческих организациях» (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2019) // Собр. законодательства РФ. 15.01.1996. № 3. Ст. 145.

² Федеральный закон от 19.05.1995 № 82-ФЗ (ред. от 20.12.2017) «Об общественных объединениях» // Собр. законодательства РФ. 22.05.1995. № 21. Ст. 1930.

³ Федеральный закон от 11.07.2001 № 95-ФЗ (ред. от 03.07.2018) «О политических партиях» // Собр. законодательства РФ. 16.07.2001. № 29. Ст. 2950.

зах, их правах и гарантиях деятельности»¹;

- Федеральный закон от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации»²;

- некоторые другие (см. ниже).

К конститутивным признакам общественной организации следует отнести:

1. Общественная организация является прежде всего *корпорацией* (основанной на членстве).

2. Общественная организация не преследует цель извлечения прибыли (*некоммерческое юридическое лицо*). Она вправе осуществлять предпринимательскую деятельность лишь для достижения целей, ради которых она была создана, если это соответствует таким целям.

3. *Общность интересов граждан*, объединившихся в общественную организацию. Общественная организация с социологической точки зрения – это относительно устойчивая совокупность людей, отличающаяся более или менее одинаковыми чертами (во всех или некоторых аспектах жизнедеятельности) условий и образа жизни, массового сознания, в той или иной мере общностью социальных норм ценностных систем и интересов. Члены такой организацией имеют одну форму совместной жизнедеятельности людей, форму человеческого общежития.

4. *Добровольность вхождения* в организацию. Этот критерий предполагает свободу воли у участников организации по вступлению в нее и выходу (на основе заявления). При этом, общественная организация создается сознательно людьми, не обязательно складывается исключительно под воздействием объективного хода общественного развития, совместного характера человеческой жизнедеятельности.

5. *Цель создания* – удовлетворение духовных или иных нематериальных

¹ Федеральный закон от 12.01.1996 № 10-ФЗ (ред. от 03.07.2016) «О профессиональных союзах, их правах и гарантиях деятельности» (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2017) // «Собрание законодательства РФ». 15.01.1996. № 3. Ст. 148.

² Федеральный закон от 06.10.2003 №131-ФЗ (ред. от 06.02.2019) «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» // Собр. законодательства РФ. 06.10.2003. № 40. Ст. 3822.

потребностей, представление и защиты общих интересов. К примеру, целями создания и деятельности политической партии являются: формирование общественного мнения; политическое образование и воспитание граждан; выражение мнений граждан по любым вопросам общественной жизни, доведение этих мнений до сведения широкой общественности и органов государственной власти; выдвижение кандидатов (списков кандидатов) на различных выборах.

б. *Законодательная неопределенность* системы общественных организаций.

Разновидности общественных организаций. Следует обратить внимание на отсутствие единообразного подхода в определении разновидностей общественных организаций и в соотношении с другими видами общественных объединений.

Если исходить из ГК РФ (кодифицированный федеральный закон и более поздняя норма по времени принятия), *разновидностями общественных организаций являются:* политические партии; созданные в качестве юридических лиц профессиональные союзы (профсоюзные организации); органы общественной самодеятельности; территориальные общественные самоуправления (пункт 3 статьи 50 ГК РФ).

В новой редакции из ГК РФ родовое понятие «общественное объединение» вообще исчезло и было полностью заменено «общественной организацией» (статьи 50, 65.1, 123.1). Более того, теперь согласно подпункту 2 пункта 3 статьи 50 ГК РФ политические партии, органы общественной самодеятельности, территориальные общественные самоуправления относятся к общественным организациям.

Напротив, если придерживаться подхода Федерального закона от 19.05.1995 № 82-ФЗ «Об общественных объединениях» (статья 7), общественные объединения могут создаваться в одной из следующих организационно-правовых форм: общественная организация; общественное движение; общественный фонд; общественное учреждение; орган общественной самодеятельности; политическая партия.

Таким образом, соотношение общественной организации и общественного объединения, а вместе с ним и политической партии, общественного движения, органа общественной самодеятельности, территориального общественного самоуправления, – вызывает вопросы ввиду законодательной неопределенности.

При этом, правоприменительная практика не добавляет определенности в таких вопросах. Так, согласно апелляционному определению Верховного Суда РФ от 22.05.2018 № 78-АПГ18-8 «гражданское законодательство профессиональные союзы, созданные в качестве юридических лиц, относит к *общественным организациям*, являющимся одной из организационно-правовых форм некоммерческих организаций». Согласно постановлению Суда по интеллектуальным правам от 06.08.2018 № С01-513/2018 по делу № А75-10294/2017: «при этом ответчик – Профсоюз, являясь *общественным объединением*, некоммерческой организацией, не преследует цели извлечения прибыли, а осуществляет исключительно представление и защиту прав и интересы членов данного Профсоюза».

В действующем законодательстве определены дефиниции организаций, которые так или иначе нормативные акты относят к разновидностям общественных организаций.

Политическая партия – это общественное объединение, созданное в целях участия граждан Российской Федерации в политической жизни общества посредством формирования и выражения их политической воли, участия в общественных и политических акциях, в выборах и референдумах, а также в целях представления интересов граждан в органах государственной власти и органах местного самоуправления.

Профсоюз – добровольное общественное объединение граждан, связанных общими производственными, профессиональными интересами по роду их деятельности, создаваемое в целях представительства и защиты их социально-трудовых прав и интересов.

Органом общественной самодеятельности является не имеющее член-

ства общественное объединение, целью которого является совместное решение различных социальных проблем, возникающих у граждан по месту жительства, работы или учебы, направленное на удовлетворение потребностей неограниченного круга лиц, чьи интересы связаны с достижением уставных целей и реализацией программ органа общественной самодеятельности по месту его создания.

Под *территориальным общественным самоуправлением* понимается самоорганизация граждан по месту их жительства на части территории поселения, внутригородской территории города федерального значения, городского округа, внутригородского района, а также в расположенных на межселенной территории населенных пунктах (либо на части их территории) для самостоятельного и под свою ответственность осуществления собственных инициатив по вопросам местного значения; границы территории, на которой осуществляется территориальное общественное самоуправление, устанавливаются по предложению населения, проживающего на соответствующей территории, представительным органом поселения, внутригородской территории города федерального значения, городского округа, внутригородского района, а в расположенных на межселенной территории населенных пунктах (либо на части их территории) – представительным органом муниципального района.

Общественной организацией пожарной охраны является основанное на членстве общественное объединение пожарной охраны, созданное физическими лицами и (или) юридическими лицами – общественными объединениями для осуществления совместной деятельности, защиты общих интересов и достижения уставных целей. Общественные организации пожарной охраны для достижения уставных целей организуют и обеспечивают создание подразделений добровольной пожарной охраны, подготовку добровольных пожарных и материальное стимулирование участия добровольных пожарных в обеспечении пожарной безопасности (пункты 1 и 2 статьи 7 Федерального закона от 06.05.2011 № 100-ФЗ «О добровольной пожарной охране»¹).

¹ Федеральный закон от 06.05.2011 № 100-ФЗ (ред. от 22.02.2017) «О добровольной пожарной охране» // Собр. законодательства РФ. 09.05.2011. № 19. Ст. 2717.

Национально-культурная автономия в Российской Федерации – это форма национально-культурного самоопределения, представляющая собой объединение граждан Российской Федерации, относящих себя к определенной этнической общности, находящейся в ситуации национального меньшинства на соответствующей территории, на основе их добровольной самоорганизации в целях самостоятельного решения вопросов сохранения самобытности, развития языка, образования, национальной культуры, укрепления единства российской нации, гармонизации межэтнических отношений, содействия межрелигиозному диалогу, а также осуществления деятельности, направленной на социальную и культурную адаптацию и интеграцию мигрантов. Национально-культурная автономия является видом общественного объединения. Организационно-правовой формой национально-культурной автономии является общественная организация (статья 1 Федерального закона от 17.06.1996 № 74-ФЗ «О национально-культурной автономии»¹).

Создание, органы управления и деятельность общественной организации. В соответствии со статьей 18 Федерального закона от 19.05.1995 № 82-ФЗ «Об общественных объединениях» общественные объединения создаются по инициативе их учредителей.

Решения о создании общественного объединения, об утверждении его устава и о формировании руководящих и контрольно-ревизионных органов принимаются на съезде (конференции) или общем собрании. С момента принятия указанных решений общественное объединение считается созданным: осуществляет свою уставную деятельность, приобретает права, за исключением прав юридического лица, и принимает на себя обязанности, предусмотренные Федеральным законом от 19.05.1995 № 82-ФЗ «Об общественных объединениях».

Общественная организация как любая корпорация имеет устав. В пункте 2 статьи 123.5 ГК РФ, статье 20 Федерального закона от 19.05.1995 № 82-ФЗ «Об

¹ Федеральный закон от 17.06.1996 № 74-ФЗ (ред. от 04.11.2014) «О национально-культурной автономии» // Собрание законодательства РФ. 17.06.1996. № 25. Ст. 2965.

общественных объединениях» указано, что устав общественной организации должен содержать сведения о ее наименовании и месте нахождения, предмете и целях ее деятельности, а также условия о порядке вступления (принятия) в общественную организацию и выхода из нее, составе и компетенции ее органов и порядке принятия ими решений, в том числе по вопросам, решения по которым принимаются единогласно или квалифицированным большинством голосов, об имущественных правах и обязанностях участника (члена) организации и о порядке распределения имущества, оставшегося после ликвидации организации, порядке реорганизации и (или) ликвидации.

Общественная организация обладает правоспособностью юридического лица с момента ее государственной регистрации в Минюсте России (статьи 3, 13.1 Федерального закона от 12.01.1996 № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях», статья 18 Федерального закона от 19.05.1995 № 82-ФЗ «Об общественных объединениях»). Государственная регистрация общественной организации осуществляется в порядке, установленном статьей 21 Федерального закона от 19.05.1995 № 82-ФЗ «Об общественных объединениях».

Исчерпывающий перечень документов, необходимых для предоставления государственной услуги, и порядок их представления определен пунктом 28 Приказа Минюста России от 30.12.2011 № 455 «Об утверждении Административного регламента предоставления Министерством юстиции Российской Федерации государственной услуги по принятию решения о государственной регистрации некоммерческих организаций».

Заявление о государственной регистрации общественной организации должно быть рассмотрено в течение 30 дней со дня его подачи, в результате чего принимается решение о государственной регистрации общественной организации либо отказе в государственной регистрации общественной организации и выдаче заявителю мотивированного отказа в письменной форме (статья 21 Федерального закона от 19.05.1995 № 82-ФЗ «Об общественных объединениях»).

Основания для отказа в государственной регистрации общественной организации перечислены в статье 23 Федерального закона от 19.05.1995 № 82-ФЗ

«Об общественных объединениях», а также в статье 23.1 Федерального закона от 12.01.1996 № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях». Отказ в государственной регистрации, а также уклонение от такой регистрации может быть обжаловано в вышестоящий орган или в суд.

Согласно пункту 2 статьи 123.4 ГК РФ общественная организация является собственником своего имущества. Ее участники (члены) не сохраняют имущественные права на переданное ими в собственность организации имущество, в том числе на членские взносы, и не отвечают по обязательствам организации, в которой участвуют в качестве членов, а организация не отвечает по обязательствам своих членов.

Согласно пункту 4 статьи 123.4 ГК РФ общественная организация по решению ее участников (членов) может быть преобразована в ассоциацию (союз), автономную некоммерческую организацию или фонд.

Управление в общественной организации сводится к следующему: высшим (волеобразующим) органом общественной организации является съезд (конференция) или общее собрание членов, которые избирают его исполнительные (волеизъявляющие) органы и обладают исключительной компетенцией, определенной законом и уставом организации.

К исключительной компетенции высшего органа общественной организации наряду с вопросами, которые решает высший орган любой корпорации, относится также принятие решений о размере и порядке уплаты ее участниками (членами) членских и иных имущественных взносов.

Из числа своих членов общественные организации могут избирать постоянно действующие коллегиальные исполнительные органы (совет, президиум, правление и пр.), при этом обязательно образуется единоличный исполнительный орган (председатель, президент и т.п.).

По решению общего собрания членов общественной организации полномочия ее органа могут быть досрочно прекращены в случаях грубого нарушения этим органом своих обязанностей, обнаружившейся неспособности к надлежащему ведению дел или при наличии иных серьезных оснований.

Члены общественной организации, их ответственность. Членами общественной организации могут быть как физические лица (в большинстве случаев), так и юридические лица (только в форме общественных объединений), если иное не установлено и законами об отдельных видах общественных объединений.

Количество учредителей общественной организации не может быть менее трех. Права и обязанности членов и участников общественных организаций закреплены в статье 123.6 ГК РФ, а также в статье 19 Федерального закона от 19.05.1995 № 82-ФЗ «Об общественных объединениях». Общественные организации относятся к юридическим лицам, в отношении которых их участники (члены) не имеют имущественных прав и не отвечают по обязательствам организации.

Все члены общественных организаций имеют равные корпоративные права, предусмотренные ГК РФ, другими законами, и пользуются своими правами в порядке, предусмотренном их уставами. В процессе осуществления деятельности организации все ее члены вправе безвозмездно пользоваться оказываемыми услугами организации. Члены общественной организации несут и равные обязанности как участники корпорации, а также обязанности по уплате членских и иных имущественных взносов, предусмотренных уставом организации. Членство в общественной организации неотчуждаемо. Осуществление прав участника (члена) общественной организации не может быть передано другому лицу (пункт 3 статьи 123.6 ГК РФ). Участник (член) общественной организации по своему усмотрению в любое время вправе выйти из организации, в которой он участвует.

Общественное движение – это состоящее из участников и не имеющее членства массовое общественное объединение, преследующее социальные, политические и иные общественно полезные цели, поддерживаемые участниками общественного движения.

Общественное движение может иметь статус юридического лица и соответственно рассматриваться как зарегистрированное в установленном порядке

юридическое лицо, являющееся разновидностью общественного объединения. Согласно сведениям Министерства юстиции на 20.03.2019 г. в реестре содержится 1 632¹ записи об общественных движениях, в том числе являющихся территориальными подразделениями (отделениями) региональных и федеральных общественных движений.

Нормативную базу регулирования процессов создания, деятельности, ликвидации общественных движений, а также корпоративных отношений внутри общественного движения, составляют следующие законы:

- Гражданский кодекс РФ (одна статья – 123.7-1);
- Федеральный закон от 12.01.1996 № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях» (статья 6);
- Федеральный закон от 19.05.1995 № 82-ФЗ «Об общественных объединениях» (статья 9).

Легальная дефиниция этого вида юридического лица содержится в статье 123.7-1 ГК РФ, в статье 9 Федерального закона от 19.05.1995 № 82-ФЗ «Об общественных объединениях».

К **конститутивным признакам** общественной организации следует отнести следующее.

1. Общественное движение является *корпорацией*. Вместе с тем, свойство общественного движения «массовость» несколько «размывает» этот конститутивный признак, который формально следует из норм ГК РФ. В Федеральном законе от 19.05.1995 № 82-ФЗ «Об общественных объединениях» отмечается прямо противоположный признак общественного движения как корпорации – отсутствие членства в такой организации. Следует отметить, что общественное движение, таким образом, является неким исключением из понятия «корпорация», поскольку в данном случае такая корпорация не обладает признаком членства.

2. Общественное движение не преследует цель извлечения прибыли (*некоммерческое юридическое лицо*). Оно вправе осуществлять предприниматель-

¹ Информация о зарегистрированных некоммерческих организациях// <http://unro.minjust.ru/NKOs.aspx>

скую деятельность лишь для достижения целей, ради которых оно было создано, если это соответствует таким целям.

3. *Общественно-полезные цели* создания, которые преследуют общественные движения. Таковыми могут быть: социальные, благотворительные, культурные, образовательные, научные, управленческие цели, а также цели 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 иные цели, направленные на достижение общественных благ. Как и любая группа людей, общественное движение имеет общую систему ценностей, норм, регулирующих поведение его участников, идеологию, символику.

4. Общественные движения могут иметь *различную территориальную сферу своей деятельности*: местные, региональные, межрегиональные, общероссийские, действующие на территории нескольких государств общественные движения.

Создание, органы управления и деятельность общественного движения. Общественные движения создаются по инициативе их учредителей – не менее трех физических лиц. В состав учредителей наряду с физическими лицами могут входить юридические лица – общественные объединения.

Решения о создании общественного движения, об утверждении его устава и о формировании руководящих и контрольно-ревизионного органов принимаются на съезде (конференции) или общем собрании. С момента принятия указанных решений общественное движение считается созданным: осуществляет свою уставную деятельность, приобретает права, за исключением прав юридического лица, и принимает на себя обязанности, предусмотренные Федеральным законом от 19.05.1995 № 82-ФЗ «Об общественных объединениях».

Правоспособность общественного движения как юридического лица возникает с момента государственной регистрации данного объединения. Общественное движение может действовать и без государственной регистрации. В

случае если такую регистрацию общественное движение проходит, его постоянно действующий руководящий орган осуществляет права юридического лица от имени общественного движения и исполняет его обязанности. В таких условиях в общественных движениях формируются многочисленные органы, полномочия которых по управлению общественным движением, в том числе и как юридическим лицом, нередко пересекаются, дублируют друг друга.

Общественное движение, являющееся юридическим лицом, может иметь в собственности земельные участки, здания, строения, сооружения, жилищный фонд, транспорт, оборудование, инвентарь, имущество культурно-просветительного и оздоровительного назначения, денежные средства, акции, другие ценные бумаги и иное имущество, необходимое для материального обеспечения деятельности этого общественного объединения, указанной в его уставе. В собственности общественного движения могут также находиться учреждения, издательства, средства массовой информации, создаваемые и приобретаемые за счет средств данного общественного объединения в соответствии с его уставными целями.

Ликвидация общественного движения осуществляется по решению съезда (конференции) или общего собрания в соответствии с уставом данного общественного объединения либо по решению суда по основаниям и в порядке, которые предусмотрены статьей 44 настоящего Федерального закона от 19.05.1995 № 82-ФЗ «Об общественных объединениях».

Так, по конкретному делу, по требованию о ликвидации организации Общероссийское общественное движение «Союз», заявитель (прокуратура) ссылается на то, что в ходе плановой документарной проверки деятельности организации были выявлены неоднократные и грубые нарушения устава организации и положений законодательства РФ. Требование удовлетворено, поскольку, несмотря на то, что установленные заявителем неоднократные и грубые нарушения носят устранимый характер, организация до сих пор не приняла никаких необходимых и возможных мер для исправления существующих нарушений и соответствия устава организации требованиям законодательства

РФ. Более того, как следует из пояснений представителя организации, признаваемые ими нарушения не будут устраняться и в будущем, так как организация фактически не осуществляет свою деятельность (Решение Верховного Суда РФ от 28.05.2015 № АКПИ15-485).

Члены общественного движения. Учредителями общественного движения являются физические лица и юридические лица – общественные движения, созвавшие съезд (конференцию) или общее собрание, на котором принимается устав общественного движения, формируются его руководящие и контрольно-ревизионные органы. Учредители общественного движения – физические и юридические лица – имеют равные права и несут равные обязанности.

5.3. Правовая характеристика ассоциаций (союзов)

Термин «ассоциация» характерен для зарубежного и международного права и не является традиционным для отечественной правовой системы. Свобода ассоциаций, предусмотренная международными документами и в зарубежном праве в отечественном праве интерпретировалась, начиная с Манифеста об усовершенствовании государственного порядка от 17 октября 1905 г., как «свобода союзов», «право образовывать (учреждать) общества и союзы».

В настоящее время в правоприменительной практике термин «ассоциация» широко используется в названиях многочисленных некоммерческих организаций, которые по организационно-правовой форме не являются ассоциацией (союзом). Учредители различных общественных объединений просто называют создаваемую ими организацию – ассоциацией, не учитывая законодательных требований и ограничений. Это привело к тому, что в 2013 году положения ст. 121 ГК РФ были изложены в новой редакции, расширяющей спектр участников ассоциации (союза): «объединение юридических лиц и (или) граждан» (ранее такая возможность предусматривалась только для коммерческих организаций).

Правовой статус ассоциаций (союзов) помимо общих положений о юридических лицах, корпорациях, определяется специальными нормами ГК РФ (ст. 123.8-123.11), Федеральным законом от 12.01.1996 № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях» (далее по тексту ФЗ № 7-ФЗ), а также специальными законами, регулирующими статус отдельных видов ассоциаций (союзов).

В действующих нормативных актах предусмотрено тождественное использование терминологии: ассоциации и союзы. Однако в специальной литературе достаточно часто встречается позиция о том, что основным формирующим признаком отнесения объединения к ассоциации является однотипный состав участников, а к союзам – единство целей объединения. Однотипность состава членов определяется их организационно-правовыми формами, принадлежностью к той же отрасли экономики, а общие цели могут складываться из интересов конкретного региона либо определенной сферы деятельности¹. Данное различие можно использовать при определении терминологии создаваемого юридического лица, т.е. что именно включить в полное наименование организации.

Ассоциацией (союзом) признается объединение юридических лиц и (или) граждан, основанное на добровольном или в установленных законом случаях на обязательном членстве и созданное для представления и защиты общих, в том числе профессиональных, интересов, для достижения общественно полезных целей, а также иных не противоречащих закону и имеющих некоммерческий характер целей (ст. 123.8 ГК РФ).

Цели создания ассоциации (союза) (п. 1 ст. 123.8 ГК РФ):

- 1) координация предпринимательской деятельности участников;
- 2) представление и защита общих имущественных интересов;
- 3) профессиональные объединения граждан, не имеющие целью защиту трудовых прав и интересов своих членов;

¹ Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации (учебно-практический). Части первая, вторая, третья, четвертая (постатейный). 2-е изд., перераб. и доп. / Под ред. С. А. Степанова. М.: Проспект; Институт частного права, 2009. С. 45.

4) профессиональные объединения граждан, не связанные с их участием в трудовых отношениях (объединения оценщиков, лиц творческих профессий и другие);

5) саморегулируемые организации и их объединения.

В соответствии с п. 3 ст. 50 ГК РФ ассоциации (союзы) как организационно-правовая форма юридического лица бывают следующих видов исходя из целей, которые они преследуют:

- ✓ некоммерческие партнерства;
- ✓ саморегулируемые организации;
- ✓ объединения работодателей;
- ✓ объединения профессиональных союзов и кооперативов и общественных организаций;
- ✓ торгово-промышленные палаты.

Правовой статус ассоциаций (союзов).

1. Имеют специальную правосубъектность, т.е. вправе иметь гражданские права и нести гражданские обязанности, соответствующие целям их создания и деятельности, предусмотренным их уставами.

2. Является собственником своего имущества. В уставе должны быть положения о порядке распределения имущества, остающегося после ликвидации ассоциации (союза).

3. Отвечает по своим обязательствам всем своим имуществом, если иное не предусмотрено законом в отношении ассоциаций (союзов) отдельных видов.

4. По общему правилу, не отвечает по обязательствам своих членов, если иное не предусмотрено законом. Например, несение ответственности по обязательствам своих членов предусмотрено для саморегулируемых организаций: «Саморегулируемая организация в соответствии с федеральными законами в пределах средств компенсационного фонда саморегулируемой организации несет ответственность по обязательствам своего члена, возникшим в результате причинения вреда вследствие недостатков произведенных членом саморегулируемой организации товаров (работ, услуг)» (ч. 12 ст. 13 Федеральный закон от

01.12.2007 № 315-ФЗ «О саморегулируемых организациях» (далее по тексту – ФЗ № 315-ФЗ).

5. Члены ассоциации (союза) не отвечают по ее обязательствам, за исключением случаев, если законом или уставом ассоциации (союза) предусмотрена субсидиарная ответственность ее членов. Например, члены союза (ассоциации) общин малочисленных народов несут субсидиарную ответственность по обязательствам союза (ассоциации) в размере и порядке, предусмотренных учредительными документами союза (ассоциации) (ч. 3 ст. 20 Федеральный закон от 20.07.2000 № 104-ФЗ «Об общих принципах организации общин коренных малочисленных народов Севера, Сибири и Дальнего Востока Российской Федерации»).

6. Число учредителей не менее 2. Законами, устанавливающими особенности правового положения ассоциаций (союзов) отдельных видов, могут быть установлены иные требования к минимальному числу учредителей таких ассоциаций (союзов). Например, ч. 3 ст. 3 ФЗ № 315-ФЗ предусмотрено, что объединение в составе саморегулируемой организации в качестве ее членов должно быть не менее 25 субъектов предпринимательской деятельности или не менее 100 субъектов профессиональной деятельности определенного вида.

7. По решению своих членов может быть преобразована в общественную организацию, автономную некоммерческую организацию или фонд. Решение о преобразовании ассоциации (союза) принимается всеми членами, заключившими договор о ее создании¹.

8. Система органов управления предусматривает наличие: 1) общего собрания участников (высший орган), а если число участников более 100 высшим органом может являться съезд, конференция или иной представительный (коллегиальный) орган, определяемый уставом; 2) единоличного исполнительного органа (председатель, президент и т.п.) и могут образовываться постоянно действующие коллегиальные исполнительные органы (совет, правление, президиум и т.п.).

¹ В данном случае в ч. 5 ст. 17 ФЗ «О некоммерческих организациях» предусмотрено странное положение о том, что при создании ассоциации (союза) заключается договор о создании. Нормы Гражданского кодекса РФ и ФЗ «О некоммерческих организациях» не содержат данного документа как обязательного для ассоциаций (союзов).

Полномочия органа ассоциации (союза) могут быть досрочно прекращены по решению высшего органа ассоциации (союза) в случаях:

- грубого нарушения этим органом своих обязанностей;
- обнаружившейся неспособности к надлежащему ведению дел;
- при наличии иных серьезных оснований.

9. Правовой статус ассоциаций (союзов) отдельных видов дополнительно регулируется иными федеральными законами, регулируемыми особенностями статуса отдельных видов ассоциаций.

№	Вид ассоциации (союза)	Федеральный закон, регулирующий деятельность
1	Союзы и ассоциации кредитных организаций	Федеральный закон от 02.12.1990 № 395-1 «О банках и банковской деятельности» (ст. 3)
2	Союзы (ассоциации) кредитных кооперативов	Федеральный закон от 18.07.2009 № 190-ФЗ «О кредитной кооперации» (ст. 34)
3	Саморегулируемые организации	Федеральный закон от 01.12.2007 № 315-ФЗ «О саморегулируемых организациях»
4	Саморегулируемые организации в сфере рекламы	Федеральный закон от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (ст. 31)
5	Союзы (ассоциации) общин малочисленных народов	Федеральный закон от 20.07.2000 № 104-ФЗ «Об общих принципах организации общин коренных малочисленных народов Севера, Сибири и Дальнего Востока РФ» (ст. 20)
6	Ассоциации (союзы) общественных объединений потребителей	Закон РФ от 07.02.1992 № 2300-1 «О защите прав потребителей» (ст. 45)
7	Союзы (ассоциации) сельскохозяйственных кооперативов	Федеральный закон от 08.12.1995 № 193-ФЗ «О сельскохозяйственной кооперации» (ст. 5)
8	Объединения (ассоциации и союзы) благотворительных организаций	Федеральный закон от 11.08.1995 № 135-ФЗ «О благотворительной деятельности и добровольчестве (волонтерстве)» (ст. 14)
9	Союзы (ассоциации) общественных объединений	Федеральный закон от 19.05.1995 № 82-ФЗ «Об общественных объединениях» (ст. 13)
10	Профессиональное объединение страховщиков	(Федеральный закон от 14.06.2012 № 67-ФЗ «Об обязательном страховании гражданской ответственности перевозчика за причинение вреда жизни, здоровью, имуществу пассажиров и о порядке возмещения такого вреда, причиненного при перевозках пассажиров метрополитеном» (ст. 20)
11	Объединение работодателей	Федеральный закон от 27.11.2002 № 156-ФЗ «Об объединениях работодателей» (ст. 3)
12	Союзы (ассоциации) производственных кооперативов	Федеральный закон от 08.05.1996 № 41-ФЗ «О производственных кооперативах» (ст. 25)
13	Торгово-промышленные палаты	Закон РФ от 07.07.1993 № 5340-1 «О торгово-промышленных палатах в Российской Федерации»

Права члена ассоциации (союза):

- 1) корпоративные права, предусмотренные п. 1 ст. 65.2 ГК РФ;
- 2) пользоваться на равных началах с другими членами ассоциации (союза) безвозмездно, услугами ассоциации (союза);
- 3) выйти из ассоциации (союза) по своему усмотрению в любое время;

Обязанности члена ассоциации (союза):

- 1) обязанности, предусмотренные для участников корпорации п. 4 ст. 65.2 ГК РФ;
- 2) обязанность уплачивать предусмотренные уставом членские взносы;
- 3) по решению высшего органа ассоциации (союза) вносить дополнительные имущественные взносы в имущество ассоциации (союза);
- 4) иные обязанности, установленные законом и уставом ассоциации.

Член ассоциации (союза) может быть исключен из нее в случаях и в порядке, которые установлены в соответствии с законом уставом ассоциации (союза).

Членство в ассоциации (союзе) неотчуждаемо. Например, применительно к членству в ассоциации (союзе), обладающей статусом саморегулируемой организации, неотчуждаемость членства означает невозможность передачи принадлежащих членом саморегулируемой организации корпоративных прав лицу, не являющемуся членом¹.

Характеристика видов ассоциаций (союзов)

1. *Некоммерческое партнёрство* – основанная на членстве некоммерческая организация, учрежденная гражданами и (или) юридическими лицами для содействия ее членам в осуществлении деятельности, направленной на достижение 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 организа-

¹ Петров Д. А. Статус члена саморегулируемой организации: вопросы непосредственного участия, неотчуждаемости и неделимости // Юрист. 2015. N 12. С. 23–27.

ций, разрешения споров и конфликтов, оказания юридической помощи, а также в иных целях, направленных на достижение общественных благ.

Особенности некоммерческого партнерства:

- вправе осуществлять предпринимательскую деятельность, соответствующую целям, для достижения которых оно создано;

- член некоммерческого партнёрства вправе, если иное не установлено федеральным законом или учредительными документами, получать при выходе, исключении из него или при ликвидации партнёрства часть его имущества или стоимость этого имущества в пределах стоимости имущества, переданного в его собственность, за исключением членских взносов;

- несмотря на то, что в п. 1 ст. 52 ГК РФ предусмотрено, что учредительным документом некоммерческого партнерства является исключительно устав, ч. 1 ст. 14 Федерального закона от 12.01.1996 № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях» оговаривается возможность заключить учредительный договор¹;

- имущество некоммерческого партнерства, оставшееся после удовлетворения требований кредиторов при его ликвидации, стоимость которого превышает размер имущественных взносов его членов, направляется на цели, в интересах которых оно было создано, и (или) на благотворительные цели. В случае, если использование имущества ликвидируемой некоммерческой организации в соответствии с ее учредительными документами не представляется возможным, оно обращается в доход государства (ч. 1 и 2 ст. 20 ФЗ «О некоммерческих организациях»).

2. Саморегулируемая организация – это некоммерческая организация, созданная в целях, предусмотренных федеральными законами, основанная на членстве, объединяющая субъектов предпринимательской деятельности исходя из единства отрасли производства товаров (работ, услуг) или рынка произведенных товаров (работ, услуг) либо объединяющая субъектов профессиональной деятельности определенного вида.

¹ Представляется, что в данном случае имеет место коллизия норм, которая должна разрешаться в пользу положений Гражданского кодекса РФ, т.к. оба документа имеют одинаковую юридическую силу, однако специальные правила федерального закона о некоммерческих организациях приняты ранее общих норм Гражданского кодекса РФ, которые были изменены Федеральным законом от 05.05.2014 г. № 99-ФЗ.

Деятельность саморегулируемых организаций регулируется следующим законами, содержащими как общие нормы, так и специальные:

- Федеральный закон от 01.12.2007 № 315-ФЗ «О саморегулируемых организациях»;
- Градостроительный кодекс Российской Федерации от 29.12.2004 N 190-ФЗ (ст. 6.1);
- Федеральный закон от 13.07.2015 № 223-ФЗ «О саморегулируемых организациях в сфере финансового рынка»;
- Федеральный закон от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (глава 4);
- Федеральный закон от 29.07.1998 № 135-ФЗ «Об оценочной деятельности в Российской Федерации»;
- Федеральный закон от 29.07.1998 № 135-ФЗ «Об оценочной деятельности в Российской Федерации» (ст. 22-24.10);
- Федеральный закон от 30.12.2008 № 307-ФЗ «Об аудиторской деятельности» (ст. 17-22);
- Федеральный закон от 08.12.1995 № 193-ФЗ «О сельскохозяйственной кооперации» (ст. 33.1);
- Федеральный закон от 02.11.2013 № 293-ФЗ «Об актуарной деятельности в Российской Федерации» (ст. 11-16);
- Федеральный закон от 27.07.2010 № 193-ФЗ «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)» (ст. 18-19);
- Федеральный закон от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» (ст. 20);
- Федеральный закон от 23.11.2009 № 261-ФЗ «Об энергосбережении и о повышении энергетической эффективности и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (ст. 15).

Общие требования в саморегулируемой организации:

- 1) объединение в составе саморегулируемой организации в качестве ее членов не менее 25 субъектов предпринимательской деятельности или не менее

100 субъектов профессиональной деятельности определенного вида, если федеральными законами в отношении саморегулируемых организаций, объединяющих субъектов предпринимательской или профессиональной деятельности, не установлено иное;

2) наличие стандартов и правил предпринимательской или профессиональной деятельности, обязательных для выполнения всеми членами саморегулируемой организации;

3) обеспечение саморегулируемой организацией дополнительной имущественной ответственности каждого ее члена перед потребителями произведенных товаров (работ, услуг) и иными лицами.

Членство субъектов предпринимательской или профессиональной деятельности в саморегулируемых организациях является добровольным, но федеральными законами могут быть предусмотрены и случаи обязательного членства в саморегулируемых организациях.

Субъект, осуществляющий различные виды предпринимательской или профессиональной деятельности, может являться членом нескольких саморегулируемых организаций, если такие саморегулируемые организации объединяют субъектов предпринимательской или профессиональной деятельности соответствующих видов.

Некоммерческая организация приобретает статус саморегулируемой организации с даты внесения сведений о некоммерческой организации в государственный реестр саморегулируемых организаций и утрачивает статус с даты исключения сведений о некоммерческой организации из указанного реестра.

Контроль за осуществлением членами саморегулируемой организации предпринимательской или профессиональной деятельности проводится саморегулируемой организацией путем проведения плановых и внеплановых проверок.

Для обеспечения имущественной ответственности членов саморегулируемой организации перед потребителями произведенных ими товаров (работ, услуг) и иными лицами саморегулируемая организация вправе применять следующие способы обеспечения:

- 1) создание системы личного и (или) коллективного страхования;
- 2) формирование компенсационного фонда.

Компенсационный фонд первоначально формируется исключительно в денежной форме за счет взносов членов саморегулируемой организации в размере не менее чем 3 000 рублей в отношении каждого члена.

По общему правилу в случае применения в качестве способа обеспечения ответственности членов саморегулируемой организации перед потребителями произведенных ими товаров (работ, услуг) и иными лицами системы личного и (или) коллективного страхования минимальный размер страховой суммы по договору страхования ответственности каждого члена не может быть менее чем 30 000 рублей в год.

Саморегулируемая организация не вправе осуществлять предпринимательскую деятельность, а также не вправе учреждать хозяйственные товарищества и общества, осуществляющие предпринимательскую деятельность, являющуюся предметом саморегулирования для этой саморегулируемой организации, и становиться участником таких хозяйственных товариществ и обществ.

Саморегулируемая организация не вправе осуществлять следующие действия и совершать следующие сделки, если иное не предусмотрено федеральными законами:

- 1) предоставлять принадлежащее ей имущество в залог в обеспечение исполнения обязательств иных лиц;
- 2) выдавать поручительства за иных лиц, за исключением своих работников;
- 3) приобретать акции, облигации и иные ценные бумаги, выпущенные ее членами, за исключением случаев, если такие ценные бумаги обращаются на организованных торгах;
- 4) обеспечивать исполнение своих обязательств залогом имущества своих членов, выданными ими гарантиями и поручительствами;
- 5) выступать посредником (комиссионером, агентом) по реализации произведенных членами саморегулируемой организации товаров (работ, услуг);

б) совершать иные сделки в случаях, предусмотренных другими федеральными законами.

Необычность саморегулируемой организации проявляется также в том, что функции постоянно действующего коллегиального органа управления могут осуществляться общим собранием членов саморегулируемой организации (ч. 2 ст. 15 ФЗ «О саморегулируемых организациях»). А также необходимость создания специализированных органов, к которым относятся:

1) орган, осуществляющий контроль за соблюдением членами саморегулируемой организации требований стандартов и правил саморегулируемой организации;

2) орган по рассмотрению дел о применении в отношении членов саморегулируемой организации мер дисциплинарного воздействия.

Сами саморегулируемые организации вправе создавать ассоциации (союзы) по территориальному, отраслевому, межотраслевому или иным признакам.

Саморегулируемая организация обязана обеспечивать доступ к информации о своей деятельности, в том числе обязана создать и вести в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» сайт, в электронный адрес которого включено доменное имя, права на которое принадлежат этой саморегулируемой организации (ч. 2 ст. 7ФЗ «О саморегулируемых организациях»).

3. Объединение работодателей – это вид социально ориентированной ассоциации (союза), основанный на добровольном членстве работодателей (юридических и (или) физических лиц) и (или) объединений работодателей.

Создание объединений работодателей и принятие соответствующего федерального закона было предусмотрено ст. 33 Трудового кодекса РФ (При проведении коллективных переговоров, заключении или изменении соглашений, разрешении коллективных трудовых споров по поводу их заключения или изменения, а также при формировании и осуществлении деятельности комиссий по регулированию социально-трудовых отношений интересы работодателей представляют соответствующие объединения работодателей).

Объединения работодателей могут создаваться по территориальному (региональному, межрегиональному), отраслевому, территориально-отраслевому признакам.

Виды объединений работодателей (ст. 4 Федерального закона от 27.11.2002 № 156-ФЗ «Об объединениях работодателей»).

1. Общероссийское объединение работодателей.
2. Общероссийское отраслевое (межотраслевое) объединение работодателей.
3. Межрегиональное объединение работодателей.
4. Межрегиональное отраслевое (межотраслевое) объединение работодателей.
5. Региональное объединение работодателей.
6. Региональное объединение работодателей города федерального значения Москвы.
7. Региональное объединение работодателей города федерального значения Санкт-Петербурга.
8. Региональное объединение работодателей города федерального значения Севастополя.
9. Региональное отраслевое (межотраслевое) объединение работодателей.
10. Территориальное объединение работодателей.
11. Территориальное отраслевое (межотраслевое) объединение работодателей.

Учредителями объединения работодателей могут быть не менее 3 работодателей или 2 объединений работодателей. Объединения создаются в основном юридическими лицами (организациями), но возможно участие в создании физических лиц, имеющих статус индивидуального предпринимателя. Тем не менее, большинство участников объединения (работодатели) – юридические лица.

Государственная регистрация общероссийских объединений работодателей, общероссийских отраслевых (межотраслевых) объединений работодателей осуществляется без специального разрешения на использование в наименова-

ниях указанных объединений работодателей слов «Россия», «Российская Федерация» и образованных на их основе словосочетаний.

Права и обязанности объединения работодателей предусмотрены законом (ст. 13-14 Федерального закона от 27.11.2002 № 156-ФЗ «Об объединениях работодателей»), а также могут быть дополнены уставом организации.

Функции российских объединений работодателей, определяемых целями их деятельности, несколько отличаются от соответствующих зарубежных аналогов. Например, в ряде стран объединения работодателей активно участвуют в деятельности специализированных трудовых судов в части предложений и рекомендаций на назначение соответствующих судей. В частности, такие суды существуют в Германии, Великобритании, Франции, Австрии, Бельгии, Люксембурге, Израиле и других странах. В США, Японии, Канаде (на федеральном уровне и в англоязычных провинциях) действуют специализированные административные органы, выполняющие судебные функции¹.

Члены объединения работодателей при выходе из объединения работодателей не сохраняют прав на переданное ими в собственность объединению работодателей имущество, в том числе на членские и иные взносы, если иное не предусмотрено уставом объединения работодателей.

4. *Объединения профессиональных союзов и кооперативов и общественных организаций.*

Действующим законодательством допускается создание объединений организаций, которые в свою очередь сами по себе являются объединением различных субъектов (граждан, работников или иных категорий лиц).

Например, согласно ч. 5 ст. 2 Федерального закона от 12.01.1996 № 10-ФЗ «О профессиональных союзах, их правах и гарантиях деятельности» «профсоюзы имеют право создавать свои объединения (ассоциации) по отраслевому, территориальному или иному учитываемому профессиональную специфику признаку – общероссийские объединения (ассоциации) профсоюзов, межрегио-

¹ Кирилловых А. А. Проблемы правового статуса объединений работодателей в системе некоммерческих организаций // Законодательство и экономика. 2010. N 2. С. 31–40.

нальные объединения (ассоциации) профсоюзов, территориальные объединения (ассоциации) организаций профсоюзов. Профсоюзы, их объединения (ассоциации) имеют право сотрудничать с профсоюзами других государств, вступать в международные профсоюзные и другие объединения и организации, заключать с ними договоры, соглашения».

Кредитные кооперативы на добровольной основе вправе объединяться в союзы (ассоциации) кредитных кооперативов в целях координации деятельности кредитных кооперативов, представления и защиты их интересов, оказания им информационных, правовых и других услуг, организации подготовки работников для кредитных кооперативов, повышения квалификации работников кредитных кооперативов, осуществления научно-исследовательской и иной деятельности (ст. 34 Федеральный закон от 18.07.2009 № 190-ФЗ «О кредитной кооперации»).

Ст. 13 Федерального закона от 19.05.1995 № 82-ФЗ «Об общественных объединениях» предусмотрено, что общественные объединения независимо от их организационно-правовой формы вправе создавать союзы (ассоциации) общественных объединений на основе учредительных договоров и (или) уставов, принятых союзами (ассоциациями), образуя новые общественные объединения. Объединения общественных объединений различных организационно-правовых форм могут создаваться и действовать в Российской Федерации как общероссийские, межрегиональные, региональные и местные общественные объединения.

5. Торгово-промышленные палаты – это негосударственная некоммерческая организация, созданная в организационно-правовой форме союза для представления и защиты законных интересов своих членов и в целях развития предпринимательства, экономической и внешнеторговой деятельности, реализации иных целей и задач, предусмотренных Законом РФ от 07.07.1993 № 5340-1 «О торгово-промышленных палатах в Российской Федерации».

Наименование «торгово-промышленная палата» и образованные на его основе словосочетания могут быть использованы только в названиях организа-

ций, созданных в соответствии с указанным Законом. Другие организации не вправе использовать в своих названиях словосочетания «торгово-промышленная палата», «торговая палата» или «промышленная палата» и не подлежат государственной регистрации под наименованиями, включающими эти словосочетания.

В случае неправомерного использования организацией в своем наименовании указанных словосочетаний Торгово-промышленная палата Российской Федерации, заинтересованная торгово-промышленная палата, прокурор, федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий функции в сфере государственной регистрации некоммерческих организаций (Минюст), или его территориальный орган в соответствующем субъекте Российской Федерации вправе обратиться в арбитражный суд с требованием о запрете использования такого словосочетания.

У торгово-промышленной палаты целевой характер деятельности. Она создается и действует для содействия развитию экономики Российской Федерации, ее интегрированию в мировую хозяйственную систему, формированию современной промышленной, финансовой и торговой инфраструктуры, созданию благоприятных условий для предпринимательской деятельности, урегулированию отношений предпринимателей с их социальными партнерами, всемерному развитию всех видов предпринимательства, торгово-экономических и научно-технических связей предпринимателей Российской Федерации с предпринимателями зарубежных стран.

Торгово-промышленные палаты образуются на основе принципа добровольного объединения их учредителей (по инициативе не менее 30 учредителей) на территории одного или нескольких субъектов Российской Федерации, а также на территории одного или нескольких муниципальных образований.

На территории субъекта Российской Федерации, равно как и на территории муниципального образования субъекта Российской Федерации, может быть образована только одна торгово-промышленная палата соответствующего уровня. Поэтому законодательством (ч. 5 ст. 9 Закон РФ от 07.07.1993 N 5340-1

«О торгово-промышленных палатах в Российской Федерации») предусмотрено, что наряду с документами, необходимыми для государственной регистрации торгово-промышленной палаты в соответствии с Федеральным законом от 12 января 1996 года № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях», в федеральный орган государственной регистрации или его территориальный орган в соответствующем субъекте РФ представляются решение Торгово-промышленной палаты РФ о согласии на создание торгово-промышленной палаты и заключение Торгово-промышленной палаты РФ о соответствии устава торгово-промышленной палаты уставу Торгово-промышленной палаты РФ.

Членами торгово-промышленной палаты могут быть российские юридические лица, в том числе российские организации, объединяющие юридических лиц и (или) индивидуальных предпринимателей, а также индивидуальные предприниматели, зарегистрированные в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.

Из принципа добровольности объединения членов торгово-промышленной палаты есть исключения. Так, например, членство торгово-промышленных палат субъектов РФ и торгово-промышленных палат муниципальных образований в Торгово-промышленной палате РФ является обязательным. Соответственно членство торгово-промышленных палат муниципальных образований в торгово-промышленной палате соответствующего субъекта РФ также является обязательным.

В действующем законодательстве предусмотрены права торгово-промышленных палат (ст. 12 Закона). Торгово-промышленные палаты имеют право:

- 1) участвовать в подготовке проектов законов и иных нормативных правовых актов, затрагивающих интересы предпринимателей, в форме, определяемой органами государственной власти или органами местного самоуправления;
- 2) направлять в органы государственной власти и органы местного самоуправления заключения по результатам экспертиз проектов законов и иных

нормативных правовых актов Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, проектов муниципальных правовых актов;

3) представлять законные интересы своих членов и принимать меры по их защите в государственных, муниципальных и иных органах;

4) участвовать в формировании и реализации государственной политики в области развития предпринимательства, в том числе путем участия в разработке и реализации государственных и муниципальных программ и проектов в области развития предпринимательства;

5) оказывать юридическую, информационную, консультационную и иную помощь организациям, индивидуальным предпринимателям и гражданам по вопросам, связанным с предпринимательской деятельностью;

6) оказывать содействие организациям и индивидуальным предпринимателям в патентовании изобретений, полезных моделей, промышленных образцов, регистрации товарных знаков, знаков обслуживания и наименований мест происхождения товаров, топологий интегральных микросхем, программ для электронных вычислительных машин, баз данных, осуществлении других авторских и смежных прав, а также оказывать содействие в оценке, реализации и защите интеллектуальных прав;

7) в соответствии с законодательством Российской Федерации проводить по поручению государственных и муниципальных органов, российских и иностранных организаций, индивидуальных предпринимателей и граждан экспертизу по определению страны происхождения товаров, иные экспертизы и контроль качества, количества и комплектности товаров, а также экспертизу выполненных работ и оказанных услуг;

8) выдавать сертификаты о происхождении товаров, удостоверить документы, связанные с осуществлением внешнеэкономической деятельности;

9) выдавать в случаях и в порядке, которые установлены Правительством РФ, документы, подтверждающие страну происхождения товаров, выполнения работ, оказания услуг, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд;

10) в соответствии с законодательством Российской Федерации об экспортном контроле в порядке, установленном Правительством РФ, проводить независимую идентификационную экспертизу товаров и технологий;

11) вести негосударственный реестр российских юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, финансовое и экономическое положение которых свидетельствует об их надежности как партнеров для предпринимательской деятельности в Российской Федерации и за рубежом, а также другие негосударственные реестры и др. права.

В частности торгово-промышленные палаты могут выполнять в соответствии с законодательством РФ, законодательством субъектов РФ и нормативными правовыми актами органов местного самоуправления отдельные согласованные с торгово-промышленными палатами функции в сфере экономики, возложенные на торгово-промышленные палаты федеральными органами исполнительной власти, органами исполнительной власти субъектов РФ, органами местного самоуправления.

Торгово-промышленные палаты могут оказывать услуги своим членам безвозмездно, если это предусмотрено уставами торгово-промышленных палат. Юридические документы, выданные торгово-промышленными палатами, признаются на всей территории РФ вне зависимости от их уровня, но в пределах их компетенции.

Прием в члены ТПП РФ российских коммерческих и некоммерческих организаций, действующих на региональном и муниципальном уровне, а также индивидуальных предпринимателей осуществляется ТПП субъектов Российской Федерации и ТПП муниципальных образований. Организация и индивидуальный предприниматель становятся членом торгово-промышленной палаты после принятия решения об этом соответствующим органом управления палаты и им выдается по месту их приема членский билет установленного образца.

Организация или индивидуальный предприниматель, вступившие в члены ТПП субъекта Российской Федерации или ТПП муниципального образова-

ния, приобретают членство в ТПП России после внесения их в базу данных членов ТПП РФ с помощью веб-сервиса «Членская база ТПП РФ».

Организация и индивидуальный предприниматель могут быть членами нескольких торгово-промышленных палат.

Организации или индивидуальные предприниматели, принятые в члены ТПП муниципального образования, становятся членами ТПП соответствующего субъекта РФ. Информация о таких членах направляется ТПП муниципального образования в ТПП субъекта РФ в порядке, установленном ТПП субъекта РФ.

Деятельность торгово-промышленных палат прекращается путем реорганизации или ликвидации.

5.4. Правовой статус товарищества собственников недвижимости

Товарищество собственников недвижимости – это новая перспективная организационно-правовая форма некоммерческой корпорации, которая позволяет объединить владельцев любых видов недвижимого имущества независимо от места его нахождения для решения практических вопросов совместного управления недвижимым имуществом, в силу закона находящимся в их общей собственности или в общем пользовании, а также для достижения иных целей, предусмотренных законами. Эффективность создания и деятельности такого товарищества во многом зависит от четкости и полноты правового регулирования общественных отношений с его участием¹.

В соответствии с п. 1 ст. 123.12 ГК РФ товариществом собственников недвижимости признается добровольное объединение собственников недвижимого имущества (помещений в здании, в том числе в многоквартирном доме, или в нескольких зданиях, жилых домов, садовых домов, садовых или огородных земельных участков и т.п.), созданное ими для совместного владения, пользования и в установленных законом пределах распоряжения имуществом (веща-

¹ Кириченко О. В., Накушнова Е. В., Кириченко Л. П. К вопросу о сущности товарищества собственников недвижимости // Российская юстиция. 2015. № 4. С. 64–66.

ми), в силу закона находящимся в их общей собственности или в общем пользовании, а также для достижения иных целей, предусмотренных законами.

В соответствии с п. 3 ст. 50 ГК РФ, выделяется два вида товариществ собственников недвижимости:

- товарищество собственников жилья;
- садоводческое или огородническое некоммерческие товарищества.

Более детальное правовое регулирование статуса и деятельности товарищества собственников жилья осуществляется Жилищным кодексом РФ¹, а садоводческих или огороднических некоммерческих товариществ – Федеральным законом от 29.07.2017 № 217-ФЗ «О ведении гражданами садоводства и огородничества для собственных нужд и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации»².

В соответствии с ч. 1 ст. 135 ЖК РФ товариществом собственников жилья признается вид товариществ собственников недвижимости, представляющий собой объединение собственников помещений в многоквартирном доме для совместного управления общим имуществом в многоквартирном доме либо в случаях, указанных в ч. 2 ст. 136 ЖК РФ, имуществом собственников помещений в нескольких многоквартирных домах или имуществом собственников нескольких жилых домов, обеспечения владения, пользования и в установленных законодательством пределах распоряжения общим имуществом в многоквартирном доме либо совместного использования имущества, находящегося в собственности собственников помещений в нескольких многоквартирных домах, или имущества, принадлежащего собственникам нескольких жилых домов, осуществления деятельности по созданию, содержанию, сохранению и приращению такого имущества, предоставления коммунальных услуг лицам, пользующимся в соответствии с ЖК РФ помещениями в данных многоквартирных домах или данными жилыми домами, за исключением случаев, предусмотренных законом (ст. 157.2 ЖК РФ), а также для осуществления иной деятельности,

¹ Жилищный кодекс Российской Федерации от 29.12.2004 № 188-ФЗ (ред. от 22.01.2019) // Собрание законодательства РФ. 2005. № 1 (часть 1). Ст. 14.

² Федеральный закон от 29.07.2017 № 217-ФЗ (ред. от 03.08.2018) «О ведении гражданами садоводства и огородничества для собственных нужд» // Собрание законодательства РФ. 2017. № 31 (часть 1). Ст. 4766.

направленной на достижение целей управления многоквартирными домами либо на совместное использование имущества, принадлежащего собственникам помещений в нескольких многоквартирных домах, или имущества собственников нескольких жилых домов.

Садоводческое или огородническое некоммерческое товарищество – вид товарищества собственников недвижимости, представляющий собой объединение граждан путем их добровольного объединения на основе членства для совместного владения, пользования и в установленных законом пределах распоряжения имуществом (вещами) в силу закона находящимся в их общей собственности или в общем пользовании, путем добровольного объединения его членами садовых домов, садовых земельных участков; целевых и иных взносов.

Главной и основной целью создания товарищества собственников недвижимости является управление общим имуществом членов товарищества. Так для товарищества собственников жилья главная цель – управление имуществом многоквартирного дома. Целью садоводческих или огороднических некоммерческих товариществ является управление линиями электропередач, трубопроводов, газоснабжения и пр. объектов инфраструктуры, необходимых для ведения садоводства и огородничества членами товарищества.

Вступить в товарищество собственников недвижимости может собственник объекта недвижимости (или владелец объекта недвижимости на ином вещном праве), находящегося в здании или на территории такого товарищества. Члены товарищества собственников недвижимости не отвечают по его обязательствам. При этом товарищество собственников недвижимости в свою очередь не отвечает по обязательствам своих членов (п. 3 ст. 123.12 ГК РФ).

Член товарищества собственников недвижимости имеет право участвовать в управлении делами товарищества, получать сведения о деятельности товарищества и знакомиться с его бухгалтерской и иной документацией, обжаловать решения органов товарищества, которые могут повлечь гражданско-правовые последствия, в оговоренных законом случаях требовать, действуя от имени товарищества, возмещения причиненных товариществом убытков.

Член товарищества собственников недвижимости имеет в свою очередь обязанности перед товариществом и его членами, а именно: участвовать в образовании имущества товарищества в необходимом размере в порядке, способом и в сроки, не разглашать конфиденциальную информацию о деятельности товарищества, участвовать в принятии корпоративных решений, без которых товарищество не может продолжать свою деятельность в соответствии с законом, если его участие необходимо для принятия таких решений, не совершать действия, заведомо направленные на причинение вреда товариществу, не совершать действия (бездействие), которые существенно затрудняют или делают невозможным достижение целей, ради которых создано товарищество.

Прекращение членства в товариществе может быть как добровольным, так и принудительным, в случае нарушения членом своих обязанностей.

Учредительным документом товарищества собственников недвижимости является устав. Устав товарищества собственников недвижимости должен содержать сведения о его наименовании, включающем слова «товарищество собственников недвижимости», месте нахождения, предмете и целях его деятельности, составе и компетенции органов товарищества и порядке принятия ими решений, в том числе по вопросам, решения по которым принимаются единогласно или квалифицированным большинством голосов и пр. (п. 2 ст. 123.12 ГК РФ).

Структура управления товарищества собственников недвижимости состоит из 3 уровней:

- общее собрание товарищества собственников недвижимости;
- правление товарищества собственников недвижимости;
- председатель товарищества собственников недвижимости.

Общее собрание товарищества собственников недвижимости является высшим органом управления товарищества собственников недвижимости.

К компетенции общего собрания относятся: определение приоритетных направлений деятельности товарищества, принципов образования и использования имущества товарищества; утверждение и изменение устава товарищества; определение порядка приема в состав членов товарищества и исключения

из числа его членов, кроме случаев, если такой порядок определен законом; образование других органов товарищества и досрочное прекращение их полномочий, если уставом товарищества в соответствии с законом это правомочие не отнесено к компетенции иных коллегиальных органов товарищества, утверждение годовых отчетов и бухгалтерской (финансовой) отчетности товарищества, если уставом товарищества в соответствии с законом это правомочие не отнесено к компетенции иных коллегиальных органов товарищества; принятие решений о реорганизации и ликвидации товарищества, о назначении ликвидационной комиссии (ликвидатора) и об утверждении ликвидационного баланса, избрание ревизионной комиссии (ревизора) и назначение аудиторской организации или индивидуального аудитора товарищества.

Во всех видах товарищество собственников недвижимости общее собрание должно созываться не менее одного раза в год, в случае необходимости – чаще. Собрание является правомочным, если на него собрались не менее пятидесяти процентов собственников товарищества.

Правление товарищества собственников недвижимости является постоянно действующим коллегиальным исполнительным органом. Правление товарищества собственников недвижимости подотчетно общему собранию членов товарищества, председатель товарищества является членом правления товарищества и его председателем. К компетенции правления товарищества собственников недвижимости относятся: выполнение решений общего собрания членов товарищества, принятие решения о проведении общего собрания членов товарищества или обеспечение принятия решения общего собрания членов товарищества в форме очно-заочного или заочного голосования, принятие решения о проведении внеочередного общего собрания членов товарищества или о необходимости проведения внеочередного общего собрания членов товарищества в форме очно-заочного или заочного голосования, руководство текущей деятельностью товарищества, принятие решений о заключении договоров с организациями, принятие решений о заключении договоров с оператором по обращению с твердыми коммунальными отходами, региональным оператором по обращению

нию с твердыми коммунальными отходами; обеспечение исполнения обязательств по договорам, заключенным товариществом.

Председатель товарищества действует без доверенности от имени товарищества, в том числе: председательствует на заседаниях правления товарищества, имеет право первой подписи под финансовыми документами, которые в соответствии с уставом товарищества не подлежат обязательному одобрению правлением товарищества или общим собранием членов товарищества, подписывает документы товарищества, в том числе одобренные решением общего собрания членов товарищества, а также подписывает протоколы заседания правления товарищества, заключает сделки, открывает и закрывает банковские счета, совершает иные операции по банковским счетам, в том числе на основании решений общего собрания членов товарищества и правления товарищества, в случаях, если принятие решений о совершении таких действий относится к исключительной компетенции общего собрания членов товарищества или правления товарищества, принимает на работу в товарищество работников по трудовым договорам, осуществляет права и исполняет обязанности товарищества как работодателя по этим договорам, выдает доверенности без права передоверия.

Срок избрания председателя и правления устанавливается в уставе товариществ собственников недвижимости.

По решению общего собрания товарищества собственников недвижимости полномочия постоянно действующих органов товарищества могут быть досрочно прекращены в случаях грубого нарушения ими своих обязанностей, обнаружившейся неспособности к надлежащему ведению дел или при наличии иных серьезных оснований (п. 2 ст. 123.14 ГК РФ).

Помимо трех указанных органов управления товариществом собственников недвижимости необходимо отметить ревизионную комиссию (ревизора). Этот орган осуществляет контроль за финансово-хозяйственной деятельностью товарищества, в том числе за деятельностью его председателя и правления товарищества.

Особое значение придает законодатель правовому положению имущества товарищества собственников недвижимости.

В соответствии со ст. 123.13 ГК РФ товарищество собственников недвижимости является собственником своего имущества.

В соответствие с законом общее имущество в многоквартирном доме принадлежит членам товарищества собственников недвижимости на праве общей долевой собственности, если иное не предусмотрено законом. Состав такого имущества и порядок определения долей в праве общей собственности на него устанавливаются законом.

Собственники помещений в многоквартирном доме имеют право пользоваться помещениями, находящимися в общей долевой собственности. Однако при этом право пользования помещениями одним собственником не должно нарушать прав других собственников на это же имущество. Т.е. предусмотренное ч. 2 ст. 36 ЖК РФ право собственников помещений в многоквартирном доме не может быть истолковано, как позволяющее одному собственнику нарушать те же права других собственников, а интерес одного собственника противопоставлять интересам всех остальных (Определение Верховного Суда РФ от 05.04.2017 № 36-ПЭК17).

Имущество общего пользования в садоводческом или огородническом некоммерческом товариществе принадлежит на праве общей долевой собственности лицам, являющимся собственниками земельных участков, расположенных в границах территории ведения гражданами садоводства или огородничества для собственных нужд, если иное не предусмотрено законом (п. 2.1 ст. 123.14 ГК РФ). Вместе с тем, ч. 3 ст. 24 ФЗ от 29.07.2017 г. № 217-ФЗ «О ведении гражданами садоводства и огородничества для собственных нужд и о внесении изменений в отдельные законодательные акты РФ» имеет несколько иную формулировку по данному вопросу: «Имущество общего пользования, расположенное в границах территории садоводства или огородничества, может также принадлежать товариществу на праве собственности и ином праве, предусмотренном гражданским законодательством». Например, ч. 2 ст. 25 этого

же закона предусмотрено, что имущество общего пользования, расположенное в границах территории садоводства или огородничества, являющееся недвижимым имуществом, созданное (создаваемое), приобретенное до дня вступления в силу настоящего Федерального закона (например, за счёт средств специального фонда), принадлежит товариществу.

Новеллой является положение о том, что доля в праве общей собственности на общее имущество в многоквартирном доме собственника помещения в этом доме, а также доля в праве общей собственности на имущество общего пользования, расположенное в границах территории ведения гражданами садоводства или огородничества для собственных нужд, собственника садового или огородного земельного участка следуют судьбе права собственности на указанные помещение или земельный участок.

Подводя итог анализу такой организационно-правовой формы юридического лица, как товарищество собственников недвижимости, необходимо отметить следующее. Товарищество собственников недвижимости – это некоммерческая организация, созданная для удовлетворения потребностей и достижения интересов разных собственников недвижимости в эксплуатации и управлении общего имущества. Цель товарищества собственников недвижимости состоит в возможности непосредственно самим собственникам эффективно, оперативно и максимально качественно управлять своим имуществом, избегать необоснованных расходов. Это управление необходимо для обеспечения устойчивых и безопасных условий проживания граждан, эксплуатации земельных участков и надлежащего содержания общего имущества, решения вопросов пользования имуществом.

5.5. Правовой статус адвокатских образований

В ч. 1 ст. 3 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации»¹ (далее – Закон) закреплено, что адвокатура является профессиональным сообществом адвокатов и как институт гражданского общества не входит в систему органов государственной власти и органов местного самоуправления.

В ч. 1 ст. 20 Закона перечислены формы адвокатских образований, к которым относятся: адвокатский кабинет, коллегия адвокатов, адвокатское бюро и юридическая консультация.

Юридическими лицами являются только коллегия адвокатов, адвокатское бюро и юридическая консультация.

На 01.01.2018 г. в России учреждено и действует 26 648 адвокатских образований, в том числе 3006 коллегий адвокатов, 856 адвокатских бюро, 22 688 адвокатских кабинетов (не являются юридическими лицами), 98 юридических консультаций.

46 577 (63,3 %) адвокатов осуществляют адвокатскую деятельность в коллегиях адвокатов, 3820 (5,2 %) – в адвокатских бюро, 457 (0,6 %) – в юридических консультациях, 30,9 % – в адвокатских кабинетах².

В ст. 22 Закона регламентирован порядок создания коллегии адвокатов. Учредить коллегия адвокатов вправе два и более адвоката, имеющих стаж адвокатской деятельности не менее пяти лет, сведения о которых внесены только в один региональный реестр, например Волгоградской области.

Коллегия адвокатов является некоммерческой организацией, основанной на членстве и действующей на основании устава, утверждаемого ее учредителями и заключаемого ими учредительного договора.

В учредительном договоре учредители определяют условия передачи

¹ Федеральный закон от 31.05.2002 N 63-ФЗ (ред. от 29.07.2017) «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации»

² Информационная справка о состоянии адвокатуры и адвокатской деятельности в 2017 г. // https://www.fparf.ru/documents/statistika_fpa/49762/

коллегии адвокатов своего имущества, порядок участия в ее деятельности, порядок и условия приема в коллегии адвокатов новых членов, права и обязанности учредителей (членов) коллегии адвокатов, порядок и условия выхода учредителей (членов) из ее состава.

Об учреждении, о реорганизации или о ликвидации коллегии адвокатов ее учредители направляют заказным письмом в совет адвокатской палаты уведомление. В уведомлении об учреждении или о реорганизации коллегии адвокатов должны содержаться сведения об адвокатах, осуществляющих в коллегии адвокатов адвокатскую деятельность, о месте нахождения коллегии адвокатов, о порядке осуществления телефонной, телеграфной, почтовой и иной связи между советом адвокатской палаты и коллегией адвокатов. К уведомлению должны быть приложены нотариально заверенные копии учредительного договора и устава.

Коллегия адвокатов считается учрежденной с момента ее государственной регистрации. Государственная регистрация коллегии адвокатов, а также внесение в единый государственный реестр юридических лиц записи о прекращении ее деятельности осуществляются в порядке, установленном федеральным законом о государственной регистрации юридических лиц¹.

Коллегия адвокатов является юридическим лицом, имеет самостоятельный баланс, открывает счета в банках в соответствии с законодательством Российской Федерации, имеет печать, штампы и бланки с адресом и наименованием коллегии адвокатов, содержащим указание на субъект Российской Федерации, на территории которого учреждена коллегия адвокатов.

Коллегия адвокатов вправе создавать филиалы на всей территории Российской Федерации, а также на территории иностранного государства, если это предусмотрено законодательством иностранного государства.

О создании или закрытии филиала коллегия адвокатов направляет заказным письмом уведомление в совет адвокатской палаты субъекта Российской

¹ Федеральный закон «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» от 8 августа 2001 года № 129-ФЗ // "Российская газета", № 153-154, 10.08.2001.

Федерации, на территории которого учреждена коллегия адвокатов, а также в совет адвокатской палаты субъекта Российской Федерации, на территории которого создан филиал коллегии адвокатов.

Имущество, внесенное учредителями коллегии адвокатов в качестве вкладов, принадлежит ей на праве собственности. Члены коллегии адвокатов не отвечают по ее обязательствам, коллегия адвокатов не отвечает по обязательствам своих членов.

Коллегия адвокатов не может быть преобразована в коммерческую организацию или любую иную некоммерческую организацию, за исключением случаев преобразования коллегии адвокатов в адвокатское бюро в порядке, установленном статьей 23 Закона.

К отношениям, возникающим в связи с учреждением, деятельностью и ликвидацией коллегии адвокатов, применяются правила, предусмотренные для некоммерческих партнерств Федеральным законом «О некоммерческих организациях»¹, если эти правила не противоречат положениям Закона.

Следующим адвокатским образованием является адвокатское бюро. В соответствии со ст. 23 Закона адвокатское бюро вправе учредить два и более адвоката. К отношениям, возникающим в связи с учреждением и деятельностью адвокатского бюро, применяются правила, относящиеся к созданию коллегии адвокатов.

Адвокаты, учредившие адвокатское бюро, заключают в простой письменной форме между собой партнерский договор, где соглашаются соединить свои усилия для оказания юридической помощи от имени всех партнеров. Партнерский договор не подлежит государственной регистрации.

Ведение общих дел адвокатского бюро осуществляется управляющим партнером, если иное не установлено в партнерском договоре.

Адвокатское бюро не может быть преобразовано в коммерческую организацию или любую иную некоммерческую организацию, за исключением случа-

¹ Федеральный закон «О некоммерческих организациях» от 12 января 1996 года № 7-ФЗ // Российская газета. № 14. 24.01.1996.

ев преобразования адвокатского бюро в коллегия адвокатов.

Третьей формой адвокатского образования в соответствии со ст. 24 Закона является юридическая консультация. Она учреждается адвокатской палатой по представлению органа исполнительной власти соответствующего субъекта Российской Федерации, если на территории одного судебного района общее число адвокатов во всех адвокатских образованиях, расположенных на территории данного судебного района, составляет менее двух на одного федерального судью.

Юридическая консультация является некоммерческой организацией. Вопросы создания, реорганизации, преобразования, ликвидации и деятельности юридической консультации регулируются Гражданским кодексом Российской Федерации, Федеральным законом «О некоммерческих организациях» и Законом.

Совет адвокатской палаты после согласования с органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации условий:

- 1) о судебном районе, в котором требуется создать юридическую консультацию;
- 2) о числе судей в данном судебном районе;
- 3) о необходимом в данном судебном районе числе адвокатов;
- 4) о материально-техническом и финансовом обеспечении деятельности юридической консультации, в том числе о предоставляемом юридической консультации помещении, об организационно-технических средствах, передаваемых юридической консультации, а также об источниках финансирования и о размере средств, выделяемых на оплату труда адвокатов, направляемых для работы в юридической консультации принимает решение об учреждении юридической консультации, утверждает кандидатуры адвокатов, направляемых для работы в юридической консультации, и направляет заказным письмом уведомление об учреждении юридической консультации в орган исполнительной власти субъекта Российской Федерации.

Совет адвокатской палаты утверждает порядок, в соответствии с которым

адвокаты направляются для работы в юридических консультациях. При этом советом адвокатской палаты может быть предусмотрена выплата адвокатам, осуществляющим профессиональную деятельность в юридических консультациях, дополнительного вознаграждения за счет средств адвокатской палаты.

Таким образом, в Законе исчерпывающим образом перечислены формы адвокатских образований, которые являются юридическими лицами, более того некоммерческими юридическими лицами, т.е. в качестве своей основной деятельности не могут заниматься извлечением прибыли.

В самой первой статье, в ч. 2 Закона указано, что адвокатская деятельность не является предпринимательской. Еще трижды в п. 10 ст. 29, п. 9 ст. 31, п. 9 ст. 37 Закона содержится запрет на занятие предпринимательской деятельностью.

Как следует из п. 2 ст. 2 ГК РФ предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг. Лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность, должны быть зарегистрированы в этом качестве в установленном законом порядке, если иное не предусмотрено ГК РФ.

В п. 1. ст. 54 ГК РФ закреплено, что юридическое лицо имеет свое наименование, содержащее указание на организационно-правовую форму, а в случаях, когда законом предусмотрена возможность создания вида юридического лица, указание только на такой вид. Следовательно, если организационно правовая форма имеет вид (как в нашем случае), то достаточно написать в названии юридического лица только слова «юридическая консультация», «адвокатское бюро», «коллегия адвокатов» и само ее название, без аббревиатуры НО («некоммерческая организация») или АО («адвокатское образование»). В настоящее время во всех названиях адвокатских образований, созданных как юридические лица, содержатся слова «некоммерческая организация».

Самостоятельной организационно-правовой формой объединения адвокатов, закрепленной в ст. 50 ГК РФ является адвокатская палата, которая является

юридическим лицом (некоммерческой корпорацией). Адвокатская палата является негосударственной некоммерческой организацией, основанной на обязательном членстве адвокатов одного субъекта Российской Федерации.

В каждом субъекте Российской Федерации создается только одна адвокатская палата субъекта Российской Федерации. В соответствии со ст. 29 Закона адвокатская палата является негосударственной некоммерческой организацией, основанной на обязательном членстве адвокатов одного субъекта Российской Федерации.

В соответствии с Законом адвокатские палаты действуют на основании общих положений для организаций данного вида, предусмотренных Законом.

Адвокатская палата имеет свое наименование, содержащее указание на ее организационно-правовую форму и субъект Российской Федерации, на территории которого она образована, например, Адвокатская палата Волгоградской области¹.

Имущество адвокатской палаты формируется за счет отчислений, осуществляемых адвокатами на общие нужды адвокатской палаты, грантов и благотворительной помощи (пожертвований), поступающих от юридических и физических лиц в порядке, установленном законодательством Российской Федерации. Адвокатская палата является собственником данного имущества (ч. 1 ст. 34 Закона).

Адвокатская палата подлежит государственной регистрации, которая осуществляется на основании решения учредительного собрания (конференции) адвокатов и в порядке, установленном федеральным законом о государственной регистрации юридических лиц.

Адвокатская палата, не вправе образовывать свои структурные подразделения, филиалы и представительства на территориях других субъектов Российской Федерации.

Адвокатская палата не подлежит реорганизации. Ликвидация адвокатской палаты субъекта Российской Федерации может быть осуществлена на основа-

¹ <http://www.apvo-volgograd.ru>

нии федерального конституционного закона об образовании в составе Российской Федерации нового субъекта в порядке, который устанавливается федеральным законом.

Адвокатская палата не вправе осуществлять адвокатскую деятельность от своего имени, а также заниматься предпринимательской деятельностью.

Высшим органом адвокатской палаты субъекта Российской Федерации согласно ст. 30 Закона является собрание адвокатов. В случае, если численность адвокатской палаты превышает 300 человек, высшим органом адвокатской палаты является конференция адвокатов. Собрание (конференция) адвокатов созывается не реже одного раза в год.

Коллегиальным исполнительным органом адвокатской палаты в соответствии со ст. 31 Закона является Совет адвокатской палаты.

Президент адвокатской палаты представляет адвокатскую палату в отношениях с органами государственной власти, органами местного самоуправления, общественными объединениями и иными организациями, а также с физическими лицами, действует от имени адвокатской палаты без доверенности, выдает доверенности и заключает сделки от имени адвокатской палаты, распоряжается имуществом адвокатской палаты по решению совета в соответствии со сметой и с назначением имущества, осуществляет прием на работу и увольнение с работы работников аппарата адвокатской палаты, созывает заседания совета, обеспечивает исполнение решений совета и решений собрания (конференции) адвокатов.

Согласно Закону каждый адвокат в порядке обязательного членства состоит в адвокатской палате одного субъекта РФ. Адвокатские палаты субъектов РФ являются негосударственными некоммерческими организациями, которые на основе обязательного членства объединяет Федеральная палата адвокатов РФ (ст. 35 Закона).

Федеральная палата адвокатов является организацией, уполномоченной на представление интересов адвокатов и адвокатских палат субъектов Российской Федерации в отношениях с федеральными органами государственной вла-

сти при решении вопросов, затрагивающих интересы адвокатского сообщества, в том числе вопросов, связанных с выделением средств федерального бюджета на оплату труда адвокатов, участвующих в уголовном судопроизводстве в качестве защитников по назначению органов дознания, органов предварительного следствия или суда.

Федеральная палата адвокатов является юридическим лицом, имеет смету, расчетный и другие счета в банках в соответствии с законодательством Российской Федерации, печать, штампы и бланки со своим наименованием.

Имущество Федеральной палаты адвокатов формируется за счет отчислений, осуществляемых адвокатскими палатами, грантов и благотворительной помощи (пожертвований), поступающих от юридических и физических лиц в порядке, установленном законодательством Российской Федерации. Федеральная палата адвокатов является собственником данного имущества (ст. 38 Закона).

Федеральная палата адвокатов образована Всероссийским съездом адвокатов, который принял ее устав. Образование других организаций и органов с функциями и полномочиями, аналогичными функциям и полномочиям Федеральной палаты адвокатов, не допускается.

Федеральная палата адвокатов подлежит государственной регистрации в порядке, установленном федеральным законом о государственной регистрации юридических лиц.

Федеральная палата адвокатов не подлежит реорганизации. Ликвидация Федеральной палаты адвокатов может быть осуществлена только на основании федерального закона.

Высшим органом Федеральной палаты адвокатов является Всероссийский съезд адвокатов (ст. 36 Закона).

Коллегиальным исполнительным органом Федеральной палаты адвокатов является совет Федеральной палаты адвокатов (ст. 37 Закона). Заседания Сове-

та, как правило, проводятся в г. Москве¹.

Президент Федеральной палаты адвокатов представляет Федеральную палату адвокатов в отношениях с органами государственной власти, органами местного самоуправления, общественными объединениями и иными организациями, а также с физическими лицами, действует от имени Федеральной палаты адвокатов без доверенности, выдает доверенности и заключает сделки от имени Федеральной палаты адвокатов, распоряжается имуществом Федеральной палаты адвокатов по решению совета Федеральной палаты адвокатов в соответствии со сметой и с назначением имущества, осуществляет прием на работу и увольнение с работы работников аппарата Федеральной палаты адвокатов, созывает заседания совета Федеральной палаты адвокатов, обеспечивает исполнение решений совета Федеральной палаты адвокатов и решений Всероссийского съезда адвокатов.

Адвокаты вправе создавать общественные объединения адвокатов и (или) быть членами (участниками) общественных объединений адвокатов в соответствии с законодательством Российской Федерации. Общественные объединения адвокатов не вправе осуществлять предусмотренные Законом функции адвокатских образований, а также функции адвокатских палат субъектов Российской Федерации или Федеральной палаты адвокатов либо их органов (ст. 39 Закона).

5.6. Казачьи общества

Масштабное реформирование гражданского законодательства внесло существенные коррективы в положения о юридических лицах; коснулись эти изменения, в первую очередь, организационно-правовых форм юридических лиц. Так, в Гражданский кодекс РФ² была включена статья 123.1, где был закреплен исчерпывающий перечень организационно-правовых форм, в которых могут

¹ П. 4.1 Регламента Совета Федеральной палаты адвокатов Российской Федерации Утвержден Советом Федеральной палаты адвокатов 23 июня 2005 г. (протокол № 2)

² Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ // «Собрание законодательства РФ», 05.12.1994, № 32, ст. 3301.

создаваться некоммерческие корпоративные организации. Одной из таких форм являются **казачьи общества, внесенные в государственный реестр казачьих обществ в РФ.**

В новой редакции ГК РФ рассматриваемой организационно-правовой форме посвящена статья 123.15, в пункте 1 которой закреплено: *казачьими обществами признаются внесенные в государственный реестр казачьих обществ в Российской Федерации объединения граждан, созданные в целях сохранения традиционного образа жизни, хозяйствования и культуры российского казачества, а также в иных целях, предусмотренных Федеральным законом от 5 декабря 2005 года № 154-ФЗ «О государственной службе российского казачества», добровольно принявших на себя в порядке, установленном законом, обязательства по несению государственной или иной службы.*

Приведенное выше определение можно считать новеллой для Гражданского кодекса РФ, поскольку до введения статьи 123.15 определения казачьих обществ содержались только в специальных нормативных правовых актах. Так, в частности, определение казачьих обществ можно найти в ст. 6.2 Федерального закона от 12.01.1996 № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях»¹:

Казачьими обществами признаются формы самоорганизации граждан Российской Федерации, объединившихся на основе общности интересов в целях возрождения российского казачества, защиты его прав, сохранения традиционных образа жизни, хозяйствования и культуры российского казачества. Казачьи общества создаются в виде хуторских, станичных, городских, районных (юртовых), окружных (отдельских) и войсковых казачьих обществ, члены которых в установленном порядке принимают на себя обязательства по несению государственной или иной службы. Казачьи общества подлежат внесению в государственный реестр казачьих обществ в Российской Федерации.

¹ Федеральный закон от 12.01.1996 № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях» // «Собрание законодательства РФ», 15.01.1996, № 3, ст. 145.

Фактически идентичное определение казачьего общества можно обнаружить в п. 3 ч. 1 ст. 2 Федерального закона от 05.12.2005 № 154-ФЗ «О государственной службе российского казачества»¹.

Основные отличия определения, включенного в ГК РФ, от определений в приведенных федеральных законах, сводятся к нескольким аспектам:

1) казачьими обществами признаются только те юридические лица, которые внесены в государственный реестр казачьих обществ в РФ²;

2) создание казачьего общества как юридического лица предусматривает добровольное принятие на себя в порядке, установленном законом, обязательств по несению государственной или иной службы теми гражданами, которые намерены в дальнейшем объединиться для создания такого казачьего общества.

В литературе³ выделяют специальные **признаки**, которые присущи казачьим обществам и характеризуют их как самостоятельный вид юридических лиц; такие признаки вытекают из законодательно закрепленных дефиниций.

1. Казачьи общества внесены в государственный реестр казачьих обществ в РФ. Не всегда наличие записи о казачьем обществе в специальном государственном реестре указывается цивилистами как основной, однако это не вполне обоснованно, поскольку такой приоритет был закреплен в обновленной редакции ГК РФ в ходе реформы гражданского законодательства.

На 15.09.2016 г. в список казачьих обществ, внесенных в государственный реестр казачьих обществ в Российской Федерации, было внесено всего 13 организаций⁴. На 17.03.2019 г. число записей реестра некоммерческих организаций о зарегистрированных казачьих обществах составляет 2 719¹.

¹ Федеральный закон от 05.12.2005 № 154-ФЗ «О государственной службе российского казачества» // «Российская газета» от 8 декабря 2005 г. № 276.

² Государственный реестр казачьих обществ в Российской Федерации уполномочено вести Министерство юстиции РФ // Указ Президента РФ от 21 сентября 2003 г. N 1096 "О федеральном органе исполнительной власти, уполномоченном вести государственный реестр казачьих обществ в Российской Федерации" (ред. от 30 апреля 2009 г.).

³ См., например: Сойфер Т.В. Казачье общество – некоммерческая корпоративная организация? // Гражданское право. 2015. № 4; Гражданский кодекс Российской Федерации. Подробный постатейный комментарий с путеводителем по законодательству и судебной практике. Часть 1 (отв. ред. Ю.Ф. Беспалов). Проспект, 2017. С. 140.

⁴ Список казачьих обществ, внесенных в государственный реестр казачьих обществ в российской федерации // <https://minjust.ru/ru/novosti/spisok-kazachih-obshchestv-vnesennyh-v-gosudarstvenny-reestr-kazachih>

2. Цели объединения – сохранение традиционного образа жизни, хозяйствования и культуры российского казачества, а также иные цели, предусмотренные федеральным законодательством.

3. Казачьи общества представляют собой объединения тех граждан, которые в добровольном порядке приняли обязательства публичного характера.

Действующим законодательством предусмотрена возможность объединения казачества исключительно в форме казачьих обществ. Это подтверждается и точкой зрения Верховного Суда РФ, вынесшего в 2011 году довольно значимое в рассматриваемом контексте определение². В Определении суд указал, что в соответствии с нормами законодательства формой самоорганизации казаков являются казачьи общества, следовательно, иные формы самоорганизации не признаются государством. В рассматриваемом случае ответчики – общественное объединение «Региональная национально-культурная автономия казаков Волгоградской области» – отказались выполнить требования Управления Минюста по Волгоградской области о реорганизации общественного объединения или о внесении изменений в устав, в связи с чем судом было принято решение о ликвидации данного общественного объединения.

Как отмечается в литературе, для того, чтобы информация о казачьем обществе была внесена в государственный реестр, необходима совокупность последовательно возникающих условий:

- 1) регистрация казачьего общества в качестве юридического лица;
- 2) добровольное принятие определенным числом его членом обязательств по несению службы;
- 3) отражение этих обязательств в уставе казачьего общества по согласованию с заинтересованными федеральными органами исполнительной власти и

obshchestv-v (дата обращения 19.03.2019 г.).

¹ Информация о зарегистрированных некоммерческих организациях// <http://unro.minjust.ru/NKOs.aspx>

² Определение Верховного Суда РФ от 11.10.2011 № 16-Г11-41 // СПС КонсультантПлюс (дата обращения: 15.07.2018).

(или) их территориальными органами, органами исполнительной власти субъектов РФ и органами местного самоуправления¹.

Виды казачьих обществ также регламентированы на законодательном уровне. Так, в пп. 4-7 п. 1 ст. 2 Закона о государственной службе казачества в РФ указано, что могут создаваться следующие **виды** казачьих обществ:

- хуторское, станичное, городское казачье общество;
- районное (юртовое) казачье общество;
- окружное (отдельское) казачье общество;
- войсковое казачье общество;
- всероссийское казачье общество.

Численность членов казачьих обществ в РФ регулируется Приказом Минюста РФ от 24.08.2012 г. № 166².

Указанные виды казачьих обществ на схеме расположены в порядке возрастания их численности. Каждый последующий вид создается путем объединения нескольких предыдущих видов (см. рис. 1).



¹ Соيفер Т.В. Указ. соч. С. 26.

² Приказ Министерства юстиции РФ от 24 августа 2012 г. № 166 «О численности членов казачьих обществ, в установленном порядке принявших на себя обязательства по несению государственной или иной службы, необходимой для внесения казачьего общества в государственный реестр казачьих обществ в Российской Федерации» (зарегистрировано в Минюсте России 4 сентября 2012 г. № 25364).

Хуторским, станичным или городским казачьим обществом признается первичное объединение граждан России и членов их семей, которые живут в одном или нескольких населенных пунктах, приняли на себя обязательства по несению государственной или иной службы. Для того, чтобы информация об обществе была внесена в государственный реестр, необходимо, чтобы численность хуторского общества составляла не менее 20 человек, а численность станичного или городского – не менее 100 человек (для казачьих обществ, расположенных на территории Сибирского и Дальневосточного федеральных округов – не менее 10 человек).

Районным (юртовым) казачьим обществом признается казачье общество, создаваемое путем объединения хуторских, станичных и городских казачьих обществ. Для внесения информации о таком обществе в реестр необходимо, чтобы его численность составляла не менее 300 человек (для казачьих обществ, расположенных на территории Сибирского и Дальневосточного федеральных округов – не менее 150 человек).

Окружным (отдельским) казачьим обществом признается общество, создаваемое путем объединения районных (юртовых) казачьих обществ. Объединяться в окружное (отдельское) казачье общество могут также хуторские, станичные и городские казачьи общества напрямую, не являясь частью районных (юртовых) казачьих обществ. Для внесения в реестр информации об окружном (отдельском) казачьем обществе его численность должна составлять не менее 1000 человек (для казачьих обществ, расположенных на территории Сибирского и Дальневосточного федеральных округов – не менее 500 человек).

Войсковым казачьим обществом признается общество, создаваемое путем объединения окружных (отдельских) казачьих обществ и осуществляет свою деятельность на территориях двух и более субъектов РФ либо на территории одного субъекта РФ, который образован в результате объединения двух и более субъектов Российской Федерации. Для внесения в реестр информации о войсковом казачьем обществе его численность должна составлять не менее

5000 человек (для казачьих обществ, расположенных на территории Сибирского и Дальневосточного федеральных округов – не менее 1000 человек)¹.

Всероссийским казачьим обществом является общество, созданное путем объединения войсковых казачьих обществ. Такое общество – единственное в своем роде на территории РФ, его устав утверждается Президентом РФ².

Казачье общество, включенное в государственный реестр казачьих обществ РФ (ст. 123.15 ГК РФ), представляет собой **юридическое лицо** – некоммерческую корпоративную организацию, следовательно, имеет собственное имущество, самостоятельный баланс, расчетный и иные счета в банках и иных кредитных организациях.

Наименование казачьего общества должно содержать словосочетание «казачье общество» и указание на его вид.

Казачье общество отвечает по своим обязательствам своим имуществом, может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде. Кроме того, казачье общество вправе осуществлять предпринимательскую деятельность, соответствующую целям, для достижения которых оно создано.

В соответствии с ч. 3 ст. 6.2 Федерального закона «О некоммерческих организациях» имущество, переданное казачьему обществу его членами, а также имущество, приобретенное за счет доходов от его деятельности, является собственностью казачьего общества. Члены казачьего общества не отвечают по его обязательствам, а казачье общество не отвечает по обязательствам своих членов.

¹ В Волгоградской области, например, по состоянию на ноябрь 2017 года зарегистрированы: хуторские казачьи общества «Хутор Никитинский», «Мамаев Курган», «Жутовское» и др.; станичные казачьи общества «Станица Пластунская», «Станица Крещенская», «Зацарицынская станица», «Станица Никольская», «Нехаевский юрт», «Побединское» и др.; городские казачьи общества «Троицкое», «Станица Анненская», «Станица Усть-Медведицкая» и др.; юртовые казачьи общества «Жутовское», «Новоаннинское», «Усть-Медведицкий казачий юрт» и др.; окружные казачьи общества «Волгоградский казачий округ», «Второй Донской казачий круг», «Волжский казачий круг» и др.; войсковое казачье общество «Всевеликое Войско Донское» // Официальный сайт Управления Министерства юстиции Российской Федерации по Волгоградской области / URL: <http://to34.minjust.ru/ru/novosti/spisok-kazachih-obshchestv-zaregistririvannyh-na-territorii-volgogradskoy-oblasti-i> (дата обращения: 15.07.2018).

² Создание Всероссийского казачьего общества запланировано на ноябрь 2018 года // <http://tass.ru/obschestvo/5346223> (дата обращения: 15.07.2018)

В литературе отмечается, что члены казачьих обществ могут быть отнесены к нескольким группам:

- 1) члены, принявшие на себя обязательства по несению государственной или иной службы;
- 2) члены их семей, которые соответствующих обязательств не приняли;
- 3) члены, для которых установлен испытательный срок;
- 4) члены, принявшие казачью присягу и не принявшие ее¹.

Важно подчеркнуть значимую особенность членства в казачьих обществах, внесенных в государственный реестр. Она выражается в том, что члены таких обществ не вправе одновременно состоять в любых общественных объединениях, преследующих политические цели (в первую очередь, разумеется, в политических партиях). Если лицо уже является членом такого общественного объединения на момент вступления в ряды казачьего общества, то в соответствии с ч. 3 ст. 4 Закона «О государственной службе российского казачества» такое лицо обязано приостановить свое членство в общественном объединении.

Сколько-нибудь подробную характеристику высших органов управления казачьего общества действующее законодательство не содержит, в связи с чем описать их можно лишь основываясь на уставах различных казачьих обществ. Так, можно сделать вывод, что **высшим органом** управления в казачьем обществе является **общее собрание его членов** (именуемое также казачий круг, казачий сход, большой круг и т.п.).

К выборным органам казачьего общества относятся, в частности, контрольно-ревизионная комиссия, Суд чести и другие. К числу выборных относится и **представительный консультативный орган**, избираемый на общем собрании (Круге), называемый «**Совет стариков**». Выборы в рассматриваемый орган проходят на общем собрании (Круге).

Единоличным исполнительным органом казачьего общества является атаман, который избирается высшим органом управления казачьего общества. Однако, в соответствии с п. 9 ст. 5 Закона о государственной службе россий-

¹ Сойфер Т. В. Указ. соч. С. 27.

ского казачества, организацией работы по взятию на себя обязательств по несению государственной и иной службы членами нижестоящих казачьих обществ берет на себя атаман войскового казачьего общества. Им может стать гражданин Российской Федерации – член хуторского, станичного или городского казачьего общества. Атаман войскового казачьего общества избирается высшим органом управления такого общества сроком на пять лет, после чего кандидатура атамана утверждается Президентом Российской Федерации по представлению уполномоченного Правительством Российской Федерации федерального органа исполнительной власти по взаимодействию с казачьими обществами.

Следует отметить, что правовой статус казачьего общества вызывает дискуссии в литературе: так, например, встречаются точки зрения, что казачьи общества могут быть отнесены к категории юридических лиц публичного права¹, то есть таких юридических лиц, которые представляют собой «созданные на основании специального законодательства организации, которые также исполняют государственные функции»². Вместе с тем, однако, не вызывает сомнений гражданско-правовая природа казачьего общества как юридического лица, несмотря на некоторые особенности его правового статуса.

В соответствии с ч. 2 статьи 123.15 ГК РФ, казачье общество по решению его членов может быть **преобразовано** в ассоциацию (союз) или автономную некоммерческую организацию.

Деятельность казачьего общества может быть **прекращена** вследствие его реорганизации, ликвидации или исключения из единого государственного реестра юридических лиц РФ (п. 4 ч.8 ст. 6.1 Закона о государственной службе российского казачества).

¹ Серова О. А. Новые виды некоммерческих организаций: публичные элементы в правовом статусе казачьих компаний и общин коренных малочисленных народов // Законы России: опыт, анализ, практика. № 7. 2015. СПС «КонсультантПлюс».

² Чантурия Л. Введение в общую часть гражданского права (сравнительно-правовое исследование с учетом некоторых особенностей постсоветского права). М., 2006. С. 179 (цит. по: Серова О. А. Новые виды некоммерческих организаций: публичные элементы в правовом статусе казачьих компаний и общин коренных малочисленных народов // Законы России: опыт, анализ, практика. № 7. 2015. СПС «КонсультантПлюс»).

5.7. Общины коренных малочисленных народов России как некоммерческие корпорации

Правовое регулирование деятельности и статуса общин коренных малочисленных народов осуществляется комплексом нормативных правовых актов. В первую очередь, следует обратиться к нормам Гражданского кодекса РФ, в котором общины коренных малочисленных народов РФ признаются одной из организационно-правовых форм корпоративных некоммерческих юридических лиц (ч. 2 ст. 123.1 ГК РФ).

Общины коренных малочисленных народов России являются юридическим лицом дающим возможность лицам, относящимся к малочисленным народам защищать свои интересы, сохранять свою самобытность. На территории России по данным переписи населения 2010 года всего 316 тыс. человек коренных малочисленных народов¹. По сведениям Минюста в реестре некоммерческих организаций содержатся 1 530 записей о зарегистрированных общинах коренных малочисленных народов России².

Общинами коренных малочисленных народов Российской Федерации признаются *добровольные объединения граждан*, относящихся к коренным малочисленным народам Российской Федерации и объединившихся по кровнородственному и (или) территориально-соседскому признаку в целях защиты исконной среды обитания, сохранения и развития традиционных образа жизни, хозяйствования, промыслов и культуры (ч. 1 ст. 123.16 ГК РФ).

Кроме того, очень близкое по формулировке определение общин коренных малочисленных народов содержится в ст. 6.1. Закона о некоммерческих организациях, где в части первой указано: **общинами коренных малочисленных народов Российской Федерации** (далее – община коренных малочисленных народов) признаются *формы самоорганизации лиц*, относящихся к коренным малочисленным народам Российской Федерации и объединяемых по кровно-

¹ Малочисленные народы ставят на учет// Коммерсантъ.. № 208. 09.11.2017. С. 5. Электронный ресурс: <https://www.kommersant.ru/doc/3461240>. Дата обращения: 20.03.2019.

² Информация о зарегистрированных некоммерческих организациях// <http://unro.minjust.ru/NKOs.aspx>

родственному (семья, род) и (или) территориально-соседскому принципам, в целях защиты их исконной среды обитания, сохранения и развития традиционных образа жизни, хозяйствования, промыслов и культуры.

Аналогично определяется рассматриваемая категория и в ст. 1 Федерального закона «Об общих принципах организации общин коренных малочисленных народов Севера, Сибири и Дальнего Востока Российской Федерации»¹. Из определения, приведенного в статье 1 указанного закона, можно выделить следующие **признаки**, характеризующие общину коренного малочисленного народа:

- 1) проживание на территориях традиционного расселения своих предков в районах Севера, Сибири или Дальнего Востока;
- 2) сохранение традиционных хозяйствования, образа жизни и промыслов;
- 3) численность общины не более пятидесяти тысяч человек;
- 4) осознание членами общины себя в качестве самостоятельной этнической общности.

Несколько иначе признаки общины коренного малочисленного народа формулирует в своей работе Т. В. Сойфер, отмечая при этом: «ни один из этих признаков не характеризует общину коренных малочисленных народов как самостоятельную организационно-правовую форму некоммерческого корпоративного юридического лица, все они касаются особенностей, присущих ей как общественному формированию, преследующему специфические общественно полезные цели и имеющему ограниченный круг возможных участников, объединившихся на основе определенных принципов»². К признакам **общины** коренного малочисленного народа Т. В. Сойфер относит следующие:

- 1) основой общины является добровольное объединение граждан, относящихся к коренным малочисленным народам РФ;

¹ Федеральный закон «Об общих принципах организации общин коренных малочисленных народов Севера, Сибири и Дальнего Востока Российской Федерации» от 20.07.2000 № 104-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации, 24.07.2000 г. № 30, ст. 3122.

² Сойфер Т. В. Община коренных малочисленных народов Российской Федерации как форма некоммерческой корпорации // Журнал предпринимательского и корпоративного права. 2016. N 3. С. 39–43.

2) объединение осуществляется по кровнородственному (семья, род) и (или) территориально-соседскому принципам;

3) целью организации является защита исконной среды обитания, сохранение и развитие традиционных образа жизни, хозяйствования, промыслов и культуры¹.

В свою очередь, Р. Р. Ушницкий² предлагает выделять в качестве формообразующих как самостоятельной организационно-правовой формы корпорации признаков общины следующие:

1) территориальный признак деятельности общины;

2) признак традиционности в деятельности общины;

3) возможность выступать в качестве учредителей и членов только для граждан, относящихся к коренным малочисленным народам Российской Федерации.

Законодательно выделяются **две разновидности общин** в зависимости от принципа их объединения:

1. Семейные (родовые) общины малочисленных народов – формы самоорганизации лиц, относящихся к малочисленным народам, объединяемых по кровнородственному признаку, ведущих традиционный образ жизни, осуществляющих традиционное хозяйство и занимающихся традиционными промыслами;

2. Территориально-соседские общины малочисленных народов – формы самоорганизации лиц, относящихся к малочисленным народам, постоянно проживающих (компактно и (или) дисперсно) на территориях традиционного расселения малочисленных народов, ведущих традиционный образ жизни, осуществляющих традиционное хозяйство и занимающихся традиционными промыслами;

Правовое регулирование создания и деятельности общин признается в специальной литературе неоднозначным. Так, Р. Р. Ушницкий отмечает, что

¹ Соيفер Т. В. Община коренных малочисленных народов Российской Федерации как форма некоммерческой корпорации // Журнал предпринимательского и корпоративного права. 2016. № 3. С. 39–43.

² Ушницкий Р.Р. О гражданско-правовых проблемах квалификации и регулирования отношений, связанных с участием в общинах коренных малочисленных народов // Вестник гражданского права. 2017. № 1. С. 100.

Конституцией РФ вопросы защиты исконной среды обитания и традиционного образа жизни малочисленных этнических общностей отнесены к совместному ведению Российской Федерации и субъектов Российской Федерации, тем самым субъекты РФ официально могли и могут принимать нормативно-правовые акты, определяющие правовое положение общин. Однако это право не распространяется на отношения, регулируемые гражданским законодательством. В соответствии со смыслом ст. 2 ГК РФ это касается не только гражданско-правового положения общин, но и корпоративных отношений, связанных с участием в общинах или с управлением ими¹.

Как следует из норм ГК РФ, община коренных малочисленных народов Российской Федерации представляет собой одну из организационно-правовых форм некоммерческого корпоративного юридического лица. **Создание общины** допускается по инициативе только физических лиц, относящихся к малочисленным народам и достигших возраста 18 лет; **учредителями не могут быть** юридические лица, органы государственной власти Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, а также их должностные лица (данный запрет содержится в статье 8 Закона об общих принципах организации общин). При этом количество учредителей общины должно быть **не менее трех**.

Учредительными документами общины в соответствии со специальным законом являются **устав**, утверждаемый общим собранием (сходом) членов общины, и **учредительный договор**, который заключается учредителями общины. В данных учредительных документах должны содержаться сведения о наименовании общины, ее местонахождении, об основных видах хозяйствования, а также иные предусмотренные законодательством сведения. Кроме того, статья 10 Закона об общих принципах организации общин содержит императивное указание на перечень сведений, которые должны быть включены в устав общины (источники формирования имущества общины и порядок его использования, условия ответственности членов общины по долгам и убыткам общи-

¹ Ушницкий Р. Р. Указ. соч. С. 98.

ны, структуру и компетенцию органов управления общины, порядок принятия ими решений, перечень вопросов, решения по которым принимаются квалифицированным большинством голосов, порядок реорганизации и ликвидации общины и иные сведения).

Членство в общине коренного малочисленного народа может быть **двух видов:**

1) **индивидуальное** (в случае, когда вступление в общину осуществляется по волеизъявлению лица, достигшего 16 лет, относящегося к одному из малочисленных народов и ведущего традиционный для этих народов образ жизни, осуществляющего традиционное хозяйствование и занимающегося традиционными промыслами). В качестве исключения закон допускает возможность вступления в члены общины лица, которое не относится к тому или иному малочисленному народу, но при этом осуществляет традиционное хозяйствование и занимается традиционными промыслами народа, в общину которого желает вступить. Однако такое вступление может произойти только при условии вынесения положительного решения общим собранием (сходом) общины;

2) **коллективное** (в случае, когда в общину вступает семья или род целиком). Эта вторая разновидность членства в общине вызывает дискуссии в научной среде. Так, Р. Р. Ушницкий справедливо отмечает, что «с точки зрения гражданского права нет субъектов, определяемых категориями "семья", "род". Отнесение корпоративных отношений к предмету гражданско-правового регулирования исключает возможность участия в этих отношениях существей, которые не являются субъектами гражданского права»¹. С учетом того, что членство в общинах коренных малочисленных народов возможно исключительно для физических лиц, представляется излишним включение в законодательство такой разновидности членства как коллективное.

Действующее законодательство содержит ограничения, связанные с членством в общинах коренных малочисленных народов. Так, в соответствии

¹ Ушницкий Р. Р. Указ. соч. С. 100.

со ст. 11 Закона об общих принципах организации общин коренных малочисленных народов, **не могут быть членами таких общин:**

- органы государственной власти РФ и их должностные лица;
- органы государственной власти субъектов РФ и их должностные лица;
- органы местного самоуправления и их должностные лица;
- иностранные граждане и апатриды.

Права и обязанности членов общины определяются как законодательно, так и самостоятельно отдельными общинами в своих уставах.

К **основным правам** членов общины относятся: участие в принятии решений общины, участие в выборах органов управления общины и право быть избранными в эти органы, получение доли из имущества общины или ее компенсации при выходе из общины либо при ее ликвидации, использование для нужд традиционного хозяйствования и промыслов объектов животного и растительного мира, общераспространенных полезных ископаемых и других природных ресурсов, выход из общины и иные права, предусмотренные уставом общины.

В качестве **обязанностей** членов общины можно выделить: соблюдение устава общины, рациональное использование природных ресурсов и осуществление природоохранных мер, несение субсидиарной ответственности по обязательствам общины в пределах своей доли из имущества общины, исполнение других обязанностей, предусмотренных законодательством Российской Федерации и уставом общины.

Высшим органом управления общины является **общее собрание (сход)** членов общины, созываемое по мере необходимости. На таком собрании (сходе) каждый член общины имеет один голос. К вопросам **исключительного** ведения общего собрания (схода) законодатель относит:

- принятие устава общины;
- избрание правления (совета) общины и его председателя;
- принятие новых членов;
- исключение из общины;

- определение основных направлений деятельности общины;
- избрание ревизионной комиссии;
- принятие решений о реорганизации, ликвидации и самороспуске общины;
- утверждение решений председателя правления (совета) общины.

Общее собрание избирает **коллегиальный орган управления и единоличный исполнительный орган.**

Коллегиальным органом управления является **правление (совет) общины** которое организует деятельность общины малочисленных народов в перерывах между общими собраниями (сходами) членов общины малочисленных народов и проводит заседания по мере необходимости. К основным полномочиям правления (совета) общины относятся: рассмотрение заявлений граждан, изъявивших желание вступить в общину, и рекомендация их к вступлению в общину; определение количества работников, привлекаемых общиной малочисленных народов по трудовым договорам, и порядок оплаты их труда в соответствии с законодательством Российской Федерации о труде; утверждение решений председателя правления (совета) общины.

Единоличным исполнительным органом является **председатель общины**. По общему правилу председатель общины организует работу правления (совета) общины; в период между заседаниями правления (совета) общины решает все организационные, производственные и иные вопросы, за исключением тех вопросов, которые отнесены к ведению общего собрания (схода) членов общины или правления (совета) общины; в соответствии с уставом общины собирает правление (совет) общины и общее собрание (сход) членов общины; представляет общину в отношениях с органами государственной власти субъектов Российской Федерации и органами местного самоуправления.

Кроме того, органы управления общиной могут наделяться и иными полномочиями уставами отдельных общин.

Общины коренных малочисленных народов вправе объединяться в **союзы (ассоциации) общин**, которые создаются **на трех уровнях:**

- местный уровень;

- региональный уровень;
- межрегиональный уровень.

При этом **наименование** союза (ассоциации) общин малочисленных народов должно содержать указание на основной предмет деятельности его (ее) членов с включением слова «союз» или «ассоциация».

В соответствии с п. 1 ст. 20 Закона об общих принципах организации общин коренных малочисленных народов, общины малочисленных народов независимо от видов их хозяйствования вправе добровольно объединяться в союзы (ассоциации) общин на основе учредительных договоров и (или) уставов, принятых союзами (ассоциациями) общин. Правоспособность союзов (ассоциаций) общин малочисленных народов как юридических лиц возникает с момента их государственной регистрации.

Союз (ассоциация) общин не отвечает по обязательствам своих членов, а члены союза (ассоциации) несут субсидиарную ответственность по обязательствам союза (ассоциации) в размере и порядке, предусмотренных учредительными документами союза (ассоциации).

Как и любое другое юридическое лицо, община коренных малочисленных народов РФ может быть преобразована или **ликвидирована**.

В соответствии с п. 3 ст. 123.16 ГК РФ, **преобразование** общины может осуществляться в **ассоциацию (союз)** или **автономную некоммерческую организацию**. Следует отметить, что указанная норма ГК РФ критикуется учеными. Так, например, Т. В. Сойфер отмечает: «недостаточно обоснованным представляется положение ГК РФ, допускающее преобразование общины коренных народов исключительно в ассоциацию (союз) или автономную некоммерческую организацию. Сущностные признаки, цели и методы деятельности общин коренных малочисленных народов свидетельствуют об их двойственной природе. С одной стороны, они объединяют граждан, имеющих общие нематериальные потребности, состоящие в сохранении исконной среды обитания, развитии традиционного образа жизни, культуры и др., что является характерным для общественных организаций. ... С другой стороны, деятельность общины

позволяет обеспечивать реализацию имущественных интересов членов посредством осуществления хозяйственной деятельности, результаты которой потребляются непосредственно членами общины. ... В таких условиях исключение законодателем возможности преобразования общины в потребительский кооператив или в общественную организацию снижает уровень правовых гарантий, предоставленных коренным малочисленным народам, ограничивая их в выборе форм самоорганизации»¹.

Община коренных малочисленных народов может быть **ликвидирована** на основании и в порядке, установленных федеральным законодательством (ст. 22 Закона об общих принципах организации общин коренных малочисленных народов). Ликвидация осуществляется либо **добровольно** (в таком случае речь идет о самороспуске общины), либо **принудительно** (по решению суда).

Добровольная ликвидация (самороспуск) общины происходит, в частности, если:

- из состава общины вышли более двух третей учредителей или членов данной общины;
- продолжение деятельности общины стало фактически невозможным;
- прекращено осуществление традиционного хозяйствования и занятие традиционными промыслами.

Принудительная ликвидация осуществляется по решению суда в случае, если общиной неоднократно и грубо нарушались цели, определенные в уставе данной общины (п. 2 ст. 22 Закона об общих принципах организации общин коренных малочисленных народов).

В соответствии с п. 3 ст. 22 Закона об общих принципах организации общин коренных малочисленных народов, при ликвидации общины ее имущество, оставшееся после удовлетворения требований кредиторов, подлежит распределению между членами общины в соответствии с их долей из имущества общины малочисленных народов, если иное не установлено уставом общины малочисленных народов. Данное законодательное положение содержит в себе

¹ Сойфер Т. В. Указ. соч. С. 42.

пробел: отсутствуют какие бы то ни было критерии определения доли имущества, причитающегося каждому члену общины после ее ликвидации. Такая ситуация может повлечь нарушение имущественных прав членов общины, поскольку нельзя гарантировать справедливость критериев определения размера выплат членам общины в уставах таких общин. В связи с этим дополнение федерального законодательства такого рода критериями представляется целесообразным.

5.8. Правовой статус нотариальных палат

В соответствии с действующей редакцией ст. 50 ГК РФ нотариальные палаты являются самостоятельной организационно-правовой формой некоммерческих юридических лиц и основаны на принципах самоуправления, саморегулирования и самофинансирования.

Профессиональная организация нотариусов в палаты восходит своими истоками к итальянскому средневековому праву, откуда этот институт был перенят французским правом, а затем германским¹. Нотариусы, работая во внебюджетной сфере, должны иметь общие стандарты и правила в силу публично-правового статуса профессии. Поэтому все нотариусы разных государств объединяются посредством обязательного коллективного членства в свои профессиональные органы.

Например, современная система профессиональных органов нотариата Франции – нотариальные палаты, региональные советы и Высший совет нотариата². Аналогичные организации нотариата в других странах системы Латинского нотариата. Нотариусы отдельных регионов объединяются в нотариальной палаты, которые образуют на общегосударственном уровне центральный орган, который может носить самое разное название – Федеральная нотариальная палата (в ФРГ и России), Высший совет нотариата во Франции и т.д. Высшие ор-

¹ Нотариальное право: Учебник / под ред. проф. В. В. Яркова. 2-е изд. испр. и доп. М.: Статут, 2017. С. 122.

² См.: Пиепу Ж.-Р., Ягр Ж. Профессиональное нотариальное право/ пер. с фр. И. Г. Медведева. М.: Юристъ, 2001. С. 80.

ганы нотариата отдельных государств входят в Международный Союз нотариата как международную неправительственную организацию, объединяющую более 86 государств.

Согласно ст. 24 Основ законодательства РФ о нотариате (далее – Основы) нотариальная палата является некоммерческой организацией, представляющей собой профессиональное объединение, основанное на обязательном членстве нотариусов, занимающихся частной практикой. Основы не отвечают на вопрос, что это за юридическое лицо по своей сути и характеризуют нотариальную палату как некоммерческую организацию и как профессиональное объединение (абз. 1 ст. 24). При этом в Основах, несмотря на огромное количество изменений, до сих пор применяется устаревшая формулировка: «устав нотариальной палаты... регистрируется в порядке, установленном для регистрации уставов общественных объединений» (абз. 7 ст. 24). А в настоящее время Гражданским кодексом РФ предусмотрена регистрация юридических лиц, а не регистрация уставов, как это было ранее. Кроме того, в 2014 году в результате законодательной реформы Гражданского кодекса нотариальные палаты стали относиться к виду ассоциаций (союзов) и только Федеральным законом от 7 февраля 2017 года были выделены как самостоятельная организационно-правовая форма. Следует отметить, что нотариальная палата – это особый субъект публично-го права, не имеющий общего ни с общественными, ни с профессиональными объединениями, союзами, ассоциациями в том смысле, который заложен законодателем для целей осуществления нотариальной деятельности.

Согласно ст. 5 ФЗ «Об общественных объединениях» общественное объединение – это добровольное, самоуправляемое, некоммерческое формирование, созданное по инициативе граждан, объединившихся на основе общности интересов для реализации общих целей, указанных в уставе общественного объединения. Нотариальная палата также является объединением граждан, организующих свою деятельность на основе объединения. Этот вывод вытекает из Основ и порядка регистрации нотариальной палаты.

Созывается учредительное собрание, принимающее устав, формирующее органы управления. В органы юстиции подается заявление с просьбой зарегистрировать нотариальную палату как юридическое лицо.

Не подпадает под понятие общественного объединения только принцип обязательного членства. Из этого можно сделать вывод, что действие ФЗ «Об общественных объединениях» на нотариальные палаты не распространяется, положениями этого закона следует руководствоваться только в части регистрации уставов в органах юстиции.

Аналогичное «несоответствие» имеет и ФЗ «О профессиональных союзах, их правах и гарантиях деятельности». Профсоюз – добровольное общественное объединение граждан, связанных общими производственными, профессиональными интересами по роду их деятельности, создаваемое в целях представительства и защиты их социально-трудовых прав и интересов (ст. 2 Закона).

Как видно из ст. 25 Основ, нотариальная палата «представляет и защищает интересы нотариусов, оказывает им помощь и содействие в развитии частной нотариальной деятельности». Законодатель не связывает возможность создания профсоюза только лицами, работающими по трудовому договору. Главный объединяющий фактор – выполнение общих профессиональных функций. К тому же практика показывает, что уже создаются профсоюзы предпринимателей. Поэтому нотариальная палата не может быть профсоюзом на основании того, что частнопрактикующие нотариусы не являются работниками органов юстиции.

Представители нотариального сообщества считают, что нотариальная палата – это особый вид некоммерческой организации¹, что на сегодняшний день подтверждено действующим законодательством.

¹ Еще в 1997 году на одной из конференций К. Б. Ярошенко была высказана следующая точка зрения: «Мы должны отвергнуть мнение о том, что нотариальная палата является общественным объединением, доказать, что она является некоммерческой организацией особого вида и именно что в самом законе должен быть определен четко правовой статус этой некоммерческой организации – нотариальной палаты с особыми условиями, особым режимом». См.: Комментарии специалистов (выдержки из конференции «Московский нотариат») // Нотариус, 1997. С. 10.

Некоммерческой организацией признается такая организация, которая не имеет извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности и не распределяет полученную прибыль между участниками (ст. 50 ГК РФ, ст. 2 Федерального закона «О некоммерческих организациях»). Определены действующим законодательством и цели создаваемых некоммерческих организаций. При этом общая цель – «достижение общественных благ». Поэтому для определения степени участия нотариальной палаты в достижении общественных благ главная роль отводится не тому, каким видом юридического лица является нотариальная палата, а может ли она выступать в качестве субъекта государственного управления или нет, не является ли она формой государственного учреждения и входит ли нотариальная палата в систему органов исполнительной власти, поскольку только государственные органы могут выступать в качестве носителей государственной власти.

«Государственный орган – особый вид организации людей, его своеобразие заключается в «наборе» специфических черт, признаков, характерных только для государственных органов», чем отличаются они от объединений граждан – юридических лиц частного права.

В труде профессора Д. Н. Бахраха приводится определение государственного органа – «организованный коллектив, образующий самостоятельную часть государственного аппарата, наделенную собственной компетенцией, выполняющую публичные функции, структура и деятельность которой регламентированы правом». Ученые, занимающиеся административным правом, делают акцент на том или ином признаке, но практически приходят к единому мнению. Можно встретить такое определение: «под органом исполнительной власти как ветви государственной власти следует понимать политическое учреждение, созданное для участия в осуществлении функций этой власти и наделенное в этих целях полномочиями государственно-властного характера». То есть государственный орган не является объединением граждан, основанным на их волеизъявлении, это продукт деятельности государства. Граждане выступают не в качестве полноправных создателей государственного органа, а в качестве его ра-

ботников. Взаимоотношения организованного коллектива и органа государства регулируются административным правом, отчасти трудовым, поскольку работники приобретают статус государственных служащих.

Ранее (до 01.09.2014 г.) статус юридического лица органом власти приобретался не с момента государственной регистрации, а с момента создания. И действовать он мог не на основе устава или учредительного договора, а на основе принятого уполномоченным органом положения. Так, Положение о Министерстве юстиции Российской Федерации определяет правовой статус министерств, а именно – это федеральный орган исполнительной власти, проводящий государственную политику и осуществляющий управление в сфере юстиции, а также координирующий деятельность в этой сфере иных федеральных органов исполнительной власти. В соответствии с п. 4 Минюст России является юридическим лицом, имеет печать с изображением Государственного герба РФ и со своим наименованием, другие необходимые для осуществления своей деятельности печати, штампы и бланки, счета, в том числе валютные, в банках РФ и органах федерального казначейства.

Различные авторы приводят систему признаков органов исполнительной власти. Ю. А. Тихомиров, например, называет семь признаков, Д. Н. Бахрах – шесть. Но суть их сводится к следующему: орган исполнительной власти всегда является органичной частью единой системы органов исполнительной власти. Орган исполнительной власти наделен оперативной самостоятельностью. Этим государство передает субъекту государственного управления комплекс прав и обязанностей. Причем полномочия носят властный характер. Такая организация обладает правом принуждать. В этом положении реализуется монополия государства на осуществление принуждения. Отсюда вытекает и другой признак: его постоянная функция – осуществление исполнительно-распорядительной деятельности. Орган исполнительной власти образует государство в лице вышестоящего органа, этот орган действует от имени государства, подотчетен государству.

Выделив все необходимые признаки, можно проанализировать, характерны ли они для нотариальной палаты. Например, нотариальная палата наделяется комплексом прав и обязанностей законом, но при их реализации она не действует от имени государства. Нотариальная палата состоит из членов, но никак не из государственных служащих. Нотариальная палата неподотчетна какому-либо государственному органу. Получается, что функции управления нотариатом выполняют два различных по статусу органа. При этом многие решения органы юстиции обязаны принимать совместно с нотариальной палатой.

Особое положение нотариальных палат было подчеркнуто и Постановлением Конституционного Суда РФ от 19 мая 1998 года № 15-П по делу о проверке конституционности отдельных положений ст. 2, 12, 17, 24, 34 Основ. Осуществление нотариальных функций от имени государства предопределяет публично-правовой статус нотариусов и обуславливает необходимость организации государством эффективного контроля за их деятельностью, включая деятельность нотариусов, занимающихся частной практикой и в качестве таковых принадлежащих к лицам свободной профессии.

Публично-правовое предназначение нотариальных палат проявляется, прежде всего, в том, что они осуществляют контроль за исполнением нотариусами, занимающимися частной практикой, своих профессиональных обязанностей, а также обращаются в суд с ходатайствами или представлениями о лишении их права нотариальной деятельности за нарушение законодательства (п. 3 ч. 5 ст. 12, ч. 2 ст. 17 и ч. 1 ст. 34 Основ). Реализация нотариальной палатой такого рода полномочий предполагает обязательность членства в ней нотариусов, занимающихся частной практикой (ч. 4 ст. 2 и ч. 1 ст. 24 Основ). Последнее выступает в качестве установленного законодателем условия их профессиональной деятельности.

С момента наделения в определенном законом порядке полномочиями по осуществлению частной нотариальной деятельности нотариус в силу закона становится членом соответствующей нотариальной палаты как профессиональ-

ного объединения, на которое государство возлагает ответственность за обеспечение надлежащего качества нотариальных действий.

Нотариальные палаты выполняют и другие специфические публично значимые задачи. Именно в силу публичного предназначения нотариальных палат для их организации неприемлем принцип добровольности, характерный для членства в других объединениях, которые создаются исключительно на основе общности интересов граждан ([ст.30](#) Конституции РФ, [ст.117](#) ГК РФ, часть 1 [ст. 3](#) ФЗ «Об общественных объединениях»).

Обязательность членства занимающихся частной практикой нотариусов в нотариальной палате как условие занятия этой профессией не затрагивает ни конституционный принцип равенства, ни конституционные права на свободу объединения и свободный выбор рода деятельности и профессии ([ст.19, 30](#) и [37](#) Конституции РФ), поскольку государство вправе устанавливать для всех граждан, желающих осуществлять публичную (нотариальную) деятельность, обязательные условия назначения на должность и пребывания в должности.

Аналогичная правовая позиция была сформулирована Конституционным Судом РФ в Постановлении от 28 января 1997 года по делу о проверке конституционности ч. 4 ст. 47 УПК РСФСР: государство, обеспечивая оказание гражданам различных видов юридической помощи, обязано устанавливать с этой целью определенные профессиональные и иные требования; к компетенции законодателя относится и определение соответствующих условий допуска тех или иных лиц к профессиональной юридической деятельности с учетом ее публичной значимости.

Это тем более оправдано, когда такая деятельность осуществляется от имени государства, что имеет место при совершении нотариальных действий. Кроме того, членство в нотариальной палате не препятствует нотариусам, занимающимся частной практикой, участвовать в создании других объединений (общественных, профессиональных союзов и т.п.), основанных на принципе добровольного членства, однако такие объединения не вправе осуществлять

установленные Основами для нотариальных палат властные организационно-контрольные полномочия.

Конституция РФ не запрещает государству передавать отдельные полномочия исполнительных органов власти негосударственным организациям, участвующим в выполнении функций публичной власти. Наделение государством нотариальных палат в соответствии с законом отдельными управленческими и контрольными полномочиями в целях обеспечения в нотариальной деятельности гарантий прав и свобод граждан не противоречит Конституции РФ. Предусмотренные Основами способы контроля согласуются с международной практикой: резолюция Европейского парламента от 18 января 1994 года характеризует профессию нотариуса как публичную службу, контролируруемую государством или органом, действующим на основании устава и наделенным соответствующими полномочиями от имени государства.

При этом контрольные полномочия нотариальных палат не исключают существование и иного государственного контроля за деятельностью как нотариусов, так и нотариальных палат. Суды, во всяком случае, вправе рассмотреть вопрос и о законности действий или решений нотариальных палат.

Еще одним из основополагающих начал независимости деятельности государственного органа является его финансовая и организационная самостоятельность, что проявляется в финансировании этого органа не отдельными лицами, а из бюджетных средств. Организационная самостоятельность закрепляется в некоторых принципах государственной службы: подчинение закону, стабильность, внепартийность, профессионализм. Ничего из перечисленного не характерно для нотариальной палаты: финансируется самими членами, которые подотчетны палате, руководящие функции принадлежат представителям сообщества, являющегося объектом управления.

Законодательства Франции и Германии содержат положения, которые дают некоторым специалистам основания настаивать на специфике российской нотариальной палаты и на том, что органом управления признаются также публичные учреждения. В некоторых источниках упоминается о публичных кор-

порациях. Как раз в Германии нотариусы и объединены в такую публичную корпорацию. Но публичная корпорация обладает рядом признаков. Если говорить о ФРГ, то возможность учреждения публичных корпораций предусмотрена Основным законом ФРГ. «Кроме того, по вопросам, по которым Федерации принадлежит право законодательства, федеральным законом могут быть учреждены высшие самостоятельные федеральные власти и новые непосредственно подчиненные Федерации корпорации и учреждения публичного права» (ст. 87). Публичная корпорация учреждается в силу закона, имеет свой внутренний устав, который не регистрируется как у организаций частного права, а утверждается государственным органом. Кроме этого, публичная корпорация уже заняла свое место в системе органов государственного управления.

Во Франции предусматривается создание весьма разнообразных публичных учреждений, которые имеют различные названия. Это и государственные больницы, и университеты, и объединения местных сообществ. В эту группу входят крупные промышленные предприятия, объединения предпринимателей. Причем законодательная практика Франции проводит разграничение между публичными учреждениями и организациями частного права, выполняющими ряд публичных функций. «Наряду с категорией государственных учреждений, которые руководят публичными службами и являются юридическими лицами, подчиненными режиму публичного права, существуют частные организации, которые также руководят публичными службами. Различие между теми и другими не всегда легко провести».

Интересен в этом отношении опыт Италии. Если руководящие органы корпорации нотариусов нарушают действующее законодательство, то руководство увольняется и руководителем до перевыборов становится председатель суда соответствующего округа. Помимо прочего, специфика нотариуса заключается в том, что он не просто участник гражданского процесса, он действительно лицо, наделенное публично-правовым статусом.

Конституция Испании также принципиально разграничивает понятия общественной организации и публичной корпорации. Статья 22 закрепляет право

на объединение, а в ст. 36 говорится, что «закон регулирует особенности правового положения профессиональных корпораций и профессиональную деятельность членов соответствующих корпораций. Внутренняя структура и деятельность этих корпораций должна носить демократический характер». Подводя итог, можно сделать вывод, что включение подобных организаций в систему государственного управления должно быть подкреплено нормами Конституции.

Вопрос о статусе нотариальной палаты в России имеет принципиальное значение, так как затрагивает возможность создания публичных корпораций. Кроме того, в данном случае речь идет о возможности передачи государством части своих функций различным по природе учреждениям. В частности, трудно разрешимые в России в настоящее время вопросы: может ли организация частного права выполнять публичные функции, если да, то в каком объеме, на основе какого принципа должен происходить «отбор» частных организаций для передачи им функций государственной исполнительно-распорядительной деятельности. Поэтому, возможно, и спор о статусе нотариальной палаты обсуждается так часто.

Анализ научной юридической литературы показывает, что словосочетание «публичная корпорация» употребляется в значении «особый вид юридических лиц, на которых не распространяется, в первую очередь, частное право». То есть они не подпадают под действие Гражданского кодекса РФ. Задача функционирования таких корпораций достаточно специфична и сводится к реализации каких-то ограниченных интересов, общих для государства или общества в целом, что предопределяет необходимость создания подобной организации. Такой интерес и называют публичным. «В строгом смысле слова это общие интересы, своего рода усреднение личных, групповых интересов. Это общественные интересы, без удовлетворения которых невозможно, с одной стороны, реализовать частные интересы, с другой, – обеспечить целостность, устойчивость и нормальное развитие организаций, государств, наций, социальных слоев, наконец, общества в целом». Иными словами, прежде чем отнести

юридическое лицо к разряду публичных корпораций (учреждений), следует определить, реализует ли оно публичный интерес.

Публичными учреждениями в РФ в классическом понимании будут органы государственной власти, так как с помощью их системы само государство реализует свою сущность, управляет различными процессами, выбирая оптимальную для себя на данный исторический момент структуру, позволяющую достичь наибольшей эффективности.

Таким образом, нотариальная палата не является публичным учреждением. Она не подотчетна государству, так как Основы закрепляют главный признак ее деятельности – самоуправление. Государство не участвует в формировании ее руководящих органов. Гражданский кодекс РФ не предусматривает создания зарубежных аналогов публичных корпораций в России. «Нотариат должен означать и четкое разделение органов юстиции и нотариальных палат, отделение государственных функций от предназначения профессионального объединения».

Теперь рассмотрим нотариальные палаты как самостоятельную организационно-правовую форму некоммерческих юридических лиц. **Нотариальная палата субъекта РФ** является некоммерческой организацией, представляющей собой профессиональное объединение, основанное на обязательном членстве нотариусов, занимающихся частной практикой. Членами нотариальной палаты могут быть также лица, сдавшие квалификационный экзамен, но не являющиеся нотариусами.

Нотариальные палаты образуются в каждом субъекте Российской Федерации. Нотариальная палата образуется одна в каждом субъекте РФ. Такая исключительность поддержана Верховным Судом РФ, оставившим в силе решения Мурманского областного суда о признании недействительной регистрации второй – Мурманской нотариальной палаты и обязавшим управление юстиции администрации Мурманской области исключить её из государственного реестра некоммерческих организаций.

Согласно Определению Судебной коллегии Верховного Суда РФ от 19 апреля 1999 года Основы устанавливают единую, заранее определённую по составу, организованную по территориальному принципу систему, состоящую из нотариальных палат субъектов РФ, объединённых в Федеральную нотариальную палату. Данное построение обусловлено спецификой нотариата, призванного обеспечить защиту прав и законных интересов граждан и юридических лиц, необходимостью организации государством эффективного контроля за деятельностью нотариусов, совершающих нотариальные действия от имени Российской Федерации (ст. 1 Основ), публично-правовым предназначением нотариальных палат, наделённых государством отдельными управленческими и контрольными полномочиями в целях обеспечения в нотариальной деятельности гарантий прав и свобод граждан (пункт 3 ст. 12, часть 1 ст. 34 Основ). Возможность создания помимо нотариальных палат субъектов Российской Федерации других нотариальных палат Основы о нотариате не предусматривают.

Деятельность нотариальной палаты осуществляется в соответствии с законодательством Российской Федерации, субъектов Российской Федерации и своим уставом. Устав нотариальной палаты принимается собранием членов нотариальной палаты и регистрируется в порядке, установленном для регистрации уставов общественных объединений.

Полномочия нотариальной палаты определяются Основами, а также ее уставом. Нотариальная палата может осуществлять предпринимательскую деятельность постольку, поскольку это необходимо для выполнения ее уставных задач.

Нотариальная палата представляет и защищает интересы нотариусов, оказывает им помощь и содействие в развитии частной нотариальной деятельности; организует стажировку лиц, претендующих на должность нотариуса, и повышение профессиональной подготовки нотариусов; возмещает затраты на экспертизы, назначенные судом по делам, связанным с деятельностью нотариусов; организует страхование нотариальной деятельности; ежегодно устанавливает обязательные для применения нотариусами размеры платы за оказание

услуг правового и технического характера, не превышающие предельных размеров платы за оказание нотариусами услуг правового и технического характера, установленные Федеральной нотариальной палатой; размещает на официальном сайте нотариальной палаты в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» информацию об установленных размерах платы за оказание нотариусами услуг правового и технического характера. Законодательством субъектов Российской Федерации могут быть предусмотрены дополнительные полномочия нотариальной палаты.

Органами нотариальной палаты являются: 1) общее собрание членов нотариальной палаты (у ФНП – собрание представителей нотариальных палат); 2) президент нотариальной палаты; 3) правление нотариальной палаты; 4) ревизионная комиссия нотариальной палаты; 5) иные органы, создание которых предусмотрено уставом нотариальной палаты.

Президент, правление и ревизионная комиссия нотариальной палаты избираются общим собранием членов нотариальной палаты. Выборы президента и правления нотариальной палаты осуществляются тайным голосованием. Избранным в органы нотариальной палаты может быть любой нотариус, занимающийся частной практикой и являющийся членом этой нотариальной палаты. Право такого нотариуса быть избранным в органы нотариальной палаты не может быть ограничено ее уставом. Одно и то же лицо не может занимать должность президента нотариальной палаты более двух сроков подряд. С утратой лицом статуса нотариуса прекращаются его полномочия в соответствующих органах нотариальной палаты.

При голосовании на общем собрании членов нотариальной палаты члены нотариальной палаты, являющиеся нотариусами, занимающимися частной практикой, имеют право решающего голоса, а другие члены нотариальной палаты – право совещательного голоса. Решения общего собрания членов нотариальной палаты принимаются простым большинством голосов (более 50 % голосов) участвующих в его заседании лиц с правом решающего голоса.

Решения иных органов нотариальной палаты принимаются простым большинством голосов (более 50 % голосов) участвующих в заседании соответствующего органа лиц, если иное не предусмотрено уставом нотариальной палаты.

Размер членских взносов и других платежей членов нотариальной палаты, необходимых для выполнения ее функций, определяется общим собранием членов нотариальной палаты не реже чем 1 раз в 2 года, за исключением [случаев](#), установленных Основами. Размер членских взносов устанавливается с учетом утвержденной общим собранием членов нотариальной палаты сметы доходов и расходов нотариальной палаты на очередной финансовый год. Возврат внесенных в нотариальную палату членских взносов и других платежей членов нотариальной палаты не допускается, за исключением излишне уплаченных сумм.

Члены нотариальной палаты помимо взносов вносят в нотариальную палату членский взнос в размере 50 % нотариального тарифа, взимаемого за регистрацию уведомлений о залоге движимого имущества, направленных в электронной форме (для целей указанных в ст. 30 Основ).

Нотариальная палата может истребовать от нотариуса (лица, замещающего временно отсутствующего нотариуса) представления сведений о совершенных нотариальных действиях, иных документов, касающихся его финансово-хозяйственной деятельности, а в необходимых случаях – личных объяснений в нотариальной палате, в том числе и по вопросам несоблюдения требований профессиональной этики. Нотариальная палата вправе передать полученную информацию учреждениям, осуществляющим страхование деятельности нотариуса.

Должностные лица нотариальной палаты обязаны сохранять тайну совершения нотариальных действий. За разглашение тайны и причинение нотариусу, занимающемуся частной практикой, ущерба виновные несут ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Федеральная нотариальная палата (далее – ФНП) является некоммерческой организацией, представляющей собой профессиональное объединение нотариальных палат республик в составе Российской Федерации, автономной области, автономных округов, краев, областей, городов Москвы, Санкт-Петербурга и Севастополя, основанное на их обязательном членстве.

ФНП осуществляет свою деятельность в соответствии с Конституцией РФ, Гражданским кодексом РФ, Основами законодательства РФ о нотариате, ФЗ «О некоммерческих организациях», другими правовыми актами органов государственной власти, международными договорами, Уставом ФНП, а также Кодексом профессиональной этики нотариусов в РФ.

Палата обладает всеми правами юридического лица с полной финансово-хозяйственной самостоятельностью и аппаратом, позволяющим эффективно реализовывать возложенные на нее законодательством и Уставом функции по организации нотариальной деятельности, контрольные полномочия и представлять интересы нотариального сообщества в органах государственной власти.

На данный момент Федеральная нотариальная палата объединяет 84 нотариальные палаты субъектов Российской Федерации.

Полномочия Федеральной нотариальной палаты определяются Основами, а также ее уставом. Устав Федеральной нотариальной палаты принимается собранием представителей нотариальных палат и регистрируется в порядке, установленном для регистрации уставов общественных объединений.

Федеральная нотариальная палата организует публично-правовую деятельность российского нотариата по защите прав и законных интересов граждан и юридических лиц. А именно: координирует деятельность нотариальных палат; представляет интересы нотариальных палат в государственных органах и других организациях; обеспечивает защиту социальных и профессиональных прав нотариусов, занимающихся частной практикой; участвует в проведении экспертиз законопроектов по вопросам, связанным с нотариальной деятельностью; обеспечивает повышение квалификации нотариусов, их помощников

и стажеров; организует страхование нотариальной деятельности; представляет интересы нотариальных палат в международных организациях; обеспечивает создание и функционирование единой информационной системы нотариата; размещает в информационно-телекоммуникационных сетях для свободного доступа неограниченного круга лиц в случаях, предусмотренных Основами, сведения, содержащиеся в единой информационной системе нотариата; обеспечивает электронное взаимодействие нотариусов и государственных и муниципальных информационных систем с использованием инфраструктуры, обеспечивающей информационно-технологическое взаимодействие таких информационных систем, используемых для предоставления государственных и муниципальных услуг в электронной форме; осуществляет формирование компенсационного фонда и управление им; утверждает порядок определения обязательного для применения нотариусами и экономически обоснованного предельного размера платы за оказание услуг правового и технического характера; утверждает стандарты оформления (макет) вывески и указателей при входе в здание или помещение нотариальной конторы, их предельные размеры и перечень размещаемой на них информации, а также стандарты оформления сайта нотариуса в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» и требования к его содержанию, осуществляет иные, в том числе контрольные, полномочия.

Кроме того, Федеральная нотариальная палата оказывает содействие нотариусам, которые являются членами региональных нотариальных палат, в части юридической, социальной и материальной защиты их профессиональных прав, улучшении условий труда, а также в других вопросах, связанные с их деятельностью. Каждой нотариальной палате субъекта РФ предоставляется право обращаться по любым вопросам, связанным с профессиональной деятельностью нотариусов, в исполнительные и контрольные органы Федеральной нотариальной палаты, которые обязаны обеспечить оперативное и объективное рассмотрение заявлений.

Федеральная нотариальная палата создает фонд социальной поддержки Федеральной нотариальной палаты и ежегодно формирует программу социаль-

ной поддержки. Для этого нотариальные палаты обязаны участвовать в формировании фонда социальной поддержки, который является обособленным имуществом, принадлежащим Федеральной нотариальной палате на праве собственности и формируемым в том числе за счет отчислений от членских взносов нотариальных палат в размере не менее чем 5 % членского взноса нотариальной палаты, взимаемого в соответствии с [ч. 2 ст. 32 Основ](#). Размер таких отчислений нотариальных палат на предстоящий год устанавливается решением собрания представителей нотариальных палат ежегодно.

Федеральная нотариальная палата формирует фонд поддержки нотариата в труднодоступных и малонаселенных местностях, в том числе за счет взносов, поступающих в Федеральную нотариальную палату, в размере 50 % нотариального тарифа, взимаемого за регистрацию уведомлений о залоге движимого имущества. Федеральная нотариальная палата ежегодно формирует программу поддержки нотариата в труднодоступных и малонаселенных местностях.

Для обеспечения целевого расходования взносов, вносимых в размере пятидесяти процентов нотариального тарифа, взимаемого за регистрацию уведомлений о залоге движимого имущества, Федеральная нотариальная палата открывает в кредитной организации отдельный банковский счет, который предназначен для расходования средств только на эти цели.

Средства, поступающие на отдельный банковский счет Федеральной нотариальной палаты, образовавшиеся в результате отчислений от взносов, поступающих в Федеральную нотариальную палату, в размере 50 % нотариального тарифа, взимаемого за регистрацию уведомлений о залоге движимого имущества, и остающиеся в распоряжении Федеральной нотариальной палаты в соответствии со статьей 103.1 Основ, расходуются по решению собрания представителей нотариальных палат на следующие цели (в размере не менее чем десять процентов общей суммы поступивших платежей на каждую из целей):

- 1) формирование фонда поддержки нотариата в труднодоступных и малонаселенных местностях;
- 2) формирование компенсационного фонда;
- 3) формирование фонда социальной поддержки;
- 4) поддержание, эксплуатация, модернизация

ция и развитие единой информационной системы нотариата; 5) содержание Федеральной нотариальной палаты.

Для участия в собрании представителей нотариальных палат каждая нотариальная палата направляет своего представителя, который имеет количество голосов, равное количеству нотариусов – членов соответствующей нотариальной палаты.

Президент, правление и ревизионная комиссия Федеральной нотариальной палаты избираются собранием представителей нотариальных палат. В голосовании по выборам президента, правления или ревизионной комиссии Федеральной нотариальной палаты должно участвовать не менее чем 2/3 от общего числа представителей нотариальных палат.

Выборы президента и правления Федеральной нотариальной палаты осуществляются тайным голосованием. Избранным в органы Федеральной нотариальной палаты может быть любой нотариус, занимающийся частной практикой и выдвинутый нотариальной палатой, членом которой он является. Право такого нотариуса быть избранным в органы Федеральной нотариальной палаты не может быть ограничено ее уставом. Одно и то же лицо не может занимать должность президента Федеральной нотариальной палаты более двух сроков подряд. С утратой лицом статуса нотариуса прекращаются его полномочия в соответствующих органах Федеральной нотариальной палаты.

В случае, если в результате голосования по выборам президента Федеральной нотариальной палаты при числе кандидатов в президенты более двух ни одно лицо не набрало простое большинство голосов, не позднее следующего дня проводится второй тур голосования, в котором участвуют два кандидата, набравшие наибольшее число голосов.

Решения собрания представителей нотариальных палат принимаются простым большинством голосов (более 50 % голосов), которые имеют участвующие в собрании представители. Решения иных органов Федеральной нотариальной палаты принимаются простым большинством голосов (более 50 % го-

лосов) участвующих в заседании соответствующего органа лиц, если иное не предусмотрено уставом Федеральной нотариальной палаты.

Бюджет Федеральной нотариальной палаты образуется за счет членских взносов, которые уплачивает каждая нотариальная палата субъектов РФ. Размер членских взносов и других платежей членов Федеральной нотариальной палаты, необходимых для выполнения ее функций, ежегодно определяется собранием представителей нотариальных палат, за исключением [случаев](#), установленных Основами.

Размер членских взносов устанавливается с учетом утвержденной собранием представителей нотариальных палат сметы доходов и расходов Федеральной нотариальной палаты на очередной финансовый год, но не может быть менее чем 1 % от валового дохода от нотариальной деятельности нотариусов, являющихся членами соответствующих нотариальных палат (минимальный размер членских взносов). Если решение об определении размера членских взносов собранием представителей нотариальных палат не принято, членские взносы считаются установленными в минимальном размере. Размер членских взносов членов Федеральной нотариальной палаты может быть установлен меньше чем минимальный размер на основании решения собрания представителей нотариальных палат, принятого единогласно. В голосовании должно участвовать не менее чем 2/3 представителей от общего числа представителей нотариальных палат. Возврат внесенных членом нотариальной палаты взносов не допускается, за исключением излишне уплаченных сумм.

Нотариальные палаты помимо взносов вносят в Федеральную нотариальную палату членский взнос в размере 50 % нотариального тарифа, взимаемого за регистрацию уведомлений о залоге движимого имущества, направленных в электронной форме.

Президент Федеральной нотариальной палаты является единоличным исполнительным органом Федеральной нотариальной палаты и осуществляет руководство ее текущей деятельностью. Президент Федеральной нотариальной палаты осуществляет координацию деятельности нотариальных палат, органи-

зует реализацию контрольных полномочий Федеральной нотариальной палаты путем осуществления плановых и внеплановых проверок деятельности нотариальных палат и вправе принимать участие в работе органов управления нотариальных палат. Правление Федеральной нотариальной палаты является коллегиальным исполнительным органом Федеральной нотариальной палаты и в пределах своей компетенции вправе издавать акты, обязательные к исполнению нотариальными палатами и нотариусами. Полномочия органов ФНП регламентируется ст. 29-30 Основ.

Информацию о деятельности ФНП России и нотариальных палат субъектов РФ можно получить на официальном сайте¹.

¹ www.notariat.ru

Глава 6

НЕКОММЕРЧЕСКИЕ УНИТАРНЫЕ ЮРИДИЧЕСКИЕ ЛИЦА

6.1. Правовой статус фондов

Фонд – некоммерческая организация, не основанная на членстве его учредителей. Последние не только не обязаны участвовать в деятельности фонда, но и не вправе оказывать влияние на управление его делами. Само слово «фонд» употребляется и для обозначения совокупности денежных ресурсов, что не противоречит правилам толкования русского языка. Однако, не следует смешивать понятие формы объединения денежных ресурсов с определенными целями (например, дорожный фонд, фонд социального страхования, которые являются государственными и не регулируются гражданским законодательством или жилищный фонд) и организационно-правовую форму некоммерческой организации.

В соответствии с п. 1 ст. 123.17 ГК РФ **фондом** признается унитарная некоммерческая организация, не имеющая членства, учрежденная гражданами и (или) юридическими лицами на основе добровольных имущественных взносов, преследующая социальные, благотворительные, культурные, образовательные или иные общественно полезные цели. Фонд, как одна из форм некоммерческих организаций, отличается от остальных тем, что является не объединением граждан и (или) юридических лиц, а объединением имущества граждан и (или) юридических лиц для достижения общественно полезных целей.

В зависимости от целей деятельности возможно создание фондов различных видов, имеющих особенности в правовом статусе. В частности, фонд мо-

жет рассматриваться как одна из организационно-правовых форм общественных объединений и действовать в соответствии с ФЗ «Об общественных объединениях». Статья 10 этого закона предусматривает возможность создания иных видов фондов, отличных от общественного фонда, таких как частный, корпоративный, государственный, общественно-государственный и др. Допускается учреждение фондов в качестве благотворительных организаций. В этом случае на них распространяется ФЗ «О благотворительной деятельности и добровольчестве (волонтерстве)».

Вместе с тем, ч. 3 ст. 50 ГК РФ предусмотрено два вида фонда как организационно-правовой формы: общественные и благотворительные фонды. Общественный фонд является одним из видов некоммерческих фондов и представляет собой не имеющее членства общественное объединение, цель которого заключается в формировании имущества на основе добровольных взносов, иных не запрещенных законом поступлений и использовании данного имущества на общественно полезные цели (ст. 10 Федерального закона от 19.05.1995 № 82-ФЗ «Об общественных объединениях»). Понятие благотворительного фонда в Федеральном законе от 11.08.1995 № 135-ФЗ «О благотворительной деятельности и добровольчестве (волонтерстве)» отсутствует.

Имущественная база фонда составляется за счет взносов его учредителей и пожертвований (даров) любых других лиц. Фонд является собственником имущества, в том числе взносов учредителей, у которых права на переданное ему имущество утрачиваются (п. 3 ст. 48, пп. 3, 4 ст. 213 ГК). Учредить фонд может и одно лицо, как физическое, так и юридическое, как коммерческая, так и некоммерческая организация. Таково общее правило, в ФЗ «О некоммерческих организациях». Однако в ст. 6 ФЗ «Об общественных объединениях» установлено ограничение круга возможных учредителей общественного фонда только гражданами и юридическими лицами – общественными объединениями. Иными словами, учредить общественный фонд вправе только физические лица и некоммерческие организации, созданные в форме общественного объединения.

Согласно ст. 8 ФЗ «О благотворительной деятельности и добровольчестве (волонтерстве)» в учреждении благотворительных фондов не могут участвовать органы государственной власти и органы местного самоуправления, а также государственные и муниципальные унитарные предприятия. Не вправе выступить учредителями благотворительного фонда и государственные и муниципальные учреждения. Соответственно, учредители, объединяя имущество, создают имущественную базу фонда и создают его органы управления. На фонд возлагается обязанность ежегодно публиковать отчеты об использовании своего имущества.

Единственным учредительным документом фонда является устав. Для контроля над деятельностью фонда и соблюдением ее целевого характера закон вводит особые требования по изменению его устава. Ведь такие изменения могут существенно изменить статус фонда помимо воли его учредителей. Поэтому органы фонда могут самостоятельно вносить в устав изменения только в том случае, если такая возможность закреплена в самом уставе, т.е., предусмотрена заранее его учредителями. Если же такое указание в уставе фонда отсутствует, изменения в него могут вноситься только в судебном порядке по инициативе органов фонда, либо органа, уполномоченного осуществлять надзор за деятельностью фонда (п. 4 ст. 14 ФЗ «О некоммерческих организациях»). В этом проявляется особый характер деятельности фондов, преследующих общественно полезные цели, а не интересы их учредителей или должностных лиц¹. Если сохранение устава фонда в неизменном виде влечет за собой последствия, которые невозможно предвидеть при учреждении фонда, а возможность изменения его устава не предусмотрена либо устав не изменяется уполномоченными лицами, право внесения изменений в соответствии с Гражданским кодексом РФ принадлежит суду по заявлению органов фонда или органа, уполномоченного осуществлять надзор за деятельностью фонда.

¹ Комментарий к части первой Гражданского Кодекса РФ для предпринимателей / Под общ. ред. Брагинского М. И. М.: Фонд «Правовая культура», 1995. С. 194.

Согласно ст. 123.19 ГК РФ учредители в уставе фонда предусматривают порядок управления фондом и формирования его органов. В соответствии со ст. 29 ФЗ «О некоммерческих организациях», они формируют высший орган управления фондом.

Согласно п. 1 ст. 10 Федерального закона от 11.08.1995 № 135-ФЗ «О благотворительной деятельности и благотворительных организациях» высшим органом управления благотворительной организацией является ее коллегиальный орган, формируемый в порядке, предусмотренном уставом благотворительной организации. Согласно п. 2 ст. 123.19 Гражданского кодекса РФ высший коллегиальный орган фонда избирает единоличный исполнительный орган фонда (председателя, генерального директора и т.д.) и может назначить коллегиальный исполнительный орган фонда (правление) или иной коллегиальный орган фонда, если законом или другим правовым актом указанные полномочия не отнесены к компетенции учредителя фонда.

Таким образом, исполнительными органами фонда являются единоличный исполнительный орган и коллегиальный исполнительный орган. Особенность состава высшего органа управления фонда заключается в том, что в соответствии с п. 3 ст. 10 Федерального закона № 135-ФЗ в составе высшего органа управления благотворительной организацией может быть не более одного работника ее исполнительных органов (с правом либо без права решающего голоса). В связи с этим, если другие работники исполнительных органов благотворительного фонда не входят в состав высшего органа управления данного фонда, генеральный директор благотворительного фонда может быть членом высшего органа управления данного фонда¹.

Кроме того, в соответствии с п. 4 ст. 123.19 ГК РФ в фонде формируется попечительский совет, который является органом фонда и осуществляет надзор за деятельностью фонда, принятием другими органами фонда решений и обеспечением их исполнения, использованием средств фонда, соблюдением фондом

¹ Чистякова Ю. Н. Может ли генеральный директор благотворительного фонда являться членом высшего органа управления данного фонда? // СПС «Консультант плюс». 2017.

законодательства. Попечительский совет фонда осуществляет свою деятельность на общественных началах.

Изменить состав учредителей путем привлечения новых или замены уже существующих нельзя после регистрации фонда в качестве некоммерческой организации, когда процесс его создания уже завершен. Состав учредителей фонда может измениться только в сторону уменьшения при выходе учредителя из числа учредителей по не зависящим от фонда причинам, повлекшим либо ликвидацию учредителя – юридического лица, либо смерть учредителя – физического лица.

Долги учредителей фонда не имеют отношения к имуществу фонда, а учредители, в свою очередь, не отвечают по обязательствам фонда, даже если у фонда недостаточно имущества для их исполнения. Для контроля над деятельностью органов фонда введены обязательные требования создания его попечительского совета, осуществляющего постоянный контроль деятельности фонда и его должностных лиц, и публичного ведения фондом своих имущественных дел (п. 4 ст. 123.19 ГК РФ). Попечительский совет действует исключительно на общественных началах (п. 3 ст. 7 ФЗ «О некоммерческих организациях»).

Устав фонда обязательно должен содержать наименование фонда, включающее слово «фонд», сведения о цели фонда; указания об органах фонда, в том числе о попечительском совете, и о порядке их формирования, о порядке назначения должностных лиц фонда и их освобождения, о месте нахождения фонда, о судьбе имущества фонда в случае его ликвидации.

Возможные формы предпринимательской деятельности фонда ограничены. По сравнению с другими некоммерческими организациями он не обладает правом участвовать в товариществах на вере в качестве вкладчика. Что касается благотворительных фондов, то они не вправе участвовать в хозяйственных обществах совместно с другими лицами.

Фонд наделен правом участвовать в предпринимательских отношениях как непосредственно, так и через создаваемые для этих целей хозяйственные общества, в которых он может быть и единственным участником и учредите-

лем. Однако непосредственная предпринимательская деятельность фонда подвергается целевым ограничениям (ст. 2 ФЗ «О благотворительной деятельности и добровольчестве (волонтерстве)»).

Фонд обладает специальной правоспособностью и осуществляет деятельность в соответствии с целями создания, закрепленными в уставе. Она должна полностью соответствовать общественно полезным целям деятельности фонда и быть необходимой для их достижения¹.

Ликвидация фонда допускается исключительно в судебном порядке, что обусловлено особым характером данной организации (п. 2 ст. 123.20 ГК РФ). Фонд ликвидируется, если не обладает имуществом, достаточным для выполнения уставной деятельности и вероятность получения необходимого имущества нереальна; если цели создания фонда не могут быть достигнуты, необходимые изменения целей фонда не могут быть произведены; если фонд осуществляет деятельность, не соответствующую уставу организации. Правом обратиться в суд с заявлением о ликвидации фонда обладают любые заинтересованные лица (учредители фонда, кредиторы, контролирующие органы и др.). Фонд также может быть признан банкротом, как по решению суда, так и путем добровольного объявления о своем банкротстве (п. 4 ст. 61, п. 2 ст. 65 ГК). Объявление о банкротстве и, следовательно, ликвидация фонда во внесудебном порядке допускается только по соглашению с кредиторами, требования которых фонд не в состоянии удовлетворить.

При ликвидации фонда имущество, оставшееся после удовлетворения требований кредиторов, направляется на цели, определяемые уставом фонда. Имущество может передаваться лицам, осуществляющим деятельность в аналогичной сфере, благотворительным организациям и др. В случае, если использование имущества в соответствии с уставом не представляется возможным, оно обращается в доход государства (п. 1 ст. 20 ФЗ «О некоммерческих организациях»).

¹ См.: Постановление Президиума ВАС РФ от 24.09.2002г. № 6609/02 // Вестник ВАС РФ. 2003. № 1.

Проблем в обществе, которые с успехом могут решаться фондами всегда будет достаточно, поэтому представляется необходимым четко проработать нормативную базу для более эффективного функционирования и осуществления поставленных перед ними задач.

Нововведением в правовом регулировании правового статуса фондов является введение нового правового института – наследственного фонда (п. 4 ст. 50.1, ст. 123.20-1 ГК РФ). Наследственный фонд – это особая разновидность фонда, который создается с целью исполнения завещания гражданина и на основе его имущества. Предмет деятельности указанного фонда – управление полученным в порядке наследования имуществом этого гражданина бессрочно или в течение определенного срока.

Наследственный фонд создается на основании нотариально удостоверенного завещания, в котором содержится соответствующее решение наследодателя, устав фонда и условия управления наследственным фондом, а также заявления о государственной регистрации наследственного фонда, которое направляется нотариусом в уполномоченный государственный орган после открытия наследственного дела.

Согласно разъяснениям Федеральной нотариальной палаты, государственная регистрация наследственного фонда относится к компетенции территориальных органов Министерства юстиции РФ¹.

Наследственный фонд может быть создан также на основании решения суда по требованию душеприказчика или выгодоприобретателя наследственного фонда в случае неисполнения нотариусом обязанности по созданию наследственного фонда.

После создания наследственный фонд призывается к наследованию имущества. При создании наследственного фонда и принятии им наследства нотариус обязан выдать фонду свидетельство о праве на наследство в срок, указанный в решении об учреждении наследственного фонда, но не позднее сроков,

¹ См.: Письмо ФНП от 29.08.2018 № 4299/03-16-3 «О порядке учреждения нотариусами наследственных фондов». Доступ из СПС «КонсультантПлюс» (дата обращения: 28.09.2018).

предусмотренных ст. 1154 ГК РФ. Таким образом, наследственный фонд становится собственником наследуемого имущества.

Согласно условиям управления наследственным фондом, принадлежащее ему имущество полностью или в части передается выгодоприобретателям или иным категориям лиц из неопределенного круга лиц. Условиями управления наследственным фондом может быть предусмотрено, что выгодоприобретатели фонда или отдельные категории лиц, которым подлежит передаче имущество фонда, определяются органами фонда в соответствии с условиями управления фондом.

Порядок передачи выгодоприобретателям наследственного фонда или отдельным категориям лиц всего имущества фонда или его части, в том числе доходов от деятельности фонда, должен быть определен условиями управления фондом путем указания на вид и размер передаваемого имущества или порядок определения вида и размера имущества, в том числе имущественного права (например, права пользования имуществом, права на оплату работ, услуг, оказываемых третьими лицами выгодоприобретателям или отдельным категориям лиц), срок или периодичность передачи имущества, а также на обстоятельства, при наступлении которых осуществляется такая передача. Выгодоприобретателями наследственного фонда не могут быть коммерческие организации (ст. 123.20-3 ГК РФ).

Имущество наследственного фонда формируется также в ходе осуществления им своей деятельности, а также за счет доходов от управления имуществом наследственного фонда. При этом, выгодоприобретатели не отвечают по обязательствам наследственного фонда, равно как и наследственный фонд не отвечает по обязательствам выгодоприобретателей.

В качестве единоличного исполнительного органа наследственного фонда или члена коллегиального органа наследственного фонда может выступать физическое или юридическое лицо, которое не является выгодоприобретателем наследственного фонда.

В случаях, предусмотренных уставом наследственного фонда, в нем создаются высший коллегиальный орган и попечительский совет. В состав высшего коллегиального органа наследственного фонда могут входить выгодоприобретатели фонда (ст. 123.20-2 ГК РФ).

Лица, которые будут входить в органы управления наследственным фондом, определяются на основании решения наследодателя об учреждении фонда, в котором они прямо названы или указан порядок их определения. В случае отказа лица, указанного в решении об учреждении фонда, войти в состав органов фонда и невозможности сформировать органы фонда в соответствии с решением об учреждении фонда нотариус не вправе направлять в уполномоченный государственный орган заявление о создании наследственного фонда.

Наследственный фонд ликвидируется исключительно в судебном порядке как по общим (пп. 1–4 п. 3 ст. 61 ГК РФ), так и по специальным основаниям, а именно (ч. 7 ст. 123.20-1 ГК РФ): истечение срока, на который создавался фонд; наступление обстоятельств, предусмотренных условиями управления фонда; невозможность формирования органов фонда в случае замены их членов.

6.2. Правовой статус учреждений

В силу положений ч. 3 ст. 50 Гражданского кодекса РФ юридические лица, являющиеся некоммерческими организациями, могут создаваться в организационно-правовых формах учреждений, к которым относятся государственные учреждения (в том числе государственные академии наук), муниципальные учреждения и частные (в том числе общественные) учреждения.

На 01.01.2019 г. зарегистрировано 237 330 государственных и муниципальных учреждений, что составляет 38 % от общего количества зарегистрированных некоммерческих организаций. При этом количество данных юридических лиц за последние 5 лет сократилось с 303 355 организаций на 01.01.2014 г., что составляло 45 % от общего количества зарегистрированных некоммерческих организаций на 22 %.

Учреждением признается унитарная некоммерческая организация, созданная собственником для осуществления управленческих, социально-культурных или иных функций некоммерческого характера. Данный вид некоммерческих организаций продолжает оставаться одним из самых распространенных субъектов гражданского оборота и включает в себя учреждения органов государственной власти и местного самоуправления, здравоохранения, образования, культуры и др. Как следует из п. 7.2.1 Концепции развития гражданского законодательства¹, на нынешнем этапе совершенствования ГК РФ конструкция учреждения как юридического лица, не являющегося собственником имущества, может быть сохранена. В перспективе следует ориентироваться на модернизацию гражданско-правового положения учреждения в качестве собственника своего имущества, отвечающего по обязательствам перед кредиторами всем своим имуществом (по типу германского Stiftung'a). Однако следует учитывать, что в Германии к ним относят государственные университеты, торгово-промышленные палаты и другие организации, не являющиеся носителями публичной власти², что препятствует прямой рецепции данного института в российских условиях.

К особенностям специальной правоспособности учреждений относится то, что она может определяться нормативными правовыми актами различных уровней. Несмотря на многообразие учреждений, действующим законодательством Российской Федерации достаточно полно определяется их правовой статус. Отечественное гражданское законодательство не содержит понятия «публичное юридическое лицо»³, соответственно, следует учитывать, что на правовой статус учреждений, осуществляющих функции государственных органов, распространяются нормы гражданского и административного законодательства. При возникновении коллизии норм указанных отраслей следует исходить из

¹ Концепция развития гражданского законодательства Российской Федерации (одобрена Советом при Президенте РФ по кодификации и совершенствованию гражданского законодательства 7 октября 2009 г.) // Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации", 2009 г., N 11.

² Суханов Е. А. Сравнительное корпоративное право. 2014; Борисов А. Н. Комментарий к главе 4 части первой Гражданского кодекса РФ "Юридические лица". – "Деловой двор", 2014.

³ Братусь С. Н. Юридические лица в советском гражданском праве. М.: Юридическое издательство Министерства юстиции СССР, 1947. С. 112.

приоритета норм гражданского законодательства в регулировании имущественных отношений. Однако гражданское законодательство не должно применяться к правоотношениям, в которых принципы юридического равенства между сторонами отсутствуют.

Помимо Гражданского кодекса РФ, важное значение для регулирования деятельности учреждений имеют Федеральный закон от 12 января 1996 г. № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях»¹ и Федеральный закон от 3 ноября 2006 г. № 174-ФЗ «Об автономных учреждениях»². Первый определяет особенности гражданско-правового положения некоммерческих организаций отдельных организационно-правовых форм, видов и типов, а также возможные формы поддержки некоммерческих организаций органами государственной власти и органами местного самоуправления и применяется по отношению ко всем некоммерческим организациям, созданным или создаваемым на территории Российской Федерации, если иное не установлено соответствующими федеральными законами (ст. 1 названного Закона). Кроме того, данный Федеральный закон определяет порядок создания и деятельности на территории Российской Федерации структурных подразделений иностранных некоммерческих неправительственных организаций.

Федеральный закон от 3 ноября 2006 г. № 174-ФЗ «Об автономных учреждениях», в свою очередь, определяет в соответствии с ГК РФ правовое положение автономных учреждений, порядок их создания, реорганизации и ликвидации, цели, порядок формирования и использования их имущества, основы управления автономными учреждениями, основы отношений автономных учреждений с их учредителями, с участниками гражданского оборота, ответственность автономных учреждений по своим обязательствам. С принятием данного Закона единая организационно-правовая форма юридического лица – учреждение – была дифференцирована на два типа: общий (частные и бюджетные учреждения, в том числе казенные) и автономные учреждения.

¹ Собрание законодательства Российской Федерации от 15 января 1996 г. N 3 ст. 145.

² Собрание законодательства Российской Федерации от 6 ноября 2006 г. N 45 ст. 4626.

По мнению авторов законопроектов, принятых в качестве указанных Законов, введение нового типа государственного (муниципального) учреждения – автономного учреждения в секторе социальных услуг должно было способствовать дальнейшему развитию отраслей науки, образования, здравоохранения, культуры, социальной защиты, занятости населения, физической культуры и спорта¹.

Ключевой нормой, предопределяющей правовое положение учреждений, на наш взгляд, является диспозиция части 3 статьи 48 ГК РФ, в соответствии с которой учреждения отнесены к юридическим лицам, на имущество которых их учредители имеют вещные права. Учредитель является собственником имущества созданного им учреждения. На имущество, в том числе приобретенное учреждением по иным основаниям, оно приобретает право оперативного управления.

Вещное право, в отличие от обязательственного, является абсолютным правом², что обуславливает характер взаимодействия учреждения и его учредителя. Причиной наделения учреждения ограниченным вещным правом является тот факт, что они должны осуществлять деятельность некоммерческого характера, которую устанавливает собственник их имущества. Учреждение может быть создано любым субъектом гражданского права: Российской Федерацией, субъектами Российской Федерации, муниципальными образованиями, юридическими лицами и гражданином (см. ст. 123.21 ГК РФ). В зависимости от целей деятельности учреждения в законе или других правовых актах определяется, на базе какой формы собственности может быть создано учреждение. Например, только государственная собственность лежит в основе деятельности органов государственной власти и управления, суда, прокуратуры.

При создании учреждения не допускается соучредительство нескольких лиц. Однако учреждение, созданное до дня вступления в силу Федерального закона от 5 мая 2014 г. № 99-ФЗ несколькими учредителями, не подлежит ликви-

¹ См. Борисов А. Н. Комментарий к главе 4 части первой Гражданского кодекса РФ «Юридические лица». М.: «Деловой двор», 2014.

² Васильковский Е. В. Учебник русского гражданского права. Классика российской цивилистики. М., 1998. С. 346.

дации по указанному основанию, а может быть по решению своих учредителей преобразовано в автономную некоммерческую организацию или фонд (указанное требование не распространяется на государственные и муниципальные учреждения).

Согласно п. 1 ст. 296 ГК РФ, право оперативного управления предоставляет учреждению возможность владеть, пользоваться закрепленным за ним имуществом в пределах, установленных законом¹, в соответствии с целями своей деятельности, назначением этого имущества и, если иное не установлено законом, распоряжаются этим имуществом с согласия собственника этого имущества (см. напр. Порядок согласования совершения сделок по передаче временно неиспользуемого федерального недвижимого имущества, закрепленного за федеральными автономными учреждениями, которые находятся в ведении Министерства строительства и жилищно-коммунального хозяйства Российской Федерации, в аренду и в безвозмездное пользование, утвержденный приказом Министерства строительства и жилищно-коммунального хозяйства РФ от 9 декабря 2016 г. № 917/пр).

Как видно из приведенной нормы, права владения и пользования, как и правомочие распоряжения, имеют известные пределы, через которые идентифицируется ограниченный характер права оперативного управления. Учредитель вправе изъять у субъекта этого права излишнее, неиспользуемое или используемое не по назначению имущество и распорядиться им по своему усмотрению (ч. 2 ст. 296 ГК РФ).

Постановлением Правительства РФ от 23 апреля 2003 г. № 231² предусмотрены правила высвобождения и реализации движимого имущества, находящегося в оперативном управлении отдельных видов учреждений. Под движимым имуществом в указанных целях, в частности, понимается – штатное, та-

¹ См. Федеральный закон от 3 ноября 2006 г. № 174-ФЗ "Об автономных учреждениях" (с изменениями и дополнениями); Федеральный закон от 14 ноября 2002 г. N 161-ФЗ "О государственных и муниципальных унитарных предприятиях" (с изменениями и дополнениями); Федеральный закон от 23 августа 1996 г. N 127-ФЗ "О науке и государственной научно-технической политике" (с изменениями и дополнениями); Федеральный закон от 19 мая 1995 г. N 82-ФЗ "Об общественных объединениях" (с изменениями и дополнениями).

² Постановление Правительства РФ от 23 апреля 2003 г. № 231 "О высвобождении и реализации движимого имущества, находящегося в оперативном управлении некоторых органов, учреждений и предприятий" СЗ РФ от 28 апреля 2003 г. № 17. ст. 1615

бельное и иное имущество, находящееся в оперативном управлении органов, учреждений и предприятий. Решения о высвобождении и реализации движимого имущества принимаются Министерством внутренних дел РФ, Федеральной службой исполнения наказаний, Федеральной службой РФ по контролю за оборотом наркотиков, Федеральной таможенной службой, Государственной фельдъегерской службой РФ и Министерством РФ по делам гражданской обороны, чрезвычайным ситуациям и ликвидации последствий стихийных бедствий. Высвобождению и реализации подлежит морально устаревшее, не используемое по назначению, не нашедшее применения, а также снятое с эксплуатации движимое имущество.

В части объема правомочий по распоряжению имуществом учреждения четко просматривается зависимость от формы собственности.

Так, частное учреждение не вправе отчуждать либо иным способом распоряжаться имуществом, закрепленным за ним собственником или приобретенным этим учреждением за счет средств, выделенных ему собственником на приобретение такого имущества. Частному учреждению, вместе с тем, предоставлено право осуществлять приносящую доходы деятельность, только если такое право предусмотрено в его учредительном документе, однако доходы, полученные от такой деятельности, и приобретенное за счет этих доходов имущество поступают в самостоятельное распоряжение частного учреждения.

При анализе государственной и муниципальной форм собственности на имущество учреждений, следует учитывать, что государственное или муниципальное учреждение может быть казенным, бюджетным или автономным (ст. 123.22 ГК РФ).

Автономное учреждение без согласия собственника не вправе распоряжаться недвижимым имуществом и особо ценным движимым имуществом, закрепленными за ним собственником или приобретенными автономным учреждением за счет средств, выделенных ему собственником на приобретение такого имущества. Остальным имуществом автономное учреждение вправе распоряжаться самостоятельно, если иное не установлено законом. Автономное

учреждение вправе осуществлять приносящую доходы деятельность лишь постольку, поскольку это служит достижению целей, ради которых оно создано, и соответствующую этим целям, при условии, что такая деятельность указана в его учредительных документах. Доходы, полученные от такой деятельности, и приобретенное за счет этих доходов имущество поступают в самостоятельное распоряжение автономного учреждения.

Бюджетное учреждение без согласия собственника не вправе распоряжаться особо ценным движимым имуществом, закрепленным за ним собственником или приобретенным бюджетным учреждением за счет средств, выделенных ему собственником на приобретение такого имущества, а также недвижимым имуществом. Остальным имуществом, находящимся у него на праве оперативного управления, бюджетное учреждение вправе распоряжаться самостоятельно, если иное не установлено законом. Бюджетное учреждение вправе осуществлять приносящую доходы деятельность лишь постольку, поскольку это служит достижению целей, ради которых оно создано, и соответствующую этим целям, при условии, что такая деятельность указана в его учредительных документах. Доходы, полученные от такой деятельности, и приобретенное за счет этих доходов имущество поступают в самостоятельное распоряжение бюджетного учреждения.

Казенное учреждение не вправе отчуждать либо иным способом распоряжаться имуществом без согласия собственника имущества. Казенное учреждение может осуществлять приносящую доходы деятельность в соответствии со своими учредительными документами. Доходы, полученные от указанной деятельности, поступают в соответствующий бюджет бюджетной системы Российской Федерации (ст. 298 ГК РФ).

Из анализа положений ст.ст. 123.21, 298 ГК РФ можно заключить, что право самостоятельного распоряжения имуществом и доходами, приобретенными учреждением от приносящей доходы деятельности, которая разрешена учредительными документами (законом, собственником), идентифицируется в рамках содержания права оперативного управления.

Следует также указать, что переход права собственности на учреждение к другому лицу сохраняет право оперативного управления на принадлежащее учреждению имущество (ст. 300 ГК РФ).

Рассматривая вопросы имущественной ответственности, необходимо отметить, что учреждение отвечает по своим обязательствам находящимися в его распоряжении денежными средствами, а в случаях, установленных законом, также иным имуществом. При недостаточности указанных денежных средств или имущества субсидиарную ответственность по обязательствам учреждения в случаях, предусмотренных пунктами 4–6 статьи 123.22 и пунктом 2 статьи 123.23 ГК РФ, несет собственник соответствующего имущества. Наиболее широко предусматриваются пределы деликтоспособности частного учреждения, которое отвечает по своим обязательствам находящимися в его распоряжении денежными средствами. При недостаточности указанных денежных средств субсидиарная ответственность по обязательствам частного учреждения возлагается на собственника его имущества (ст. 123.23 ГК РФ).

Государственные и муниципальные учреждения не несут ответственности по обязательствам собственников своего имущества. Вместе с тем, казенное учреждение деликтоспособно в пределах находящихся в его распоряжении денежных средств. При недостаточности денежных средств субсидиарную ответственность по обязательствам казенного учреждения несет собственник его имущества.

Бюджетное учреждение несет ответственность по своим обязательствам всем находящимся у него на праве оперативного управления имуществом, в том числе приобретенным за счет доходов, полученных от приносящей доход деятельности, за исключением особо ценного движимого имущества (которое закреплено за ним собственником или приобретено за счет средств, выделенных собственником его имущества), а также за исключением любого недвижимого имущества.

Автономное учреждение отвечает по своим обязательствам всем находящимся у него на праве оперативного управления имуществом, за исключением

недвижимого имущества и особо ценного движимого имущества, закрепленных за автономным учреждением собственником этого имущества или приобретенных автономным учреждением за счет средств, выделенных собственником его имущества. Кроме того, в целях защиты публичных интересов ежегодно автономное учреждение обязано опубликовывать отчеты о своей деятельности и об использовании закрепленного за ним имущества.

Отдельная оговорка, сделанная законодателем, заключается в том, что действие установленных в 2014 году правил о субсидиарной ответственности собственника имущества бюджетного учреждения и автономного учреждения по обязательствам, связанным с причинением вреда гражданам, в случае недостаточности имущества бюджетного или автономного учреждения, распространяется на правоотношения, возникшие также после 1 января 2011 года.

Относительно органов управления учреждением следует учитывать, что его учредитель назначает руководителя, который является органом учреждения. В случаях и в порядке, которые предусмотрены законом, руководитель государственного или муниципального учреждения может избираться его коллегиальным органом и утверждаться его учредителем. По решению учредителя в учреждении могут быть созданы коллегиальные органы, подотчетные учредителю. Компетенция коллегиальных органов учреждения, порядок их создания и принятия ими решений определяются законом и уставом учреждения (см. ст. 123.21 ГК РФ).

6.3. Правовой статус автономной некоммерческой организации

Автономной некоммерческой организацией (далее по тексту, также – АНО) признается унитарная некоммерческая организация, не имеющая членства и созданная на основе имущественных взносов граждан и (или) юридических лиц в целях предоставления услуг в сферах образования, здравоохранения, культуры, науки и иных сферах некоммерческой деятельности.

Нормативную базу регулирования процессов создания, деятельности,

ликвидации АНО, а также отношений учредителей между собой и с самой АНО, составляют следующие законы:

- Гражданский кодекс РФ (статьи 123.24 – 123.25);
- Федеральный закон от 12.01.1996 № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях»¹.

При этом, законом закреплен приоритет положений ГК РФ над другими нормативными актами в части закрепления правового положения АНО, прав и обязанностей ее учредителей (пункт 8 статьи 125.24 ГК РФ).

Нормативные новеллы во многом базируются на сформировавшемся в доктрине мнении, что основная деятельность некоммерческих организаций осуществляется за пределами гражданско-правового регулирования, тем не менее необходимым является применение к ним в целом унифицированных правил, общих для всех юридических лиц, поскольку эти организации обладают соответствующим статусом².

Легальная дефиниция этого вида юридического лица содержится в п. 1 ст. 123.24 ГК РФ. К **конститутивным признакам АНО** следует отнести следующие.

1. АНО является *юридическим лицом*, т.е. в гражданском обороте выступает от собственного имени, хотя и в интересах своих учредителей.

2. АНО – это *унитарная организация* (п. 1 ст. 65.1, п. 1 ст. 123.24 ГК РФ), а не корпоративная, в такой организации отсутствует членство. Учредители АНО не становятся участниками самой АНО и не приобретают в них прав членства.

3. АНО – это *некоммерческая организация* (пп. 9 п. 3 ст. 50, п. 1 ст. 123.24 ГК РФ). То есть, извлечение прибыли не является целью, ради которой создано такое юридическое лицо.

4. *Целью создания* является предоставление услуг в различных сферах, к примеру, в области образования, здравоохранения, культуры, науки, права, фи-

¹ Федеральный закон от 12.01.1996 № 7-ФЗ (ред. от 27.06.2018) «О некоммерческих организациях» // Собр. законодательства РФ. 15.01.1996. № 3. Ст. 145.

² Суханов Е. А. О Концепции развития гражданского законодательства Российской Федерации // Вестник гражданского права. 2010. № 4. С. 9.

зической культуры и спорта и пр., а не систематическое получение дохода в денежной форме.

5. *Учредителями* могут быть граждане и (или) юридические лица на основе добровольных имущественных взносов, на которые учредители не сохраняют права собственности. Учредители осуществляют надзор за деятельностью АНО. Учредителем может быть и одно лицо.

Создание, органы управления и деятельность АНО. АНО может быть создана в результате ее учреждения гражданами и (или) юридическими лицами на основе добровольных имущественных взносов. В случаях, предусмотренных федеральными законами, АНО может быть создана путем преобразования юридического лица другой организационно-правовой формы. АНО может быть создана одним лицом (может иметь одного учредителя).

Таким образом, законодательно предусматривается два способа создания АНО:

- в результате учреждения АНО гражданами и (или) юридическими лицами на основе добровольных имущественных взносов;

- путем преобразования в АНО юридического лица другой организационно-правовой формы в случаях, предусмотренных федеральными законами (к примеру, из некоммерческого партнерства или частного учреждения согласно ст. 17 ФЗ от 12.01.1996 № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях» или из ФГУП согласно ст. 34 ФЗ от 14.11.2002 № 161-ФЗ «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях»¹).

Высшим органом управления АНО в соответствии с ее уставом является коллегиальный высший орган управления. При этом, лица, являющиеся работниками АНО, не могут составлять более чем одну треть общего числа членов коллегиального высшего органа управления автономной некоммерческой организацией. В АНО действует единоличный исполнительный орган, который назначается учредителями. Он осуществляет текущее руководство деятельно-

¹ Федеральный закон от 14.11.2002 № 161-ФЗ (ред. от 29.12.2017) «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях» // Собр. законодательства РФ. 02.12.2002. № 48. Ст. 4746.

стью АНО и подотчетен высшему органу управления АНО. Единоличным исполнительным органом АНО может быть назначен один из ее учредителей-граждан.

Учредительным документом в АНО является устав. При этом, учредители АНО, как и, к примеру, участники некоммерческих партнерств, также вправе заключить учредительный договор.

Несмотря на то, что АНО является некоммерческой организацией, она все же вправе осуществлять предпринимательскую деятельность, соответствующую целям, для достижения которых создана указанная организация. Законодатель указал также на возможность АНО создавать хозяйственные общества и участвовать в них (п. 5 ст. 123.24 ГК РФ).

Несмотря на такое законоположение, учредители АНО не вправе претендовать на полученную АНО прибыль (п. 3 ст. 26 ФЗ от 12.01.1996 № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях»). Вся прибыль направляется на достижение целей, ради которых АНО была создана.

Учредителями могут выступать полностью дееспособные граждане и (или) юридические лица. По решению учредителей АНО, принятому единогласно, в состав ее учредителей могут быть приняты новые лица.

Учредители АНО могут пользоваться ее услугами только на равных условиях с другими лицами. Речь идет о цене оказываемых услуг, иных условиях договора о возмездном оказании услуг, о предпочтениях в оказании услуг

Общепольный характер деятельности АНО исключает адресное установление каких-либо преимуществ в отношении ее учредителей.¹

В случае, если учредителем АНО является Российская Федерация, субъект Российской Федерации или муниципальное образование, порядок участия их представителей в органах управления АНО устанавливается Правительством РФ², органом государственной власти субъекта РФ или органом местного само-

¹ Комментарий к Федеральному закону «О некоммерческих организациях». 2-е изд., доп. и перераб. / Под ред. М. Ю. Тихомирова. М.: Издание М. Ю. Тихомирова. 2004. С. 101 // Справочно-правовая система «Консультант Плюс»: [Электронный ресурс] / Компания «Консультант Плюс» (дата обращения – 30.07.2018).

² Постановление Правительства РФ от 27.01.2012 № 33 «Об участии представителей Российской Федерации в органах управления автономной некоммерческой организации» // СЗ РФ. 06.02.2012. № 6. Ст. 678.

управления. Так, представители России в органах управления АНО назначаются Правительством РФ по представлению Минэкономразвития России, подготовленному Росимуществом по согласованию с федеральным министерством либо федеральным органом исполнительной власти, наделенным полномочиями по управлению государственным имуществом, руководство деятельностью которого осуществляет Президент РФ или Правительство РФ. Отдельными решениями Правительства РФ может быть предусмотрен иной порядок назначения представителей РФ

Учредители АНО могут осуществлять надзор за деятельностью АНО в порядке, предусмотренном учредительными документами таких организаций, прежде всего уставом, а также учредительным договором, либо непосредственно учредителями, либо специально созданным контрольным органом (попечительским или наблюдательным советом, ревизионной комиссией), либо с использованием различных форм отчетности, в том числе публичной.

Учредители АНО вправе выйти из состава учредителей в любое время без согласия остальных учредителей, направив сведения о своем выходе в регистрирующий орган. Права и обязанности учредителя (участника) некоммерческой корпорации либо права и обязанности учредителя фонда или автономной некоммерческой организации в случае его выхода из состава учредителей и (или) участников прекращаются со дня внесения изменений в сведения о юридическом лице, содержащиеся в едином государственном реестре юридических лиц.

При этом, как следует из конкретного судебного прецедента, АНО вправе сама осуществлять амортизацию своих основных средств и нематериальных активов¹. Однако, собственно предпринимательской такую деятельность назвать достаточно трудно.

Имущество, переданное АНО ее учредителями (учредителем), является собственностью АНО. Учредители АНО не сохраняют прав на имущество, переданное ими в собственность этой организации. Учредители не отвечают по

¹ Решение Верховного Суда РФ от 23.08.2000 № ГКПИ00-645 «О признании частично недействительными пунктов 1 и 3 Приложения к приказу Минфина РФ от 24.03.2000 № 31н «О внесении изменений в нормативные правовые акты по бухгалтерскому учету» // Экономика и жизнь. № 42. 2000.

обязательствам созданной ими АНО, а она не отвечает по обязательствам своих учредителей (абз. 2 п. 1 ст. 10 ФЗ от 12.01.1996 № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях»).

Данная норма права корреспондирует с п. 3 ст. 213 ГК РФ, согласно которому коммерческие и некоммерческие организации, кроме государственных и муниципальных предприятий, а также учреждений, являются собственниками имущества, переданного им в качестве вкладов (взносов) их учредителями (участниками, членами), а также имущества, приобретенного этими юридическими лицами по иным основаниям.

Из изложенных положений закона следует, что для указанного вида юридических лиц закон предусмотрел наличие у них права собственности в отношении имущества, переданного его учредителями. Именно на таком вещном праве должно быть создано или реорганизовано юридическое лицо его учредителями, передающими имущество в его собственность.

Так, по конкретному делу истица указала, что на основании решения суда она была восстановлена в занимаемой должности у ответчика (организация – правопродшественник АНО), в ее пользу были взысканы задолженность по заработной плате, отпускным, листкам нетрудоспособности, компенсация морального вреда, однако данные суммы ей реально не выплачены. Судом первой инстанции иск был удовлетворен, однако судом апелляционной инстанции решение отменено, в иске отказано. Апелляционная коллегия отметила, что оснований для удовлетворения исковых требований истицы к АНО о взыскании денежных средств в порядке субсидиарной ответственности не имеется, поскольку из представленных в материалы дела доказательств следует, что деятельность юридического лица (в которой работала истица ранее) прекращена путем реорганизации в форме преобразования в АНО¹.

Судебной практикой также выработана позиция по ситуации прямо не регламентированной в законодательстве. Создание и финансирование третейско-

¹ Апелляционное определение Московского городского суда от 14.06.2018 по делу N 33-25791/2018 // Справочно-правовая система «Консультант Плюс»: [Электронный ресурс] / Компания «Консультант Плюс» (дата обращения – 30.07.2018).

го суда как некоммерческой организации в форме АНО, при том, что она является одним из контрагентов по гражданско-правовому договору (или аффилированным с им лицом) с одновременной возможностью рассмотрения споров, вытекающих из этого договора, в таком третейском суде, с учетом того, что другая сторона лишена возможности выполнять подобные же действия, признано нарушением гарантии объективной беспристрастности суда и, как следствие, справедливости рассмотрения спора в виде нарушения равноправия и автономии воли спорящих сторон¹.

Согласно правовой позиции Конституционного Суда РФ положения статьи 18 Федерального закона «О третейских судах в Российской Федерации»², п. 2 ч. 3 ст. 239 АПК РФ³ и п. 3 ст. 10 ФЗ «О некоммерческих организациях» признаны не противоречащими Конституции РФ, поскольку эти положения в их взаимосвязи по своему конституционно-правовому смыслу в системе действующего правового регулирования – не предполагают отказ в выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда на том лишь основании, что сторона, в пользу которой оно принято, является одним из учредителей автономной некоммерческой организации, при которой создан данный третейский суд⁴.

Прекратить свою деятельность АНО может двумя способами: путем реорганизации или путем ликвидации.

По решению учредителей АНО может быть преобразована в фонд. Как фонд, так и АНО являются унитарными некоммерческими организациями, каждая из которых представляет собой объединение имущества учредителей для достижения нематериальных и духовных потребностей. Решение о преобразо-

¹ Постановление Президиума ВАС РФ от 22.05.2012 № 16541/11 по делу № А50-5130/2011 // Вестник ВАС РФ. 2012. № 9.

² Федеральный закон от 24.07.2002 № 102-ФЗ (ред. от 29.12.2015) «О третейских судах в Российской Федерации» // СЗ РФ. 29.07.2002. № 30. Ст. 3019.

³ Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации от 24.07.2002 № 95-ФЗ (ред. от 28.12.2017) // СЗ РФ. 29.07.2002. № 30. Ст. 3012.

⁴ Постановление Конституционного Суда РФ от 18.11.2014 № 30-П «По делу о проверке конституционности положений статьи 18 Федерального закона «О третейских судах в Российской Федерации», пункта 2 части 3 статьи 239 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации и пункта 3 статьи 10 Федерального закона «О некоммерческих организациях» в связи с жалобой ОАО «Сбербанк России» // СЗ РФ. 24.11.2014. № 47. Ст. 6634.

вании АНО принимается ее высшим органом управления.

При ликвидации АНО оставшееся после удовлетворения требований кредиторов имущество направляется в соответствии с учредительными документами некоммерческой организации на цели, в интересах которых она была создана, и (или) на благотворительные цели. В случае, если использование имущества ликвидируемой некоммерческой организации в соответствии с ее учредительными документами не представляется возможным, оно обращается в доход государства.

Таким образом, правовой статус АНО в целом урегулирован законом, хотя и не так детально, как у остальных организаций. В спорных ситуациях (судебные споры в судах общей юрисдикции и арбитражных суда) АНО участвует редко. Рассматриваемая организационно-правовая форма не столь часто встречается на практике, как остальные формы некоммерческих организаций, однако является достаточно востребованной при создании организации, к примеру, для оказания фитнес-услуг, образовательных услуг и пр.

6.4. Правовое положение религиозных организаций

Основными источниками гражданско-правового регулирования деятельности религиозных организаций являются ГК РФ и Федеральный закон от 26.09.1997 № 125-ФЗ «О свободе совести и о религиозных объединениях» (далее – Закон о религиозных объединениях)¹. В случае, если нормы ГК РФ противоречат Закону о религиозных объединениях и другим законам, то применяются положения последних (ч. 2 ст. 123.26 ГК РФ).

Религиозная организация – это образованное в целях совместного исповедания и распространения веры добровольное объединение постоянно и на законных основаниях проживающих на территории РФ граждан РФ, а также

¹ Федеральный закон от 26 сентября 1997 г. № 125-ФЗ (ред. от 05.02.2018) «О свободе совести и о религиозных объединениях» // СЗ РФ. 1997. 29 сент. № 39. Ст. 4465.

иных лиц, которое зарегистрировано в установленном законом порядке в качестве юридического лица (ст. 8 Закона о религиозных объединениях).

Религиозные организации относятся к некоммерческим унитарным организациям. Согласно сведениям Министерства юстиции на 20.03.2019 г. в реестре содержится 31 084 записи о зарегистрированных в России религиозных организациях¹. Из них 27 289 – это местные религиозные организации и 399 организаций имеют в наименовании указание на то, что они являются централизованными.

Законом не допускается преобразование религиозной организации в юридическое лицо другой организационно-правовой формы (ч. 3 ст. 123.26 ГК РФ). Религиозные организации не отвечают по обязательствам своих учредителей, равно как ее учредители не отвечают по обязательствам таких организаций (ч. 4 ст. 123.28 ГК РФ).

Согласно ст. 4 Закона о религиозных объединениях, религиозные организации отделены от государства и равны перед законом, государство не может вмешиваться в их деятельность, если она не противоречит закону, и не возлагает на них выполнение функций государственных органов и учреждений, а также органов местного самоуправления. Вместе с тем, государство осуществляет регулирование предоставления религиозным организациям налоговых и других льгот, а также оказывает им материальную, финансовую и иную помощь (ст. 4 Закона о религиозных объединениях). Кроме того, религиозная организация не может принимать участие в выборах в органы государственной власти и местного самоуправления, а также в деятельности политических партий и движений, в том числе оказывать им материальную и иную помощь. Но данные правила не ограничивают права членов религиозных организаций на участие наравне с другими гражданами в управлении делами государства, в выборах в органы государственной власти и местного самоуправления, деятельности политических партий, движений и иных общественных объединений (ст. 4 Закона о религиозных объединениях).

¹ Информация о зарегистрированных некоммерческих организациях // <http://unro.minjust.ru/NKO.aspx>

Запрещены создание и деятельность религиозных организаций с противоречащими закону целями и действиями, а также их создание в государственных органах и учреждениях, органах местного самоуправления, воинских частях, государственных и муниципальных организациях.

Религиозные организации обладают предусмотренной в их уставах **правоспособностью** и действуют в соответствии со своими внутренними установлениями, которые государство уважает, если они не противоречат действующему законодательству РФ. Объем прав, предоставляемых религиозным организациям, довольно широк. Так, религиозные организации вправе:

1) основывать и содержать специально предназначенные для богослужений, молитвенных и религиозных собраний, религиозного почитания (паломничества) места и объекты, в том числе культовые здания и сооружения (ч. 1 ст. 16 Закона о религиозных объединениях);

2) беспрепятственно совершать религиозные обряды и церемонии, в том числе богослужения, на земельных участках и в расположенных на них культовых помещениях, зданиях и сооружениях, в том числе принадлежащих на праве собственности или предоставленных на ином имущественном праве созданным ими организациям; на принадлежащих им на праве собственности или предоставленных на ином имущественном праве для осуществления их уставной деятельности земельных участках и в расположенных на них зданиях и сооружениях, а также в помещениях и на земельных участках, на которых расположены здания с соответствующими помещениями по согласованию с собственником; на принадлежащих им на праве собственности или предоставленных на ином имущественном праве земельных участках; в местах паломничества; на кладбищах и в крематориях; в жилых помещениях. По просьбам граждан, находящихся в лечебно-профилактических и больничных учреждениях, детских домах, домах-интернатах для престарелых и инвалидов, религиозные организации вправе проводить религиозные обряды и церемонии в специально выделенных администрацией этих учреждений помещениях (ч. 2–3 ст. 16 Закона о религиозных объединениях);

3) осуществлять производство, приобретение, экспорт, импорт и распространение религиозной литературы, печатных, аудио- и видеоматериалов, иных предметов религиозного назначения. При этом религиозным организациям предоставлено исключительное право учреждения организаций, которые издают богослужебную литературу и производят предметы культового назначения (ст. 17 Закона о религиозных объединениях);

4) осуществлять благотворительную деятельность и учреждать благотворительные организации (ч. 1 ст. 18 Закона о религиозных объединениях);

5) в установленном законодательством РФ порядке создавать культурно-просветительские, образовательные и другие организации, а также учреждать средства массовой информации для реализации своих уставных целей и задач (ч. 2 ст. 18 Закона о религиозных объединениях);

б) привлекать в соответствии со своими внутренними установлениями добровольцев (волонтеров) для участия в организации религиозных обрядов и церемоний, в том числе богослужений, а также для выполнения (оказания) работ (услуг), направленных на поддержку и обеспечение предусмотренных уставами видов деятельности. С волонтерами могут быть заключены гражданско-правовые договоры о добровольческой (волонтерской) деятельности. Сторонами таких договоров являются религиозная организация и волонтер, предметом - безвозмездное выполнение (оказание) волонтером работ (услуг), а существенным условием – соблюдение им внутренних установлений религиозной организации (ч. 4–5 ст. 18 Закона о религиозных объединениях);

7) устанавливать и поддерживать международные связи и контакты, приглашать иностранных граждан в целях паломничества, участия в собраниях и других мероприятиях, для получения религиозного образования и др. При этом исключительное право приглашать иностранных граждан для осуществления профессиональной (в т.ч. миссионерской) деятельности по трудовому или гражданско-правовому договору принадлежит религиозным организациям (ст. 20 Закона о религиозных объединениях);

8) в установленном законодательством порядке осуществлять предпринимательскую деятельность и создавать собственные предприятия (ст. 23 ФЗ Закона о религиозных объединениях);

9) в предусмотренных уставами случаях заключать трудовые договоры с работниками (ст. 24 Закона о религиозных объединениях);

10) и другие предусмотренные законодательством РФ права.

В зависимости от территориальной сферы своей деятельности религиозные организации могут быть двух видов: **местные и централизованные**.

Местная религиозная организация – это религиозная организация, состоящая из 10 и более достигших восемнадцатилетнего возраста участников, которые постоянно проживают в одной местности либо городском или сельском поселении.

Централизованная религиозная организация – это религиозная организация, которая состоит в соответствии с уставом из трех и более местных религиозных организаций одного вероисповедания в соответствии с собственными не противоречащими закону установлениями религиозных организаций.

При условии создания в целях совместного исповедания и распространения веры и наличия признаков вероисповедания; совершения богослужений и других религиозных обрядов и церемоний; обучения религии и религиозного воспитания своих последователей, **религиозными организациями признаются также:**

1) учреждение или организация, которые были созданы централизованной религиозной организацией в соответствии с ее уставом, в том числе руководящий либо координирующий орган или учреждение,

2) духовная образовательная организация.

В соответствии с уставами централизованных религиозных организаций, последние наделены исключительным правом создания духовных образовательных организаций для подготовки служителей и религиозного персонала. Выданные такими организациями документы об образовании и квалификации, форма которых устанавливается ими самостоятельно, дают право на осуществ-

ление функций служителей и религиозного персонала религиозных организаций, внутренними установлениями которых установлены обязательные требования к содержанию образования.

Духовные образовательные организации должны быть зарегистрированы в установленном законодательством РФ порядке в качестве религиозных организаций. Для реализации образовательных программ необходимо наличие лицензии на осуществление образовательной деятельности.

Духовные образовательные организации имеют право реализовывать также образовательные программы высшего и среднего профессионального образования в соответствии с требованиями федеральных государственных образовательных стандартов с выдачей документов об образовании и квалификации установленного законодательством об образовании образца. Обладатели таких документов имеют не только право заниматься определенной профессиональной деятельностью, в том числе занимать должности, для которых законодательством РФ определены обязательные требования к уровню профессионального образования и (или) квалификации, если иное не установлено федеральными законами, но и осуществлять функции служителей и религиозного персонала религиозных организаций, внутренними установлениями которых установлены обязательные требования к содержанию образования (ст. 19 Закона о религиозных объединениях).

Религиозная организация, как и любое юридическое лицо, имеет свое **наименование**. В соответствии с ч. 1 ст. 54 ГК РФ наименование некоммерческой организации должно содержать указание на характер ее деятельности. Так, наименование религиозной организации должно обязательно содержать сведения о вероисповедании. Закона о религиозных объединениях в ч. 8 ст. 8 содержит требование об обязательном указании полного наименования религиозной организации при осуществлении деятельности. Использование в своих наименованиях слов «Россия», «российский» и слов, производных от них, допускается только централизованной религиозной организацией в случае действия на законных основаниях ее структур на территории РФ на протяжении не менее

50 лет на момент обращения с заявлением о ее государственной регистрации (ч. 5 ст. 8 Закона о религиозных объединениях).

Закон предъявляет особые требования к **учредителям религиозной организации**. Так, учредителями местной религиозной организации могут быть: не менее десяти достигших восемнадцатилетнего возраста граждан РФ, постоянно проживающих в одной местности или в одном городском или сельском поселении.

Учредителями централизованной религиозной организации могут быть: не менее трех местных религиозных организаций; другая централизованная религиозная организация.

Учредителями, а также участниками либо членами религиозной организации не могут являться:

- иностранные граждане и лица без гражданства, в отношении которых в установленном законодательством РФ порядке принято решение о нежелательности их пребывания либо проживания на территории РФ;

- лица, включенные в перечень лиц, в отношении которых имеются сведения об их причастности к экстремистской деятельности или терроризму¹;

- религиозные организации, деятельность которых приостановлена в связи с осуществлением экстремистской деятельности, повлекшей за собой нарушение прав и свобод человека и гражданина, причинение вреда личности, здоровью граждан, окружающей среде, общественному порядку, общественной безопасности, собственности, законным экономическим интересам физических и (или) юридических лиц, обществу и государству или создающей реальную угрозу причинения такого вреда²;

- лица, в отношении которых вступившим в законную силу решением суда установлено наличие в действиях признаков экстремистской деятельности.

¹ Федеральный закон от 7 августа 2001 г. № 115-ФЗ (ред. от 23.04.2018) «О противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма» (с изм. и доп., вступ. в силу с 23.07.2018) // СЗ РФ. 2001. 13 авг. № 33 (часть I). Ст. 3418 (ст. 6).

² См.: Федеральный закон от 25 июля 2002 г. № 114-ФЗ (ред. 23.11.2015) «О противодействии экстремистской деятельности» // СЗ РФ. 2002. 29 июля № 30. Ст. 3031 (ст. 10).

Ограничения установлены и для лиц, которые ранее были руководителями либо членами руководящего органа общественного или религиозного объединения либо иной организации, в отношении которых судом принято вступившее в законную силу решение о ликвидации или запрете деятельности по основаниям, предусмотренным ФЗ «О противодействии экстремистской деятельности»¹ либо ФЗ «О противодействии терроризму»². Такие лица не могут быть учредителями религиозной организации в течение десяти лет со дня вступления в законную силу соответствующего решения суда.

Единственным **учредительным документом** религиозной организации является ее **устав**, утверждаемый учредителями либо централизованной религиозной организацией.

Устав религиозной организации должен содержать сведения о ее наименовании и организационно-правовой форме, месте нахождения, виде, вероисповедании, наименовании существующей централизованной религиозной организации в случае принадлежности в ней; о целях, задачах и основных формах деятельности; порядке создания и прекращения; структуре и органах управления; источниках образования имущества и распоряжения им в случае прекращения деятельности; порядке внесения изменений и дополнений в устав и другие сведения в зависимости от особенностей ее деятельности.

Учредители могут утвердить не являющиеся учредительными и не противоречащие закону внутренние установления религиозной организации. При этом положения внутренних установлений не должны противоречить положениям устава религиозной организации.

Религиозная организация осуществляет свою деятельность в соответствии с собственной *иерархической и институциональной структурой*, а выборы, назначение и замена ее персонала проводятся согласно соответствующим условиям и требованиям и в предусмотренном внутренними установлениями порядке (абз. 2 ч. 5 ст. 4 Закона о религиозных объединениях).

¹ Федеральный закон от 25 июля 2002 г. № 114-ФЗ (ред. 23.11.2015) «О противодействии экстремистской деятельности» // СЗ РФ. 2002. 29 июля № 30. Ст. 3031 (статьи 9–10).

² См.: Федеральный закон от 6 марта 2006 № 35-ФЗ (ред. от 18.04.2018) «О противодействии терроризму» // СЗ РФ. 2006. 13 марта. № 11. Ст. 1146 (ст. 24).

Уставом и внутренними установлениями религиозной организации определяются порядок образования и компетенция ее органов, порядок принятия ими решений, а также отношения между религиозной организацией и входящими в состав ее органов лицами. Согласно ч. 3 ст. 123.27 ГК РФ функции *единоличного* или членов *коллегиального органа управления* религиозной организации может выполнять ее учредитель или учредители в установленном ее уставом и внутренними установлениями порядке.

Имущество религиозной организации, в том числе созданное или приобретенное за счет собственных средств, пожертвованное другими лицами, переданное государством или приобретенное по другим предусмотренным законом основаниям, принадлежит ей на праве собственности (ч. 1 ст. 123.28 ГК РФ, ч. 2 ст. 21 Закона о религиозных объединениях). Согласно ч. 3 ст. 123.28 ГК РФ имущественные права учредителей на переданное ими в собственность религиозной организации имущество не сохраняются. В собственности религиозных организаций может быть:

1) имущество, находящееся на территории РФ:

- а) здания;
- б) земельные участки;
- в) объекты производственного, социального, благотворительного, культурно-просветительского и иного назначения;
- г) денежные средства;
- д) иное имущество, необходимое для обеспечения деятельности, в т.ч. отнесенное к памятникам истории и культуры

2) имущество, находящееся за границей (ст. 21 Закона о религиозных объединениях).

Законом предусмотрена возможность безвозмездной передачи в собственность религиозных организаций находящегося в государственной или муниципальной собственности имущества религиозного назначения, в том числе культовых зданий и сооружений с земельными участками, которые к ним относятся, в установленном порядке.

На движимое и недвижимое имущество богослужебного назначения, перечень видов которого устанавливается Правительством РФ, не может быть обращено взыскание по требованиям кредиторов (ч. 5 ст. 21 ФЗ «О свободе совести»).

По общему правилу, сделки по распоряжению находящимся в собственности религиозной организации недвижимым имуществом, в том числе направленные на его отчуждение, приобретение, передачу в аренду или безвозмездное пользование, а также кредитные договоры и договоры займа являются ничтожными, если совершены без письменного согласия уполномоченного уставом религиозной организации органа (ст. 21.1 Закона о религиозных объединениях). Такие сделки могут быть признаны недействительными по требованию ее стороны и (или) централизованной религиозной организации, в структуру которой она входит. Но есть исключения из этого правила. Так, в случаях, предусмотренных уставом религиозной организации, находящееся в ее собственности имущество богослужебного назначения, в том числе объекты культурного наследия народов РФ, может отчуждаться ею исключительно в государственную или муниципальную собственность либо в собственность религиозной организации соответствующей конфессиональной принадлежности.

Религиозные организации вправе пользоваться предоставляемым им в соответствии с законодательством РФ имуществом, находящимся в собственности государства, граждан и их объединений. При этом находящееся в государственной или муниципальной собственности имущество религиозного назначения, включая культовые здания и сооружения с земельными участками, в установленном порядке передаются им в безвозмездное пользование (ст. 22 Закона о религиозных объединениях).

Законом предусмотрены основания **ликвидации, запрета и приостановления деятельности религиозной организации**. Так, религиозная организация может быть *ликвидирована*:

1) по решению учредителей религиозной организации либо уполномоченного уставом органа;

2) по решению суда:

- а) при неоднократных или грубых нарушениях норм Конституции РФ, Закона о свободе совести и иных законов,
- б) при неоднократном непредставлении в установленных законом порядке и сроки обновленных сведений, необходимых для внесения изменений в единый государственный реестр юридических лиц.

К основаниям *ликвидации* религиозной организации в судебном порядке, следствием которых может быть и *запрет на осуществление ее деятельности*, законом отнесены:

- а) нарушение общественной безопасности и порядка;
- б) направленные на осуществление экстремистской деятельности действия;
- в) принуждение к разрушению семьи;
- г) посягательство на личность, а также на гражданские права и свободы;
- д) нанесение ущерба нравственности или здоровью граждан, в том числе путем использования наркотических и психотропных средств, гипноза, совершения развратных и других противоправных действий;
- е) склонение к самоубийству или отказу от медицинской помощи по мотивам религиозного характера находящихся в опасном для жизни и здоровья состоянии лиц;
- ж) воспрепятствование получению обязательного образования;
- з) принуждение своих членов, последователей и иных лиц к отчуждению принадлежащего им имущества в пользу религиозной организации;
- и) воспрепятствование выходу гражданина из религиозной организации путем угроз причинения вреда их жизни, здоровью или имуществу при наличии реальной опасности исполнения, либо путем применения насильственного воздействия;
- к) побуждение граждан к совершению противоправных действий, в том числе к отказу от исполнения гражданских обязанностей, установленных законом;

л) неоднократное непредставление в уполномоченный орган государственной регистрации в установленный законом срок отчета о деятельности, персональном составе руководящих органов, целях и фактическом расходовании денежных средств и использовании иного имущества, если в течение одного года получены денежные средства и иное имущество от международных и иностранных организаций, иностранных граждан и лиц без гражданства. По данному основанию религиозная организация может быть ликвидирована либо запрещена ее деятельность при условии наличия других нарушений законодательства РФ (ч. 2 ст. 14 Закона о религиозных объединениях).

В случае выявления фактов, свидетельствующих о наличии в деятельности религиозной организации или ее структурных подразделений признаков экстремизма, Генеральным прокурором РФ или подчиненным ему прокурором либо федеральным органом государственной регистрации или его территориальным органом выносится письменное предупреждение о недопустимости такой деятельности с указанием допущенных нарушений и сроков их устранения.

Религиозная организация подлежит *ликвидации* в случае, если предупреждение не обжаловано, не признано судом незаконным, если в установленный срок не устранены допущенные нарушения, либо если в течение 12 месяцев со дня его вынесения выявлены новые факты, свидетельствующие о наличии в ее деятельности признаков экстремизма (ст. 7 ФЗ «О противодействии экстремистской деятельности»).

Ликвидации в судебном порядке подлежит и религиозная организация, которая осуществляет экстремистскую деятельность, повлекшую либо создавшую реальную угрозу нарушения прав и свобод человека и гражданина, причинения вреда их личности, здоровью, а также окружающей среде, общественному порядку и безопасности, собственности, законным экономическим интересам физических и юридических лиц, обществу и государству (ст. 9 ФЗ «О противодействии экстремистской деятельности»).

В соответствии со ст. 10 ФЗ «О противодействии экстремистской деятельности», Генеральным прокурором РФ или подчиненным ему прокурором либо федеральным органом государственной регистрации или его территориальным органом *деятельность религиозной организации может быть приостановлена* в связи с осуществлением экстремистской деятельности до рассмотрения судом заявления о его ликвидации либо запрете его деятельности по данному основанию. Религиозная организация возобновляет свою деятельность в случае неудовлетворения судом заявления о ее ликвидации или запрете ее деятельности после вступления в законную силу решения суда.

При ликвидации религиозной организации ее правоспособность как юридического лица прекращается, а имущество распределяется в соответствии с ее уставом и гражданским законодательством РФ.

6.5. Правовой статус государственных корпораций

Согласно российскому законодательству, а именно статье 7.1. Федерального закона «О некоммерческих организациях» от 12.01.1996 № 7-ФЗ¹ государственной корпорацией является не имеющая членства некоммерческая организация, учрежденная Российской Федерацией на основе имущественного взноса и созданная для осуществления социальных, управленческих или иных общественно полезных функций. Данная организация создается на основании федерального закона.

Таким образом, государственная корпорация обладает *следующими признаками:*

- 1) это некоммерческая организация, которая не имеет членства;
- 2) Российская Федерация учреждает государственную корпорацию на основе имущественного взноса;

¹ Федеральный закон от 12.01.1996 № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях» // Собрание законодательства РФ. 1996. № 3. Ст. 145. // опубликован на Официальном интернет-портале правовой информации <http://www.pravo.gov.ru> (дата обращения 08.01.2019.)

3) цель создания организации – социальные, управленческие или иные общественно полезные функции;

4) создается на основании федерального закона.

Интересно то, что государственная корпорация, являясь юридическим лицом, не имеет учредительных документов, а функционирует только на основании специального федерального закона (исключение составляет государственная корпорация «Агентство по страхованию вкладов», которая действует на основании Федерального закона «О страховании вкладов в банках Российской Федерации»).

В правовой доктрине ведутся споры вокруг понимания легальной дефиниции «государственная корпорация»¹, так ученые спорят относительно целесообразности использования понятия «корпорация» в этом словосочетании, высказывая мнение, что слово «корпорация» имеет совершенно иное значение.

И действительно, корпорация в толковом словаре С. И. Ожегова² определяется как «объединённая группа, круг лиц одной профессии, одногословия», таким образом, напрашивается вывод, что корпорация – это союз, объединение. Этот довод подтверждает и тот обстоятельство, что в российской правовой доктрине термин «корпорация» используется для обозначения сложных хозяйственных структур, основанных на иерархическом принципе, таких как акционерные общества. Кроме того в России сложилась традиция, согласно которой коммерческие юридические лица в своем наименовании используют слово «корпорация», в чаще всего подобная практика складывается в отношении акционерных обществ и унитарных предприятий³.

¹ Романовская, О. В. Правовой статус государственных корпораций в Российской Федерации [Текст] / О. В. Романовская // Наука. Общество. Государство. 2013. № 1 (1). С. 128–136.

² Ожегов, С. И.; Шведова, Н. Ю. Толковый словарь русского языка [Текст] / С. И. Ожегов, Н. Ю. Шведова // Издательство: М.: Аз; Издание 3-е, стер. 1996. с. 928.

³ Официальный сайт Федеральной налоговой службы: <https://egrul.nalog.ru> (дата обращения 18.01.2019).

Однако, их анализа сущностных признаков государственной корпорации, а также положения гражданского кодекса (статья 65.1)¹ следует вывод, что данная организационно-правовая форма не относится к корпоративным юридическим лицам, так как государственная корпорация не имеет членства, то есть является унитарной организацией. А, следовательно, споры ученых по поводу использования термина «корпорация» в наименовании данной организационно-правовой формы юридического лица вполне обоснованы.

Отметим, что в юридической литературе к правовому положению государственных корпораций отношение также далеко неоднозначное. Так некоторые ученые высказывают мнение, согласно которому государственные корпорации – «это уникальные структуры, сочетающие в себе функции государственного органа с возможностью осуществления контроля за деятельностью других субъектов права и правомочия субъекта гражданского оборота»². Другие полагают, что государственные корпорации, имея публично-правовой статус призваны «расшевелить» инвестиционный климат, став равноправными участниками рыночных отношений³. Третьи напротив считают, что «данная организационно-правовая форма обладает рядом очевидных противоречий – так как совмещение функций государственного органа и бизнес-структуры является источником постоянного конфликта интересов в деятельности государственной корпорации»⁴.

В настоящее время в Российской Федерации действует шесть государственных корпораций:

¹ Гражданский кодекс РФ (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ // Собрание законодательства РФ. 1994. № 32. Ст. 3301 // опубликован на официальном интернет-портале правовой информации <http://www.pravo.gov.ru> (дата обращения 15.01.2019.)

² Аштаева, С. С. Гражданско-правовые средства контроля за осуществлением права собственности государственными корпорациями [Текст] / С. С. Аштаева. // Право и экономика. 2018. № 6. С. 17–20.

³ Романовская, О. В. Правовой статус государственных корпораций в Российской Федерации [Текст] / О. В. Романовская // Наука. Общество. Государство. 2013. № 1 (1). С. 128–136.

⁴ Шимбарева, Е. В. Правовой статус государственной корпорации [Текст] / Е. В. Шимбарева // Terra Economicus. 2007. № 4. Том 5. С. 111–117.



Рис. 1.

Создание государственной корпорации

Как уже было сказано ранее государственная корпорация создается на основании соответствующего федерального закона. В федеральном законе содержатся следующие сведения о государственной корпорации:

- наименование (полное, сокращенное на русском и английском языках);
- цели ее деятельности;
- место ее нахождения;
- порядок управления деятельностью корпорации;
- порядок реорганизации и ликвидации государственной корпорации;
- порядок использования имущества государственной корпорации в случае ее ликвидации.

Органы управления корпорации



Рис. 2.

Вышеупомянутая структура органов управления характерна для большинства государственных корпораций, таких как «Роскосмос»¹, «Росатом»² и «Ростех»³. Однако есть и некоторые различия при формировании органов управления для юридических лиц такой организационно-правовой формы, так например, в государственной корпорации «Фонд содействия реформированию ЖКХ»⁴ не создаются такие органы управления как ревизионная комиссия и научно-технический совет. Органами управления «ВЭБ.РФ»⁵ являются наблюдательный совет, правление и председатель корпорации. А в государственной корпорации «Агентство по страхованию вкладов» вместо наблюдательного совета функционирует совет директоров. Несмотря на различия в наименовании органов управления корпораций общий объем полномочий этих органов относительно совпадает.

Отметим что высший орган управления корпорации, будь то наблюдательный совет или совет директоров, в большинстве случаев формируется из представителей Президента РФ и представителей Правительства РФ в процентном соотношении 50/50, так например наблюдательный совет государственной корпорации «Роскосмос» состоит из 11 членов, 5 из которых – представители Президента РФ, а другие 5 – представители Правительства РФ, генеральный директор является членом наблюдательного совета по должности.

Несколько иначе формируется высший орган управления в государственных корпорациях «Фонд содействия реформированию ЖКХ», «ВЭБ.РФ» и «Агентство по страхованию вкладов». Так в государственной корпорации

¹ Федеральный закон «О Государственной корпорации по космической деятельности «Роскосмос» от 13 июля 2015 г. № 215-ФЗ // Собрание законодательства РФ. 2015. № 29 (часть I). Ст. 4341 // опубликован на Официальном интернет-портале правовой информации <http://www.pravo.gov.ru> (дата обращения 10.01.2019.)

² Федеральный закон «О Государственной корпорации по атомной энергии «Росатом» от 1 декабря 2007 г. № 317-ФЗ // Собрание законодательства РФ. 2007. № 49. Ст. 6078 // опубликован на Официальном интернет-портале правовой информации <http://www.pravo.gov.ru> (дата обращения 15.01.2019.)

³ Федеральный закон «О Государственной корпорации по содействию разработке, производству и экспорту высокотехнологичной промышленной продукции «Ростех» от 23 ноября 2007 г. № 270-ФЗ // Собрание законодательства РФ. 2007. № 48 (часть II). Ст. 5814 // опубликован на Официальном интернет-портале правовой информации <http://www.pravo.gov.ru> (дата обращения 17.01.2019.)

⁴ Федеральный закон «О Фонде содействия реформированию жилищно-коммунального хозяйства» от 21 июля 2007 г. № 185-ФЗ // Собрание законодательства РФ. 2007. № 30. Ст. 3799 // опубликован на Официальном интернет-портале правовой информации <http://www.pravo.gov.ru> (дата обращения 17.01.2019.)

⁵ Федеральный закон «О государственной корпорации развития «ВЭБ.РФ» от 17 мая 2007 г. № 82-ФЗ // Собрание законодательства РФ. 2007. № 22. Ст. 2562 // опубликован на Официальном интернет-портале правовой информации <http://www.pravo.gov.ru> (дата обращения 19.01.2019.)

«Фонд содействия реформированию ЖКХ» помимо представителей от Президента РФ и Правительства РФ, в состав наблюдательного совета входят также представители Федерального Собрания РФ (по два от каждой палаты Федерального Собрания) и два представителя Общественной палаты РФ¹.

Наблюдательный совет государственной корпорации «ВЭБ.РФ» назначается Правительством РФ сроком на 5 лет, а председатель наблюдательного совета является председателем Правительства РФ.

Высший орган управления – совет директоров государственной корпорации «Агентство по страхованию вкладов» формируется из 7 представителей Банка России, в том числе Председателя Банка России по должности и 5 представителей правительства, также в его состав входит генеральный директор.

Имущество, которое Российская Федерация передает государственной корпорации, является собственностью корпорации. Подробный перечень имущества, которое передается государственной корпорации в качестве имущественного взноса РФ, определяется в федеральном законе.



Рис. 3.

¹ Федеральный закон «О страховании вкладов в банках Российской Федерации» от 23 декабря 2003 г. № 177-ФЗ // Собрание законодательства РФ. 2003. № 52 (часть I). Ст. 5029 // опубликован на Официальном интернет-портале правовой информации <http://www.pravo.gov.ru> (дата обращения 20.01.2019).

По общему правилу государственная корпорация не отвечает по обязательствам Российской Федерации, в тоже время и Российская Федерация не отвечает по обязательствам корпорации. Согласно статье 7.1. Федерального закона от 12.01.1996 № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях», за счет части имущества государственной корпорации может быть сформирован уставный капитал, который определяет минимальный размер имущества, гарантирующего интересы кредиторов корпорации. Однако анализ норм федеральных законов, на основании которых были созданы действующие государственные корпорации, можно сделать вывод, что ни в одном из законов, создание такого уставного капитала не предусмотрено.

Имущество, переданное государственной корпорации, используется ею исключительно для целей, которые определены федеральным законом, предусматривающим создание такой государственной корпорации.

Государственная корпорация вправе осуществлять предпринимательскую деятельность лишь постольку, поскольку это служит достижению целей, ради которых она была создана, и соответствующую этим целям. По общему правилу государственная корпорация обязана ежегодно публиковать отчеты об использовании своего имущества.

Порядок инвестирования определяется Правилами инвестирования временно свободных средств государственной корпорации, государственной компании, которые утверждены Постановлением Правительства РФ от 21.12.2011 № 1080¹, однако данные правила не распространяются на государственную корпорацию «Внешэкономбанк».

В соответствии с этими правилами к числу объектов инвестирования при соблюдении определенных требований относятся²:

¹ Постановление Правительства РФ «Об инвестировании временно свободных средств государственной корпорации, государственной компании» от 21 декабря 2011 г. № 1080// Собрание законодательства Российской Федерации от 02.01.2012. № 1. Ст. 125 (опубликован на Официальном интернет-портале правовой информации <http://www.pravo.gov.ru>) (дата обращения 21.01.2019.).

² Государственные компании и корпорации. Особенности правового регулирования (Материал подготовлен для системы КонсультантПлюс. 2018) // <http://www.consultant.ru> (дата обращения 08.01.2019.).

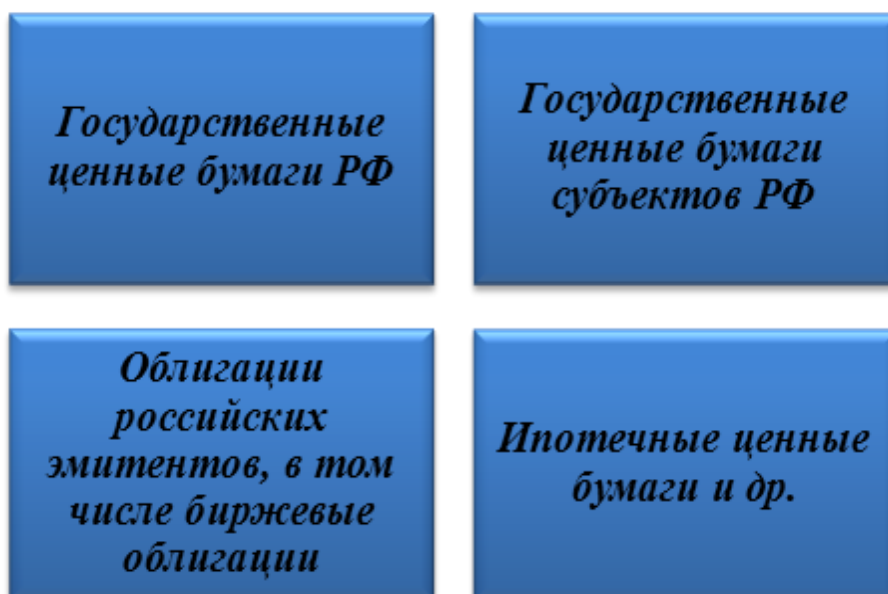


Рис. 4.

Реорганизация и ликвидация корпорации проводится в соответствии с федеральным законом, определяющим порядок ее реорганизации или ликвидации.

1. Государственная корпорация «Роскосмос»

Наименование	Логотип	Основная цель деятельности
<p><u>Полное:</u> Государственная корпорация по космической деятельности «Роскосмос»</p> <p><u>Сокращенное:</u> Госкорпорация «Роскосмос»</p>		<p>Реализация государственной политики и осуществление нормативно-правового регулирования в области космической деятельности</p>

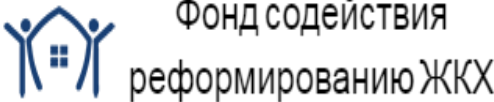
2. Государственная корпорация «Росатом»

Наименование	Логотип	Основная цель деятельности
<p><u>Полное:</u> Государственная корпорация по атомной энергии «Росатом»</p> <p><u>Сокращенное:</u> Госкорпорация «Росатом»</p>		<p>Проведение государственной политики, осуществление нормативно-правового регулирования, оказание государственных услуг и управления государственным имуществом в области использования атомной энергии, развития и безопасного функционирования организаций атомного энергопромышленного и ядерного оружейного комплексов Российской Федерации</p>


3. Государственная корпорация «Ростех»

Наименование	Логотип	Основная цель деятельности
<p><u>Полное:</u> Государственная корпорация по содействию разработке, производству и экспорту высокотехнологичной промышленной продукции «Ростех».</p> <p><u>Сокращенное:</u> Государственная корпорация «Ростех»</p>		<p>Содействие разработке, производству и экспорту высокотехнологичной промышленной продукции путем обеспечения поддержки на внутреннем и внешнем рынках российских организаций - разработчиков и производителей высокотехнологичной промышленной продукции</p>

4. Государственная корпорация «Фонд содействия реформированию жилищно-коммунального хозяйства»

Наименование	Логотип	Основная цель деятельности
<p><u>Полное:</u> Государственная корпорация «Фонд содействия реформированию жилищно-коммунального хозяйства»</p>		<p>Обеспечение устойчивого сокращения непригодного для проживания жилищного фонда, создание безопасных и благоприятных условий проживания граждан и стимулирование реформирования жилищно-коммунального хозяйства</p>

5. Государственная корпорация «ВЭБ.РФ»

Наименование	Логотип	Основная цель деятельности
<p><u>Полное:</u> Государственная корпорация развития «ВЭБ.РФ»</p> <p><u>Сокращенное:</u> ВЭБ.РФ, ВЭБ</p>		<p>Содействие в обеспечении долгосрочного социально-экономического развития РФ и создании условий для устойчивого экономического роста, повышения эффективности инвестиционной деятельности и расширения инвестирования средств в национальную экономику посредством реализации проектов в РФ и за рубежом</p>

6. Государственная корпорация «Агентство по страхованию вкладов»

Наименование	Логотип	Основная цель деятельности
<p><u>Полное:</u> Государственная корпорация «Агентство по страхованию вкладов»</p>		<p>Обеспечение функционирования системы страхования вкладов</p>

Рис. 5. Примеры государственных корпораций

6.6. Правовой статус государственных компаний

Государственная компания представляет собой одну из организационно-правовых форм некоммерческого унитарного юридического лица. В соответствии с п. 1 ст. 7.2 Закона о некоммерческих организациях, **государственной компанией** (далее по тексту – госкомпания) признается некоммерческая организация, не имеющая членства и созданная Российской Федерацией на основе имущественных взносов для оказания государственных услуг и выполнения иных функций с использованием государственного имущества на основе доверительного управления. Государственная компания создается на основании специально принимаемого федерального закона.

Госкомпания обладает не только исключительным статусом (в сравнении с другими юридическими лицами), но и принципиально различными полномочиями, иногда публично-правового характера.

Как следует из приведенного определения, правовой статус и деятельность госкомпаний определяются, в первую очередь, специальным федеральным законодательством. Таким образом, в правовом регулировании государственных компаний нормы Гражданского кодекса РФ лишены приоритета (это вытекает из положений п. 5 ст. 49 ГК РФ, где указано: к юридическим лицам, создаваемым Российской Федерацией на основании специальных федеральных законов, положения настоящего Кодекса о юридических лицах применяются постольку, поскольку иное не предусмотрено специальным федеральным законом о соответствующем юридическом лице).

На сегодняшний день в Российской Федерации существует единственная государственная компания – «Российские автомобильные дороги» (далее также – ГК «Автодор»)¹. Деятельность данной компании регулируется специальным Федеральным законом от 17.07.2009 г. № 145-ФЗ «О государственной компании «Российские автомобильные дороги» и о внесении изменений в отдельные

¹ Информация о зарегистрированных некоммерческих организациях// <http://unro.minjust.ru/NKOs.aspx>

законодательные акты Российской Федерации»¹ (далее также – Закон о госкомпании). Этот закон устанавливает правовое положение, цели создания и деятельности, порядок создания, реорганизации и ликвидации ГК «Автодор», а также особенности осуществления дорожной деятельности в отношении автомобильных дорог, находящихся в доверительном управлении указанной некоммерческой организации, и использования земельных участков для осуществления деятельности госкомпании.

В соответствии с положениями ст. 4 Закона о госкомпании к **целям деятельности** госкомпании относятся:

- оказание государственных услуг и выполнение иных полномочий в сфере дорожного хозяйства с использованием федерального имущества на основе доверительного управления;
- поддержание в надлежащем состоянии и развитие сети автомобильных дорог госкомпании, увеличение их пропускной способности, обеспечение движения по ним;
- повышение качества услуг, оказываемых пользователям автомобильными дорогами госкомпании;
- развитие объектов дорожного сервиса, размещаемых в границах полос отвода и придорожных полос автомобильных дорог госкомпании;
- осуществление иных целей, определяемых Правительством РФ.

Как уже отмечалось выше, государственные компании **создаются** на основании специальных федеральных законов. В таком специальном законе предусматривается:

- наименование компании;
- цели деятельности компании;
- порядок управления деятельностью компании;
- порядок государственного финансирования компании;
- порядок реорганизации и ликвидации компании;

¹ Федеральный закон от 17.07.2009 г. № 145-ФЗ «О государственной компании «Российские автомобильные дороги» и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» // «Собрание законодательства РФ», 20.07.2009, № 29, ст. 3582.

- порядок использования имущества компании в случае ее ликвидации.

В соответствии с положениями ст. 7.2. Закона о некоммерческих организациях, **высшим органом управления** государственной компании является **совет директоров** государственной компании или **наблюдательный совет** государственной компании. Согласно ст. 8 Закона о госкомпании, высшим органом управления ГК «Автодор» является наблюдательный совет Государственной компании. Состав наблюдательного совета утверждается Правительством РФ сроком на 4 года. Кроме того, Правительством РФ назначается также **Председатель** наблюдательного совета, к функциям которого относится организация работы наблюдательного совета, созыв его заседаний, председательство на них и организация ведения протоколов.

В **состав** высшего органа управления госкомпании могут входить члены, не являющиеся государственными гражданскими служащими. Порядок участия членов Правительства РФ и государственных служащих в высших органах управления госкомпании устанавливает Правительство РФ¹.

К **основным полномочиям** наблюдательного совета госкомпании относятся:

- одобрение проекта программы деятельности госкомпании на долгосрочный период для представления в Правительство РФ для утверждения;
- утверждение финансового плана госкомпании, разработанного в соответствии с программой деятельности на долгосрочный период;
- утверждение порядка использования средств, связанных с доверительным управлением;
- решение об участии госкомпании в российских организациях, в том числе в уставных капиталах хозяйственных обществ и других организаций, и определение условий такого участия, а также решение о создании госкомпанией коммерческих и некоммерческих организаций;
- иные полномочия, предусмотренные федеральным законодательством.

¹ Постановление Правительства РФ от 28.01.2012 № 44 «О порядке участия членов Правительства Российской Федерации и государственных гражданских служащих в высших органах управления государственных корпораций и государственных компаний» // СПС «КонсультантПлюс».

Коллегиальным исполнительным органом госкомпании является **правление** ГК «Автодор», которым руководит председатель правления. Члены правления госкомпании назначаются на должность и освобождаются от должности по представлению председателя правления наблюдательным советом госкомпании и работают в госкомпании на постоянной основе.

К **основным полномочиям** правления госкомпании относятся:

- разработка и внесение предложений наблюдательному совету об основных направлениях деятельности госкомпании на очередной год;
- отчет о финансово-экономических показателях деятельности госкомпании;
- утверждение проспекта ценных бумаг госкомпании;
- подготовка предложений о создании филиалов и открытии представительств госкомпании, а также о создании госкомпанией коммерческих и некоммерческих организаций;
- иные полномочия, возложенные на правление решениями наблюдательного совета.

Единоличным исполнительным органом госкомпании является **председатель правления**, назначаемый и освобождаемый от должности Правительством РФ. Председатель правления осуществляет руководство текущей деятельностью госкомпании. **Полномочия** председателя правления закреплены в статье 13 Закона о госкомпании.

Органом контроля за финансово-хозяйственной деятельностью госкомпании является **ревизионная комиссия**, порядок деятельности которой устанавливается Законом о госкомпании и Положением о ревизионной комиссии.

К **основным полномочиям** ревизионной комиссии относятся:

- подтверждение достоверности данных, содержащихся в годовом отчете о выполнении программы деятельности госкомпании на долгосрочный период;
- проверка эффективности использования бюджетных средств, предоставленных госкомпании;
- контроль за эффективностью использования средств госкомпании;

- контроль за целевым использованием средств фонда госкомпании;
- иные полномочия, предусмотренные положением о ревизионной комиссии.

В госкомпании создается также **научно-технический совет** – постоянно действующий консультативный орган, созданный в целях научно-методологического, информационно-аналитического и экспертного обеспечения деятельности компании.

Особенностью организационно-правовой формы государственной компании является **отсутствие учредительных документов**. Законодателем не предусмотрено и создание уставного капитала.

Учредителем государственной компании является Российская Федерация. Права и обязанности учредителя осуществляет от имени Российской Федерации Правительство Российской Федерации или уполномоченный Правительством Российской Федерации федеральный орган исполнительной власти. При этом Российская Федерация не отвечает по обязательствам госкомпании, а госкомпания, в свою очередь, не отвечает по обязательствам Российской Федерации.

Поскольку госкомпания является некоммерческим юридическим лицом, она может осуществлять предпринимательскую деятельность лишь постольку, поскольку это служит достижению целей, ради которых она создана, и соответствует таким целям (ст. 7.2 Федерального закона от 12.01.1996 № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях»).

Согласно п. 3 ст. 7.2. Закона о некоммерческих организациях, имущество, которое передано госкомпании в качестве имущественных взносов, а также имущество, которое создано или приобретено госкомпанией в результате собственной деятельности, является **собственностью** госкомпании. **Имуществом ГК «Автодор»** признается имущество, находящееся в собственности госкомпании, полученное в качестве имущественных взносов Российской Федерации или по иным основаниям и состоящее из денежных средств, объектов недви-

жимого и движимого имущества, за исключением автомобильных дорог и земельных участков госкомпании (п. 4 ст. 2 Закона о госкомпании).

К источникам финансового обеспечения деятельности госкомпании относятся:

- 1) средства, связанные с доверительным управлением;
- 2) средства, связанные с собственной деятельностью госкомпании;
- 3) привлеченное финансирование.

Не является собственностью госкомпании имущество, которое было создано за счет доходов, полученных от осуществления деятельности госкомпании по доверительному управлению. Так, например, применительно к деятельности ГК «Автодор» **средствами, связанными с доверительным управлением** признаются средства, полученные госкомпанией из федерального бюджета в форме субсидий на осуществление деятельности по доверительному управлению автомобильными дорогами госкомпании, деятельности по организации строительства и реконструкции указанных автомобильных дорог, а также доходы от деятельности по доверительному управлению автомобильными дорогами госкомпании, за исключением платы за проезд транспортных средств по таким автомобильным дорогам, остающейся в распоряжении концессионера в соответствии с концессионным соглашением, полномочия концедента по которому осуществляет ГК «Автодор».

Особенностями отличается **порядок реорганизации и ликвидации** госкомпании. В соответствии с п. 2 ст. 41 Закона о госкомпании при **реорганизации** госкомпании правила п. 1 и 2 ст. 60 ГК РФ не применяются. Не требуется и согласие кредиторов на переход прав и обязанностей госкомпании при ее реорганизации. Принятие решения о реорганизации или ликвидации госкомпании сопровождается принятием **специального федерального закона**, который регламентировал соответствующий порядок.

6.7. Правовой статус публично-правовых компаний

Публично-правовая компания относится к некоммерческим унитарным юридическим лицам. Учредителем ее выступает Российская Федерация, которая в лице высших представительных органов или Президента РФ принимает решение о создании публично-правовой компании. Так, в соответствии со ст. 2 Федерального закона «О публично-правовых компаниях в Российской Федерации и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее – Закон о публично-правовых компаниях), решение о создании публично-правовой компании принимается в форме федерального закона или указа Президента¹. Пример публично-правовой компании – публично-правовая компания «Фонд защиты прав граждан – участников долевого строительства»² (далее – Федеральный закон № 218-ФЗ).

Среди основных целей создания и функционирования публично-правовых компаний законодатель выделяет несколько. Эти организации учреждаются для:

- проведения государственной политики;
- предоставления государственных услуг;
- управления государственным имуществом;
- обеспечения модернизации и инновационного развития экономики;
- осуществления контрольных, управленческих и иных общественно полезных функций и полномочий в отдельных сферах и отраслях экономики;
- реализации особо важных проектов и государственных программ, в том числе по социально-экономическому развитию регионов;
- выполнения иных функций и полномочий публично-правового характера (ч. 5 ст. 2 Закона о публично-правовых компаниях).

¹ См.: Федеральный закон от 03.07.2016 № 236-ФЗ «О публично-правовых компаниях в Российской Федерации и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» // Собрание законодательства РФ. 2016. № 27 (Часть I). Ст. 4169.

² См.: Федеральный закон от 29.07.2017 № 218-ФЗ «О публично-правовой компании по защите прав граждан – участников долевого строительства при несостоятельности (банкротстве) застройщиков и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» // Собрание законодательства РФ. 2017. № 31 (Часть I). Ст. 4767.

В частности, публично-правовая компания «Фонд защиты прав граждан – участников долевого строительства» создана в целях реализации государственной жилищной политики, направленной на повышение гарантии защиты прав и законных интересов «дольщиков», средства которых привлекаются для строительства (создания) многоквартирных домов и (или) жилых домов блокированной застройки.

К основным полномочиям Фонда относится аккумулирование и выплата средств компенсационного фонда в качестве возмещения при несостоятельности (банкротстве) застройщика; аккредитация арбитражных управляющих по делам о несостоятельности (банкротстве) застройщиков; финансирование за счет средств компенсационного фонда мероприятий по завершению строительства объектов незавершенного строительства; взаимодействие с органами власти и застройщиками (ст. 3 Федерального закона № 218-ФЗ).

В общем и целом можно заключить, что Фонд выполняет функции проведения государственной политики, а также осуществляет иные общественно-полезные функции в сфере жилищного строительства.

Как указывают инициаторы идеи введения правового института публично-правовых компаний, целью создания такого типа организаций является создание эффективного механизма правового регулирования деятельности государственных корпораций и государственных компаний.

Действительно, спектр деятельности публично-правовых компаний намного шире, чем у госкорпораций и госкомпаний, которые учреждаются в целях осуществления социальных, управленческих или иных общественно-полезных функций.

Публично-правовая компания может быть создана на основании федерального закона или указа Президента РФ, также путем реорганизации:

- государственной корпорации (за исключением государственной корпорации развития «ВЭБ.РФ», государственной корпорации «Агентство по страхованию вкладов», государственной корпорации «Ростех», государственной корпорации «Росатом», государственной корпорации «Роскосмос»);

- государственной компании;
- акционерного общества, единственным участником которого является Российская Федерация;
- некоммерческой организации, уполномоченной Правительством РФ на осуществление функций по формированию компенсационного фонда долевого строительства, на основании федерального закона.

В федеральном законе или указе Президента РФ о создании публично-правовой компании должна содержаться следующая информация:

- наименование и цель деятельности;
- перечень функций и полномочий, а также порядок их осуществления;
- место нахождения компании;
- виды деятельности, которые она вправе осуществлять;
- источники, порядок, способы и сроки формирования имущества;
- порядок распоряжения имуществом;
- основные направления в рамках, которых осуществляется расходование средств публично-правовой компании;
- порядок осуществления функций и полномочий, которыми наделена компания;
- порядок формирования и компетенция ее органов;
- иные положения.

Учредительным документом публично-правовой компании является ее устав, который утверждается Правительством РФ и должен содержать сведения о наименовании, месте нахождения, порядке управления деятельностью публично-правовой компании, а также другие сведения, предусмотренные законом и решением о создании публично-правовой компании.



Рис. 1.

Таким образом, публично-правовая компания имеет следующие особенности:

1) унитарная некоммерческая организация, учредителем которой является Российская Федерация;

2) обладает функциями и полномочиями публично-правового характера;

3) деятельность осуществляется в интересах государства и общества;

4) действует на основании федерального закона или указа Президента РФ.

Интересно то, что в ФЗ «О публично-правовых компаниях» федеральный закон или указ Президента РФ, на основании которого создается публично-правовая компания, именуется решением о создании такой компании;

5) В то же время публично-правовая компания действует на основании устава.

Как и любые иные юридические лица, публично-правовая компания обладает также следующими признаками:

1) организационное единство (организация);

2) наличие обособленного имущества;

3) ответственность своим имуществом по своим обязательствам;

4) возможность от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, и выступать в качестве истца и ответчика в суде.

В соответствии со ст. 7 Федерального закона от 03.07.2016 № 236-ФЗ, публично-правовая компания имеет разветвленную систему органов управления, к которым относятся наблюдательный совет публично-правовой компании, генеральный директор публично-правовой компании, а также правление публично-правовой компании в случае, если его создание предусмотрено решением о создании публично-правовой компании.



Рис. 4.

Наблюдательный совет является высшим органом управления публично-правовой компании, именно он осуществляет контроль за деятельностью ком-

пании, определяет стратегию ее развития, разрешает вопросы использования доходов и осуществления расходов, участвует в формировании иных органов компании.

Правление публично-правовой компании в случае, если его создание предусмотрено решением о создании публично-правовой компании, является коллегиальным исполнительным органом управления публично-правовой компании. Генеральный директор публично-правовой компании является председателем ее правления.

В компетенцию указанного органа входит разработка стратегии развития публично-правовой компании, утверждение ее организационной структуры, выработка предложений по использованию доходов, представляет наблюдательному совету отчеты о деятельности компании и т.д.

Генеральный директор публично-правовой компании является единоличным исполнительным органом публично-правовой компании. К компетенции генерального директора публично-правовой компании относятся вопросы осуществления руководства текущей деятельностью публично-правовой компании, за исключением вопросов, отнесенных к компетенции иных органов управления публично-правовой компании.

Основной документ планирования деятельности публично-правовой компании – это **стратегия развития**, в которой определены основные направления, целевые показатели и ожидаемые результаты деятельности компании на срок не менее пяти лет.

Стратегия развития публично-правовой компании утверждается наблюдательным советом. Составной частью стратегии развития публично-правовой компании является **годовой финансовый план (бюджет) компании, который** должен обеспечивать достижение ее целевых показателей.

Публично-правовая компания обязана ежегодно составлять годовой отчет.



Рис. 5.

Годовая бухгалтерская (финансовая) отчетность и консолидированная финансовая отчетность публично-правовой компании, подлежат обязательному аудиту, который проводится аудиторской организацией, выбранной по результатам конкурса.

Счетная палата РФ и иные государственные органы осуществляют внешний государственный аудит (контроль) в отношении публично-правовой компании.

Публично-правовая компания имеет в собственности обособленное имущество. Оно формируется за счет чет имущественного вноса Российской Федерации, имущества, полученного в порядке правопреемства в результате преобразования юридических лиц в публично-правовую компанию, добровольных имущественных взносов, доходов, полученных публично-правовой компанией от осуществления своей деятельности, и иных не запрещенных законодательством Российской Федерации поступлений (ст. 6 Закона о публично-правовых компаниях).



Рис. 2.

Особенностями имущественного положения публично-правовой компании является то, что:

- во-первых, ее имущество имеет строго целевое назначение, т.е. должно использоваться для достижения целей деятельности публично-правовой компании и осуществления возложенных на нее функций и полномочий;
- во-вторых, состав имущества, передаваемого публично-правовой компании в качестве имущественного взноса РФ, определяется Правительством РФ;
- в-третьих, Правительством РФ может быть установлен перечень имущества и (или) видов имущества публично-правовой компании, на которое не может быть обращено взыскание по обязательствам публично-правовой компании;
- в-четвертых, наблюдательный совет вправе принять решение о безвозмездной передаче части имущества публично-правовой компании в собствен-

ность РФ; внешний государственный контроль (аудит) в отношении публично-правовой компании осуществляется Счетной палатой РФ, а также иными уполномоченными государственными органами.

Имущество публично-правовой компании составляют также специализированные фонды.

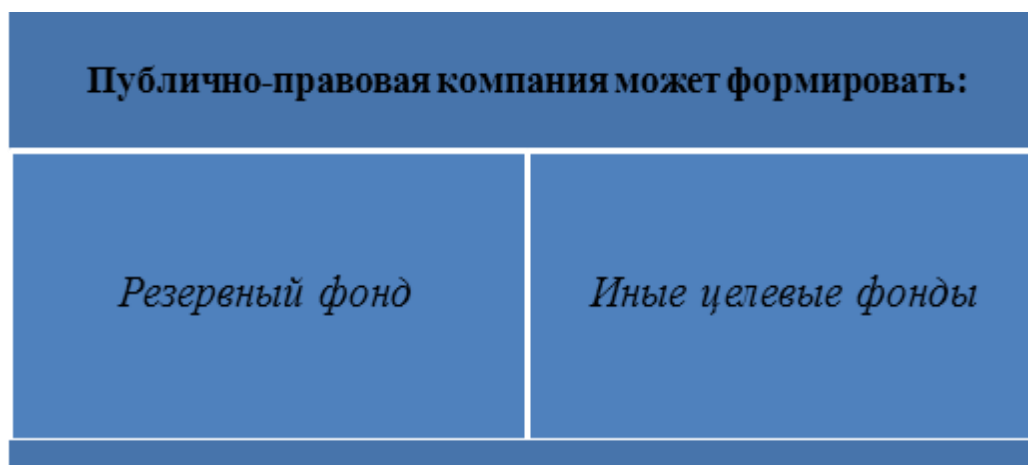


Рис. 3.

По общему правилу, публично-правовая компания отвечает по своим обязательствам всем принадлежащим ей имуществом, за исключением того имущества, на которое не может быть обращено взыскание. Публично-правовая компания не отвечает по обязательствам учредителя, равно как и учредитель не отвечает по обязательствам публично-правовой компании.

Еще одной особенностью имущественного положения публично-правовой компании является то, что она имеет счет в Центральном банке РФ и (или) в органах Федерального казначейства, а для повышенной гарантии защиты денежных средств публично-правовой компании последняя вправе открывать счета в иных кредитных организациях, но только тех, которые соответствуют специальным требованиям, установленным Правительством РФ (ст. 5 Закона о публично-правовых компаниях).

Одним из источников формирования имущества публично-правовой компании может быть приносящая доход деятельность, если ее осуществление

предусмотрено решением о создании публично-правовой компании и ее уставом. Приносящая доход деятельность может осуществляться публично-правовой компанией лишь постольку, поскольку это служит достижению целей, ради которых она создана.

По смыслу п. 2 ст. 24 Федерального закона от 12.01.1996 № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях», разновидностью приносящей доход деятельности является и предпринимательская деятельность, которая направлена на извлечение прибыли¹. Однако, как справедливо отмечает М. С. Сафонов, получение прибыли не может быть основной целью публично-правовой компании, поскольку законом она отнесена к некоммерческим организациям².

По мнению указанного автора, не вполне целесообразно относить юридические лица, осуществляющие публичные функции, в том числе и публично-правовые компании, к некоммерческим организациям, поскольку одним из главных признаков последних является запрет на распределение полученной прибыли. «Публичные лица, поскольку они уже оформились в законодательстве, не имели задачи зарабатывать прибыль, но она могла образовываться в их деятельности и тогда должна была принадлежать государству, что представлялось естественным для законодателя»³.

Именно поэтому в научной литературе предлагается на законодательном уровне закрепить особую разновидность организаций – юридические лица публичного права, которые не преследовали бы в качестве основной цели извлечение прибыли, но могли бы перечислять ее в собственность государства. Иными словами, распределять в пользу учредителя.

Также публично-правовая компания вправе:

1) создавать филиалы и открывать представительства, в том числе за пределами территории Российской Федерации;

¹ См.: Федеральный закон от 12.01.1996 № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях» // Собрание законодательства РФ. 1996. № 3. Ст. 145.

² См.: Сафонов, М. С. Закон о публично-правовых компаниях и существенные проблемы лиц публичного права в современном российском законодательстве // Вестник ВГУ. Серия: Право. 2017. № 4. С. 135.

³ Там же. С. 140.

2) быть учредителем коммерческих и некоммерческих организаций на территории РФ и за ее пределами, принимать участие в российских организациях и иностранных организациях, в том числе в хозяйственных обществах и хозяйственных партнерствах, для достижения целей, предусмотренных решением о создании публично-правовой компании.

3) иметь членство в ассоциациях (союзах).

Публично-правовая компания выступает в гражданском обороте от своего имени, имеет печать с изображением Государственного герба Российской Федерации и со своим полным наименованием. Также публично-правовая компания может выступать истцом и ответчиком в суде. Кроме того, публично-правовая компания «Фонд защиты прав граждан – участников долевого строительства» обладает правом на обращение в арбитражный суд с заявлением о признании застройщика банкротом (п. 2.6 ст. 15 Федерального закона № 218-ФЗ).

Реорганизация и ликвидация публично-правовой компании, созданной на основании федерального закона, осуществляются на основании федерального закона. Реорганизация и ликвидация публично-правовой компании, созданной на основании указа Президента Российской Федерации, осуществляются на основании указа Президента Российской Федерации.

Процесс ликвидации публично-правовой компании включает образование ликвидационной комиссии, опубликование сведений о ликвидации организации, погашение требований кредиторов, утверждение ликвидационного баланса, после чего имущество публично-правовой компании, оставшееся после удовлетворения требований кредиторов, передается в собственность Российской Федерации (ст. 21 Федерального закона № 218-ФЗ).

Раздел 2

**ЮРИДИЧЕСКИЕ ЛИЦА КАК
СУБЪЕКТЫ МЕЖДУНАРОДНОГО
ЧАСТНОГО ПРАВА**

Глава 1

ПРАВОВЫЕ ОСНОВАНИЯ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ ЮРИДИЧЕСКИХ ЛИЦ НА ТЕРРИТОРИИ ИНОСТРАННОГО ГОСУДАРСТВА. ПОНЯТИЕ, ЗНАЧЕНИЕ И СООТНОШЕНИЕ ЮРИДИЧЕСКИХ КАТЕГОРИЙ «ЛИЧНЫЙ ЗАКОН» И «НАЦИОНАЛЬНОСТЬ» ИНОСТРАННОГО ЮРИДИЧЕСКОГО ЛИЦА

Несмотря на явный кризис мирового хозяйства, вряд ли, кто-то рискнет утверждать, что снизились темпы миграции населения между государствами, а вместе с этим прекратилось создание международного рынка труда, движения капиталов и рабочей силы. Перемещение огромных масс населения из стран Азии в развитые европейские страны, который мы наблюдаем последнее время, скорее придало этим процессам ещё более интенсивный характер. Интеграционные процессы идут, может быть медленнее, чем хотелось, но экономики разных государств сотрудничают и взаимодействуют, а осуществляются эти отношения главным образом посредством делового общения между юридическими лицами из разных стран. И в тот момент, когда один из таких субъектов попадает на территорию государства своего контрагента, возникает вопрос: «А каково правовое положение такого рода иностранца на территории принимающего государства?». Ответ на него значим и для самой иностранной организации, т.к. она должна осознавать границы осуществления своих полномочий в другой стране; и для национального юридического лица – партнера такого иностранца, поскольку необходимо выяснить, в какие именно правоотношения можно вступить с подобным субъектом; и для государства, где реализуются указанные отношения, потому что оно должно осознавать степень своей власти над пребывающим на его территории иностранным юридическим лицом.

Указанные вопросы в праве, как отмечала профессор Халфина Р. О. теснейшим образом связано с институтом правосубъектности. Трансформация прав и обязанностей, составляющих содержание общего правового и специального статусов, в права и обязанности субъекта как участника различных конкретных правоотношений не возможна без признания за любым лицом правосубъектности. В теории права эта дефиниция понимается, как возможность (способность) лица выступать в качестве субъекта прав и обязанностей¹. Однако, выяснить «...правоспособен ли и дееспособен ли иностранец.., можно только после предварительного ответа на вопрос, в каком из правопорядков надлежит об этом справиться»². Такого рода применимое право в международном частном праве называется личным законом или статутом лица (*lex nationalis*). При этом различается личный закон физических лиц (*lex personalis*) и личный закон юридических лиц (*lex societatis*). И тот и другой определяются на основе коллизионных норм конкретного государства³.

К отношениям, в которых участвуют иностранные юридические лица, могут применяться самые разные коллизионные нормы, в зависимости от правовой природы складывающихся отношений. Например, если возникают вопросы, касающиеся договорных обязательств то, в условиях отечественной правовой среды необходимо будет обратиться, или к тому праву, которые сами стороны выбрали для применения к своим отношениям (т.е. был реализован т.н. «принцип автономии воли (*lex voluntatis*)»⁴), или, если это не было сделано к нормам ст. 1211 ГК РФ. В последнем случае будет применяться право одной из сторон обязательства: продавца в случаях договора купли продажи (см. пп. 1 п. 2

¹ Халфина Р.О. Общее учение о правоотношении. М.: Юридическая литература, 1974. С. 126.

² Брун М.И. Международное частное право // Золотой фонд российской науки международного права. Т. II. М.: Международные отношения, 2009. С. 264.

³ Лунц Л.А. Курс международного частного права: В 3 т. М.: Спарк, 2002. С. 187. Канашевский В. А. Международное частное право: Учебник. М.: Международные отношения, 2009. С. 93, 152–155. Международное частное право: Учебник / Л. П. Ануфриева, К. А. Бекашев, Г. К. Дмитриева и др.; Ответственный редактор Г. К. Дмитриева. М.: Проспект, 2003. С. 127.

⁴ В силу ст. 1210 ГК РФ стороны договора могут при заключении договора или в последующем выбрать по соглашению между собой право, которое подлежит применению к их правам и обязанностям по этому договору. Такого рода полномочие в международном частном праве называют принципом автономии воли (см. Толстых В. Л. Коллизионное регулирование в международном частном праве: проблемы толкования и применения раздела VII части третьей ГК РФ. М.: Спарк, 2002. С. 49–59).

ст. 1211 ГК РФ), или перевозчика – в договоре перевозки (см. соответственно пп. 6 п. 2 ст. 1211 ГК РФ) и т.д.

Однако, в ст. 1202 ГК РФ закреплены коллизионные правила для выяснения именно вопросов, касающихся правового статуса иностранного юридического лица как такового (т.н. *les societatis*, т.е. личный закон или личный статут юр лица), а именно:

- статус организации в качестве юридического лица;
- организационно-правовая форма юридического лица;
- требования к наименованию юридического лица;
- вопросы создания, реорганизации и ликвидации юридического лица, в том числе вопросы правопреемства;
- содержание правоспособности юридического лица;
- порядок приобретения юридическим лицом гражданских прав и принятия на себя гражданских обязанностей;
- внутренние отношения, в том числе отношения юридического лица с его участниками;
- способность юридического лица отвечать по своим обязательствам;
- вопросы ответственности учредителей (участников) юридического лица по его обязательствам.

В силу п. 2 ст. 1202 ГК РФ, перечисленные вопросы решаются по праву того государства, где было учреждено это юридическое лицо.

Если сравнивать отечественное законодательство с коллизионным правом других государств, то оно ничем не уступает аналогичным нормам личного статуса юридического лица в зарубежном законодательстве, т.е. и правопорядки других стран решают подобный круг вопросов. Показательным примером в этом случае может выступать ст. 155 Федеральный закон Швейцарии 1987 г. «О международном частном праве», в которой установлено, что применимое к товариществу право, определяет:

- а) юридическую природу товарищества;
- б) порядок учреждения и ликвидации;

- с) гражданскую право- и дееспособность;
- d) правила о фирме или наименовании;
- e) организационную структуру;
- f) внутренние отношения в товариществе, в частности отношения между товариществом и его участниками;
- g) ответственность за нарушение норм корпоративного права;
- h) ответственность по обязательствам товарищества;
- i) полномочия лиц, действующих от имени товарищества в соответствии с построением его организационной структуры¹.

Если соотнести положения п.1 ст. 1202 ГК РФ и указанной выше нормы швейцарского законодательства, то получится практически полное совпадение содержания этих норм, за исключением лишь того, что используется разная терминология:

Таблица 1

Положения п. 1 ст. 1202 ГК РФ	Правила ст. 155 Федерального закона Швейцарии 1987 г. «О международном частном праве»
1) статус организации в качестве юридического лица; 2) организационно-правовая форма юридического лица; 3) требования к наименованию юридического лица; 4) вопросы создания, реорганизации и ликвидации юридического лица, в том числе вопросы правопреемства; 5) содержание правоспособности юридического лица; 6) порядок приобретения юридическим лицом гражданских прав и принятия на себя гражданских обязанностей; 7) внутренние отношения, в том числе отношения юридического лица с его участниками; 8) способность юридического лица отвечать по своим обязательствам; 9) вопросы ответственности учредителей (участников) юридического лица по его обязательствам	a) юридическую природу товарищества; e) организационную структуру; d) правила о фирме или наименовании; b) порядок учреждения и ликвидации; c) гражданскую право- и дееспособность; i) полномочия лиц, действующих от имени товарищества в соответствии с построением его организационной структуры f) внутренние отношения в товариществе, в частности отношения между товариществом и его участниками; h) ответственность по обязательствам товарищества; g) ответственность за нарушение норм корпоративного права

¹ Международное частное право: Иностранное законодательство. М.: Издательство «Статут», 2001. С. 659.

Аналогичные регулирования сферы действия личного статуса юридического лица можно так же найти в ст. 25 закона Италии 1995 г. «О реформе итальянской системы международного частного права»¹, ст. 33 Гражданского кодекса Португалии 1966 г.², ст. 42 Закона Румынии 1992 г. «Применительно к регулированию отношений международного частного права»³.

Из вышеизложенного видно, что личный статут юридического лица используется для решения частноправовых вопросов, которые касаются правового положения организации как самостоятельного субъекта права, участвующего в имущественном обороте.

Вместе с тем, любому государству необходимо также обозначить (разграничить) юридические лица, на те которые попадают под его юрисдикцию. То есть, на которые распространяется весь объем существующих на его территории правовых предписаний, и на те, к которым они не могут быть применимы. Вследствие чего, государство стремится установить с такими субъектами определенную коллизионно-правовую связь, которая позволит определить его как свое отечественное юридическое лицо или наоборот, как чужая, иностранная организация. Такого рода разделения основано на понятии национальность юр лица⁴.

Однако вместе с появлением этого термина возникли проблемы с его пониманием, т.к. выделить достаточно внятные и ясные критерии содержания этой категории очень сложно. Если, применительно к физическим лицам, используется публично-правовой критерий гражданства (подданства) или места жительства, то, по отношению организаций, выделить такого рода отчетливые квалификационные признаки пока не удастся. Поэтому, в законодательстве разных государств выстраивается собственная правовая система, позволяющая определить, что подразумевают под термином национальность юридического лица. Поскольку в этом случае отсутствует общепринятый перечень призна-

¹ Международное частное право: Иностранное законодательство М.: Изд-во «Статут», 2001. С. 328–329.

² Там же. С. 483.

³ Там же. С. 499–500.

⁴ Асосков А. В. Правовые формы участия юридических лиц в международном коммерческом обороте. М.: «Статут», 2003. С. 23.

ков, то его определение и сфера применения вызывают путаницу в теоретических работах и правоприменительной практике.

И в первую очередь возникает вопрос: «А личный статут юридического лица и его национальность – это идентичные дефиниции, или – это категории, характеризующие разные правовые явления?»

По этому поводу существуют как минимум три точки зрения. К **первой**, можно отнести группу авторов, которые утверждают, что термин «национальность» имеет достаточно большую долю условности применительно к юридическим лицам, как субъектам частного права. Его можно применять лишь только в переносном смысле, понимая, как правовую связь или принадлежность организации к определенному государству. От этого термина, по их мнению, следовало бы отказаться, но он слишком часто используется, поэтому приходится следовать сложившимся традициям и он находит употребление в теории и практике международного частного права разных государств. К правововедам придерживающихся подобного мнения можно отнести Лео Раапе (ФРГ, г. Гумбург)¹, М. Иссада (Алжир)², Л. П. Ануфриеву³ и др.

Несколько **другую позицию** занимают ученые, суть позиции которых сводится к тому, что они отождествляют эти два понятия, так В. П. Звеков отмечает, что личный закон юридического лица определяет его национальность и решает на этой основе вопросы его статуса⁴. М. М. Богуславский считает, что личный закон юр лица определяется его национальностью⁵.

Третью группу составляют юристы, которые утверждают, что термин «национальность юридического лица» используется в нескольких значениях. В этом случае, акцент делается на плоскость публичного права, как международного, так и национального. В этом случае под национальностью организа-

¹ Раапе Л. Международное частное право. Сокращенный перевод с четвертого немецкого издания // Под ред.: Лунц Л. А. (Предисл.), Пер.: Гурвич А. М. М.: Иностранная литература, 1960. С. 192.

² Иссад М. Международное частное право / Пер. с фр. А. Л. Афанасьевой, Е. Б. Гендзехадзе; Ред., послесл. М. М. Богуславского; Примеч. Л. Р. Сюкияйнена. М.: Прогресс, 1989. С. 355–356.

³ Ануфриева Л.П. Международное частное право. Т. 1. М.: БЕК, 2002. С. 39–43.

⁴ Звеков В.П. Международное частное право. Курс лекций. М.: Издательская группа НОРМА-ИНФРА М, 1999. С. 207–214.

⁵ Богуславский М. М. Международное частное право: Учебник. 3-е изд., перераб. и доп. М.: Юрист, 1998. С. 122–127.

ции предлагается понимать её государственную принадлежность, которая позволяет определить пределы действия публично-правовых норм конкретного государства. К этой области относят налогово-правовую сферу; запреты, которые существуют в государстве и связаны с деятельностью юридических лиц; распространение на них международных договоров, в которых участвует конкретное государство, включая применения к таким организациям права дипломатической защиты т.п. Вместе с тем, замечает А. В. Асосков, употребление этого термина в международном частном праве часто превращает его по сути в синоним понятия личный закон юридического лица, поэтому предлагается не использовать его в международном частном праве¹. Схожие взгляды с вышеизложенным мнением высказывают также Л. А. Лунц², Ван Хекке (Нидерланды), А. М. Городисский³.

Указанная выше проблема о соотношении национальности и личного закона юридического лица не ограничиваются своим теоретическим аспектом. Они приобретает важное значение на практике, т.к. использование разных теоретических подходов к определению вышеуказанных терминов в законодательстве, создает ситуацию их разного смыслового значения, что неминуемому приводит к возникновению таких проблем как скрытая коллизия и конфликт квалификации, положительная и негативная коллизия и др. спорных вопросов сфере юридико-технической проблематики.

Тем не менее, в современный период развития международного частного права прослеживается тенденция отделения личного закона (личного статута) юридического лица от его государственной принадлежности (национальности). Тем не менее, чтобы отследить такого рода тенденцию и характер этого явления, в том числе перспективы развития, необходимо рассмотреть основные критерии, которые содержатся в законодательстве различных государств и определяют национальность и личный закон юридических лиц.

¹ Асосков А. В. Указ. соч. С. 27.

² Лунц Л. А. Курс международного частного права: В 3-х т. М.: Спарк, 2002. С. 364–367.

³ Городисский А. М. Определение национальности юридических лиц и их признание в других странах // Юридические аспекты осуществления внешнеэкономических связей. М.: Юридическая литература, 1979. С. 150.

Глава 2

ТЕОРИИ (ДОКТРИНЫ) ОПРЕДЕЛЕНИЯ ЛИЧНОГО ЗАКОНА И НАЦИОНАЛЬНОСТИ ИНОСТРАННОГО ЮРИДИЧЕСКОГО ЛИЦА

Традиционно в международном частном праве выделяют четыре критерия (доктрины или теории) определения личного закона юридических лиц:

- критерий места учреждения юр лица или критерий инкорпорации;
- критерий местонахождения административного центра юр лица или критерий оседлости;
- критерий места осуществления основной деятельности или критерий центра эксплуатации;
- критерий государственной принадлежности участников юр лица или критерий контроля.

В основе критерия места учреждения юридического лица или критерия инкорпорации (еще его называют критерий *Weisse'a and NeyKamp'a*) находится идея, согласно которой организация должна иметь государственную принадлежность и личный статут того государства от которого исходит акт о наделении её правоспособностью. По этому поводу известный российский юрист Александр Михайлович Ладыженский (04.10.1891 – 09.01.1972) утверждал, что «...юридическое лицо, есть создание определенного правопорядка и поэтому должно считаться привязанным к этому последнему»¹. Указанный критерий возник в XVIII веке в Великобритании. Потребности Британской колониальной империи определяли необходимость инкорпорировать компании по своему праву и одновременно гарантировать им его применение в том месте, где они фактически находятся. Такое положение давало организациям с английской

¹ Ладыженский А. М. Теории национальности юридических лиц в международном частном праве // Советский ежегодник международного права. 1964–1965. М.: Международные отношения, 1966. С. 268.

юрисдикцией возможность переносить отдельные органы или своим филиалы и представительства на территории других государств и таким образом получать правовую защиту от метрополии без риска утраты своего правового статуса. А Великобритании это позволяло осуществлять в жизнь свои колониальные экономические интересы¹.

Такого рода критерий используется в трех группах стран. Во-первых, в государствах с традиционной англо-саксонской системой права (США, Великобритания, страны, входящие в Британское Содружество Наций (Индия, Нигерия, Кипр, Австралия, Новая Зеландия, Канада и тд)). Во-вторых, в отдельных странах латинской Америки (Бразилия, Венесуэла, Мексика, Куба, Перу). В качестве примера, в этом случае показательным является определение критерия инкорпорации в ст. 20 Закона Венесуэлы 1998 г. «О международном частном праве», в которой установлено, что «...существование, правоспособность, деятельность и прекращение юридических лиц частноправового характера определяется правом места учреждения. Под местом их учреждения понимается такое место, в котором выполняются условия по форме и по существу, требуемые для создания упомянутых лиц»². В-третьих, это большинство стран СНГ. Такого рода вектор определения личного закона юридического лица изначально был задан в ст. 1211 Модельного Гражданского Кодекса стран СНГ³. Поэтому большая часть Стран содружества независимых государств закрепила в своих гражданско-правовых источниках аналогичное правило (см. ст. 1272 ГК Армении 1998 г., ст. 1111 ГК РФ Белоруссии 1998 г., ст. 1100 ГК Казахстана 1999 г., ст. 1184 ГК Кыргызстана 1998 г., ст. 1175 ГЛ Узбекистана 1996 г., ст. 1202 ГК РФ 2002 г. и др.)⁴.

Классическим аргументом в пользу существования такого рода доктрины является тезис А. М. Ладыженского о том, что «правосубъектность и физиче-

¹ Дубовицкая Е. А. Правоспособность юридических лиц по праву Европейских сообществ (практика Европейского суда) // Вестник Высшего Арбитражного суда РФ. 2000. № 12. С. 100.

² Международное частное право: Иностранное законодательство М.: Изд-во «Статут», 2001. С. 253.

³ Гражданский кодекс. Модель. Рекомендательный законодательный акт для Содружества Независимых Государств. Часть третья. Принят в г. Санкт-Петербурге 17.02.1996 на 7-ом пленарном заседании Межпарламентской Ассамблеи государств-участников СНГ // Приложение к Информационному бюллетеню. Межпарламентская Ассамблея государств-участников Содружества Независимых Государств. 1996. № 10. С. 3–84.

⁴ Международное частное право: Иностранное законодательство. М.: Изд-во «Статут», 2001. С. 70–141.

ского и юридического лица зависит от государства, которое ее предоставило. Юридическое лицо становится субъектом права в силу признания его таковыми со стороны государства, где учрежден или зарегистрирован его устав, поэтому не только с практической точки зрения, но и теоретически правильным критерием определения личного закона иностранной организации должно быть признано место инкорпорации»¹.

Однако этот критерий не всегда эффективен на практике и имеет определенные недостатки. Так, такая теория предоставляет возможность для многочисленных манипуляций. Например, создание т.н. компаний почтового ящика, т.е. компания формально зарегистрирована в конкретном географическом месте, но оно используется исключительно для ведения переписки и выполнения публично-правовых формальностей. Место же нахождения его органов управления или деятельность такой организации осуществляется уже на другой территории.

Подобная ситуация приводит к тому определенные административно-территориальные образования буквально соревнуются за создание у себя более либерального законодательства в части регистрации (создания) юридических лиц и их налогообложения. Такая ситуация приводит к коллизии (столкновению) норм права различных государств, а также создается правовая возможность обхода закона и злоупотребления правом. В качестве примера можно привести законодательство т.н. оффшорных зон или подобную «конкуренцию» между некоторыми штатами США².

Доктрина инкорпорации неоднократно подвергалась критике со стороны правоведов. Так, Михаил Исаакович Брун замечал, что критерий учреждения юридического лица на территории другого государства является недостаточным, для того чтобы отнести такого рода организацию к иностранным субъектам, т.к. весь субстрат этой организации, его центральный орган и вся его функциональная деятельность осуществляется в ином государстве. Более того,

¹ Ладыженский А. М. Указ. соч. С. 272.

² Щекин Д. М. Налоговые последствия недействительности сделок. 2-е издание, переработанное и дополненное. Научно-практическое издание. М.: МЦФЭР, 2004. С. 211.

при конфликте не спрашивают, где юридическое лицо родилось, какова его национальность теперь в момент конфликта эти характеристики являются второстепенными и не значимыми. Также, как и о физическом лице спрашивают не кто оно по рождению, а кто оно в настоящее время¹.

Поэтому в большинстве законодательств западноевропейских государств, принадлежащих к континентальной правовой семье, используют несколько другой критерий, а именно критерий места нахождения административного центра юридического лица, который еще называют домицилярный критерий или критерий оседлости. Его сущность заключается в том, что применимым является право того государства, в котором находится главный административный центр организации. Это может быть и совет директоров, и правление, и генеральный директор или иной исполнительный, или распорядительный орган такого субъекта.

Нормативно критерия оседлости можно закрепить двумя способами. Во-первых, формально устанавливать место нахождения центра управления организации по записи в ее учредительных документах, главным образом в уставе. Поэтому, такую форму определения лично закона юридического лица называют статуарной или формальной оседлостью. И, во-вторых, т.н. эффективная или реальная оседлость, которая учитывает фактическое место нахождения административного центра компании на каждый отдельно взятый момент времени.

В законотворческой деятельности разных государств больше распространение нашла вторая разновидность домицилярного критерия, однако возможно сочетание обоих подходов, как, например, это сделано ст. 8 Закона Турции 1982 г. «О международном частном праве и международном гражданском процессе», котором установлено, что «Гражданская право- и дееспособность юридических лиц, а также объединение лиц или капиталов подчиняется праву места, где находится указанный в их уставах центр управления. В случае, когда фактический центр управления находится в Турции, может быть применено ту-

¹ Брун М. И. Указ. соч. С. 317–318.

рецкое право»¹. Таким образом, в качестве основного способа турецкий законодатель использует формальную оседлость и это закреплено в первой части процитированной нормы. А, факультативно, при определенных условиях применяется реальный подход.

Большое распространение критерий оседлости нашел в законодательстве европейских государств. Впервые он был установлен в ст. 129 Закона Бельгии от 18.05.1873 г. «О торговых обществах», в которой было закреплено, что «Каждое общество, чей главный управляющий центр находится в Бельгии, подпадает под бельгийский закон, даже если учреждение его было за границей»².

Активным приверженцем рассматриваемой доктрины в отечественной цивилистике был М. И. Брун, который выдвигал следующие аргументы в его пользу: «Здесь заключаются договоры от имени юр лица, устанавливаются отношения с другими субъектами права, отсюда посылаются распоряжения должностным лицам юр лица и здесь осуществляется контроль за выполнением указаний юр лица. Непосредственно воздействовать на юридическое лицо можно только через его центральные органы, что осуществимо лишь через государство, где они находятся. Здесь те же отношения, что между головой и туловищем, с одной стороны, и конечностями – с другой. Центральные органы юридического лица – это его голова, а руки и ноги могут распространяться в пространстве. Но всем управляет голова»³.

Однако, в юридической литературе отмечались и недостатки рассматриваемого критерия. Во-первых, это сложность его применения, поскольку трудно определить фактическое местоположение административного органа или сделать выбор в пользу одного из органов управления, находящихся на территории разных государств. Появляется потенциальная возможность, когда такое юридическое лицо признается «своим» со стороны двух и более государств. То есть возникнет т.н. положительная коллизия. Или, наоборот, со стороны всех

¹ Международное частное право: Иностранное законодательство. М.: Изд-во «Статут», 2001. С. 576.

² Асосков А. В. Указ. соч. С. 33.

³ Брун М. И. Юридические лица в международном частном праве. Кн. 1; О личном статуте юридического лица. Петроград: Издательство «Типография товарищества «Общественная польза», 1915. С. 19.

возможных государств произойдет отказ от признания в признании национальности юридического лица, т.е. сформируется отрицательная коллизия¹. Во-вторых, если критерий инкорпораций защищает больше интересы учредителей юридического лица, то критерий оседлости направлен больше на обеспечение интересов страны, в которой оно действует. Отсюда и экстремизм такого рода критерия, т.к. государство, в котором действуют органы такого рода организации, настаивают на том, что действующее в другом государстве требования к созданию, организации и структуре юридического лица не равноценные его собственным требованиям².

Другим принципом определения личного статуса юридического лица является критерий места осуществления основной деятельности или критерий центра эксплуатации. Его суть в определении личного закона организации выражаются в применении права того государства, на территории которого оно осуществляет свою основную деятельность. Этот критерий часто используется в законодательстве в развивающихся странах, которые таким образом стремятся обеспечить контроль над юридическими лицами других государств, ведущих деятельность на их территории. Тем не менее, такого рода принцип, как правило, используется преимущественно, как альтернативный способ к какому-то основному критерию. Такой вывод подтверждает содержание ст. 11 ГК Египта 1948 г., ст. 43 Кодекса международного частного права Туниса 1998 г., ст. 41 ГК Испании 1889 г., ст. 25 Закона 1995 г. «Реформы Итальянской системы МЧП»³ и др.

Главный недостаток такого критерия заключается в том, что он, с одной стороны, является неопределенным, а, с другой – неустойчивым. Неопределенность проявляется в том, что юридическое лицо может одновременно осуществлять свою деятельность на территории целого ряда государств. И сделать выбор в пользу одного из них может оказаться весьма трудной задачей. Неустойчивость выражается в том, что в течение какого-то промежутка времени

¹ Современное международное частное право в России и Евросоюзе. Кн. первая: монография / под ред. М. М. Богуславского, А. Г. Лисицина-Светланова, А. Тунка. М.: Норма, 2013. С. 542.

² Асосков А. В. Указ. соч. С. 13–14.

³ Международное частное право: Иностранное законодательство. М.: Изд-во «Статус», 2001.

организация может сменить несколько мест своей деятельности. Ладыженский А. М. по этому поводу удачно подмечал, что при реализации такого критерия «...смешивается вопрос правового регулирования деятельности юридического лица с определением его правосубъектности ...государство юридически регулирует и контролирует хозяйственную и всякую иную деятельность на его территории как своих, так и иностранных, но отсюда не следует, что оно становится тем самым отечественными лицами»¹.

Четвертой из названных в настоящем разделе доктрин определения личного закона иностранных организаций является критерий контроля или государственной принадлежности участников юридического лица, его еще называют критерием *vareilles-sommières*. Такой подход был признан наиболее удачным с политической и экономической точки зрения и активно использовался в период первой и второй мировых войн. Суть такого критерия хорошо видно из циркуляров французского министерства юстиций от 24.02.1916: «...когда речь идет о вражеском характере юридического лица нельзя довольствоваться исследованием правовых форм, применяемых к компаниям: ни места нахождения административного центра, ни других признаков, определяющих в гражданском праве национальность юр лица. Они в этом случае являются недостаточными, т.к. речь идет о том, чтобы выявить действительный характер деятельности организации»².

Наиболее известный случай при разрешении которого использовался этот критерий получил название дела *Continental Tyre and Rubber Co. V. Daimler*. Со от 1915. Из 25 тыс. акций компании Дамлер Ко, зарегистрированной в Великобритании, английским подданным принадлежала всего одна акция, все остальные акции были в руках немецких акционеров. Поэтому, в период первой мировой войны встал вопрос – эта компания своя или вражеская? Она была признана вражеской компанией, т.е. принадлежащей Германии³.

¹ Ладыженский А. М. Указ. соч. С. 265–266.

² Ануфриева Л. П. Международное частное право. Т. 2. М.: БЕК, 2002. С. 52.

³ Международное частное право. Учебник / Крылов С. Б., Перетерский И. С. М.: Юрид. изд-во НКЮ СССР, 1940. С. 85.

Такой критерий широко использовался и используется в дипломатической практике США и это хорошо видно из текущей политической и экономической ситуации на мировой арене. Иногда доктрину контроля закладывают в нормы двухсторонних международных договоров о поощрении и взаимной защите капиталовложений, в которых он действительно способствует разграничению юридических лиц на «свои» и «чужие»¹. Более того с оговорками такой критерий используется в «Конвенция об урегулировании инвестиционных споров между государствами и физическими или юридическими лицами других государств» от 18.03.1965 г.²; в ст. 17 Энергетической хартии от 17.12.1994 г.³; в ст. 22 Ордонанса Мадагаскара от 1962 г. № 62-041 «Относительно общих положений внутреннего права и международного частного права»⁴ и др.

Однако и этот принцип определения личного статуса иностранных юридических лиц также имеет свои явные недостатки. Во-первых, в основание его выделения были положены не правовые, а иные социальные (экономические, политические, демографические и т.п.) критерии. Во-вторых, при его применении совершенно непонятно, как поступить с теми компаниями, в которых собран многонациональный коллектив. В-третьих, нет ясности и в вопросе отслеживания изменений национального состава компаний, если он постоянно изменяется, например, акции такой организации имеют обращение на бирже как у российской телекоммуникационной компании, АО «Вымпел-Коммуникации» (сокращённо «ВымпелКом»).

На протяжении XX века цивилисты разных стран пытались выдвигать альтернативные вышеперечисленным критерии определения личного статуса иностранных организаций. В основу таких доктрин пытались заложить такие критерии как правопорядок государства, на территории которого происходила

¹ См., например, Соглашение между Правительством РФ и Правительством Японии о поощрении и защите капиталовложений (Вместе с «Протоколом», «Согласованным протоколом»). Заключено в г. Москве 13.11.1998 // Бюллетень международных договоров. 2000. № 10. С. 26–35.

² Конвенция об урегулировании инвестиционных споров между государствами и физическими или юридическими лицами других государств" (ИКСИД/ICSID) (Заключена в г. Вашингтоне 18.03.1965) // Советский журнал международного права. 1991. № 2. С. 210–229.

³ Договор к Энергетической хартии. Подписан в г. Лиссабоне 17.12.1994 // <http://treaties.un.org/> по состоянию на 30.07.2018).

⁴ Международное частное право: Иностранное законодательство. М.: Изд-во «Статут», 2001. С. 425.

подписка на акции юридического лица; или места заключения договора об учреждении юридического лица; или принцип автономии воли. Но все эти попытки не увенчались успехом¹.

Были предприняты попытки решить вопросы перечисленной проблематики и на уровне международной унификации. Так, в рамках Гаагской конференции по международному частному праву была создана «Конвенция о признании правосубъектности иностранных обществ, ассоциаций и учреждений от 01.06.1956. Нормы этого соглашения носили компромиссный характер между сторонниками критерия инкорпорации и оседлости. Тем не менее, за основу был взят критерий учреждения (инкорпорации). Однако его применение было ограничено для стран, которые в своей правовой системе применяли критерий оседлости (административного центра). Такие государства, согласно конвенции, могли отказать в признании правосубъектности юридического лица, которое имело свой административный центр на территории государства, поддерживающей критерий административного центра, а учреждено было в другой стране, которая поддерживала принцип инкорпорации. В том случае, если и в стране инкорпорации, и в стране местонахождения административного центра применяется критерий учреждения, такая организация признавалась юридическим лицом в обеих странах и в любой иной третьей стране. Эта конвенция хоть и была подписана со стороны некоторых государств, но так и не вступила в силу².

Поэтому в 1968 году была предпринята вторая попытка унификации в этой сфере. Станы Еврзоны опять попробовали соединить указанные критерии в рамках европейского сообщества и разработали Конвенцию о взаимном признании компаний (Брюссель 29.02.1968). Основным принципом, который использовался разработчиками в этом нормативе также был принцип инкорпорации. Предполагалось ввести важное правило о том, что в случае, если компания инкорпорирована в одной стране-участнице конвенции, а административный

¹ Канашевский В. А. Международное частное право: Учебник. М.: Международные отношения, 2009. С. 163.

² Проблемы унификации международного частного права: монография / Н. В. Власова, Н. Г. Доронина, Т. П. Лазарева и др.; отв. ред. А. Л. Маковский, И. О. Хлестова. М.: ИЗИСП, Юриспруденция, 2012. С. 71.

центр такого юридического лица находится в другой стране, то остальные страны ЕЭС (Европейский Экономический Сообщество) должны признать такое юридическое лицо. При этом страна-местонахождение административного центра получала право применять к таким компаниям императивные предписания своих законов, которым подчиняются аналогичные организационно-правовые формы местных компаний, включая нормы, которые регулируют вопросы создания и прекращения деятельности таких организаций. Однако, эти страны столкнулись с тем, что единой основы для классификации разных организационно-правовых форм юридических лиц стран ЕС не существует. В тоже время нахождение административного центра юридического лица вне территорий стран ЕС (например, в Москве), предоставляло государствам ЕС возможность отказывать таким компаниям в признании их правосубъектности по основаниям того, что их детальность не имеет серьезной связи с экономикой какой-либо страны ЕЭС. Конвенция, тем не менее, не вступила в силу, поскольку Голландия отказалась ее ратифицировать¹.

Определенного успеха в создании общих унифицированных норм в области единообразного подхода к определению личного статуса юридического лица достигли лишь латиноамериканские страны, которые подписали «Конвенцию о коллизионных вопросах в отношении коммерческих компаний, в которых исполняется критерий учреждения юридического лица (Монтевидео, 1976/1979). Поскольку в этих странах единая правовая основа (право Испании), то такая унификация вполне возможна. То же самое возможно на территории стран СНГ, поскольку в основу частного законодательства этих государств положено советское (русское) гражданское право, а также Модельные гражданский кодекс стран СНГ.

Несмотря на неудачный опыт разработке унифицированных правил определения личного закона и национальности юридических лиц на международном уровне, для решения практических вопросов, в том числе и для разрешения споров с участием иностранных юридических лиц, все-таки необходимы какие-

¹ Международное частное право: современные проблемы. М.: ТЕИС, 1994. С. 271.

то критерии и направления для определения государственной принадлежности юридических лиц. Для разрешения такого рода проблематики отдельные представители правового сообщества стали предлагать различные подходы к ее решению.

В силу специфики государственного устройства и судебной системы США. Для содействия разъяснению и упрощению общего права и его адаптации к меняющимся потребностям общества в 1923 году в этой стране был учреждён Американский институт права (The American Law Institute; ALI). Это учреждение составляет, утверждает и публикует тексты Свода норм права (Restatements of the Law), Принципов права (Principles of the Law) и т.п. Такого рода кодификации не имеют официального характера и носят рекомендательный характер, но именно на основе этих документов появляются различные правовые доктрины, которые конкретные судьи используют при принятии конкретного решения. В части коллизионных норм в 1934 г. был разработан первый Свода коллизионного права США¹.

Именно на основе такого рода документов и идей Раймонда Абрагамса широкое распространение получила доктрина the internal affairs rule (правила внутренних дел). Согласно её положений, вся деятельность корпорации была разделена на внутреннюю и внешнюю. Вопросы внутренней деятельности должны решаться на основе ее учредительных документов, а внешние правом страны, где эта компания действует. При этом, к внутренним относят отношения по учреждению юридического лица; круг прав и обязанностей его участников; составление учредительных документов и внесение в них изменения и т.п. К внешней деятельности было предложено отнести вопросы правоспособности и сделкоспособности; представительские полномочия органов; ответственность корпорации; обеспечение внесения и поддержания уровня уставного капитала; публикации, содержащие сведения о деятельности корпорации и т.п.² Р. Абра-

¹ В 1971 г. был опубликован Второй свод законов по международному частному праву, а в 1987 году была начата третья серия Сводов норм права в области законодательства об иностранных отношениях. См. Международное частное право: современные проблемы. М.: ТЕИС, 1994. С. 386.

² Суворов Л. Л. Проблемы отделения личного статуса юридического лица от его государственной принадлежности в современном международном частном праве // Журнал международного частного права. 1995. № 3 (9).

гамс различал личный статус юридического лица (он зависит от законодательства и места деятельности организации и регулирует вопросы право и дееспособности юридического лица) и национальный статус (внутренние дела, которые определяют внутреннюю организацию юридического лица, его возникновения и прекращения).

Примерно такие же тенденции в поисках применимого правопорядка в деятельности иностранных юридических лиц существует и в государствах западной Европы. В Германии такой правовед, как Грасман, выдвинул учение о дифференцированности, которое также проводит различия между внутренними и внешними отношениями юридического лица. К каждому отношениям устанавливаются различные коллизионные привязки. Для внутренних отношений (в американской доктрине *the internal affairs rule* это национальный статус) действует право государства учреждения, а для внешних отношений (у Абрагамса личный статус) применяется закон государства, в котором осуществляется предпринимательская деятельность юридического лица.

Другой германский ученый-правовед О. Сандрок, выдвинул «теорию наложения», в которой предлагается исходить из критерия учреждения с той особенностью, что перед правом государства учреждения должны иметь приоритет императивные нормы государства – места нахождения центра управления юридического лица¹.

Несколько иные взгляды высказывал такой ученый как Мюль. Он предложит т.н. теорию применения лучшей нормы, согласно которой приоритетным правом является право местонахождения административного центра. Именно в этом месте должен поддерживаться международный порядок, выполняться судебные задачи, соблюдаться интересы государства и общественности. А поэтому должны применяться те нормы права, которые должны считаться лучшими².

Таким образом, из всего вышеизложенного видно, что в практике большинства государств, не смотря на закрепление достаточно жестких коллизион-

¹ Sandrock O. Die Konkretisierung der Überlagerungstheorie in einigen zentralen Einzelfragen, in: Festschrift für Gunther Beitzke: zum 70. Geburtstag am 26. April 1979. Berlin, New York, 1978. S. 698 ff

² Ассосков А. В. Указ. соч. С. 41–42.

ных привязок, определяющих личный закон юридического лица, также выделяется и понятие национальность юридического лица. При этом сложность заключается в том, что определение национальности (государственной принадлежности) юридического лица в различных публично-правовых отраслях права одного и того же государства могут быть использованы отличающиеся друг от друга критерии, что приводит в итоге к разным, иногда противоположным, результатам при вынесении судебного решения.

Учебное пособие

**ЮРИДИЧЕСКИЕ ЛИЦА –
СУБЪЕКТЫ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА**

Коллектив авторов

Электронное издание

Издательство Волгоградского института управления –
филиал ФГБОУ ВО РАНХиГС
400078, Волгоград, ул. Герцена, 10