Федеральное агентство по образованию РФ.

Колледж филиала Дальневосточного государственного университета.

ДВПИ (им. В.В.Куйбышева) г.Находка

**КУРСОВАЯ РАБОТА**

По дисциплине: Гражданское право

Тема: Коммерческие организации

Выполнила: студентка

группы Ю-31 Николайчук А.В

Проверил старший преподаватель

ГД. ДВГТУ: Быков. А.В.

г. Находка

2006

СОДЕРЖАНИЕ

Введение……………………………………………………………………4

1.Хозяйственные общества……………………………………………......6

2.Хозяйственные товарищества………………………………………….18

3.Производственные кооперативы, как самостоятельная форма коммерческих организаций…………………………………………….28

Заключение…………………………………………………………………35

Библиография………………………………………………………………36

ВВЕДЕНИЕ

В соответствии со ст. 50[1] ГК юридическими лицами могут быть организации, преследующие в качестве основной цели своей деятельности извлечение прибыли (коммерческие организации) либо не имеющие такой цели и не распределяющие получению прибыль между участниками (некоммерческие организации).

Главный критерий их разграничения — основная цель деятельности извлечение прибыли либо нет. Абсолютно не имеет значения ни форма собственности (государственная, кооперативная и т.д.), организационно-правовая форма, ни другие обстоятельства.

Коммерческие организации могут выступать в форме: хозяйственных сообществ (АО, 000, ОДО), товариществ (полных и коммандитных), производственных кооперативов. Этот перечень закрыт - из круга коммерческих организаций исключены арендные, народные, коллективные и т.п. организации, упоминавшиеся в ранее действовавшем законодательстве. Некоммерческие организации тоже имеют многочисленные организационно -правовые формы: общественные объединения (профсоюзы, инвалидные организации, женские организаций и т.п.),потребительские кооперативы (ЖСК, ЖК, ДСК и т.п.), благотворительные и иные фонды (Фонд помощи беженцам, Чернобыль-фонд, Горбачев-фонд и т.д.) и др. Следует учесть, что этим организациям разрешена не любая предпринимательская деятельность,

а лишь такая, которая необходима для реализации их уставных целей.

В отличие от коммерческих организаций этот перечень открыт:

Могут быть созданы и другие некоммерческие организации (например, государственные корпорации, некоммерческие партнерства, автономные некоммерческие организации).

Наибольшую популярность получили такие коммерческие организации, как хозяйственные общества. Их часто путают с хозяйственными товариществами. Между тем неотъемлемым признаком любого товарищества является непосредственное участие в его деятельности лиц, учредивших товарищество, в то время как в обществе объединяется имущество учредителей (их капиталы). Объединения имущества учредителей может и не быть (речь идет не о складочном капитале, а другом имуществе). С другой стороны, и участники общества наряду с объединением своих капиталов могут также принимать участие в его деятельности, а могут и не принимать (ст. 73, п. 5 ст.82, ст.89, 98 ГК).

Целью написания курсовой работы является полное представление о коммерческих организациях, а также их деятельности.

Основной задачей служит рассмотрение и сравнение различий данных организаций.

1. ХОЗЯЙСТВЕННЫЕ ОБЩЕСТВА

ГК различает ряд видов хозяйственных обществ: ООО, ОДО, АО, дочерние и зависимые.

В соответствии со ст. 87[2] ГК ООО[[1]](#footnote-1) признается учрежденное одним или несколькими лицами общество, уставный капитал которого разделен на доли определенных учредительными документами размеров. Участники ООО не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости внесенных ими вкладов.

Порядок внесения вкладов в уставный капитал определяется ст. 90 ГК и учредительными документами ООО. Однако если тот или иной участник общества еще не внес свой вклад, он отвечает по обязательствам ООО солидарно с другими его участниками в пределах как уже оплаченной (внесенной) части вклада, так и не оплаченной (не внесенной). ООО должно иметь фирменное наименование, в котором содержатся слова «общество с ограниченной ответственностью». Закон «Об обществах с ограниченной ответственностью» принят 08.02.98. Нормы этого Закона применяются лишь в той мере, в какой они не противоречат ГК.

Статья 88 ГК[3] содержит ряд ограничений, касающихся состава участников ООО. Во-первых, число участников ООО не может превышать предела, установленного законом (т.е. не более 50 участников - закон «об обществах с ограниченной ответственностью»). Во-вторых, если общество состоит из одного учредителя, это не может быть другое хозяйственное общество. В-третьих, ограничен срок для преобразования ООО, число участников которого превысило 50, в АО. Установленный в п. 1 ст.88 ГК годичный срок следует отсчитывать со следующего дня после принятия «лишнего» участника (ст. 191 ГК).

ГК содержит другие ограничения по составу: ни госорганы, ни органы местного самоуправления (по общему правилу) не могут быть участниками ООО; финансируемые собственником учреждения - лишь с согласия собственника и т.д.

В отличие от других коммерческих организаций, которые именуют один учредительный документ (договор или устав), у ООО их два: учредительный договор и устав. Однако ст.89 ГК[4] допускает возможность наличия и одного документа (устав ООО), если учредителем является одно лицо.

Устав ООО должен содержать:

Полное и сокращенное фирменное наименование ООО. При этом ООО должно иметь полное и вправе иметь сокращенное фирменное наименование на русском языке (и на других языках). При этом русскоязычный вариант должен содержать полное наименование ООО и слова «с ограниченной ответственностью». Фирменное наименование на русском языке не может включать иные термины и аббревиатуры, в т.ч. заимствованные из иностранных языков. Сокращенное фирменное наименование ООО может содержать вместо слов «общество с ограниченной ответственностью» аббревиатуру «ООО»;

сведения о месте нахождения ООО. Оно представляется местом государственной регистрации ООО;

сведения о размере уставного капитала (не менее 100 МРОТ), установленного законом, на дату представления учредительных документов для государственной регистрации ООО;

сведения о размере и номинальной стоимости доли каждого участника ООО (они представляются в рублях). Размер доли участника ООО определяется в процентах или в виде дроби и должен соответствовать соотношению номинальной стоимости его доли в уставном капитале ООО;

права и обязанности участников ООО;

сведения о порядке и последствиях выхода участника из ООО;

сведения о порядке перехода доли (части доли) в уставном капитале ООО к другому лицу;

сведения о порядке хранения документов ООО и о порядке предоставления обществом информации участникам ООО и другим лицам (например, налоговым органам, органам статистики, налоговой полиции);

сведения о составе и компетенции органов управления ООО, в т.ч.

о вопросах, составляющих исключительную компетенцию общего собрания ООО, о порядке принятия этими органами решений (в т.ч. решений, принимаемых единогласно или квалифицированным большинством голосов); иные сведения, предусмотренные в ст. 52, 89-93 ГК[5] и в Законе «об обществах с ограниченной ответственностью».

Состав органов управления ООО также устанавливается в учредительных документах ООО. Он включает: общее собрание; исполнительный орган (единоличный и (или) коллегиальный).

С другой стороны, уставом общества может быть предусмотрено образование совета директоров (наблюдательного совета).

Компетенция общего собрания определяется уставом общества и действующим гражданским законодательством. В соответствии с п. 2 ст. 33 Закона «Об обществах с ограниченной ответственностью» к исключительной компетенции общего собрания относятся:

1) определение основных направлений деятельности ООО,

принятие решения об участии в объединениях коммерческих организаций;

2) изменение устава ООО, в т.ч. размера уставного капитала ООО;

3) изменение учредительного договора ООО;

4) образование исполнительных органов ООО и досрочное прекращение их полномочий, а также принятие решения о передаче полномочий единоличного исполнительного органа ООО коммерческой организации или индивидуальному предпринимателю (управляющему);

5) избрание и досрочное прекращение полномочий ревизионной комиссии (ревизора) ООО; и т.д.

Очередное собрание проводится не реже чем один раз в год, а внеочередное — в случаях, предусмотренных уставом. Решения по вопросам, указанным в п. 2 (изменение устава, в т.ч. уставного капитала), а также по иным вопросам, определенным уставом ООО, принимаются большинством не менее % голосов от общего числа голосов участников ООО. Решение изменить учредительный договор, реорганизовать или ликвидировать общество принимается всеми участниками ООО единогласно. Остальные вопросы — большинством от общего числа голосов (если иное не предусмотрено законом или уставом ООО).

Единоличный исполнительный орган ООО (директор, генеральный директор и т.п.) избирается общим собранием на срок, определенный уставом (в т.ч. и не из числа участников общества). Устав может предусматривать образование, наряду с единоличным органом, также и коллегиального исполнительного органа ООО (правление, дирекция и т.п.). Членом такого органа может быть только физическое лицо, в т.ч. не являющееся участником ООО. Функции председателя коллегиального исполнительного органа ООО выполняет лицо, являющееся единоличным

исполнительным органом общества (если только полномочия последнего не переданы управляющему — другому юридическому лицу или индивидуальному предпринимателю).

Единоличный исполнительный орган ООО:

без доверенности действует от имени ООО, представляет его интересы и совершает сделки;

выдает доверенности, в т.ч. с правом передоверия;

издает приказы о приеме на работу и об увольнении с работы,

о переводах работников ООО, о привлечении их к мерам дисциплинарного взыскания, об их поощрениях;

осуществляет текущее руководство деятельностью ООО.

Учредительные документы общества должны содержать также иные сведения, предусмотренные Законом «Об обществах с ограниченной ответственностью», в частности, о:

крупных сделках;

исключении из ООО;

дочерних и зависимых обществах;

филиалах и представительствах ООО;

публичной отчетности ООО.

Анализ судебной практики, посвященной учредительным документам ООО, показывает, что: а) учредительный договор ООО

должен отвечать общим требованиям, предъявляемым ГК к договорам и сделкам (в т.ч. и об основаниях признания сделок недействительными), а также отражать особенности, предусмотренные Законом «Об обществах с ограниченной ответственностью»; б) положения устава ООО, противоречащие закону, не должны применяться судом при разрешении возникшего спора; в) в случае несоответствия положений учредительного договора и положений устава приоритет имеют положения устава ООО; г)с учетом предмета и значения учредительного договора данные о государственной регистрации учредителей не относятся к сведениям, которые должны быть указаны в этом договоре. .

В ст. 90 ГК уставный капитал ООО получил характеристику

гарантии имущественных интересов кредиторов. Это означает, что использовать его на иные цели по общему правилу нельзя.

Имущество, образованное за счет вкладов участников в уставный капитал, принадлежит ООО на праве собственности (п. 1 ст. 66, ст. 213 ГК). Закон «Об обществах с ограниченной ответственностью» определил минимальный размер уставного капитала общества — 100-кратный размер МРОТ (на дату представления учредительных документов на государственную регистрацию). Статья 90 ГК вводит жесткие требования по поводу сроков внесения вкладов в уставный капитал: на момент государственной регистрации ООО должно быть оплачено не менее 50% уставного капитала. Однако участники общества вправе оплатить к этому моменту весь свой вклад, % вклада и т.д. В равной степени они могут внести неоплаченную часть уставного капитала и досрочно (например, в течение 2 месяцев со дня регистрации ООО, в течение 6 месяцев), т.е. не дожидаясь окончания первого года деятельности общества. Если в учредительных документах установлено, что участники обязаны внести весь вклад в более ранние сроки(т.е. до истечения первого года деятельности ООО), то эти сроки необходимо соблюдать. При нарушении обязанности внести вклад в уставный капитал в сроки, предусмотренные учредительными документами, наступают те же последствия, что и в соответствии с п. 3 ст. 90[[2]](#footnote-2) ГК (за невнесение вкладов по окончаний первого года деятельности ООО).

Если на момент государственной регистрации ООО участники не оплатили 50% объявленного уставного капитала, это может послужить основанием для отказа в государственной регистрации. Внесение (оплата) доли вклада в уставный капитал подтверждается документами, выдаваемыми учреждениями банка. Следует обратить внимание на ряд ограничений, содержащихся в ст. 90 ГК:

а) участник ООО не может быть освобожден от Обязанности внести вклад в уставный капитал ООО. Вкладом могут служить денежные средства, движимое и недвижимое имущество и имущественные права, права на использование объектов интеллектуальной собственности;

б) запрещен вклад путем зачета требований к обществу. Речь идет, как правило, не об учредителях ООО (ибо к не учрежденному еще обществу не могут быть предъявлены требования), а о таких лицах; которые оказались кредиторами уже существующего ООО и вступают в него в качестве участников. В этом случае зачетом их требований к ООО нельзя заменить реальный вклад в уставный капитал;

в) любое уменьшение уставного капитала допускается лишь

после уведомления всех кредиторов общества. Закон «Об обществах с ограниченной ответственностью» установил, что такое уведомление должно быть предварительным: в течение 30 дней со дня принятия решения об уменьшении размера уставного капитала кредиторам должно быть направлено письменное уведомление. В эти же сроки ООО публикует об этом печатное сообщение. При внесении изменений в учредительные документы ООО (в т.ч. и в случаях, когда это связано с изменением размера и состава уставного капитала ООО) необходимо уведомить об этом орган государственной регистрации ЮЛ и представить в этот орган решение о внесении изменений в учредительные докумёнты, равно как сами эти изменения;

г) лишь после внесения всех вкладов в полном объеме допускается увеличение уставного капитала.

Если размер чистых активов ООО окажется меньше уставного капитала, предусмотренного в учредительных документах (по окончании второго и каждого последующего финансового года), то Общество обязано уменьшить уставный капитал. Иначе говоря, его участники не вправе в этом случае увеличивать активы ООО путем дополнительных вкладов, а обязаны объявить об уменьшении уставного капитала (путем опубликования в печати, рассылки писем, выступления по радио, телевидению и т.д.). В любом случае кредиторы ООО должны быть письменно уведомлены об этом.

Анализ судебной практики, посвященной формированию уставного капитала ООО, показывает, что: а) оценка иеденежного клада в уставный капитал общества должна быть произведена независимым оценщиком в соответствии с Федеральным законом от 29.07.98 «Об оценочной деятельности в Российской Федерации» (если вклад эквивалентен 200 МРОТ на дату представления документов на государственную регистрацию ООО). Данные правила действуют как при учреждении ООО, так и в случаях увеличения уставного капитала; б) участник ООО обязан представить (по требованию ООО) денежную компенсацию досрочно прекратившегося имущественного права (которое ранее он внес в качестве вклада) в течение оставшегося срока. Если участник передал в пользование ООО имущество (в качестве вклада в уставный капитал), оно остается в пользовании общества и при выходе (исключении) участника из ООО до истечения срока пользования, ели учредительным договором не предусмотрено иное; в) сумма увеличения уставного капитала не должна превышать разницу

между стоимостью чистых активов ООО и суммой уставного капитала и резервного фонда ООО. При этом пропорционально увеличивается и стоимость долей участников ООО (без изменения их размера и соотношения). По решению общего собрания уставный капитал может быть увеличен за счет вкладов отдельных участников ООО (а равно за счет дополнительных вкладов третьих лиц, если это прямо не запрещено уставом ООО). В случае несоблюдения сроков и порядка внесения вкладов в уставный капитал, сроков регистрации изменений, вносимых в учредительные документы ООО, увеличение уставного капитала признается

несостоявшимся. При фактическом внесении вкладов они подлежат возврату в разумные сроки.

В соответствии со ст. 93 ГК участник ООО вправе продать свою долю, подарить, обменять ее. Все это — формы уступки доли участника ООО. Можно также разделить долю на несколько частей, уступив ее нескольким лицам, часть доли оставить себе, а другую (другие) передать иным лицам, являющимся участниками данного ООО. Это право - абсолютное; в учредительных документах ООО его запретить нельзя.

Другие участники общества пользуются преимущественным правом покупки доли. Если же отчуждение доли производится в иной форме (дарение, мена, наследование и т.д.), то у других участников ООО нет преимущественного права на ее приобретение (т.к. нет покупки). При покупке доли (ее части) другими участниками ООО общее правило состоит в том, что они приобретают отчужденную долю в части, пропорциональной размеру их собственных долей в уставном капитале общества. Однако в уставе могут быть предусмотрены иные варианты (например, что доля достается лишь участникам-учредителям пропорционально размерам их долей, что она достается тому из участников, который первый заявил о желании ее приобрести, чти доля достается тому из участников, которого укажет сам продавец).

Чтобы не страдали интересы участника, продающего свою долю, п. 3 ст. 93 ГК установил в качестве общего правила месячный срок для использования другими участниками своего преимущественного права покупки этой доли. В то же время в уставе ООО может быть предусмотрен и иной срок (как большей, так и меньшей продолжительности). Лишь по истечении срока, установленного законом или уставом, продающий свою долю участник вправе реализовать ее третьим лицам. Однако следует учесть,

что даже в этом случае право продажи доли третьим лицам возможно лишь при условии, что устав это допускает.

Если устав запрещает отчуждение доли участника третьим лицам, а другие участники ООО отказались ее приобрести, общество обязано выплатить участнику стоимость доли либо выдать ему имущество, соответствующее стоимости доли, в натуре. Согласия участника на то, чтобы ему выдали имущество в натуре, не требуется. В конкретной ситуации может быть и так, что участник, отчуждающий долю, хотел бы получить ее денежную стоимость, однако ООО вправе выплатить ее имуществом той же стоимости.

Статья 93 ГК в качестве абсолютного содержит запрет на отчуждение участником неоплаченной части его доли. Таким образом, ни в уставе, ни в специальных соглашениях иного правила быть не может. Это касается и случаев перехода доли к наследникам (правопреемникам) участников ООО.

Установлено также, что ООО, которое приобрело долю участника, обязано передать ее другим участникам или третьим лицам в течение одного года. В пределах этого срока распределение прибыли, а также голосование и определение кворума в собрании участников ООО производится без учета доли, приобретенной обществом. Правило о том, что участники ООО имеют преимущественное право покупки доли, действует и в такой ситуации.

Если же в учредительных документах ООО предусмотрен иной порядок, то следует руководствоваться им. Собрание участников ООО вправе принять решение не о реализации доли, а об уменьшении уставного капитала (ст. 90 ГК).

Переход доли участника к наследникам (правопреемникам) допускается на общих основаниях. Однако если учредительные документы общества связывают такой переход с необходимостью иметь согласие участников, то это условие необходимо соблюсти. В подобных случаях должно быть получено согласие всех остальных участников ООО. Если хотя бы один из них возражает против перехода доли к наследникам (правопреемникам) участника, общество обязано выплатить последним действительную стоимость доли или передать имущество в натуре.

Анализ судебной практики об уступке доли ООО ст. 93 ГК показывает, что: а) участники ООО имеют преимущественное право покупки доли участника, продающего ее, но цене предложения третьему лицу. Участники ООО пользуются преимущественным правом покупки доли пропорционально размерам своих долей, если уставом ООО (или соглашением участников) не предусмотрено иное; б) уставом ООО может быть предусмотрена необходимость получения согласия общества или других его участников на уступку доли участника третьему лицу иным образом, |чем продажа; в) ООО может пользоваться правом преимущественного приобретения доли, если это предусмотрено уставом общества и участники ООО не использовали свое право преимущественной

покупки; г) продажа доли с нарушением права преимущественной покупки не влечет недействительность сделки; можно лишь в судебном порядке потребовать перевода на участника прав и обязанностей по сделке. Уступка преимущественного права покупки не допускается; д) сделка по уступке доли в обществе совершается в простой письменной форме, если уставом ООО не предусмотрено иное. Однако ООО должно быть письменно уведомлено о совершении сделки; е) вклады в имущество ООО не являются

вкладами в уставный капитал ООО. Они вносятся в той мере, в какой это предусмотрено уставом ООО и принято решение общего собрания ООО.

В соответствии со ст. 94 ГК участник ООО вправе в любое время выйти из общества независимо от согласия других его участников. При этом ему должна быть выплачена стоимость части имущества, соответствующей его доле в уставном капитале, в порядке, способом и в сроки, которые предусмотрены законом и учредительными документами общества.

Выплата производится в пределах 6 месяцев с момента окончания финансового года, во время которого подано заявление о выходе из ООО (если иной срок не установлен уставом ООО); действительная стоимость доли выбывшего участника выплачивается за счет разницы между стоимостью чистых активов ООО и размером уставного капитала ООО.

Анализ судебной практики, посвященной выходу участника ООО, показывает, что: выход (или исключение) участника не освобождает его от обязанности по внесению вклада в имущество ООО, возникшей до подачи заявления о выходе; действительная стоимость доли ООО (определенная при выходе участника) должна соответствовать части стоимости чистых активов общества, пропорциональной размеру его доли (а если он не полностью оплатил свой вклад в уставный капитал — пропорционально оплаченной части вклада). Выплата производится в денежно форме либо (с согласия участника) путем выдачи ему имуществ в натуре такой же стоимости. Участник не вправе (при выходе из ООО) требовать возврата именно того имущества, которое он внес в качестве вклада в уставный капитал; даже один участник общества, доля которого составляет не менее 10% уставного капитала, вправе требовать в судебном порядке исключения из ООО участника, который грубо нарушает свои обязанности; рассматривая споры об исключении, суду, при решении вопроса о том, является ли допущенное нарушение грубым, необходимо учитывать степень его вины. Под действиями (бездействием); участника, которые делают невозможным деятельность ООО либо существенно ее затрудняют, следует, в частности, понимать систематическое уклонение без уважительной причины от участия в общем собрании ООО, лишающее его возможности принимать решена по вопросам, требующим единогласия; после выхода участника из ООО размер его доли, используемый в расчете на выплату ему действительной стоимости доли, не может быть изменен; нарушение порядка выхода участника влечет отказ в государственной регистрации изменений учредительных документов общества.

2. ХОЗЯЙСТВЕННЫЕ ТОВАРИЩЕСТВА

Действующий ГК допускает деятельность полных и комман­дитных товариществ. В соответствии со ст. 69 ГК полным при­знается товарищество, участники которого (полные товарищи) в соответствии с договором между ними занимаются предпринима­тельской деятельностью от имени полного товарищества и несут ответственность по его обязательствам принадлежащим им иму­ществом. Полный товарищ может быть участником ООО, акционером АО, вкладчиком коммандитного товарищества. Пункт 2 ст. 69 ГК лишь не дает возможности быть полным товарищем сразу двух товариществ (ни полных, ни коммандитных).

Если членами полного товарищества являются физические лица, то они приобретают статус граждан-предпринимателей, од­нако специальную регистрацию (индивидуально, вне рамок пол­ного товарищества) эти лица не проходят, хотя и получают индивидуальное свидетельство о регистрации в качестве предприни­мателя.

Договор[[3]](#footnote-3) — единственный учредительный документ товари­щества. Поскольку в нем нет уставного капитала, не определен минимальный размер складочного капитала, то учредительный договор должен отражать такую специфику полного товарищест­ва. Обязательные сведения учредительного договора установлены п. 2 ст. 52 ГК и п. 2 ст. 70 ГК. Иные сведения, внесенные в дого­вор, не должны противоречить требованиям закона. Учредительный договор товарищества, а равно изменения и дополнения к нему подлежат государственной регистрации.

В этом договоре учредители обязуются создать полное това­рищество. Этот документ должен содержать сведения о:

порядке совместной деятельности полных товарищей по созданию данного вида коммерческой организации;

условиях передачи полному товариществу имущества;

условиях участия полных товарищей в его деятельности;

условиях и порядке распределения между полными товари­щами чистой прибыли;

порядке и условиях распределения убытков от деятельности товарищества между его участниками;

порядке управления товариществом;

порядке выхода полных товарищей из его состава;

размере и составе складочного капитала;

размере, составе, сроках и порядке внесения полными това­рищами своих вкладов в складочный капитал. Каждый участник обязан внести не менее половины своего вклада в складочный капитал к моменту регистрации товарищества. Остальная часть вклада должна быть внесена в сроки, установленные учредитель­ным договором;

размере и порядке изменения долей каждого из участников товарищества в складочном капитале;

фирменном наименовании. Оно должно содержать либо имена (наименования) всех его участников и слова «полное товарище­ство», либо имя (наименование) одного или нескольких участни­ков с добавлением слов «и компания», а также «полное товари­щество» (см. ст. 54, 69 ГК);

месте нахождения товарищества; Оно определяется местом государственной регистрации;

иные сведения, предусмотренные законом или подлежащие включению в учредительный договор по настоянию участников (иначе договор не будет считаться заключенным, ст. 432 ГК).

Поскольку полное товарищество является коммерческой ор­ганизацией, то возникает необходимость в повседневном управ­лении ее делами. Ведь необходимо заключать сделки с партнера­ми, взаимодействовать с налоговыми органами, органами статис­тики, труда и занятости и т.д. Статья 71 ГК предоставляет выбор самим участникам: они вправе создать какой-то специализирован­ный орган повседневного управления (например, дирекцию), а могут возложить эти функции на одного из участников товарище­ства — того, кто ведет их общие дела (ст. 72 ГК). Возможен и комплексный вариант: наиболее важные вопросы может решать специ­альный орган, а текущие — один из участников товарищества.

Однако в любом случае должно быть согласие всех товари­щей. В учредительном договоре они могут определить, в каких случаях достаточно решения, принятого большинством голосов (простым, в2/3, в 2/4 и т.д.)

Общее правило, закрепленное в п. 2 ст. 72 ГК, состоит в том, что каждый полный товарищ имеет один голос. Это означает, что, несмотря на различный размер вклада в складочный капи­тал, на разный объем работ, выполняемых от имени товарище­ства, на различные сроки вступления в него и т.д., все участни­ки имеют равные права в процессе принятия решений в рамках товарищества.

С другой стороны, участники могут предусмотреть в учреди­тельном договоре иной принцип распределения голосов (напри­мер, тому участнику, чей вклад больше, предоставлять и больше голосов или наоборот; участникам-учредителям предоставить больше голосов, нежели вступившим в товарищество после его создания).

Право участника знакомиться со всей документацией по веде­нию дел товарищества — абсолютное и неограниченное. Отказ от этого права юридической силы не имеет, равно как и любое со­глашение по поводу его ограничения. Это связано с тем, что уча­стники товарищества солидарно и субсидиарно отвечают по его обязательствам своим имуществом. Поэтому если даже один из участников ведет общие дела полного товарищества, он обязан обеспечить возможность ознакомления других участников с упомянутой документацией. Формы ознакомления могут быть разнообразными: ежемесячный отчет участника, ведущего общие де­ла, рассылка информационных писем, анализ документов на мес­те, контроль и ревизия дел и т.д. Воспрепятствование участникам в ознакомлении с документацией по ведению дел может повлечь исключение виновного из состава товарищества в порядке, уста­новленном учредительным договором.

В ст. 72 ГК предусматривается 4 варианта ведения дел:

а) каждый из участников вправе действовать от имени всего товарищества. В этом случае доверенности от других участников товарищества не нужны. Любая сделка, заключенная любым из участников, влечет последствия для товарищества; не требуется также последующего одобрения сделки другими участниками;

б) все участники ведут его дела совместно. В этом случае соз­дается определенная структура, призванная принимать решения (например, собрание участников, совет учредителей). Данный ва­риант предполагает единогласие участников. Если хотя бы один из них проголосует против (или даже воздержится), решение счи­тается не принятым. Такой вариант приемлем, если товарищество заключает сделки редко, и его участники имеют возможность вовремя принять решение;

в) ведение дел поручается нескольким участникам. В этом слу­чае остальные участники обязаны получить от них доверенности. При заключении сделок участники, на которых возложено веде­ние общих дел, равно как и в случаях, когда они представляют интересы товарищества в налоговых органах, органах Пенсион­ного фонда РФ, Фонда социального страхования РФ, статисти­ки, иных госорганах, а также при взаимодействии с любыми третьими лицами, не должны предоставлять доверенности от других членов товарищества. Остальные же, наоборот, могут со­вершать любые сделки от его имени только по доверенности. Если они выходят за рамки предоставленных полномочий, то другие участники вправе ставить вопросы о признании совер­шенных ими сделок недействительными, об их ответственности и т.д. (ст. 179, 183ГК);

г) ведение дел возлагается на одного из участников. И в этом случае другие участники товарищества добровольно передают ему право выступать в хозяйственном обороте от имени товари­щества. Остальные участники либо вовсе не вправе совершать сделки от его имени, либо совершают их исключительно в рамках полномочий, упомянутых в доверенности участника, ведущего общие дела.

Тот или иной вариант ведения общих дел должен быть закреплен в учредительном договоре.

Статья 72 ГК регулирует и ситуацию, когда одни участники, возложившие на других ведение общих дел, приходят к выводу об их недобросовестности (она может выражаться, например, в заключении заведомо невыгодных сделок, в разбазаривании имущества, в злоупотреблениях, в отказе предоставить документацию товарищества для ознакомления другим участникам, в ведении бухучета с нарушениями, что повлекло налоговые санкции, в неуплате налогов). В этом случае они через суд вправе добиться прекращения полномочий по ведению общих дел. Так как удовлетворение судом их требований влечет изменения учредительного договора (в части, касающейся порядка управления и введения общих дел товарищества), то такие изменения должны быть внесены в договор и зарегистрированы в установленном порядке (ст. 51 ГК).

Участие в деятельности товарищества может выражаться в разнообразных формах. Так, полный товарищ должен принимать участие в управлении, в формировании имущества, в ведении общих дел, в заключении договоров, совершении иных сделок и т.д. Поскольку участники товарищества создали именно коммерческую организацию, то очевидно, что они совместно осуществляют предпринимательскую деятельность, выполняют определенную работу: по изготовлению товаров, оказанию услуг, по хранению, реализации готовой продукции и т.д. Конкретно та или иная форма, а также степень участия каждого оговаривается в учредительном договоре.

Важнейшей обязанностью участников товарищества является формирование его складочного капитала. Вклад участника может выражаться во внесении определенной денежной суммы, в передаче имущества, права пользования объектами интеллектуальной собственности, вещных прав и т.д. О том, что имущество переда­но в качестве вклада в складочный капитал товарищества, необ­ходимо четко указать в учредительном договоре.

Если срок внесения вклада определен в учредительном догово­ре, то участник товарищества, не внесший оставшуюся часть вкла­да, обязан уплатить ему 10% годовых с невнесенной части вклада и возместить причиненные убытки. Однако товарищи вправе преду­смотреть в учредительном договоре и другие меры.

Участниками полного товарищества могут быть как юриди­ческие лица, так и граждане-предприниматели. Причем участие в товариществе не означает, что теряется самостоятельность и ста­тус юридических лиц. Это лишь ограничивает их в совершении от своего имени сделок, однородных с теми, которые составляют предмет деятельности данного товарищества. Аналогично реша­ется вопрос и в отношении сделок граждан предпринимателей. Учитывая то, что, став участниками товарищества, они получают свидетельство о государственной регистрации в качестве предпринимателя, упомянутые граждане вправе совершать в своих интересах любые сделки, лишь бы они не совпадали с предметом деятельности товарищества.

По общему правилу прибыль и убытки товарищества распре­деляются между его участниками пропорционально их долям в складочном капитале. Однако в учредительном договоре может быть зафиксирован и любой иной принцип распределения. В то же время вовсе исключить участие кого-либо из товарищей в рас­пределении прибыли или убытков нельзя. Если соглашение об этом закреплено в учредительном договоре, то такой договор реги­страции не подлежит, а если он уже зарегистрирован, то участники обязаны его изменить.

В соответствии со ст. 75 ГК полные товарищи солидарно не­сут субсидиарную ответственность всем своим имуществом по обязательствам товарищества. Анализ судебной практики пока­зывает, что: при обращении взыскания на имущество юридичес­кого лица — участников полного товарищества следует руковод­ствоваться НК и Федеральным законом от 21.07.97 «Об исполни­тельном производстве» (а также ст. 64 ГК). При обращении взы­скания на имущество гражданина следует учесть, что на некото­рые виды имущества граждан обращать взыскание нельзя.

Независимо от времени вступления участника в полное то­варищество, он отвечает и по обязательствам товарищества, воз­никшим до его вступления. Причем соглашение об ином ника­ких правовых последствий не влечет, т.к. оно ничтожно (п. 3 ст. 75 ГК).

Если участник выбыл (даже при наличии уважительных при­чин) из товарищества, он не несет ответственности лишь по обя­зательствам товарищества, возникшим после его выбытия. Что же касается обязательств, возникших до момента выбытия участни­ка, то он отвечает за них наравне с другими участниками в тече­ние 2 лет со дня утверждения годового отчета.

Смерть физических лиц безусловно влечет изменение состава товарищества, даже если его наследник и будет принят в качестве нового участника. Аналогичные последствия влечет объявление гражданина умершим или признание безвестно отсутствующим, т.к. участие в деятельности полного товарищества — обязатель­ное условие членства. Объявление юридического лица — участника товарищества банкротом означает, что он автоматически подлежит ликвидации, а потому исключается из товарищества.

Независимо от причины изменения состава оставшиеся участ­ники должны решить вопрос о продолжении деятельности това­рищества.

Вопрос об исключении участника всегда решается единоглас­но (ст. 76 ГК), даже если в учредительном договоре закреплен иной принцип. На основании такого решения оставшиеся участ­ники могут возбуждать в суде дело об исключении участника из состава товарищества, если, конечно, последний не согласен ис­полнить его добровольно.

В соответствии со ст. 77 ГК участники полного товарищества вправе выйти из него, заявив об этом в письменной форме не ме­нее чем за 6 месяцев до фактического выхода. Однако если това­рищество учреждено с указанием срока деятельности, то досроч­ный выход из него недопустим. Это общее правило. Досрочный выход возможен лишь при наличии уважительных причин (бо­лезнь, препятствующая проживанию в данной местности или выполнению деятельности, которую осуществляет товарищество, призыв в армию и т.п.). Однако в этом случае ст. 77 ГК не требует, чтобы заявление было подано не менее чем за 6 месяцев до фактического выхода из товарищества.

Днем фактического выхода из товарищества считается дата, когда лицо перестало принимать участие в его деятельности (не­зависимо от причины). Поскольку закон в качестве обязательного предъявляет требование об участии в деятельности полного това­рищества, фактическое прекращение участия в этой деятельнос­ти, по существу, означает выход из него (ст. 69 ГК). Именно до такого фактического выхода и должно пройти не менее 6 меся­цев, упомянутых в ст. 77 ГК.

Момент выбытия может и не совпадать с моментом фактичес­кого выхода. Поскольку выбытие участника влечет изменение текста учредительного договора, а это в свою очередь возможно лишь на собрании (на котором будет рассмотрено заявление о выходе его из товарищества), то участник считается выбывшим с момента внесения таких изменений, причем они должны быть вне­сены в установленном законом порядке, т.е. с обязательным сооб­щением в орган, осуществивший государственную регистрацию.

По общему правилу участнику выплачивается стоимость час­ти имущества последнего, соответствующая доле этого участника в складочном капитале. Однако в учредительном договоре могут быть предусмотрены и иные варианты выплат (например, может быть установлено, что выбывающему будет выплачено лишь 50% от имущества, соответствующего доли этого участника в скла­дочном капитале, или, наоборот, наряду с имуществом, соответ­ствующим его доле, должна быть выплачена определенная часть имущества товарищества).

Принятие в товарищество наследника умершего участника-гражданина производится в общеустановленном порядке: его необходимо принять в состав участников, решить вопрос о доле в складочном капитале, характере участия в деятельности товари­щества, внести соответствующие изменения в учредительный договор. Если наследник не пожелал вступить в товарищество (либо не был принят), расчеты с ним производятся в том же по­рядке, что и с выбывшим участником. Наряду с другими участ­никами наследник отвечает по обязательствам товарищества, возникшим в течение 2 лет со дня утверждения отчета о деятель­ности товарищества за год, в котором наследодатель выбыл из товарищества. Однако ответственность наследника, не принятого в товарищество, ограничена: он отвечает лишь в пределах пере­шедшего к нему (как к наследнику) имущества выбывшего уча­стника (ст. 75 ГК).

Кроме того, в ст. 78 ГК установлено два общих правила: во-первых, правопреемник реорганизованного юридического лица вправе вступить в товарищество лишь с согласия других участ­ников; во-вторых, при выбытии одного из участников доли ос­тальных в складочном капитале соответственно увеличиваются. Однако в учредительном договоре могут быть установлены и иные правила.

В соответствии со ст. 79 ГК участник полного товарищества вправе с согласия остальных его участников передать свою долю в складочном капитале или ее часть другому участнику товари­щества либо третьему лицу.

Поскольку доля (часть доли) участника переходит к новому ли­цу, он отвечает по обязательствам товарищества наравне с другими участниками и по обязательствам, возникшим до его вступления в товарищество. С другой стороны, если речь идет о переходе прав, то их объем зависит от того, вся или часть доли перешла к упомянутому лицу: если перешла часть доли, то он получает только; часть прав бывшего участника товарищества.

По общему правилу участник товарищества, который может оказаться должником по другим обязательствам (т.е. не связанным с его участием в деятельности товарищества), отвечает перед кредиторами иным своим имуществом. Однако если иного имущества недостаточно, кредиторы вправе потребовать выдела части его имущества, соответствующей доле должника в складочном капитале товарищества.

Оценка выделяемой доли производится по балансовой стоимости имущества, приходящегося на долю должника в складочном капитале на момент предъявления письменного требования . кредиторов.

Дополнительно к общим для всех юридических лиц закон предусматривает такое основание ликвидации полного товарищества, как наличие единственного участника.

3. ПРОИЗВОДСТВЕННЫЕ КООПЕРАТИВЫ

Члены кооператива субсидиарно отвечают по его обязательствам; при этом конкретная мера ответственности может быть предусмотрена уставом кооператива.

Производственный кооператив имеет фирменное наименование. Статья 107 ГК не обязывает указывать в наименовании фамилию (имя) одного или нескольких членов кооператива (как это установлено для хозяйственных товариществ). Однако если все они решат, что фирменное наименование должно отражать имя одного или даже всех членов кооператива, то это их право.

Учредительным документом производственного кооператива является устав.

Устав должен содержать сведения о:

фирменном наименовании. Оно включает наименование данной организации и слова «производственный кооператив или «артель»;

месте нахождения кооператива. Оно определяется по месту его государственной регистрации (ст. 54 ГК);

размере паевых взносов, составе (например, сумма денег, ав­томобиль «Волга») и порядке их внесения;

ответственности членов кооператива за нарушение обяза­тельств по внесению паевых взносов;

характере и порядке трудового и иного участия (например, если членом кооператива является юридическое лицо) в деятель­ности кооператива и об их ответственности за уклонение от тако­го участия;

порядке распределения прибыли и убытков. При этом нужно учесть, что прибыль кооператива распределяется между его чле­нами в соответствии с их личным трудовым и (или) иным участи­ем, размером паевого взноса, а между членами, не принимающи­ми личного трудового участия, — исходя из размера паевого взноса. Распределению подлежит часть прибыли, остающаяся после уплаты налогов и сборов, а также после направления при­были на иные цели, определяемые общим собранием (ст. 12 Фе­дерального закона от 08.05.96 «О производственных кооперати­вах»). Часть прибыли, распределяемая между членами коопера­тива пропорционально размерам их паевых взносов, не должна превышать 50% прибыли, подлежащей распределению между ними;

размере и условиях субсидиарной ответственности членов кооператива по его долгам. Производственный кооператив — единственная коммерческая организация, субсидиарная ответст­венность членов которой по обязательствам кооператива опреде­ляется в порядке и размерах, предусмотренных его уставом;

составе и компетенции органов управления и порядке приня­тия ими решений (в т.ч. по вопросам, решения по которым при­нимаются единогласно или квалифицированным большинством голосов);

порядке выплаты стоимости пая лицу, прекратившему членство в кооперативе;

порядке вступления новых членов;

порядке выхода из кооператива. Член кооператива должен по­дать письменное заявление не позднее чем за 2 недели до выхода из кооператива;

основаниях и порядке исключения из кооператива. Оно до­пускается только по решению общего собрания (если член кооператива не внес в установленный срок паевой взнос либо не вы­полняет обязанности, возложенные на него уставом);

порядке образования имущества производственного коопера­тива. Оно образуется не только за счет паевых взносов, но и за счет полученной прибыли, имущества, переданного другими ли­цами, за счет иных законных источников;

перечне филиалов и представительств;

порядке реорганизации и ликвидации кооператива.

Высшим органом управления является общее собрание его членов. В кооперативе с числом членов более 50 может быть соз­дан наблюдательный совет. Членами наблюдательного совета и членами правления кооператива, а также председателем коопера­тива могут быть только члены кооператива. В состав исполни­тельных органов кооператива входят правление и (или) председа­тель кооператива. Член кооператива одновременно не может быть членом наблюдательного совета и членом правления (пред­седателем).

Общее собрание членов вправе рассматривать и принимать решение по любому вопросу образования и деятельности коопе­ратива.

К исключительной компетенции общего собрания относятся: утверждение устава, внесение изменений в него; определение основных направлений деятельности кооператива; прием и ис­ключение из 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, если это право по уставу не передано наблюдательному совету; избра­ние ревизионной комиссии (ревизора), прекращение полномочий ее членов; утверждение годовых отчетов и бухгалтерских балан­сов, заключений ревизионной комиссии (ревизора), аудитора; распределение прибыли и убытков; принятие решений о реорга­низации и ликвидации кооператива; создание и ликвидация фи­лиалов и представительств, утверждение положений о них; реше­ние вопросов об участии кооператива в хозяйственных товарище­ствах и обществах, а также о вступлении кооператива в союзы (ассоциации).

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

Каждый член кооператива независимо от размера его пая име­ет при принятии решений общим собранием членов кооператива один голос.

Решения об изменении устава, о реорганизации (за исключе­нием преобразования) и о ликвидации кооператива принимается 3/4 голосов присутствующих на общем собрании членов коопера­тива. Решение о преобразовании производственного кооператива в хозяйственное общество или товарищество должно быть едино­гласным.

Исполнительные органы осуществляют текущее руководство деятельностью кооператива. Если в последнем более 10 членов, то избирается также правление, которое возглавляет председа­тель. Если в кооперативе есть и правление, и председатель, то в уставе необходимо определить вопросы, которые председатель решает единолично.

В уставе должны содержаться и иные сведения, предусмот­ренные ГК и Законом «О производственных кооперативах», в частности:

об основных правах и обязанностях членов кооператива;

о фондах кооператива;

об образовании, полномочиях и порядке работы ревизионной комиссии (ревизора).

Имущество производственного кооператива формируется за счет паевых взносов его членов, полученных доходов, иных за­конных поступлений. Оно является собственностью кооператива. Неправильно считать его разновидностью общей (долевой) соб­ственности. Хотя оно и делится на паи, члены кооператива со­храняют на него лишь обязательственные права. С другой сторо­ны, по единогласному решению, принятому общим собранием, в кооперативе могут быть образованы неделимые фонды. Доли (паи) его членов в таких фондах не определены. Часть имущества кооператива, которая будет направляться на создание неделимых фондов, также определяется кооперативом самостоятельно, равно как и цели создания таких фондов. Если в уставе предусмотрено, что все решения общего собрания принимаются, например, простым большинством голосов, то и решения, касающиеся недели­мых фондов, принимаются в общем порядке.

Размер паевого взноса члена кооператива определяется на общем собрании еще до регистрации кооператива в установлен­ном порядке.

Производственный кооператив не вправе эмитировать акции, но может выпускать другие ценные бумаги (облигации, векселя и т.д.) с соблюдением порядка, установленного законодательством о ценных бумагах. Приобретать же акции различных ОАО коопе­ратив может на общих основаниях.

Прибыль, остающаяся в распоряжении кооператива после уп­латы налогов, в т.ч. единого социального налога (взноса), иных обязательных платежей, распределяется между его членами.

Право на выход из кооператива — абсолютное и безусловное. Любые соглашения, а также положения устава, ограничивающие либо отменяющие данное право, юридически ничтожны. С дру­гой стороны, в уставе может быть предусмотрено, что член коо­ператива обязан своевременно предупредить о своем выходе из его состава (например, за 30 дней, за 3 месяца).

Момент выхода из состава кооператива может и не совпадать с моментом выплаты стоимости его пая, а также иного имущест­ва. Если в уставе данный вопрос не урегулирован, то следует ру­ководствоваться общим правилом: выплата пая и имущества про­изводится по окончании финансового года и утверждения бух­галтерского баланса кооператива, т.е. не позднее 1 апреля, сле­дующего за отчетным года.

К обстоятельствам, могущим послужить основанием для ис­ключения из производственного кооператива, в частности, отно­сятся:

осуждение члена кооператива к наказанию, препятствующему трудовому участию в деятельности кооператива (лишение свободы, исправительные работы не по месту работы и т.д.);

объявление члена производственного кооператива (юридического лица) банкротом и его ликвидация (ст. 61, 64 ГК);

запрещение гражданину (в качестве уголовного наказания) заниматься определенной деятельностью, если членство в кооперативе неразрывно связно с ее осуществлением;

другие основания, установленные законодательством. В каче­стве особого основания выступает членство в аналогичном коо­перативе. Однако рядовых членов кооператива по этому основа­нию исключить нельзя. Может быть исключен либо член наблю­дательного совета, либо председатель кооператива, либо член правления кооператива. При этом следует учесть, что ст. 111 ГК не обязывает, а лишь дает право исключать членов этих органов из состава кооператива.

Установлены ограничения права передачи пая одним членом кооператива другому: такая передача возможна лишь в том слу­чае, если она не запрещена законом или уставом.

Если кооператив не дает согласия на передачу пая третьему ли­цу, член кооператива вправе выйти из его состава, а потом, полу­чив свой пай, распорядиться им.

Наследники члена кооператива не принимаются в его состав автоматически. По общему правилу для этого необходимо согла­сие общего собрания. Однако уставом может быть предусмотрено и иное. Отказ в приеме обжалуется в суд.

В соответствии с п. 5 ст. 111 ГК обращение взыскания на пай (по общему правилу) не допускается. Кредиторы вправе требо­вать его лишь в случае, если иного имущества гражданина недос­таточно для покрытия долгов. При обращении взыскания на пай нельзя игнорировать порядок, предусмотренный уставом коопе­ратива, а если там этот вопрос не урегулирован, — общий поря­док взыскания, установленный законом (ст. 23, 24, 255 ГК). Сле­дует обратить внимание также на то, что если уставом коопера­тива предусмотрено создание неделимых фондов и они созданы, то третьи лица не вправе требовать обращения взыскания по дол­гам члена кооператива, и суд не должен удовлетворять иски о таких требованиях.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Из всего изложенного подведем итог:

1) Коммерческие организации, являясь юридическим лицом могут иметь гражданские права, соответствующие целям деятельности, предусмотренных в их учредительных документах, и нести связанные с этим обязанности.

2) Могут осуществлять любые виды деятельности, прямо не запрещенные законом, т.е. наделены общей правоспособностью. Именно это в большей степени учитывает быстро меняющиеся……рыночные отношения.

3) Могут приобретать гражданские права и обязанности Ч/З. своих участников. Таким примером служит полное товарищество: каждый его участник вправе действовать от имени товарищества, если учредительным договором не предусмотрено иное.

Различия между организациями: учредителем общества может быть и одно лицо, а в товариществах это недопустимо. Но следует обратить внимание на некоторые и другие ограничения.

a) Участниками полных товариществ могут быть только индивидуальные предприниматели, или коммерческие организации. При регистрации полных товариществ…, не могут быть участниками полных товариществ.

Некоммерческие организации.

б) Учреждение не могут быть полными товарищами, а участниками обществ и вкладчиками коммандитных товариществ - могут быть.

в) Отдельным категориям граждан запрещено участие в товариществах и в обществах. К ним относятся, прежде всего, государственные служащие, депутаты, работники налоговых органов, военнослужащие и другие лица.

БИБЛИОГРАФИЯ

Нормативные акты:

1. Гражданский кодекс РФ ст. 50

2. Гражданский кодекс РФ ст. 87

3. Гражданский кодекс РФ ст. 88

4. Гражданский кодекс РФ ст. 89

5. Гражданский кодекс РФ ст. 52, 89-93

6. Комментарий к Федеральному закону «Об обществах с ограниченной ответственности»

7. Гражданский кодекс Р.Ф. Глава 4.

Список литературы:

1. Гражданское право В.В.Павленко, Е.И.Таранцова.-

Ростов Н./Д.Феникс:, 2005-256с.

2. Гражданское право: Учебник: Взт. Т1- М.:

ИНФРА-М, 2003- …., 457с.

3. Гражданское право Н.М.Голованов - СПб.: Питер, 2003.- 512с.

1. Общество с ограниченной ответственностью [↑](#footnote-ref-1)
2. Уставный капитал общества с ограниченной ответственностью должен быть на момент регистрации общества оплачен его участниками не менее чем наполовину. [↑](#footnote-ref-2)
3. Договором признается соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей. [↑](#footnote-ref-3)