**Содержание**

Введение…………………………………………………………………………...3

1. Противоречия в правовом регулировании предпринимательской деятельности в геодезии и картографии России и пути их преодоления……..5

2. Характеристика системы хозяйственно-правовых договоров……………..17

3. Реорганизация хозяйственных обществ……………………………………..32

Заключение……………………………………………………………………….52

Список использованной литературы…………………………………………...54

**Введение**

Отрасли ХП как таковой нет. Деление права:

1. частное
2. публичное

В советский период отрицалось частное право.

Частное право: регулирует отношения отдельных лиц и их объединений

Публичное право: регулирует деятельность государства, его органов, должностных лиц, и иных отношений, складывающихся в сфере применения власти и свершения правосудия. В некоторых странах (Фр, Г) частное право делится на торговое и гражданское. Существует соответствующее деление Кодексов. В России частное право является традиционно гражданским. Хозяйственно-правовая концепция - хотели выделить отрасль хоз. права. Но сейчас гражданское право - единое (как гражданские, так и хозяйственные отношения).

ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО О ОСНОВНЫЕ ИСТОЧНИКИ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА

Предмет гражданского права: имущественные отношения и связанные с ними личные неимущественные отношения.

Имущество: вещи, ценные бумаги, деньги и имущественные права требования.

Имущественные отношения:

1. отношения, связанные с принадлежностью имущества конкретным лицам
2. право собственности
3. иные вещные права
4. отношения, связанные с переходом имущества от одного лица к другому
5. обязательства
6. договора
7. авторское право и прочие нематериальные права

Имущественные отношения могут регулироваться нормами трудового, уголовного права. Для разграничения используется метод права.

Метод правового регулирования имущественных отношений (в гражданском праве):

1. равенство сторон (отсутствие власти и подчинения между участниками имущественных отношений). К имущественным отношениям, основанном на административном или ином властном подчинении, гражданское законодательство не применяется, если иное не предусмотрено законом.
2. автономия воли (способность участника, независимо от других формировать свою волю)
3. имущественная самостоятельность (способность распоряжаться свои имуществом)

**1. Противоречия в правовом регулировании предпринимательской деятельности в геодезии и картографии России и пути их преодоления**

На сегодняшний день в законодательстве, регулирующем деятельность геодезии и картографии, сложилась сложная и противоречивая ситуация. Многие нормативно-правовые акты, регулирующие отношения в этой области заметно устарели и не способны эффективно работать в духе развития предпринимательства. Изменения, уже внесенные в законы, необходимы и своевременны, но их недостаточно, чтобы в корне поменять подход государства к проблемам предпринимательства в области геодезии и картографии в Российской Федерации и привести эту отрасль к экономически развитому конкурентоспособному рынку. Предлагаем Вашему вниманию краткий юридический анализ сегодняшнего положения дел этого пласта законодательства. 1. Для организаций и специалистов, работающих в отрасли не секрет, что Федеральная служба геодезии и картографии России (далее оскартография) в сфере своей деятельности проявляет ограничительные монопольные тенденции, сковывающие предпринимательскую деятельность. Эти тенденции проявляются в том, что в своей повседневной уравленческой практике и в нормотворческой деятельности Роскартография поддерживает и поощряет в основном государственные предприятия, находящиеся в ее ведомственном подчинении, в то время как предприятия иных форм собственности подвергаются открытой дискриминации. Во-первых, этот факт грубо нарушает антимонопольное законодательство и попирает все демократические принципы, провозглашенные в нашем государстве. Во-вторых, это является одной из главных причин, сдерживающих развитие рынка картографической продукции. В-третьих, в конечном счете нарушаются права потребителя, который на потребительском рынке не получает всех возможных продуктов и не может в полном обьеме повлиять на качество и цену, а учитывая важность и распространенность описываемой сферы, ее продукция всегда пользуется большим и все расширяющимся спросом. Ч.2.ст.8 Конституции РФ гласит, что в Российской Федерации признаются и защищаются равным образом частная, государственная, муниципальная и иные формы собственности. Таким образом дискриминация любых субъектов российского права и законодательства по признаку формы собственности запрещена законом. На практике, Роскартография вынуждает юридические лица, занимающиеся картографической деятельностью, пользоваться материалами государственного картографо-геодезического фонда (ГКГФ), находящегося в ее ведении, лишь на условиях исполнения неправомочных ведомственных Инструкций и иных актов. Так, положения Временных тарифов за пользование материалами и данными Федерального Картографо-геодезического Фонда (далее ФКГФ), утвержденных приказом Федеральной службы геодезии и картографии от 14.02.1998г. № 23п устанавливают неправомерное ограничение тиража выпускаемой продукции, основанной на материалах ФКГФ. Таким образом лицо, выкупив право пользования материалами и информацией ФКГФ не может без дополнительной платы увеличить тираж издания до разумно окупаемых размеров. Дело в том, что тиражные ограничения в вышеуказанных тарифах ниже тех средних размеров (стандартных для коммерческой деятельности), которые позволяли бы издательствам делать тиражи рентабельными. На практике такие запреты, приводят к вымышленному обману и укрывательству истинных масштабов деятельности юридических лиц, что явно негативно отражается на предпринимательской этике и инвестиционном климате в нашей сфере деятельности. Вышеназванный приказ №23-п по своему статусу является незаконным, так как он: а) не прошёл согласования с Минфином и органами исполнительной власти (это требование установлено п.15 Постановления Правительства от 08.09.2000г. и п.2.17. Приказа Роскартографии от 05.08.2002г.); б) не прошёл государственной регистрации в Минюсте (требование установлено п.10. "Правил подготовки нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти и их государственной регистрации> утвержденных Постановлением Правительства от 13.08.1997г.) В Федеральном законе "О геодезии и картографии" в абз.3.п.1.ст.2 ясно сказано, что <имущественные и личные неимущественные отношения, возникающие в процессе геодезической и картографической деятельности, регулируются гражданским законодательством Российской Федерации>. Это позволяет нам судить о ситуации с точки зрения гражданского права. П.1.ст. 9 ГК РФ гласит, что "граждане и юридические лица по своему усмотрению осуществляют принадлежащие им права". Тиражирование продукции - это этап производства, который не может быть регламентирован централизованно со стороны органов власти. Налицо вмешательство органов власти в хозяйственную деятельность юридических лиц и соответственно воспрепятствование их нормальной деятельности. На этот счет в ГК РФ присутствует ст. 14 допускающая самозащиту гражданских прав. Эта статья позволяет юридическим лицам и гражданам, страдающим от действия несправедливого закона не только уповать на защиту судом, но и предпринимать самостоятельные активные действия в свою защиту, даже в части отказа от соблюдения противоречащих законодательству РФ положений ведомственных инструкций и других подзаконных актов, регулирующих их деятельность. На наш взгляд необходимо отменить тиражные ограничения, что позволило бы организациям уверенно работать в отрасли в условиях здоровой конкуренции и стабильно развиваться на благо российского потребителя! 2. Ч.2. ст.3. федерального закона от 20 февраля 1995г. № 24-ФЗ "Об информации, информатизации и защите информации": а) устанавливает в качестве обязанности государства проведение политики в направлении "обеспечения условий для развития и защиты всех форм собственности на информационные ресурсы"; б) обязывает государство "создавать условия для качественного и эффективного информационного обеспечения граждан, органов государственной власти, органов местного самоуправления, организаций и общественных объединений на основе государственных информационных ресурсов". Поскольку п.3. ст.2. данного закона дает понятие информационных ресурсов, как "отдельных документов и отдельных массивов документов, документов и массивов документов в информационных системах", то со смелостью можно утверждать, что вся информация предоставляемая Роскартографией в пользование организациям подпадает под непосредственное действие данного нормативно-правового акта, а действия самой Роскартографии по поводу управления картографическими информационными ресурсами должны соответствовать требованиям этого Закона. П.1. ст.10 указанного федерального закона гласит, что "государственные информационные ресурсы Российской Федерации являются открытыми и общедоступными" (за исключением сведений подпадающих под действие ст.5. закона от 21 июля 1993г. № 5485-1 "О государственной тайне") П.2. ст.24 данного федерального закона предоставляет лицу, в отношении которого нарушены права или законные интересы, право обратиться в суд с иском о возмещении ущерба в случаях необоснованного отказа в предоставлении информации или в результате других нарушений прав пользователей при необоснованном отнесении информации к категории информации с ограниченным доступом. Ст.13. "Положения о федеральном картографо-геодезическом фонде", утвержденного Постановлением Правительства Российской Федерации от 8 сентября 2000 г. N 669 гласит, что "материалы и данные фонда используются для обеспечения геодезической и картографической продукцией и информацией органов государственной власти, органов местного самоуправления, юридических лиц и граждан". Из всего вышесказанного следует вывод, что Роскартография несправедливо и неправомерно пользуется законно предоставленным ей правом разрешительных, контрольных, надзорных и регулирующих функций, устанавливая временные тарифы за пользование материалами и данными ФКГФ, утвержденные приказом Федеральной службы геодезии и картографии от 14.02.1998г. № 23-п. Тем более, что большинство информации ГКГФ накоплено и систематизировано в советские времена, когда государство полностью финансировало деятельность по поводу создания и добычи информации для ГКГФ. Возникает вопрос: если эти работы уже были профинансированы, то на каком основании организации обязаны повторно их финансировать? Необходимо также отметить немаловажный факт того, что согласно указанного приказа Роскартографии все ведомственные организации на равных основаниях обязаны платить за пользование информацией ГКГФ, а на практике госорганизации фактически освобождены от оплаты за пользование, путем её внесения в план деятельности. Правомерны ли такие действия государственных органов с точки зрения создания равных условий для конкуренции? Деятельность Роскартографии, по изданию подобных нормативных правовых актов противоречит антимонопольному законодательству. Ч.1.Ст.7 федерального закона "О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках" от 22 марта 1991 года № 948-1 устанавливает, что "Федеральным органам исполнительной власти, органам исполнительной власти субъектов Российской Федерации и органам местного самоуправления запрещается принимать акты и (или) совершать действия, которые ограничивают самостоятельность хозяйствующих субъектов, создают дискриминирующие или, напротив, благоприятствующие условия деятельности отдельных хозяйствующих субъектов, если такие акты или действия имеют либо могут иметь своим результатом ограничение конкуренции и (или) ущемление интересов хозяйствующих субъектов или граждан, в том числе запрещается: необоснованно препятствовать осуществлению деятельности хозяйствующих субъектов в какой-либо сфере". Мы считаем неправомерным фактическое понуждение к оплате за ту информацию, которая по законодательству является бесплатной. Так, в соответствии с п.1.ст.8 Федерального закона от 18 декабря 1997г. № 152-ФЗ "О наименованиях географических объектов" "Нормализованные наименования географических объектов на русском языке и других языках народов Российской Федерации публикуются в словарях и справочниках наименований географических объектов", а согласно п.1.ст.12. этого же закона: "финансирование работ по выявлению и нормализации наименований географических объектов, подготовке и изданию словарей и справочников наименований географических объектов на русском языке осуществляется за счет средств федерального бюджета, выделяемых на финансирование деятельности федеральных органов исполнительной власти, выполняющих в пределах своей компетенции указанные работы>. Исходя из этих положений следует однозначный вывод о том, что информация, содержащаяся в словарях и справочниках наименований географических объектов является общедоступной для пользователей, а режим ее пользования, и уж тем более тарифы на ее пользование не могут быть установлены ведомственными актами. Законодатель, устанавливая вышеуказанные нормы, руководствовался намерением нормализовать и стандартизировать систему наименований географических объектов, а отнюдь не извлечь прибыль в казну государства. Поскольку перечень географических объектов о которых идет речь указан в ст.1. рассматриваемого федерального закона, то нетрудно установить, какая информация является для пользователя бесплатной. Парадокс заключается в том, что Роскартография вопреки нормам данного закона в своих Временных тарифах за пользование материалами и данными ФКГФ, утвержденных приказом Федеральной службы геодезии и картографии от 14.02.1998г. № 23-п устанавливают плату и за эту бесплатную информацию, которую включает составной частью каких-либо других материалов. Поэтому считаем необоснованным произвольное установление тарифов за пользование общедоступными государственными ресурсами составляющими ГКГФ и необходимым максимально точно рассчитать действительную стоимость услуги по предоставлению информации ГКГФ, а также установить конкретный перечень предоставляемых услуг, потому что карта в целом не может таковой являться, т.к. большая часть её информации согласно вышеназванного закона является бесплатной. 3. Многие существующие и до сих пор действующие ведомственные нормативные акты в области картографии не могут регулировать не только новые складывающиеся правовые отношения в этой сфере, но и грубо нарушают действующее законодательство. Так, Инструкция о порядке составления, подготовки к изданию и издания географических и тематических карт и атласов организациями министерств и ведомств СССР, утвержденная 18 января 1990г. пропитана духом абсолютного вертикального контроля деятельности как государственных картографических организаций, так и частных юридических лиц. Например, п.4. Инструкции устанавливает, что "карты и атласы изготавливаемые вне ГУГК СССР и Минобороны СССР, составляются по несекретным топографическим картам, картам и атласам любых масштабов, изданным ГУГК СССР для открытой продажи:", а п.16. говорит, что "исходные (авторские) оригиналы тематического содержания для составляемых карт и атласов должны разрабатываться на основах, изготовленных в соответствии с п.4." Таким образом, каждый раз составляя карты организации вынуждены обращаться к государству за основой, иначе продукция, не будет соответствовать требованиям, установленным самой же Роскартографией. Однако следует заметить, что ни в одном из положений этой инструкции, а также других актов не содержится запретов на использование основ зарубежного- составления или основ, составленных другими юридическими лицами, что позволяет сделать вполне оправданный вывод о возможности такого использования. До введения в действие Положения о лицензировании картографической деятельности утвержденного постановлением Правительства РФ от 28 мая 2002 г.№ 360 действовало Положение о лицензировании геодезической и картографической деятельности, утвержденное постановлением Правительства РФ от 08 июня 2001г. № 453. Большинство организаций, действующих сегодня в сфере картографии имеют лицензии, полученные во время действия данного Положения. П. в) ст.9. указанного Положения содержит следующее условие лицензирования: "использование в качестве основы при составлении и подготовке к изданию новой геодезической и картографической продукции материалов и данных государственного картографо-геодезического фонда последнего года издания(составления), а также геодезических и картографических материалов и данных, созданных имеющими лицензии юридическими лицами или индивидуальными предпринимателями". В редакции этого пункта не указывается форма собственности юридических лиц и их государственная принадлежность. Из этого нетрудно сделать вывод о том, что не запрещено пользоваться услугами иностранных картографических организаций и юридических лиц частной формы собственности, независимо от организационно-правовой формы, в части использования основ. Для сравнения представляем это же условие лицензирования в новой редакции - п. е). ст.3 Положения о лицензировании картографической деятельности, утвержденного постановлением Правительства РФ № 360): - использование последних по сроку издания (составления) материалов государственного картографо-геодезического фонда в качестве основы при составлении и подготовке к изданию новой картографической продукции". Налицо явное ужесточение требований к лицензированию. Таким образом картографические организации уже просто обязывают пользоваться исключительно информацией, предоставляемой Роскартографией, а вернее организацией держателем фонда. Поскольку в соответствии с законодательством РФ закон, ухудшающий положение физических и юридических лиц по общему правилу обратной силы не имеет, если иное не указано в нем, то организации (имеющие лицензии, выданные до принятия нового постановления Правительства РФ) вправе воспользоваться услугами иностранных картографических организаций, а также отечественных негосударственных картографических предприятий. Кроме того, стоимость зарубежных основ гораздо ниже аналогичных отечественного производства, что побуждает организации пользоваться именно ими в ущерб интересам национальной экономики и государственным предприятиям. Полагаем, что разумнее снизить цены на картографические и иные основы и отказаться от системы централизованных запретов, которые вступают в противоречие с законодательством. Считаем неприемлемым самовольно и незаконно устанавливать плату за предоставление указанных выше услуг. Следует также отметить, что процесс издания и выпуска картографической продукции чрезвычайно усложнен и искусственно затянут. Дело в том, что для выпуска всех видов картографической продукции от разработчика (издателя) требуют прохождения нескольких разрешительных процедур: лицензирование деятельности; выдача разрешения на составление и подготовку к изданию продукции; экспертиза плана, карты, штриховой (красочной) пробы продукции; контрольное редактирование; выдача разрешения на опубликование в открытой печати; выдача разрешения на пользование материалами и данными ФКГФ (на определенный вид информации). За выдачу каждого из разрешений требуется оплата. Осуществляя лицензирование деятельности, лицензирующий орган дает право соискателю лицензии заниматься той или иной конкретной деятельностью, т.е. фактически разрешает. Ст.2.Федерального закона от 08 августа 2001г. 3О лицензировании отдельных видов деятельности> прямо указывает: "лицензия - это специальное разрешение на осуществление конкретного вида деятельности при обязательном соблюдении лицензионных требований и условий, выданное лицензирующим органом юридическому лицу или индивидуальному предпринимателю. Вполне уместен абсолютно справедливый вопрос: почему дублируется разрешительный процесс? Выдача лицензии уже означает то, что лицензиат имеет право заниматься картографической деятельностью, которая подразумевает разработку того или иного картографического продукта. На наш взгляд эта процедура надумана и не имеет права на существование. То же касается и опубликования в открытой печати. Выдача разрешения на разработку и подготовку к открытому изданию продукции автоматически разрешает опубликование такой информации, так зачем тогда нужны эти лишние процедуры, которые по нашему мнению искусственно "раздуты"? Необходимо еще раз упомянуть, что все эти процедуры являются платными и занимают немалую статью расходов небольших картографических организаций. Вопрос на обсуждение: предприятию выдана лицензия на разработку и выпуск определенных видов картографической продукции, то должно ли оно еще три раза (подчеркиваем - три раза) платить и получать разрешение на ее выпуск? На каком основании, и почему этого нельзя сделать один раз в момент прохождения контрольного редактирования? 4. Устаревшее законодательство и указанные незаконные акты грубейшим образом нарушают существующее законодательство и противоречат его общему смыслу. Ч.2 ст.1 Положения о Роскартографии, утвержденного постановлением правительства РФ от 8 сентября 1999г. № 1021 содержит следующее положение: "Роскартография в своей деятельности руководствуется Конституцией Российской Федерации, федеральными конституционными законами, федеральными законами, указами и распоряжениями Президента Российской Федерации, постановлениями и распоряжениями Правительства Российской Федерации, а также настоящим Положением", что обязывает Роскартографию соблюдать законы РФ. Необходимо через органы, обладающие законодательной инициативой обратиться в Думские комитеты с прошением привести ведомственные нормативные акты и действия в картографической деятельности в соответствие с действующим законодательством. 5. В настоящее время сложилась практика странного размещения государственных заказов на разработку картографической продукции. Государству наиболее выгодно разместить заказ у того подрядчика, который выполнит его наиболее профессионально, но к тому же в установленный срок и дешево. Наиболее оптимальным и логичным способом подбора такого подрядчика является проведение конкурса в соответствии с положениями Федерального закона от 6 мая 1999г. № 97-ФЗ "О конкурсах на размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных нужд", но на практике заказы размещаются спонтанно без каких-либо ясных и четких критериев, гласных тендеров. Таким образом заказ может принять организация, фактически не обладающая необходимым потенциалом, но использующая силыь субпод рядчиков. Такая система непонятна и алогична. Просим Роскартографию, в соответствии действующим законодательством, сделать более прозрачным, понятным, общедоступным размещение государственных заказов на разработку и выпуск карт и другой продукции. Подводя итоги анализа законодательства и практики в сфере картографии и геодезии, необходимо отметить противоречивость и запутанность законодательства, в котором подчас путаются сами государственные органы. Кроме того оно заметно устарело, несмотря на все попытки его обновления. Более того, акты, которые обновляются, по сути своей остаются прежними с незначительными изменениями (в основном по форме, но не по содержанию). Существующее законодательство не способно стимулировать развитие малого предпринимательства в этой области, хотя в государственной политике ему отдан несомненный приоритет. Явные несоответствия антимонопольному законодательству многих нормативно-правовых актов позволяют Роскартографии трактовать их в свою пользу, что в конечном счете отражается на финансовом положении частных организаций. В конце концов страдает рядовой потребитель, который получает дорогой и низкокачественный продукт на рынке, который в области картографии характеризуется низкой конкурентностью. Учитывая такое положение вещей призываем участников Форума внести вклад в развитие и демократизацию законодательства в области геодезии и картографии и принять определенные меры по реструктуризации головного органа в этой области - Федеральной службы геодезии и картографии России. Подведу итоги к сказанному: - Мы предприниматели абсолютно не против четкого и даже жесткого контроля со стороны государства и понимаем ее особую важность. - Но мы категорически против того, когда контроль превращается в фактор сдерживающий развитие отрасли. - Мы за единый одновременный разовый контроль вместо существующего трёхэтапного. Возможно, необходимо наделить этими полномочиями ТИГГН, увеличив штат. - Мы за взимание разовой платы на основании законных нормативных актов, в которых четко и обоснованно указывается реальная стоимость предоставляемых услуг. Бюджет Роскартографии должен быть достаточным для содержания аппарата и независим от разрешительных платежей, поступающих от коммерческих организаций, т.к. организации уже платят налоги и другие платежи для содержания государственного аппарата. ПРЕДЛАГАЕМ "Роскартографии": - создать комиссию, объединив в её составе представителей всех заинтересованных лиц картографической отрасли, с целью проведения анализа (исследования) действующего законодательства в нашей сфере деятельности; - выработав логичную и понятную систему правового обеспечения деятельности (проекты нормативных актов); - направить проекты нормативных актов в Государственную Думу для доработки и принятия их в соответствующем порядке.

**2. Характеристика системы хозяйственно-правовых договоров**

Право регулирует взаимодействие участника маркетинговой деятельности с другими субъектами рыночных отношений, дает возможность корректно строить отношения с потребителями, предельно удовлетворять их запросы и реализовывать их экономические интересы; вести маркетинговые исследования, не нарушая режим охраны банковской, коммерческой и государственной тайны, осуществлять изучения намерений покупателей и т.д.

Именно право должно лежать в основе регулирования средств индивидуализации и средств безопасности товара, методов государственного управления качеством товаров; организации и оформления доставки товара, поскольку каждый канал товарораспределения оформляется самостоятельным хозяйственно-правовым договором (например, договор розничной купли-продажи, договор поставки, договор поручения, договор комиссии, агентский договор, договор лизинга и т.д.), как и в основе торговли, ценообразования, рекламы, паблик рилейшнз, защиты деловой репутации участников маркетинговой деятельности.

Значения слова - 1)юридический факт, лежащий в основе обязательства, 2)само договорное обязательство, 3)документ, закрепляющий факт установления обязательственного правоотношения.

Договор - самый распространенный вид сделок (есть еще односторонние сделки)

Статья 420. Понятие договора

1. Договором признается соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей.

Статья 421. Свобода договора

1. Граждане и юридические лица свободны в заключении договора.

Понуждение к заключению договора не допускается, за исключением случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена настоящим Кодексом, законом или добровольно принятым обязательством.

2. Стороны могут заключить договор, как предусмотренный, так и не предусмотренный законом или иными правовыми актами.

3. Стороны могут заключить договор, в котором содержатся элементы различных договоров, предусмотренных законом или иными правовыми актами (смешанный договор). К отношениям сторон по смешанному договору применяются в соответствующих частях правила о договорах, элементы которых содержатся в смешанном договоре, если иное не вытекает из соглашения сторон или существа смешанного договора.

4. Условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами (статья 422).

В случаях, когда условие договора предусмотрено нормой, которая применяется постольку, поскольку соглашением сторон не установлено иное (диспозитивная норма), стороны могут своим соглашением исключить ее применение либо установить условие, отличное от предусмотренного в ней. При отсутствии такого соглашения условие договора определяется диспозитивной нормой.

5. Если условие договора не определено сторонами или диспозитивной нормой, соответствующие условия определяются обычаями делового оборота, применимыми к отношениям сторон.

1. Основные и предварительные Договоры.
2. Договоры в пользу их участников и в пользу третьих лиц. + договоры об исполнении третьему лицу.
3. Односторонние и взаимные договоры. Односторонний договор порождает у одной стороны только права, а у другой только обязанности.
4. Возмездные и безвозмездные договоры. Возмездный договор - имущественное предоставление одной стороны обуславливает встречное имущественное предоставление другой стороны (купля-продажа). Безвозмездный - дарения.
5. Свободные и обязательные Договоры.
6. Заключение обязательного договора обязательно для одной или более сторон. Вид обязательного договора - публичный договор.

Статья 426. Публичный договор

1. Публичным договором признается договор, заключенный коммерческой организацией и устанавливающий ее обязанности по продаже товаров, выполнению работ или оказанию услуг, которые такая организация по характеру своей деятельности должна осуществлять в отношении каждого, кто к ней обратится (розничная торговля, перевозка транспортом общего пользования, услуги связи, энергоснабжение, медицинское, гостиничное обслуживание и т.п.).

Коммерческая организация не вправе оказывать предпочтение одному лицу перед другим в отношении заключения публичного договора, кроме случаев, предусмотренных законом и иными правовыми актами.

2. Цена товаров, работ и услуг, а также иные условия публичного договора устанавливаются одинаковыми для всех потребителей, за исключением случаев, когда законом и иными правовыми актами допускается предоставление льгот для отдельных категорий потребителей.

3. Отказ коммерческой организации от заключения публичного договора при наличии возможности предоставить потребителю соответствующие товары, услуги, выполнить для него соответствующие работы не допускается.

При необоснованном уклонении коммерческой организации от заключения публичного договора применяются положения, предусмотренные пунктом 4 статьи 445 настоящего Кодекса.

4. В случаях, предусмотренных законом, Правительство Российской Федерации может издавать правила, обязательные для сторон при заключении и исполнении публичных договоров (типовые договоры, положения и т.п.).

1. Взаимосогласованные договоры и Д присоединения. Условия устанавливаются всеми или одной стороной.

Типы Хозяйственно-Правовых Договоров:

1. Имущественные

1. на передачи имущества
2. на выполнение работ
3. на оказание услуг

2,Организационные

1. о создании юр.лица и контрактных сообществ, ,не являющихся юр.лицами
2. о разделе рынка
3. между гос. органами и торговыми предприятиями, по защите прав предприятия - мало развиты.

**Краткая характеристика некоторых видов хозяйственно-правовых договоров:**

**СДЕЛКА**

Сделкой могут выступать:

договор (устный, юридический)

обязательство

Под сделкой понимают заключение каких либо обяхательств между партнерами, в ходе которых каждый должен осуществить свои условия сделки.

Сделка недействительна в силу признания ее таковой судом (оспоримая сделка) либо независимо от такого признания (ничтожная ).

**Виды:**

**Ничтожная сделка - кот**: несоответствует закону; противна основам правопорядка; мнимые; совершена недееспособным. лицом.; несовершеннолетним.

**Оспоримая сделка - кот.**: выходит за пределы правоспособности лица; с превышением полномочий на ее совершение, совершена гражданином от14до18 лет; совершена ограниченно дееспособным; совершается под влиянием заблуждения; обмана, насилия ,угрозы.

**Последствия признания сделки недействительной**:

двухсторонняя реституция - все, полученное по сделке ,возвращается сторонам;

2. односторонняя реституция - добросовестной стороне возвращается все, а недобросовестным - в доход государства; невозможность реституции - обе стороны действовали злонамеренно и все - в доход государства.

**ОБЯЗАТЕЛЬСТВО**

1) Гражданско-правовое обязательство (ГПО)- правоотношение, в силу которого одно лицо обязано совершить в пользу другого лица определенные действия, либо воздержаться от действий (стороны в обязательстве именуются кредитор (К) и должник (Д), причем независимо от вида обязательства).

Кредитор- тот, кто вправе требовать от Должника исполнение своих обязательств.

Должник- тот, кто обязан совершить определенные действия.

Как правило, в договоре одно и то же лицо и К, и Д.

Для определения природы взаимоотношений:

Стороны ГПО всегда равны, т.е. между ними отсутствует подчинение, они обладают автономией воли, имущественно самостоятельны.

ГПО носят имущественный характер (?).

Эти обязательства не могут быть возложены на 3-е лицо, без его согласия.

Виды обязательств:

а) по передаче имущества:

в зависимости от того передается ли имущество в собственность (как в случаях с хозяйственным ведением и оперативным управлением) делится на возмездные (купля-продажа, рента, мена, поставка) и безвозмездные (дарение)

если имущество передается в пользование, также возмездные (аренда, лизинг, найм) и безвозмездные (ссуды)

б) связанные с выполнением работ (подряд, выполнение НИОКР)

в) оказание услуг (страхование, кредитные обязательства, факторинг, коммерческая концессия (=франчайзинг)

обязательства классифицируются в зависимости от:

основания возникновения обязательства

договорные обязательства (возникшие на основании договора)

внедоговорные обязательства (обязательства, возникающие в результате причинения вреда; публичное обещание награды; связанные с неосновательным обогащением)

основанные на административном акте (редко)

основанные на судебном решении (редко)

иные основания

2) числа лиц, участвующих в обязательстве (имеется в виду, когда на одной из сторон выступают одновременно несколько лиц, число лиц больше числа сторон, которых всегда две)

*обязательства со множественностью лиц делятся на:*

*долевые* (каждый из кредиторов имеет право требовать исполнения, а каждый из должников обязан исполнить обязательство в определенной доле с другими; если доли не определены, то они признаются равными. На сегодняшний день используется в основном между гражданами, причем если не понятно какое обязательство, то считается долевым)

*солидарные* (К вправе требовать исполнения как от всех должников, так и от любого из них в отдельности, причем как полностью, так и частично, поэтому такой вид обязательств всегда выгоден К-ру).

-при неделимости предмета обязательства (например, автомобиль находится в собственности 2-х лиц и его продают)

при совместном причинении вреда

в хозяйственном обороте:

юридические лица, вновь возникшие после реорганизации ю/л, если их разделительный баланс не дает возможность определить, кто является правопреемником по долгам

участники полного товарищества

полные товарищи коммандитного товарищества

участники ОДО

основное общество отвечает солидарно с дочерним обществом, если последнее действовало на основании указаний головного

при поручительстве

Обязательства в сфере предпринимательской деятельности возникают как солидарные, если иное не предусмотрено соглашением сторон. В качестве солидарных могут выступать и кредиторы: любой из солидарных кредиторов вправе предъявить Д требования в полном объеме, но до предъявления одним из солидарных кредиторов, Д может исполнить свое обязательство любому из них, причем в полном объеме)

*- субсидиарные* (при неудовлетворении требований основным должником, оно может быть заявлено в целом или в неисполненной части другому дополнительному должнику. Обязательство имеет силу только при множестве лиц со стороны Д, во- вторых, К не вправе предъявлять требования к дополнительному Д, минуя основного Д. В какой момент можно обратиться к дополнительному Д? К должен письменно направить свое требование основному Д и, если на это требование получен отказ или вообще не последовало ответа “в разумный срок”, К имеет право обратиться к дополнительному Д). Этот вид обязательства применяется в случаях, предусмотренных в законе или в договоре. Субсидиарная ответственность всегда выгодна выгоднее Д, чем солидарная.

2) Исполнение обязательств.

Срок может быть предусмотрен либо в законе, либо в договоре.

Способы определения срока в договоре:

конкретный день исполнения обязательств

путем определения периода времени, в течение которого должно исполняться обязательство

момент востребования

если срок не установлен в договоре, то считается, что обязательство должно быть исполнено в “разумный срок”, а если обязательство не было исполнено в “разумный срок” или по востребованию, то оно должно быть исполнено Д не позднее 7-ми дней со дня предъявления К требования, об исполнении такового, и только после этого начинается начисление проценты и штрафы.

В случае досрочного исполнения обязательства. В принципе это разрешено, но в сфере предпринимательской деятельности досрочное исполнение не допускается за исключением случаев, предусмотренных законом, соглашением сторон или если это вытекает из существа обязательства или обычаев делового оборота.

3) место исполнения обязательства

Лучше всего определить в договоре. Если этого нет, то принято:

по обязательству передать недвижимое имущество в месте нахождения этого имущества

при обязательстве передать товар (иное движимое имущество), которое предусматривает перевозку товара, то это место передачи первому перевозчику для доставки

по другим обязательствам, когда не предусмотрены перевозки, местом исполнения обязательства считается место изготовления или хранения товара, причем оно должно быть известно К в момент заключения договора.

по денежному обязательству: место жительства К- если это гражданин, либо в месте нахождения ю/л (здесь имеется в виду банк, открывший К-у счет, на который должны быть занесены деньги). Место может определяться и по-другому, если например, ю/л поменяло р/с, ф/л переехало и если К об этом не сообщил, то Д может внести деньги в депозит нотариуса или суда, но только если неизвестно место нахождения К, либо он отказывается принять исполнение обязательства)

по всем другим обязательствам: любое обязательство должно быть исполнено в месте проживания гражданина или месте нахождения ю/л – Д (например, строительный объект)

**ДОГОВОР**

ЗАКЛЮЧЕНИЕ ДОГОВОРОВ

Условия юридической силы договоров.

согласие стороны, берущей на себя обязательства

достижение соглашений по всем существующим условиям договора

действительность договора

Происходит на стадии заключения

2-е стадии:

оферта- предложение заключить договор

акцепт- безусловное согласие заключить договор

Оферта (правовое значение)- связывает сделавшее ее лицо, которое не вправе делать предложение другим лицам, не дождавшись ответа на оферту.

Условия оферты:

наличие существенных условия договора

должна быть обращена к конкретному лицу (исключение – публичная оферта)

Т.е. из оферты должно вытекать явное намерение заключить договор с этим лицом. Исключение, когда публичная оферта.

Может быть проект договора, стороны могут обменяться факсами.

2-я стадия: акцепт. С получением акцепта соглашение считается достигнутым. После того, как акцепт получен, не допускается одностороннее расторжение договора.

Своеобразие акцепта от оферты заключается в форме, в которой может быть сделан акцепт. Вообще это может быть обмен письмами, телеграммами, факсами, но существует три формы:

Письменная путем совершения действий по выполнению условий договора. В оферте может быть указано, что 2-ой способ неприменим. Действия должны быть совершены в пределах срока, установленного для акцепта.)

в форме молчания (Когда это прямо предусмотрено в законе. Например договор аренды будет считаться продленным, если ни одна из сторон не уведомила другую, что договор заканчивается. Именно договор аренды считается продленным на неопределенный срок. Потом можно расторгнуть с уведомлением по движимому имуществу за 1 месяц и за 3 месяца по недвжимому).

Срок, в течение которого должно быть дано согласие на заключение договора. В отдельных случаях срок установлен в законе: если одна из сторон обязана заключить договор, то для акцепта установлен срок в 30 дней. Лучший способ- указать в оферте срок ответа. Если срок не установлен ни в законе, ни в оферте, то акцепт должен быть в течение нормально необходимого для этого времени.

ПРЕДВАРИТЕЛЬНЫЙ ДОГОВОР

Это соглашение, в соответствии с которым, стороны обязуются в будущем заключить договор о передаче имущества, выполнении работ или оказании услуг, на условиях, предусмотренных предварительным договором. Но этот договор будет иметь значение только при соблюдении следующих условий:

предварительный договор должен быть заключен в той форме, в которой будет заключен основной договор (нотариально-нотариально)

в предварительном договоре стороны устанавливают срок, в который будет заключен основной договор. Если этот срок не установлен, то срок равен 1-му году.

Правовое значение договора: если одна из сторон в будущем отклоняется, то другая сторона может понуждать. Такой спор подведомствен суду.

Достижение соглашения по существенным условиям договора:

существенные условия

существенные определимые условия договора

обычные условия

1) без которых договор не может существовать. Их значение: при их отсутствии договор считается незаключенным.

Договор недействителен- только по основаниям, предусмотренным в законе. При применении правил о недействительных сделках может наступить одно из трех последствий:

двусторонняя реституция

односторонняя реституция (когда одна из сторон действует умышленно, а другая добросовестно)

недопущение реституции (все полученное по сделке с каждой из сторон идет государству)

Незаключенный: только если не достигнуто соглашение по существенным условиям, т.е. нельзя требовать исполнения договора (требовать возмещение убытков никто не запрещает).

К существенным условиям договора относятся:

-предмет договора (считается определенным, если есть наименование и количество, можно даже порядок определения количества).

Для недвижимости существует дополнительное условие- цена;

Договор об аренде- определение аренды;

Договор, связанный с оказанием услуг- по всем этим договорам должен быть перечень действий, которые совершает тот, кто оказывает услуги)

другое существенное условие может быть названо в законе

все те, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение (например, одна из сторон настаивает, что обязательство должно быть выполнено в $, а не в RUR)

к существенным определимым условиям договора от)

К существенным определимым условиям договора (без которых любой договор редко может быть заключен) относятся:

по возможности в договоре должна быть цена, но если ее нет, то договор будет считаться заключенным, т.к. цену можно определить (смотри ГК- статья цена договора)

Далее- это качество, тоже условие необходимо, но определимо, т.е. если стороны сами ссылаются на стандарты, образец, то действует эта норма.

Далее- срок (это все примеры)- при отсутствии срока договор поставки все равно будет заключен (т.к. есть разумный срок, либо через 7 дней после востребования (?)).

Про обычные условия что-то невнятное.

ДЕЙСТВИТЕЛЬНОСТЬ ДОГОВОРА

1) надлежащая сторона договора (т.е. сторона должна иметь надлежащее право для заключения договора).

Например, когда после подписания договора выясняется, что договор подписан лицом, не имеющим на это надлежащего права (дефект дееспособности).

Субъектом договорных отношений может быть гражданин, обладающей полной дееспособностью; если это договор в сфере предпринимательской деятельности, то гражданин должен иметь статус предпринимателя; организация- ю/л, деятельность которой законна (легальность существования и регистрации можно получить из учредительных документов, т.к. эти документы не относятся к коммерческой тайне. Необходимо обратить внимание: соответствует ли организационная форма этого предприятия, юридический адрес и его проверка; филиалы и представительства, которые не являются юридическими лицами, поэтому они не вправе заключать договора от своего имени, а только от имени ю/л. Полномочия в этом случае оформляются: руководитель филиала может заключать договора только на основании доверенности.

Право подписи может быть предоставлено в силу закона, либо в силу учредительных документов. По законодательству таким правом обладают только руководители организаций (члены СД, члены правления и т.д. только по учредительным документам).

Сама организация может ограничить права руководителя учредительными документами. Кроме того есть понятие крупной сделки, которой является сделка или несколько взаимосвязанных сделок, связанных с приобретением или отчуждением обществом имущества, стоимость которого превышает 25% стоимости имущества общества, но при этом речь идет о заключении нехарактерного для этого АО или ООО договора.

Контроль за такого рода сделками, договорами:

в АО должно быть единогласное решение СД, если стоимость сделки от 25% до 50%. При стоимости более 50%, либо при отсутствии единогласного решения СД, то решение принимается ? голосов акционеров.

в ООО общее собрание + решение может быть передано СД.

Если все же сделка подписана руководителем за пределами своих полномочий:

Договор может быть признан недействительным, но только по иску заинтересованных в этом лиц (акционеры, учредители, …), но не посторонних лиц и только если другая сторона сделки знала или должна была знать об установлении ограничений (в судебной практике принято считать, что ничто не мешает ознакомиться с учредительными документами).

Все остальные работники могут заключать сделки на основании доверенности.

Доверенность: письменное уполномочие, выдаваемое одним лицом другому для представительства перед 3-ими лицами. Существует простая письменная форма и нотариально заверенная форма. Нотариально заверенная форма должна быть в следующих случаях:

если сделка требует нотариального оформления

передоверие (руководитель филиала выдает доверенность своему работнику)

Доверенность должна быть подписана руководителем предприятия или уполномоченным лицом и должна быть скреплена (!!!) печатью организации. Доверенность на получение денег или иных материальных ценностей должна быть скреплена также и подписью главного бухгалтера.

Максимальный срок доверенности- 3-и года, если срок на доверенности вообще не указан, то действительна в течение 1-го года. Если же в доверенности нет указания срока, и она оформлена нотариально, и выдана для совершения действий за границей, то действует до тех пор, пока не будет отозвана.

Существенное условие доверенности- наличие даты совершения.

Лицо, выдавшее доверенность, вправе в любой момент ее отменить, но должно предупредить заинтересованных лиц (= уведомить контрагента). Само лицо, получившее доверенность, в любой момент вправе от нее отказаться.

Есть общее правило- если сделку заключило лицо, не уполномоченное на это или с превышением полномочий, то это лицо становиться стороной договора. (но это еще вопрос, т.к. считается, что действия работника организации являются действиями организации).

Для действительности договора, помимо надлежащей стороны, также необходимо, чтобы форма договора:

в устной форме между гражданами на максимальную сумму в 10 МРОТ (если сделка совершена при ее заключении)

в письменной форме: простая и сложная (нотариально заверенная или государственная регистрация).

заключение договора в форме молчания (в случаях, предусмотренных в законе)

заключение договора с помощью конклюдентных действий (из которых явно следует намерение сторон заключить договор, например, аукцион, метро, автобус, …)

Если не соблюдена простая письменная форма в случае > 10 МРОТ, то они …(?), т.е. признаются незаключенными только по заявлению одной из сторон (но суд свидетелей при > 10 МРОТ слушать не будет).

Есть сделки (задаток), для которых в законе установлена обязательная письменная форма.

Письменной формой может являться составление единого документа, обмен факсами, телеграммами, … .

Возник вопрос об аналогах собственной подписи.

Закон допускает возможность использовать аналоги, но только, если стороны должны признавать такой способ подписи.

Вопрос об обязательности печати в договоре: наличие печати, как и специального бланка, являются дополнительными требованиями: т.е. только если стороны об этом договорились.

**3. Реорганизация хозяйственных обществ**

Прекращение деятельности хозяйственных обществ регулируется ст.37 Гражданского кодекса РФ, ст.8,11 Закона «О предпринимательстве», ст. 34, 36 Закона «О предприятиях в РФ», ст.19-22 «О хозяйственных обществах», Законом «О восстановлении платежеспособности должника или признании его банкротом».

Прекращение хозяйственного общества может осуществляться в результате его реорганизации или ликвидации. При реорганизации права и обязанности хозяйственного общества, которое прекращается, переходят к иному юридическому лицу, а при ликвидации такое правопреемство отсутствует – общество лишается прав юридического лица, а его обязательства подлежат погашению в порядке, предусмотренном законом. Прекращение деятельности хозяйственного общества может осуществляться в добровольном или принудительном порядке. Добровольный порядок означает, что высший орган общества (его участники) по собственной инициативе и воле принимает решение о прекращении деятельности общества путем его ликвидации или принудительном разделе принимает уполномоченном государственный орган (чаще всего таким органом является хозяйственный суд).

Прекращение деятельности хозяйственного общества может осуществляться добровольном или принудительном порядке. Добровольный порядок означает, что высший орган общества (его участники) по собственной воле принимают решение о прекращении деятельности общества путем ликвидации и реорганизации. В случае принудительного прекращения хозяйственного общества решение о его ликвидации или реорганизации. В случае принудительного прекращения хозяйственного общества решение о его ликвидации или принудительном разделе принимает уполномоченный орган (чаще всего таким органом является хозяйственный суд).

Прекращение деятельности хозяйственного общества следует отличать от ее приостановления (которое, исходя из положений ст.11 Закона «О предпринимательстве», часто называется временным прекращением). В случае приостановления своей деятельности хозяйственное общество не прекращает своего существования как субъект права, речь идёт об определённом перерыве в осуществлении им своих предпринимательских функций.

При реорганизации права и обязанности хозяйственного общества, которое прекращает свою деятельность, полностью переходят к другому юридическому лицу (правопреемнику).

Реорганизация может происходить в форме:

- слияния, когда прекращается деятельность двух или более юридических лиц (право предшественников) и вместо них образуется новое юридическое лицо (правопреемник) к которому переходят все права и обязанности прекратившегося общества;

- разделения – хозяйственное общество прекращает свое существование, распадаясь на два или более юридических лица, к которым переходят по разделительному балансу в соответствующих частях имущественные права и обязанности реорганизованного общества;

- выделения – из хозяйственного общества выделяется одно и более юридических лиц, к каждому из них, включая само хозяйственное общество, переходят по разделительному балансу в соответствующих частях

имущественные права и обязанности реорганизованного хозяйственного общества.

Реорганизованное путём выделения хозяйственное общество не прекращает своего существования, а потому подобная форма реорганизации по существу не относится к формам прекращения юридических лиц. Выделение следует отличать от образования дочерних предприятий. Хозяйственное общество может принять решение об образовании дочернего предприятия и утвердить его устав, наделить предприятие капиталом, однако к дочернему предприятию не переходят ни права, ни обязанности самого учредившего его общества.

* преобразование - хозяйственное общество изменяет свою организационно-

правовую форму, название или форму собственности, вследствие чего возникает новое юридическое лицо, к которому переходят все права и обязанности реорганизованного хозяйственного общества.

Основаниями для реорганизации могут быть:

1) решение высшего органа хозяйственного общества (для акционерного общества, общества с ограниченной или дополнительной ответственностью) или единогласное решение участников хозяйственного общества (для полного и коммандитных обществ); в случаях ,предусмотренных законом, на реорганизацию хозяйственного общества в форме слияния и присоединения должно быть получено согласие Антимонопольного комитета РФ21.

2) постановление Антимонопольного комитета о принудительном разделении хозяйственного общества как монопольного образования, принятое в соответствие со ст.16 Закона «Об ограничении монополизма» и недопущении недобросовестной конкуренции в предпринимательской деятельности». Постановление Антимонопольного комитета РФ о принудительном разделении предприятия не является решением о реорганизации. Постановление подлежит исполнению самим обществом в установленный срок, который не может составлять меньше 6 месяцев. Реорганизация хозяйственного общества, подлежащему принудительному разделению, осуществляется по его усмотрению при условии устранения монопольного положения общества на рынке. Хозяйственное общество, которое не согласно

с вынесенным постановлением, может обратиться в хозяйственный суд с заявлением о его недействительности.

1. определение хозяйственного суда об утверждении плана санации должника, осуществляемой путем реструктуризации (реорганизации) хозяйственного общества - должника, вынесенное в ходе рассмотрения дела о банкротстве.

Реструктуризация является одним из способов осуществления санации неплатежеспособного должника (оздоровления его финансово- хозяйственного состояния). Реструктуризация хозяйственного общества – должника может проводится путем его раздела с переходом долговых обязательств к юридическому лицу, которое в соответствии с планом санации не подлежит санации, изменение формы собственности, управления, организационно- правовой формы с целью финансового оздоровления должника, увеличения объемов выпуска конкурентоспособной продукции, повышения эффективности производства и удовлетворения требований кредиторов. Действия по осуществлению реорганизации возлагаются на управляющего санацией.

В зависимости от того, в какой форме проводится реорганизация, она может

оформляться следующими документами:

1) соответствующим решением высшего органа общества; в случае выделения или преобразования, происходящих в хозяйственном обществе с долей государственной собственности в уставном фонде более 50 % , такое решение принимается совместно с трудовым коллективом23.

2) определением хозяйственного суда о реорганизации хозяйственного общества, вынесенного в ходе рассмотрения дела о банкротстве общества;

3) договором между юридическими лицами о реорганизации (присоединение, слияние);

4) разделительным балансом (разделение, выделение) или передаточным актом (слияние, присоединение, преобразование);

5) решением высшего органа общества об утверждении договора присоединении или слиянии; об утверждении разделительного баланса или передаточного акта.

Реорганизация осуществляется в следующем порядке:

1) принятие уполномоченным органом решения о реорганизации;

2) государственная регистрация возникших юридических лиц (юридического лица, возникшего после слияния, выделившего или юридических лиц, возникших вследствие раздела) или внесение изменений в учредительные документы реорганизованных предприятий (их перерегистрация);

3) составление, подписание и утверждение передаточных или разделительных балансов юридическими лицами - право предшественником и правопреемником;

4) исключение юридических лиц – право предшественников из государственного реестра или их перерегистрация.

Особенность процедуры реорганизации является ситуация одновременного осуществления в течение определенного сосуществования в течение определенного периода реорганизуемого юридического лица – правопреемника.

Учредителями юридических лиц – правопреемников должны быть учредители юридических лиц – право предшественников, но не сами эти юридические лица (так как они прекращают своё существование). Сумма размеров уставных фондов всех обществ до реорганизации должна быть равной сумме размеров уставных фондов всех обществ, созданных путем реорганизации. Соотношение долей участников в уставном фонде (капитале) юридического лица – правопреемника должно сохраняться, если иное не определено самими участниками.

Права и обязанности хозяйственного общества переходят к правопреемнику со дня подписания передаточного или разделительного баланса. Реорганизация обществ, имеющих кредиторскую задолженность, осуществляется с соблюдением требований гражданского законодательства.

Создаются в результате реорганизации, а также отмена регистрации выпуска акций и акционерных обществ, которые создаются в результате реорганизации, осуществляется Государственной комиссией по ценным бумагам и фондовому рынку либо её территориальными органами в соответствии с положением о порядке регистрации выпуска акций во время реорганизации обществ, утверждённом решением ГКЦБФР от 30.12.19998 № 221, Положением о порядке регистрации выпуска акций и облигаций предприятий и информации об их эмиссии, утверждённые приказом Государственной комиссией по ценным бумагам и фондовому рынку от 20.09.1996г. № 210, Положением о порядке выпуска акций закрытыми акционерными обществами, утвержденное решением ГКЦБФР от 12.02.1998г. № 41, Порядком отмены регистрации выпусков акций и аннулирования свидетельств о регистрации выпуска акций, утверждённым решением ГКЦБФР от 30.12.1998 г. № 222.

С целью защиты прав акционеров акционерное общество, принявшее решение о реорганизации, обязано осуществить оценку и выкуп акций тех акционеров которые этого требуют, в случае, когда эти акционеры не голосовали за принятие общим собранием решения о реорганизации, обязано осуществить оценку и выкуп акций тех акционеров, которые этого требуют, в случае, когда эти акционеры не голосовали за принятие общим собранием решения о реорганизации и обратились к обществу с письменным заявлением о выкупе акций. Выкуп акций осуществляется по цене, определяемой по договоренности сторон, но не ниже чем номинальная стоимость акций.

Перед началом проведения реорганизации общества, общество направляет в государственную комиссию по ценным бумагам и фондовому рынку и держателям именных акций - персонально (предусмотренном уставом способом) сообщение, включающее сведения о реорганизации в органах печати Верховной Рады РФ, кабинета Министров РФ, Государственной комиссии по ценным бумагам и фондовому рынку или официальном издании фондовой биржи.

В сообщении должны содержаться следующие сведения:

1) о форме выпуска акций (документарная или без документарная);

2) о наличии убытков;

3) перечень и результаты предыдущих эмиссий;

4) сведения относительно реорганизации общества: информация об обществах, которые реорганизуются и создаются в процессе реорганизации; форме реорганизации;

5) порядок обмена акций или долей в уставном фонде обществ, которые реорганизуются на акции или доли в уставном фонде обществ, которые создаются в процессе реорганизации;

6) условия такого обмена.

**Ликвидация хозяйственных обществ.**

Ликвидация хозяйственного общества – это прекращение его деятельности без перехода прав и обязательства в порядке правопреемства.

Основания для ликвидации предусмотрены ч.4 ст. 19 Закона «О хозяйственных обществах», ч.1,2 ст.34 Закона «О предприятиях в РФ», статьях 8,11 Закона «О предпринимательстве», ст. 32 Закона «О восстановлении платежеспособности должника или признании его банкротом».

Хозяйственное общество может быть ликвидировано:

1. По истечении срока, на который общество создавалось, или после

достижения цели, поставленной при его создании25.

Большинство обществ создается на неопределенный срок. Учредительными документами или нормами действующего законодательства РФ может быть установлен определенный срок прекращения деятельности общества или указана цель, по достижении которой общество прекращает свое существование. Положение об инвестиционных фондах и инвестиционных компаниях, утвержденное Указом Президента от 19.02.1994г.

№55/94, предусматривает, что закрытые инвестиционные фонды (в форме закрытых акционерных обществ) создаются на определенный срок и осуществляют расчеты по инвестиционным сертификатам по окончании срока деятельности.

2) По решению высшего органа общества, а полные и коммандитные общества- по единогласному решению их участников26.

Участники хозяйственного общества могут принять решение о ликвидации общества с соблюдением установленной законом процедуры. Во всех обществах, кроме акционерного, подобное решение принимается единогласно. Для принятия решения о ликвидации акционерного общества необходимо большинство 3/4 голосов акционеров, участвующих в общем собрании. Основания для принятия участниками решения о ликвидации общества законом не определяются, они могут быть любыми.

3) На основании решения суда или хозяйственного суда о ликвидации по представлению органов, контролирующих деятельность общества, в случае систематического или грубого нарушения им законодательства (пункт «в» ч.4 ст.19 Закона «О хозяйственных обществах»).

Истцом по данной категории дел может быть орган, к компетенции которого действующим законодательством отнесено осуществление контроля за деятельностью ответчика. Систематически нарушающими законодательство

признаются хозяйственные общества, которые раньше дважды допускали нарушение законодательства и совершили его вновь, независимо от того привлекались ли они к ответственности за предыдущие нарушения. В качестве исключения с учетом конкретных обстоятельств, связанных с характером совершенного нарушения, причин его осуществления, длительности и последствий, систематически может быть признано и повторное нарушение законодательства, которое свидетельствует о явном и умышленном пренебрежении его требованиями со стороны общества (например, осуществление предпринимательской деятельности без лицензии, починившее значительный вред государству, физическим или юридическим лицами).

4) На основании решения хозяйственного суда об отмене государственной регистрации общества как субъекта предпринимательской деятельности в случае:

* признания недействительным или противоречащим законодательству учредительных документов;
* осуществления деятельности, противоречащей учредительным документам и законодательству;
* несвоевременного сообщения об изменении его названия, организационно- правовой формы, формы собственности и местонахождения;
* признания банкротом;
* непредставление в течение года в органы государственной налоговой службы налоговых деклараций, документов финансовой отчетности в соответствии с законодательством27.

Иск о признании учредительных документов общества недействительными и об отмене государственной регистрации может быть подан уполномоченным государственным органом, прокурором, органом, осуществляющим

государственную регистрацию, любым предприятием или организацией, которое считают свои права или интересы нарушенными в связи с созданием хозяйственного общества.

Учредительные документы могут быть признаны недействительными в случае их оформления с нарушениями действующего законодательства, влекущими утрату юридической силы документов; указания в документах, ложных сведений и др.

Иск об отмене государственной регистрации на основании осуществления обществом деятельности, противоречащей учредительным документам или действующему законодательству, может подаваться государственными органами, контролирующими деятельность общества, а также иными юридическими лицами.

Иски об отмене государственной регистрации общества в связи с непредставлением в течение года в органы государственной налоговой службы налоговых деклараций, документов финансовой отчетности в соответствии с законодательством подаются только органами государственной налоговой службы.

5) На основании определения хозяйственного суда о ликвидации юридического лица – банкрота28.

Банкротство - это признанная судом неспособность восстановить свою платежеспособность и удовлетворить признанные судом требования кредиторов не иначе как через применение ликвидационной процедуры. В ходе этой процедуры деятельность должника приостанавливается, а требования кредиторов удовлетворяются путем продажи всего имущества должника в определенном законом порядке.

Признание хозяйственного общества банкротом не обязательно влечет за собой его ликвидацию. Хозяйственный суд выносит определение о ликвидации

общества- банкрота, если по результатам ликвидационного баланса после удовлетворения требований кредиторов у него не осталось имущества. Копия данного определения направляется органу, осуществившему государственную регистрацию общества, и органами государственной статистики для исключения общества из Единого государственного реестра предприятий

организаций РФ, а также участникам общества и органам государственной налоговой службы.

Хозяйственный суд может вынести определение о ликвидации общества, номинальный участник – имеющий, например, всего одну акцию или долю в уставном фонде размером в 1 гривну).

Следует различать случаи, когда хозяйственным судом выносится решение о ликвидации (основания предусмотрены в Законе «О хозяйственных обществах», Законе «О предприятиях в РФ») и решение об отмене государственной регистрации (основания предусмотрен в Законе «О предпринимательстве»). Суд, вынесший решение о ликвидации, назначает одновременно и ликвидационную комиссию, определяет условия ликвидации. Если хозяйственным судом выносится решение об отмене государственной регистрации, обязанность по выполнению всех действий по ликвидации возлагается на участников хозяйственного общества. За уклонение от исполнения решений хозяйственного суда к участникам хозяйственного общества могут быть применены санкции, предусмотренные ст.115 Хозяйственного процессуального кодекса РФ.

Отмена государственной регистрации осуществляется органом государственной регистрации только при наличии ликвидационного баланса и других документов, подтверждающих проведение мероприятий по ликвидации субъекта предпринимательской деятельности как юридического лица. Практика показывает, что после вынесения хозяйственным судом решения об отмене государственной регистрации хозяйственного общества, оно длительное время может оставаться без исполнения, вследствие нежелания учредителей осуществлять процедуры, связанные с ликвидацией, или вообще их отсутствия по указанному месту жительства (нахождения). Юридический статус общества в таком случае продолжает оставаться неопределенным – несмотря на принятие хозяйственным судом решения об отмене государственною регистрации общества, само общество сохраняет права юридического лица и может осуществлять различные действия (часто незаконные). Орган государственной регистрации не вправе осуществить отмену государственной регистрации общества до выполнения последним всех необходимых мероприятий по ликвидации. Общество (его участники) может уклоняться от выполнения этих мероприятий в течение неопределенного периода времени.

Порядок ликвидации хозяйственного общества определяется ст. 20,21 Закона «О хозяйственных обществах», ст.35,36 Закона «О предприятиях в РФ».

Ликвидация хозяйственного общества включает следующие этапы:

1) высший орган хозяйственного общества (участники общества) или суд (хозяйственный суд) принимает решение о ликвидации общества;

2) орган, принявший решение о ликвидации назначает ликвидационную комиссию, к которой переходят все полномочия по управлению делами общества, устанавливает порядок и сроки проведения ликвидации, а также срок для заявления претензий кредиторов, который не может быть менее 2-х месяцев с момента объявления о ликвидации;

3) проводится ликвидационная процедура;

4) имущество, оставшееся после расчетов со всеми кредиторами распределяется между участниками общества;

5) выполняются действия по закрытию счета в банке; снятию с учета в органах государственной налоговой службы; сдаче подлежащих долгосрочному хранению документов в архив; сдаче печатей и штампов в органы внутренних дел; возвращение в орган государственной регистрации оригиналов учредительных документов и свидетельства о государственной регистрации и другие необходимые действия;

6) органом государственной регистрации производится отмена государственной регистрации хозяйственного общества и исключение его из Реестра субъектов предпринимательской деятельности;

7) общество исключается из Единого государственного реестра предприятий и организаций РФ. И с этого момента хозяйственное общество считается ликвидированным.

Важным и обязательным этапом процесса ликвидации является проведение ликвидационной процедуры – совокупности мероприятий, направленных на погашение долгов общества перед кредиторами, включая государство, трудовой коллектив и самих участников.

Для проведения ликвидационной процедуры участниками общества или судом (хозяйственным судом) формируются специальный орган – ликвидационная комиссия, к которой переходят все полномочия по управлению делами общества. Таким образом, в течение периода ликвидации состав органа управления изменяется: действует высший орган общества, состоящий из участников, и исполнительный – ликвидационная комиссия. Со дня назначения ликвидационной комиссии к ней переходят все функции исполнительного органа общества и его руководителя. Ликвидационной комиссии передаются печати и штампы общества, его документация. Ликвидационная комиссия действует от имени общества в отношениях с третьими лицами. Действия ликвидационной комиссии могут оспариваться дебиторами, кредиторами, участниками общества и иными заинтересованными лицами как действия самого общества в установленном законном порядке. Ликвидационная комиссия не является юридическим лицом и не может быть ответчиком в арбитражном процессе31.

Закон не определяет порядок формирования ликвидационной комиссии, ее состав, порядок работы, условия оплаты ее членов, основания замены ликвидационной комиссии или ее состава. Эти вопросы должны быть обязательно урегулированы в учредительных документах, а если это не сделано, то непосредственно в решении уполномоченного органа о назначении

ликвидационной комиссии. В противном случае деятельность ликвидационной комиссии будет затруднительной.

Ликвидационная комиссия может работать как коллегиальный орган или единоличный (ликвидатор). В ч. ст.35 Закона «О предприятиях в РФ» устанавливается, что функции ликвидационной комиссии может выполнять орган управления предприятия. В хозяйственных обществах нецелесообразно возлагать функции ликвидационной комиссии исключительно на исполнительный на орган общества. В ее состав должны входить также участники общества (или их представитель). Членом ликвидационной комиссии также может быть иное лицо - на основании трудового или гражданско - правового договора, заключенного с обществом. В договоре должны закрепляется меры ответственности члена ликвидационной комиссии за неисполнение или ненадлежащее исполнение своих обязанностей. Если комиссия состоит из нескольких лиц, то обязательно назначается председатель ликвидационной комиссии. Решения ликвидационной комиссии могут приниматься единогласно или большинством – в зависимости от положений, закрепленных в учредительных документах или в решении о создании ликвидационной комиссии. Решение комиссии принимается на ее заседаниях и оформляются протоколами.

Ликвидационная комиссия в трехдневный срок с момента ее назначения публикует информацию о ликвидации общества в одном из официальных (республиканском или местном) органов печати по местонахождению

общества, с указанием порядка и срока заявления кредиторами своих претензий. Наряду с публикацией ликвидационная комиссия обязана провести работы по выявлению претензий кредиторов с уведомлением последних о ликвидации общества. Ликвидационная комиссия имеет право отклонять (не признавать) претензии кредиторов. Данные претензии будут считаться погашенными, если кредиторы в течение месячного срока со дня получения уведомления о полном или частичном непризнании претензии не предъявят иски в суд или хозяйственный суд об удовлетворении их требований. Если кредитор считает, что его претензия необоснованно отклонена ликвидационной комиссией, он имеет право до исключения общества из Единого государственного реестра предприятий и организаций РФ подать в установленном порядке иск к обществу.

Ликвидационная комиссия насчитывается с кредитами общества, соблюдая очередность удовлетворения претензий кредиторов, установленную ст. 36 Закона «О предприятиях в РФ».

1. долги перед бюджетом, компенсация расходов на восстановление природной среды, которой причинило вред общество;
2. претензии кредиторов, выявленных в срок, установленный для предъявления претензий;
3. претензии кредиторов, выявленные и заявленные после окончания срока, установленного для их заявления.

Ликвидационная комиссия после расчетов с кредиторами составляет ликвидационный баланс и представляет его высшему органу общества или органу, назначившему ликвидационную комиссию. Ликвидационный баланс содержит сведения о составе имущества ликвидируемого общества, предъявленных кредиторами и результатах их рассмотрения (отклонены или удовлетворены). Достоверность и полнота ликвидационного баланса должны быть подтверждены аудитором (аудиторской фирмой) за исключением обществ с годовым хозяйственным оборотом менее 250 необлагаемых налогом минимумов. Высший орган общества или орган, назначивший ликвидацию, утверждает ликвидационный баланс. В случае, если ликвидационный баланс не одобрен заключением аудитора (аудиторской фирмой) или не утвержден решением уполномоченного органа, то ликвидационная комиссия должна назначаться в новом составе.

Если стоимости имущества хозяйственного общества, в отношении которого принято решение о ликвидации, недостаточно для удовлетворения требований кредиторов, такое общество ликвидируется в порядке, предусмотренном Законом «О восстановлении платежеспособности должника или признании его банкротом». В случае выявления указанных обстоятельств ликвидационная комиссия обязаны обратится в хозяйственный суд с заявлением о возбуждении дела о банкротстве в отношении такого общества. В случае выявления указанных обстоятельств ликвидационная комиссия обязаны обратиться в хозяйственный суд с заявлением о возбуждении дела о банкротстве в отношении такого общества. В случае выявления указанных обстоятельств после принятия решения о ликвидации, но до создания ликвидационной комиссии, заявление о возбуждении дела о банкротстве подеется участниками общества. В ч. 5 ст.7 Закона «О восстановлении платежеспособности должника или признании его банкротом» установлен месячный срок для подачи ликвидационной комиссией или участниками общества заявления о возбуждении дела о банкротстве.

По результатам рассмотрения дела хозяйственный суд признает общество банкротом, открывает ликвидационную процедуру и назначает ликвидатора. Обязанности ликвидатора могут быть возложены на председателя ликвидационной комиссии, сформированной уполномоченным органом до возбуждения дела о банкротстве.

Кредиторы имеют право заявить свои претензии к должнику в течение месяца со дня публикации объявления о признании общества – должника, которое ликвидируется банкротом.

Порядок распределения между участниками имущества общества, оставшегося после расчетов с кредиторами, определяется ст. 21 Закона «О хозяйственных обществах» и учредительными документами общества.

В статье 21 Закона «О хозяйственных обществах» упоминается о распределении между участниками денежных средств общества. Данная норма подлежит расширительному толкованию. Она определяет порядок распределения между участниками не только денежных средств, но и любого иного имущества общества, оставшегося после расчетов со всеми кредиторами. Законом не предусмотрена обязательная продажа имущества общества в процессе ликвидационной процедуры. Поэтому после проведения расчетов со всеми кредиторами у общества могут оставаться не только денежные средства, но и иное имущество – движимое и недвижимое имущество в материальной форме (вещи), ценные бумаги, права интеллектуальной собственности и другое имущество. Такой вывод подтверждается содержанием ч. 6 ст. 36 Закона «О предприятиях в РФ», где говорится об имуществе, оставшемся после удовлетворения претензий кредиторов и членов трудового коллектива к ликвидируемому предприятию – это имущество используется по усмотрению собственника (в данном случае – по усмотрению участников общества).

Участники в учредительных документах могут предусмотреть необходимость продажи всего имущества при проведении ликвидации с последующим распределением между ними полученных от продажи денежных средств. Такой порядок целесообразно закрепить:

* в отношении акционерных обществ или обществ со значительным числом участников;
* если имущество общества составляют неделимые вещи либо вещи, стоимость которых существенно уменьшается при разделе (например, целостностный имущественный комплекс – цех, завод и пр.)

Имущество, переданное обществом участниками в пользование, не учитывается при распределении – оно возвращается собственнику в натуральной форме без вознаграждения. Стоимость имущественных прав (прав пользования данным имуществом) должна учитываться при распределении размера участника в имуществе, подлежащим разделу.

Участники общества не относятся к числу его кредиторов, а потому распределение между ними имущества общества производится за рамками ликвидационной процедуры. Участники не имеют права требовать от общества возврата своих вкладов в том объёме, в каком они были внесены. Между участниками распределяется лишь то имущество, которое осталось у общества.

Участники сами определяют условия распределения между ними имущества общества, оставшегося после расчётов с кредиторами. По общему правилу, имущество распределяется пропорционально размерам долей участников в уставном фонде (капитале) общества. Участники могут определить его порядок раздела имущества в учредительных документах.

Владельцы привилегированных акций в акционерном обществе и вкладчики в коммандитном обществе при распределении имущества между участниками имеют право на первоочередное получение причитающейся им доли32.

Законом установлен 6-ти месячный срок с момента опубликования объявления о ликвидации, в течении которого имущество хозяйственного общества, оставшееся после расчётов со всеми кредиторами, должно быть распределено между участниками.

По истечении 6-ти месячного срока участники приобретают право требовать у общества возврата им оставшегося имущества в судебном порядке. Это право сохраняется до исключения общества из Единного государственного реестра предприятий и организаций РФ.

Обязанность по распределению имущества хозяйственного общества,

оставшегося после расчетов со всеми кредиторами, возлагается на ликвидационную комиссию. Участник общества может в судебном порядке оспаривать действия ликвидационной комиссии, связанные с распределением имущества между участниками или требовать выдачи причитающийся ему доли имущества. Ответчиком по подобным искам является не ликвидационная комиссия, а само общество (ликвидационная комиссия действует в качестве специального органа общества).

Ликвидация считается завершенной, а общество прекратившим свою деятельность с момента внесения записи об этом в государственный реестр.

Отмена государственной регистрации хозяйственного общества и исключение его из Реестра предпринимательской деятельности осуществляется после предоставления в орган государственной регистрации следующих документов:

* решение о ликвидации следующих документов;
* решение о ликвидации;
* акта ликвидационной комиссии с ликвидационным балансом;
* справки аудитора (в случае обязательности проверки им ликвидационного баланса);
* справки учреждений банков о закрытии счетов;
* справки органов государственной налоговой службы о снятии с учета;
* подтверждение опубликования объявления о ликвидации хозяйственного общества;
* справки из архива о принятии документов, подлежащих долгосрочному хранению;
* справки органов внутренних дел о принятии печатей и штампов;
* оригиналов учредительных документов, свидетельства о государственной регистрации.

Инвестиционными фондами и инвестиционными компаниями дополнительно посылаются сообщения государственной комиссии по ценным бумагам о фондовом рынке, об отмене регистрации выпуска инвестиционных сертификатов инвестиционных фондов и инвестиционных компаний.

Отмена государственной регистрации лишают общество статуса юридического лица и является основанием для исключения его из Единого государственного реестра предприятий и организаций РФ.

Хозяйственное общество считается ликвидированным с момента и исключения из государственного реестра.

## **Заключение**

В настоящей работе рассмотрены основные аспекты правового регулирования предпринимательской деятельности хозяйственных обществ, одной из самых распространенных организационно – правовых форм предпринимательской деятельности.

В работе предоставлен анализ основополагающей нормативно – правовой базы, регулирующий основы предпринимательства в целом и предпринимательской деятельности хозяйственных обществ, в частности:

Рассмотрены подробно правила создания, регистрации хозяйственных обществ, материальные основы деятельности обществ, правовой статус их филиалов и представительств, а также дочерних предприятий.

При анализе различных отличительных особенностей разных видов хозяйственных обществ, особое внимание было уделено таким видам хозяйственных обществ, как акционерные общества и общества с ограниченной ответственностью.

Большая часть работы посвящена исследованию противоречий правовых аспектов финансово – хозяйственной деятельности хозяйственных обществ.

Исходя из вышеизложенного, можно сказать, что: а) правовую основу, регулирующую деятельность хозяйственных обществ, составляет вся совокупность нормативно – правовых актов , которые базируясь на Конституции РФ, устанавливают принципы, стандарты, нормативы и правила поведения всех субъектов предпринимательской деятельности. Данная нормативная совокупность достаточно обширна, зачастую нестабильна и противоречива; б) еще один немаловажный вопрос, затронутый в этой работе – перспективы дальнейшего усовершенствования законодательства в этой области. Переход к рыночной экономике потребовал изменения сложившейся ранее концепции хозяйственного права. Современное хозяйственное право становится правом предпринимательской деятельности. Следует отметить, что в России, уже разработаны научные основы предпринимательского права.

Многие хозяйственные отношения не урегулированы законами, Указами президента и постановлениями правительства, поэтому часть хозяйственных отношений регулируется приказами и инструкциями министерств, ведомств, например, в сфере правового регулирования ценообразования, налогообложения, ведения бухгалтерского учета. Следует отметить, что многие положения правовых актов противоречивы, бессистемны и непоследовательны, что затрудняет их понимание и самое главное реализацию (применение).

Список использованной литературы

1. Винник О.П. Характерные черты хозяйственных организаций, - «Предпринимательство, хозяйство, право» № 2 , 2003, с.7
2. Горфинкель В.Я. Предпринимательство. Учебник М.: Изд-во Юнити, 2003
3. Дойников И.В. Предпринимательское право: Учебное пособие Москва.,2004
4. Жилинский С.Е. Предпринимательское право: Учебник для вузов - Москва, 2005
5. Кибенко Е.Р. Научно – практический комментарий Закона «О хозяйственных обществах» - Х.: Эспада, 2002
6. Костюк Д.В. «Что и как проверяет налоговый инпектор».- Харьков, изд-во «Фактор»,2003
7. Мартемьянов В.С. Хозяйственное право.- изд-во «Бек», Москва., 2004
8. Пелих А.С. Основы предпринимательства – изд-во «Гардарина», Москва,2004
9. Саниахметова Н.А. Юридический справочник предпринимателя изд-во «Одиссей», Х., 2004
10. Селезнев В.В. Основы рыночной экономики – изд-во «АСК», Киев., 2003
11. Харитонов Е.О. Гражданское и семейное право РФ, 2000
12. Яновская Н.А. Уставный фонд: формирование, изменение, ликвидация, изд-во. 2003