Хозяйственные общества и товарищества, кооперативы в предпринимательском праве Российской Федерации

Гражданский кодекс РФ достаточно подробно регулирует основные вопросы организационно-правовых форм предпринимательства. Кроме того, существуют специальные законы, устанавливающие правила деятельности различных форм предпринимательских структур.

Остановимся на сути закрепленных Гражданским кодексом конструкций обществ, товариществ и кооперативов. В зарубежной практике и России подобные формы предпринимательства были известны давно. Рассмотрим различные общества и товарищества. В Гражданском кодексе для обозначения их характеристики употребляется слово «хозяйственный».

На самом деле везде в мире эти товарищества и общества называются торговыми, поскольку торговля — синоним коммерции. Мы, следуя нашим традициям, использовали термин «хозяйственный», чтобы торговля не ассоциировалась только с куплей-продажей.

Общество и товарищество в имущественном или рыночном обороте выступают как наиболее часто встречающиеся субъекты предпринимательской деятельности. Слово предприятие не совсем подходит для рыночного оборота. Мы привыкли к тому, что предприятия являются главным образом государственными. Собственник наделяет их вещным правом: правом оперативного управления или полного хозяйственного ведения. В оборот выходит субъект, не имеющий права собственности на свое имущество, которым руководит собственник. Он утверждает устав, назначает директора и определяет объем правоспособности. При этом собственник ни за что не отвечает.

К сожалению, конструкция обществ и товариществ у нас подвергалась серьезным и необоснованным искажениям в Законе «О предприятиях и предпринимательской деятельности». К числу таких искажений надо прежде всего отнести непризнание этим Законом права собственности за этими организациями. За полным товариществом не признавали даже права юридического лица. Это произошло потому, что разработчики этого Закона не учли, что в российском праве долгие годы было понятие простого товарищества, то есть договора о совместной деятельности. Простое товарищество действительно не является юридическим лицом. Это влечет появление общей долевой собственности участников.

Многие товарищества в этом Законе были не признаны собственниками. Была установлена конструкция долевой собственности учредителей. В статье II было записано об обществах с ограниченной ответственностью. Они были необоснованно отождествлены с акционерными обществами закрытого типа.

В соответствии с Гражданским кодексом РФ все общества и товарищества являются собственниками своего имущества как юридические лица.

Гражданский кодекс исходит, прежде всего, из различия обществ и товариществ как объединений в одном случае — капиталов, а в другом случае — лиц. **Общество — это объединение капиталов, товарищество — это объединение лиц.** Что означает это? Если товарищество — объединение лиц, то они обязаны лично участвовать в его деятельности. При этом совершенно не обязательно эту деятельность вести как трудовую. Предприниматели участвуют в предпринимательской, коммерческой деятельности от имени этого товарищества, и обязаны делать это лично. Таким образом, один человек может быть участником только одного товарищества и только один раз.

Участвовать в предпринимательской деятельности могут либо коммерческие организации, либо индивидуальные предприниматели, зарегистрированные в этом качестве.

Они отвечают по долгам товарищества. При недостатке имущества товарищества участники отвечают своим личным имуществом, чего нет в обществах.

Общество — это объединение капиталов. В обществе не требуется личного участия в делах. Таким образом, один человек может быть одновременно участником нескольких обществ — стольких, на сколько хватит капиталов. Этим достигается уменьшение риска. Если, к примеру, в одном обществе будут убытки, то в другом, возможно, прибыли и т.д. Участниками обществ могут быть не только предприниматели, но и обычные граждане, и некоммерческие организации, поскольку хозяйственные общества не требуют личного участия в предпринимательстве. Кроме того, они не несут никакой ответственности по долгам обществ, а несут лишь риск утраты своего вклада (риск убытков) (если только речь не идет об обществах с дополнительной ответственностью). Как видно, различие обществ и товариществ имеет большой юридический смысл.

Юридические конструкции обществ и товариществ в нашей стране были определены и Гражданским Кодексом 1922 года. В мировой практике идет процесс сближения правопорядка, регламентирующего правовое положение этих обществ. В европейском праве в странах Общего рынка принимаются специальные директивы по праву компаний. Эти директивы воспринимают как страны Западной Европы с континентальными правопорядками, так и Англия как участник Общего рынка. США тоже обращают внимание на эти директивы и вынуждены их учитывать. Таким образом проводится единая линия в конструкции акционерного общества, общества с ограниченной ответственностью. В сути своей она везде примерно одинакова.

**Общества бывают трех видов: с ограниченной ответственностью, с дополнительной ответственностью (как вариант общества с ограниченной ответственностью) и акционерные. Существует два вида товариществ: полные и коммандитные.**

Рассмотрим более подробно отдельные виды товариществ и обществ. По своей сути полное товарищество характеризуется двумя основными признаками. Во-первых, любой из участников товарищества действует в имущественном обороте и его действия признаются действиями самого товарищества. Разумеется, речь идет о предпринимательских действиях, а не бытовых. Второе: при недостатке имущества у товарищества для погашения долгов кредиторы могут обратить взыскание на личное имущество участников в солидарном порядке.

В этой связи возможно появление такой ситуации. Предположим, один участник товарищества действует в обороте, заключает какую-то сделку. Стороной этой сделки считается товарищество. Если товарищество эту сделку не исполнит или исполнит ненадлежащим образом, то отвечать по ней придется и другому товарищу, который эту сделку не заключал. Возможно, что другому товарищу необходимо будет отдать свое личное имущество, которое он в товарищество не вкладывал. Кто же пойдет в такое товарищество, где один заключает сделки, а другой по ним платит? Ответ весьма прост.

Пойдут те, кто доверяет друг другу. Российские традиции показывают, что полные товарищества — это очень удобная форма семейного предпринимательства, в котором участвуют родители и дети, братья и сестры. Такую форму носила известная в прошлом веке московская купеческая фирма «Абрикосов и сыновья», которая торговала конфетами. В 20-е годыXX в. организовалась известная контора «Братья Шарашкины». Есть ли преимущества у подобных фирм?

Если существует фирма «Абрикосов и сыновья», то все знают, что Абрикосов — человек не бедный, имеет дом в Москве, имение, дачу. Потенциальные кредиторы, заключающие хозяйственный договор, знали, что взыскание можно обратить на все имущество Абрикосова. Он и его сыновья входили по существу открытыми в имущественный оборот. К таким коммерсантам отношение было особое. Если они шли в банк за получением кредита, им банк мог дать кредит без обеспечения. Это было честное купеческое дело.

В России и до революции, и во времена нэпа большинство купеческих торговых домов существовало именно в форме полных товариществ или товариществ на вере. Современный коммерсант стремится создать общество с ограниченной ответственностью с минимальным уставным капиталом, вместо денег вложить какое-нибудь «ноу-хау» или интеллектуальную собственность, которые потом неизвестно как нужно использовать. К такому коммерсанту отношение будет соответствующее. Если он придет в банк за кредитом, то нормальный банкир не даст ему кредит просто так, а попросит обеспечение. Вот в чем разница между этими формами.

Полное товарищество, не нуждается ни в каких специальных органах управления. Это очень простая форма, которой не нужен даже устав.

В такой фирме нет ни директора, ни президента, ни совета директоров. Любой из участников может выступать в этой роли. Единственным учредительным документом полного товарищества является учредительный договор. Содержание этого учредительного договора раскрыто в Гражданском кодексе РФ.

В полном товариществе складываются лично-доверительные отношения (один заключает сделку, а другой может отвечать по этим долгам). При утрате таких отношений по любым основаниям придется вести речь о прекращении товарищества. Утрата может последовать по самым разным основаниям: кто-то был признан недееспособным, кто-то просто вышел из этого товарищества и т.д.

Товарищество обязательно должно иметь фирменное наименование с указанием имен одного или нескольких товарищей. В наименование товарищества всегда вносится имя одного из известных состоятельных людей, чтобы показать третьим лицам, что товарищество — это серьезная организация. Если же в составе товарищества участвует несколько человек, имена которых ничего не говорят посторонним, тогда указывается имя одного или нескольких других товарищей и добавляется «и компания». Например, «Джонсон, Джонсон и компания». При этом надо указать еще, что это — полное товарищество, чтобы все знали, с кем имеют дело.

Гражданский кодекс РФ допустил возможность одновременного участия в полном товариществе и физических, и юридических лиц. Законодательство некоторых высокоразвитых стран не позволяет одновременно участвовать в полном товариществе физическим и юридическим лицам. Такое товарищество разрешается создавать или только из физических, или только из юридических лиц.

Юридическое лицо — как полный товарищ — тоже отвечает всем своим имуществом, состоящем у него на балансе. А физические лица, которые учредили это юридическое лицо, фактически от ответственности уходят, своим личным имуществом они не отвечают. Значит, риск для физического лица и для юридического получается неравноценный. В этой связи французское законодательство подробно регламентирует эти отношения. Наш Гражданский кодекс разрешил создавать полные товарищества в любых вариантах и сочетаниях.

К числу достоинств подобной формы относится простота организации, в том числе отсутствие устава. Привлекательная для честных купцов форма имеет и свои недостатки. Например, невозможность привлекать дополнительный капитал третьих лиц.

Рассмотрим другую форму товарищества. К ней относится коммандитное товарищество, в котором одни участники являются полными товарищами или товарищами с полной ответственностью, а другие просто вкладчиками. Первые ручаются по долгам этой организации всем своим личным имуществом, а не только тем, что они внесли в складочный капитал. Они действуют от имени этой организации как коммерсанты. Их действия в предпринимательском обороте признаются действиями самой этой организации.

Коммандисты-вкладчики делают только вклады в складочный капитал и не отвечают своим личным имуществом по долгам этой организации.

Иногда говорят, что все вкладчики, как в коммандитном товариществе, так и в обществе с ограниченной ответственностью, отвечают по долгам этой организации в пределах своего вклада. Это неправильно, потому что общество или товарищество является собственником своего имущества, в том числе и собственником вклада. И если учредитель или участник сделал вклад, то это уже не его имущество, а имущество товарищества или общества. У участника же или учредителя остались только обязательственные права требования: права на ликвидационную квоту, корпоративное право на участие в управлении делами, право на дивиденды. Но право собственности на это имущество уже утрачено. Следовательно, вкладчик не отвечает никаким имуществом по долгам товарищества. Он несет риск убытков, риск утраты своего вклада.

Вкладчик рискует неизмеримо меньше товарища с полной ответственностью, поэтому они не участвуют в управлении делами товарищества и не могут выступать (за исключением выдачи ими доверенности) от имени товарищества. Они получают дивиденды на свой вклад, информацию о состоянии дел товарищества. По существу они вынуждены доверять полным товарищам, которые распоряжаются их вкладами. Отсюда и традиционное российское название такого товарищества — товарищество на вере.

Если заглянуть в историю создания коммандитных товариществ, то мы увидим, что родились они в те времена, когда дворянство начало беднеть и не могло получать те доходы от своих имений, которые получало раньше. Им нужно было каким-то образом участвовать в коммерции. Для дворян это считалось непристойным. В коммерции участвовали купцы — третье сословие. Дворяне стали давать деньги купцам, становясь в положение вкладчиков, а купцы вели дело. Конструкция оказалась удобной и стала широко использоваться в имущественном обороте.

Такова суть понятия коммандитных товариществ.

Поскольку полные товарищи действуют от имени товарищества в целом, коммандитному товариществу или товариществу на вере не нужен устав. Любой участник с полной ответственностью действует от имени этой организации. Им достаточно учредительного договора, причем такого, который подписывается только полными товарищами. А вкладчику может выдаваться свидетельство о его вкладе. С вкладчиком можно заключить какой-то договор, но сути дела это не меняет. Учредительные договоры они не подписывают, от имени товарищества не выступают. Фактически это форма привлечения дополнительного капитала. На какую-то часть имущества, которую должны внести вкладчики, коммандитное товарищество может выпускать облигации. Складочный капитал коммандитов должен формироваться не только за счет вкладчиков, но и за счет участников с полной ответственностью. Закон не определяет, какую часть должны давать участники с полной ответственностью, а какую — вкладчики. Из смысла закона вытекает, что вклад должен быть сделан и теми, и другими, и таким образом у товарищества сформировался складочный капитал.

С точки зрения интересов третьих лиц — кредиторов, минимальный складочный капитал устанавливать не нужно, поскольку имущество участника товарищества, его личная ответственность — это гарантия удовлетворения их прав.

Таковы два вида товариществ, которые закрепил Гражданский кодекс РФ и которые известны мировой коммерческой практике.

Давайте рассмотрим правовые особенности положений об обществах. Самые простые — общества с ограниченной ответственностью. Они характеризуются двумя основными признаками. Во-первых, **общество с ограниченной ответственностью** имеет уставный капитал, а не складочный, как в товариществах. У общества есть устав. Он необходим обществу потому, что его участники или учредители не обязаны лично участвовать в нем. В Уставе определяется, кто будет участвовать в органах общества, какова их компетенция и т.д.

Уставный капитал общества с ограниченной ответственностью делится на доли, не обязательно равные, а соответствующие вкладам участников. Необходимо подчеркнуть, что деление уставного капитала на доли не ведет к возникновению отношений долевой собственности. Сам уставный капитал — величина условная. Это денежная оценка совокупности вкладов, которые были первоначально внесены участниками. Подобные доли весьма условны. Они важны для того, чтобы определить размер дохода участника, потому что чистый доход будет делиться между ними пропорционально их долям. С помощью долей определяется размер ликвидационной квоты при ликвидации самого общества, «вес» голоса каждого участника в управлении делами общества.

И второе обстоятельство. Участники общества, в том числе учредители, никакой ответственности по его долгам не несут, а несут только риск убытков, утраты своих вкладов. Поэтому название «общество с ограниченной ответственностью» не очень точное. В нем нет никакой ответственности участников, а есть только риск убытков для них.

Общество с ограниченной ответственностью может выпускать облигации, привлекая дополнительный капитал. Но оно не может выпускать акции, как акционерное общество.

Высшим органом в рассматриваемых обществах является общее собрание участников или учредителей. Текущими делами общества занимаются органы управления, генеральная дирекция, руководитель, президент, который без доверенности действует от имени этого общества.

Общество устраняет от ответственности своих учредителей. Третьи лица — потенциальные кредиторы, должны не просто знать об этом, но и быть уверенными в том, что им что-то достанется при предъявлении требований к такому обществу. Отсюда и возникает необходимость для таких обществ определять минимальный уставный капитал.

Размер минимального уставного капитала всегда определяется законом. Однако, Гражданский Кодекс этот размер не указывает. Размер уставного капитала зависит от национальных традиций, реальной экономической ситуации. Этот вопрос урегулирован специальным Законом РФ «Об обществах с ограниченной ответственностью» от 8 февраля 1998 года[[1]](#footnote-1)1. В соответствии с законом уставной капитал должен быть не менее стократной величины минимального размера оплаты труда установленного федеральным законом на дату представления документов для государственной регистрации общества.

Это не стартовый капитал, с которого должны начать работать предприниматели. Его смысл в том, чтобы обеспечить минимальную гарантию удовлетворения возможных требований кредиторов.

Вспомним союзный закон о кооперации 1988 года. По правилам, записанным в нем, три человека, могли написать устав, отнести их в исполком местного совета, зарегистрировать и стать юридическим лицом. (Без копейки капитала!) Затем это юридическое лицо шло в банк за ссудой или брало в аренду государственное имущество, а по сути начинало делать деньги из воздуха. Никакие средства не вкладывались. С позиций любого нормального правопорядка это можно квалифицировать как коммерческое мошенничество. Нельзя хозяйствовать, ничего не вложив в дело. Ведь в течение года, пока такие предприниматели ничего не наработают, их кредиторы находятся в странном положении. Они предъявляют требования, а отвечать обществу нечем.

Из этого вытекает понимание конструкций юридического лица.

Мы привыкли, что юридическое лицо в сущности своей — это определенным образом организованный коллектив. Такой подход был хорош в той экономике, когда это был трудовой коллектив рабочих во главе с директором. Теперь мы получили коллектив из трех или тридцати трех человек. У них есть собрание и многое другое — нет только имущества. Кому он нужен в обороте, как с ним иметь дело? Не коллектив нам нужен, а имущество! Понятно, что имущество само по себе не хозяйствует, с ним хозяйствуют люди. Но юридически и коммерчески важно, чтобы имелось именно обособленное имущество. Предпринимателя меньше всего интересует какой у контрагентов коллектив. Важно знать, какое у него имущество. Теория коллектива, к сожалению, не дает возможности должным образом урегулировать эти отношения.

В Гражданском кодексе РФ пришлось оговаривать, что уставный капитал для этих обществ есть минимальная гарантия прав кредиторов.

Не случайно поэтому в п. 2 ст. 15 Закона РФ «Об обществах с ограниченной ответственностью» предусмотрено следующее.

Денежная оценка неденежных вкладов в уставный капитал общества, вносимых участниками общества и принимаемыми в общества третьими лицами, утверждается решением общего собрания участников общества, принимаемым всеми участниками общества единогласно.

Если номинальная стоимость (увеличение номинальной стоимости) доли участника общества в уставном капитале общества, оплачиваемой неденежным вкладом, составляет более двухсот минимальных размеров оплаты труда, установленных федеральным законом на дату представления документов для государственной регистрации общества или соответствующих изменений в уставе общества, такой вклад должен оцениваться независимым оценщиком. Номинальная стоимость (увеличение номинальной стоимости) доли участника общества, оплачиваемой таким неденежным вкладом, не может превышать сумму оценки указанного вклада, определенную независимым оценщиком.

В случае внесения в уставный капитал общества неденежных вкладов участники общества и независимый оценщик в течение трех лет с момента государственной регистрации общества или соответствующих изменений в уставе солидарно несут при недостаточности имущества общества субсидиарную ответственность по его обязательствам в размере завышения стоимости неденежных вкладов.

Уставом общества могут быть установлены виды имущества, которое не может быть вкладом в уставный капитал общества.

Позиция по таким вопросам в законе сформулирована, с нашей точки зрении, достаточно четко. **В уставный капитал должно входить реальное имущество, которое может удовлетворить претензии потенциальных кредиторов.** Естественно, что это не обязательно должны быть конкретные материальные вещи. Это могут быть авторские права, права требования и т.д. Но все обязательно должно иметь конкретную ценность и быть охраноспособным как объект гражданского права. Независимый аудит должен подтверждать действительную стоимость этого нематериального актива.

Общество с ограниченной ответственностью — это единственная форма организации компании одного лица. Однако, по данному вопросу существуют различные мнения. Развитая западная практика и наше новое законодательство — Гражданский кодекс — допускают это определение. Компания одного лица согласно директивам Общего рынка может организовываться только в форме общества с ограниченной ответственностью. Согласно российским законам акционерные общества могут учреждаться одним лицом. На практике только общество с ограниченной ответственностью может иметь одного участника. Учредитель или участник предоставляет имущество и включает в оборот новое юридическое лицо как самостоятельного собственника. У такого общества есть фирменное наименование. Все потенциальные контрагенты знают с кем имеют дело, и могут поинтересоваться, какое у этого общества реальное имущество. Допустим, есть только минимальный уставный капитал, и им ничего не обещают больше этого. В какой форме действовать так называемым предприятиям общественных организаций, индивидуальным частным предприятиям, семейным частным предприятиям? Если собственник хочет создать юридическое лицо и не хочет отвечать по его долгам, то он должен создать общество с ограниченной ответственностью. Понятно, что весь доход, который это общество получит, пойдет ему как учредителю. Учредитель ограничит себя, с одной стороны, в смысле риска, а с другой стороны, прямо скажет потенциальным контрагентам: вот вам новый собственник, с ним имейте дело, я за него платить не буду. И все будет понятно и честно.

**Общество с дополнительной ответственностью** является по сути дела вариантом общества с ограниченной ответственностью. Однако особенностью общества с дополнительной ответственностью является то, что его участники при недостатке имущества у самого общества для покрытия долгов несут дополнительную ответственность, но не всем своим имуществом, как в полном товариществе, а в одинаковом для всех кратном размере к сумме внесенных ими вкладов — трех, пяти — как запишут в учредительных документах. Появляется некая переходная форма между товариществом и обществом. С одной стороны, участники общества с дополнительной ответственностью отвечают по долгам не всем своим имуществом, а только частью. В этом смысле им удобнее. С другой стороны, кредиторы этого общества получают больше уверенности в том, что они удовлетворят свои требования не только за счет минимального уставного капитала, но еще и за счет учредителей.

Обратимся к истории. В Гражданском кодексе 1922 года общество с дополнительной ответственностью называлось товариществом с ограниченной ответственностью. Ответственность участников была ограничена в одинаковом для всех кратном размере к сумме внесенных ими вкладов. Эту конструкцию специально никто не придумывал. Она взята из нашей собственной практики.

Наконец, **акционерные общества.** Их характеризуют два основных признака. Во-первых, уставный капитал тоже поделен на доли. Только эти доли все равные. Каждая из них выражена ценной бумагой — акцией. В принципе каждая доля равна. Для удобства их делают кратными 100 или 10. Во-вторых, — акционеры, участники этого общества никакой ответственности по его долгам не несут, а несут только риск убытков, утраты своего имущества, которое они внесли в уплату за акцию.

Возникает закономерный вопрос: чем акционерное общество отличается от общества с ограниченной ответственностью? Одно из отличий в том, что из общества с ограниченной ответственностью участник может выйти в любой момент, когда он пожелает, забрав свою долю. Закон РФ «Об обществах с ограниченной ответственностью» (ст. 26) регулирует этот вопрос следующим образом:

«В случае выхода участника общества из общества его доля переходит к обществу с момента подачи заявления о выходе из общества. При этом общество обязано выплатить участнику общества, подавшему заявление о выходе из общества, действительную стоимость его доли, определяемую на основании данных бухгалтерской отчетности общества за год, в течение которого было подано заявление о выходе из общества, либо с согласия участника общества выдать ему в натуре имущество такой же стоимости, а в случае неполной оплаты его вклада в уставный капитал общества действительную стоимость части его доли, пропорциональной оплаченной части вклада.

Общество обязано выплатить участнику общества, подавшему заявление о выходе из общества, действительную стоимость его доли или выдать в натуре имущество такой же стоимости в течение шести месяцев с момента окончания финансового года, в течение которого подано заявление о выходе из общества, если меньший срок не предусмотрен уставом общества»

Если в обществе много участников, то требование минимального уставного капитала можно довести до абсурда. Например, если в обществе будет пять тысяч участников, то для них минимальный капитал ничего не будет значить. Каждый даст понемножку и по существу на голом месте образуется юридическое лицо. Уже давно замечено, что тот человек, который ничего не вложил в дело, относится к нему безответственно.

Из акционерного общества можно выйти в любой момент, — передав кому-то свои акции. Это значит, что от акционерного общества ничего нельзя потребовать при выходе. Сформировав свои капитал, акционерное общество не должно его утратить по причине того, что разбегутся участники. Этот капитал можно утратить, если будет плохая конъюнктура, неудовлетворительные результаты деятельности. В случае, если все акционеры уйдут из общества, оно по-прежнему сохранится, так как их место займут другие акционеры. В этом принципиальное отличие акционерного общества от общества с ограниченной ответственностью.

Есть и другие отличия. Они вытекают из экономической природы самого общества. Какие преимущества у этих обществ, почему они получили такое широкое распространение? К таким преимуществам относят возможность сконцентрировать огромный капитал, первоначально распыленный среди множества мелких вкладчиков, собрать огромные деньги. Акционерное общество — это способ концентрации капитала. Такие общества появились применительно к крупным проектам. Допустим, требовалось построить железную дорогу, то есть понести огромные затраты, которые одному, даже богатому, не под силу. Люди объединяли вместе свои капиталы.

Второе очень важное обстоятельство состоит в том, что капитал собирают с помощью ценных бумаг-акций. Эти акции, особенно если они предъявительские, а не именные, обращаются на бирже. Подобным образом удается быстро переливать капитал из одной сферы деятельности в другую. Рассмотрим это на примерах. Сегодня дает прибыль химическая промышленность — следует дать поручение своему брокеру или маклеру купить акции химической компании. Завтра она стала давать убытки, а прибыльной стала металлургическая промышленность — даешь поручение брокеру сбросить акции химической компании и приобрести акции металлургической компании. И экономически это означает, что капитал мгновенно перелился из химической отрасли в металлургическую. С помощью такого механизма все делается мгновенно, иначе пришлось бы все это оформлять долго и сложно. Конъюнктура за это время может измениться и получится прямо противоположный эффект. Эти два преимущества и обеспечили широкое распространение акционерных обществ.

Наряду с преимуществами конструкция акционерных обществ имеет ряд недостатков. Отметим их. Эта конструкция «очень опасна» для рядовых участников. Попытаемся пояснить это. Мелкие вкладчики не всегда проявляют интерес к деятельности общества, многие из них даже не понимают, чем занимается общество и для каких целей создано. Для вкладчиков становится более значимым получение дивидендов. Таким образом, учредители общества, ставшие впоследствии его директорами-руководителями, получают неограниченные возможности распоряжаться громадным капиталом, который они собрали. Этот капитал в экономическом смысле принадлежит не им, а всем акционерам. Некоторые учредители, пользуясь подобным положением, обманывают вкладчиков. Такие случаи не единичны и были известны истории многие века тому назад. Примерно в конце XVII века в Англии был принят специальный закон «О мыльных пузырях», который на протяжении более ста лет препятствовал возможности создания акционерных обществ. Англичане считали, что это форма коммерческого мошенничества. Такого же рода запретительные акты были во Франции, в Германии и у нас в дореволюционной России. Запрет действовал, пока не появилось развитое акционерное законодательство, где каждый шаг деятельности подобных обществ был урегулирован.

Для создания акционерного общества в России в началеXX века нужно было получить личное разрешение государя-императора. Юридическая процедура образования указанных обществ была слишком сложной. По подсчетам исследователей в дореволюционной России удалось создать более тысячи страховых, железнодорожных, банковских и других обществ.

В марте 1917 г. в России был принят специальный декрет Временного правительства, разрешавший широкое создание акционерных обществ. Этот декрет упростил процедуру их создания. Таким образом до октября образовалось несколько тысяч акционерных обществ.

В современной России существуют **открытые и закрытые акционерные общества.** Рассмотрим их особенности и различия.

Во-первых, акционеры открытого общества могут свободно отчуждать принадлежащие им акции без согласия других акционеров этого общества. Во-вторых, такое общество вправе проводить открытую подписку на выпускаемые им акции и осуществлять свободную их продажу. В-третьих, открытое общество вправе проводить закрытую подписку на выпускаемые им акции, если возможность таковой не ограничена уставом или законом. И наконец, число акционеров открытого общество не ограничено.

Общество, акции которого распределяются только среди его учредителей или иного, заранее определенного круга лиц, признается закрытым. Такое общество не вправе проводить открытую подписку на выпускаемые им акции, свободно предлагать их неограниченному кругу лиц. Число акционеров закрытого общества не должно превышать пятидесяти.

Акционеры закрытого общества имеют преимущественное право приобретения акций, продаваемых другими акционерами этого общества.

Акционерное общество может выпускать и облигации на сумму не более, чем уставной капитал. Если общество получит дополнительное обеспечение, например, от банка, то оно может выпускать облигации на полученную сумму. В таких случаях владельцы облигаций получат преимущественные права перед акционерами (за облигацию необходимо заплатить раньше, чем акционерам передать дивиденд за акцию).

При ликвидации общества облигационеры будут требовать удовлетворения своих требований. С другой стороны, облигационеры не имеют никаких прав в управлении делами общества. Если никаких ограничений не сделать на выпуск облигаций, то это приведет к вытеснению акционеров, перевод их в статус облигационеров. Последние, как мы знаем, лишены прав участвовать в управлении обществом. Таким путем директора распоряжаются с имуществом по своему усмотрению.

Есть и другие ограничения для обществ относительно состояния уставного капитала. Общества должны иметь минимальный уставный капитал как гарантию для возможных требований кредиторов. Допустим, общество оплатило в течение года капитал в один миллион рублей. Предприниматель с ним заключает сделку, зная, что у общества есть оплаченный капитал на миллион рублей. В течение года работы этот миллион оказался растраченным. В результате в уставном капитале осталась только половина. Таким образом, гарантии кредитора уменьшились вдвое. Если бы предприниматель знал, что произойдет с капиталом, возможно он не стал бы заключать подобную сделку. Если уставный капитал станет меньше минимума, предусмотренного законом, это будет означать, что общество обанкротится, и предприниматель по своей претензии может вообще ничего не получить, так как будет не единственным кредитором.

В этой связи не случайны ограничения на уставный капитал, которые предусматривает Гражданский кодекс. Здесь действуют следующие правила. Если в течение двух лет работы (год оплачивают капитал, год еще работают) уставный капитал уменьшается по сравнению с тем, что было объявлено и оплачено, нужно заявить об этом и зарегистрировать изменение. Все кредиторы имеют право потребовать расторжения, или досрочного исполнения договоров, которые с этим обществом были заключены. Дивиденды нельзя делить, потому что уменьшен уставный капитал.

Эти нормы вызывают большую критику. Некоторые считают, что подобные правила не позволяют хорошо работать акционерным обществам.

Однако, если этих правил не установить, то многие акционерные общества поставят своих кредиторов в очень тяжелое положение. Если при подведении балансов выяснилось, что уставной капитал уменьшен, необходимо принимать соответствующие меры. Но если к концу года капитал остался меньше минимума, предусмотренного законом, то работать такому обществу нельзя, так как кредиторы ничем не обеспечены.

Эти требования Гражданского кодекса действительно жесткие, но в наших условиях необходимы. В законе «Об акционерных обществах» предусмотрены гарантии кредиторам и акционерам.

Российское законодательство предусматривает, что в акционерных обществах может быть один или несколько учредителей. Например, государство преобразует свое предприятие в акционерное общество. В этом случае — оно единственный участник АО.

Как правило, на практике встречаются акционерные общества с большим количеством участников. Зарубежное законодательство даже устанавливает минимум — не меньше пяти — семи участников.

У общества складывается особая структура управления. Кроме общего собрания акционеров как высшего органа есть правление, которое занимается текущими делами и совершает сделки. Интересы акционеров представлены наблюдательным советом.

Акционерное общество, как того требует мировая практика, должно вести свои дела публично. Ежегодно необходимо публиковать сведения о прибылях и убытках, размере уставного капитала, балансе.

Рассмотрим **дочерние и зависимые акционерные общества.** Эти понятия появились в нашем законодательстве впервые.

Дочерним признается такое общество, когда другое (основное) хозяйственное общество (товарищество) в силу преобладающего участия в его уставном капитале, либо в соответствии с заключенным между ними договором, либо иным образом имеет возможность определять решения, принимаемые таким обществом.

Основное общество (товарищество), которое имеет право давать дочернему обществу обязательные для последнего указания, отвечает солидарно с дочерним обществом по сделкам, заключенным последним во исполнение таких указаний. В уставе дочернего общества или в договоре между ним и основным обществом записываются положения о праве основного общества давать дочернему обязательные для исполнения указания.

Общество признается зависимым, если другое (преобладающее) общество имеет более 20 процентов голосующих акций первого общества.

Основное общество, пользуясь своим контролем над дочерним, может заставить его заключить какую-нибудь сомнительную сделку. В таких случаях значительная часть прибыли уйдет материнскому обществу, а если нет — то кредиторам достанется только имущество дочернего общества, а материнское платить по долгам не будет. Очень часто российские предприниматели создают юридическое лицо, которое порождает в свою очередь новые юридические лица. Создание зависимых компаний не является криминальным действием. Тем не менее, подобный процесс должен носить публичный характер. Если третье лицо владеет информацией о такой компании и тем не менее имеет с ней дело, то его риск запретить нельзя. Например, страховые компании у нас и за рубежом взаимно участвуют в капиталах друг друга. При этом необходимо обо всем ставить в известность участников имущественного оборота, публиковать все сведения. Нередко в таких случаях появляется возможность одной компании оказывать давление на другую. Антимонопольное законодательство такие попытки предотвращает.

В отличие от зависимых обществ, о которых надо лишь информировать третьих лиц, статус дочернего общества дает возможность его кредиторам при определенных условиях обратить взыскание на имущество основной компании. Конечно, ни дочерние, ни зависимые общества не являются особыми организационно-правовыми формами предпринимательства — это акционерные общества или общества с ограниченной ответственностью, но их воля на участие в сделках формируется особым образом — под воздействием других компаний. Эти последние основные компании должны нести определенную ответственность за это. Так, если основная компания навязала дочерней свою волю и заставила вступить в какую-то сделку, то при неисполнении этой сделки кредиторы должны иметь возможность обратить взыскание на имущество основной компании в солидарном порядке.

В Гражданском кодексе РФ нет ответственности основной компании по долгам дочерней во всех случаях. Лишь в двух случаях основная компания будет отвечать по долгам дочерней: когда она дала обязательное указание (пользуясь контрольным пакетом, фактическим влиянием, договором) и заставляла заключить сделку либо если из-за выполнения указания основной компании дочернее общество стало банкротом. Если эти обстоятельства будут доказаны, то в первом случае основная компания будет привлечена к солидарной, а во втором случае — к дополнительной ответственности. Теперь понятие дочернего общества приобретает юридический, а не только экономический смысл.

Перейдем к рассмотрению **производственных и потребительских кооперативов.**

Вопросы организации, управления и деятельности производственных кооперативов регулируются Федеральным Законом «О производственных кооперативах» от 8 мая 1996 года[[2]](#footnote-2)1.

Кооператив — это особая организационно-правовая форма. В российском праве она представляла собой объединение не предпринимателей, как в товариществе, а физических лиц — трудящихся, то есть тех, кто трудится сам в объединенном коллективе без посредства предпринимателя. Люди участвуют в таком объединении своим личным физическим трудом. В русском праве прошлого это называлось артелью. У артели очень своеобразная организация, для которой нужен имущественный паевой вклад и личное трудовое участие в делах товарищества (не предпринимательское). Доходы кооператива всегда делятся не по размеру паевого взноса, а преимущественно по трудовому участию. В действующем немецком законе о кооперации, говорится, что чистый доход кооператива распределяется следующим образом: 4% — по паям, а 96% — по трудовому участию. В российском законе о кооперации закреплялся подобный принцип.

В кооперативе (артели) голос участника на собрании всегда равен голосу другого участника независимо от размера пая и степени трудового участия. В артели все равны. Такого нет ни в обществе с ограниченной ответственностью, ни в товариществе.

Таким образом, производственный кооператив исключает сосредоточение у кого-либо «контрольного пакета». Это та форма труда, к которой привыкли работники наших госпредприятий. Такой кооператив не знает количественных ограничений на максимальный состав участников. Он может закрыться от посторонних, объявив в уставе, что даже наследникам умершего пайщика лишь выплачивается приходящееся на его долю, но наследники не принимаются в члены кооператива.

Во всем мире вносятся определенные коррективы в классическую конструкцию кооператива. В большинстве стран есть дополнительная ответственность членов кооператива по долгам. Субсиди-арная ответственность членов кооператива в России определяется в порядке, предусмотренном уставом кооператива.

Кооперативы, основанные наличном трудовом участии граждан, бывают слабыми в экономическом отношении. Этот факт подтвердила мировая статистика. Для своей поддержки им разрешают использовать сторонних предпринимателей, их средства. Этими финансовыми участниками могут быть и физические, и юридические лица, которые в кооператив делают только вклад. Но они не участвуют ни лично, ни физически (каким-то трудом) в деятельности кооператива, вложив средства и ожидая доход. Это допускается повсеместно, но при определенных ограничениях. Размер вкладов финансовых участников должен быть не свыше 25%, а иногда 20% от уставного капитала этого кооператива, с тем, чтобы их голос на общем собрании не превышал одной четверти.

В Законе «О производственных кооперативах» (ст. 7) предусмотрено, что число членов кооператива, внесших паевой взнос, но не принимающих личного трудового участия в его деятельности, не может превышать двадцать пять процентов числа членов кооператива, принимающих личное трудовое участие в его деятельности. Наш законодатель в этом вопросе, таким образом, пошел по другому пути.

**Производственный кооператив** — это особая самостоятельная организационно-правовая форма, которая встречается и в сфере производства, и сельского хозяйства, и обслуживания.

На принципах производственных кооперативов в мире работают 800 миллионов человек. Это самая демократическая форма совместного труда.

Наряду с производственными есть **кооперативы и потребительские.** Это совершенно другой вид юридических лиц, потому что общество, товарищество и производственный кооператив отнесены законом к коммерческим организациям, то есть к организациям, которые изначально имеют своей уставной задачей получение прибыли и распределение ее между участниками и учредителями. В отличие от этого потребительские кооперативы такой задачи не ставят. Они призваны удовлетворить потребности своих участников. Это не значит, что потребительские кооперативы обязательно создаются только в сфере потребления, допустим — жилищные, гаражные, дачные. Кооперативы могут заниматься производственным делом. Но важно, что их деятельность служит исключительно удовлетворению потребностей их участников, в том числе производственных потребностей.

Потребительский кооператив является таковым потому, что он создан в интересах только своих учредителей или участников. Он может заниматься определенной предпринимательской деятельностью, если это зафиксировано в уставе и законодательно разрешено. Классические потребительские кооперативы в нынешних условиях занимаются различными видами коммерции. К примеру, жилищные кооперативы сдают подвал или квартиры на первом этаже коммерческим организациям. В Гражданском кодексе РФ записано, что, если потребительский кооператив ведет разрешенную ему уставом и законом предпринимательскую деятельность, то доход от этой деятельности может распределяться между его членами. Это не превращает его в производственный кооператив. На предпринимательские отношения с коммерческой структурой, могут быть распространены нормы договорного права. В союзном законе о кооперации предусматривались кооперативы смешанного типа, которые могут вести и предпринимательскую деятельность, и потребительскую. Практика показывает, что большинство потребительских кооперативов погибнут, если их лишить возможности вести предпринимательскую деятельность. Потребительские кооперативы бездоходны. Они не дают никакой прибыли, а заработанное не делят между учредителями.

Потребительские общества и их союзы составляют систему потребительской кооперации. Их правовые, экономические и социальные основы деятельности регулируются Законом «О потребительской кооперации (потребительских обществах, их союзах) в РФ» от 11 июля 1997г.[[3]](#footnote-3)1

Потребительское общество создается за счет вступительных и паевых взносов. Оно осуществляет торговую, заготовительную, производственную, посредническую и иные виды деятельности. Рассмотрим общие принципы деятельности указанных обществ: 1) добровольность вступления в потребительское общество и выхода из него; 2) обязательность уплаты вступительного и паевого взносов; 3) демократичность управления (один пайщик — один голос, обязательная подотчетность общему собранию общества других органов управления, органов контроля, свободное участие пайщиков в выборных органах общества); 4) взаимопомощь и обеспечение пайщиков, участвующих в хозяйственной или иной деятельности общества; 5)ограничение размеров кооперативных выплат; 6) доступность информации о деятельности общества для всех пайщиков; 7) наиболее широкое привлечение женщин для участия в органах управления и органах контроля; 8) забота о повышении культурного уровня пайщиков.

Учредителями потребительского общества могут быть граждане, достигшие 16-летнего возраста, и (или) юридические лица. Число учредителей не должно быть менее пяти граждан и(или) трех юридических лиц.

Решения о создании потребительского общества и вступлении в союз принимаются учредительным собранием. Оно утверждает список пайщиков, устав общества и отчет о расходовании вступительных взносов. Учредительное собрание избирает органы управления и контроля: совет потребительского общества, его председателя, ревизионную комиссию и иные органы, предусмотренные уставом общества.

Потребительское общество считается созданным с момента его государственной регистрации, которая осуществляется на основании: протокола учредительного собрания о создании общества, утверждения устава и состава совета общества; устава общества; свидетельства об уплате регистрационного сбора.

Потребительское общество как юридическое лицо является собственником имущества общества, которые формируются из паевых взносов пайщиков, доходов от предпринимательской деятельности общества и созданных им организаций, а также доходов от размещения его собственных средств в банках, ценных бумаг и иных источников, не запрещенных законодательством.

Для выполнения своих уставных задач потребительские общества могут создавать хозяйственные общества, медицинские, образовательные и иные учреждения, филиалы и представительства, отвечающие уставным целям общества. Потребительские общества могут быть участниками хозяйственных обществ, кооперативов, вкладчиками товариществ на вере.

Имущество за учреждениями, созданными обществом, закрепляются на основе права оперативного управления.

Потребительское общество отвечает по своим обязательствам всем принадлежащим ему имуществом и не отвечает по обязательствам пайщиков.

Субсидиарная ответственность пайщиков по обязательствам общества определяется в порядке, предусмотренном ГК РФ и уставом общества.

В целом Закон о потребительской кооперации закрепил правовое положение потребительской кооперации как народной демократической организации, призванной заботиться о благополучии многих миллионов своих членов и обслуживаемого населения, примерно 37% граждан России. Подобный принцип деятельности потребкооперации берет свое начало в давние времена. Именно тогда ее символом стало рукопожатие, означающее содружество и помощь.

Однако, субъектом хозяйственной деятельности могут быть различные организации, имеющие государственный или муниципальный статус.

**Список использованных источников**

1. Российская Федерация. Конституция (1993). Конституция Российской Федерации // [Электронный ресурс] / ЮРИДИЧЕСКАЯ СПРАВОЧНО-ИНФОРМАЦИОННАЯ АВТОМАТИЗИРОВАННАЯ СИСТЕМА «ЮСИАС» Последнее обновление 10. 07. 2009г.

2 Гражданский кодекс Российской Федерации Часть 2. Принят Государственной Думой 22 декабря 1995г. [Электронный ресурс] / ЮРИДИЧЕСКАЯ СПРАВОЧНО-ИНФОРМАЦИОННАЯ АВТОМАТИЗИРОВАННАЯ СИСТЕМА «ЮСИАС» Последнее обновление 10. 07. 2009г.

3 О введении в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации: Федеральный закон от 18 декабря 2006 г. № 231-ФЗ // [Электронный ресурс] / ЮРИДИЧЕСКАЯ СПРАВОЧНО-ИНФОРМАЦИОННАЯ АВТОМАТИЗИРОВАННАЯ СИСТЕМА «ЮСИАС» Последнее обновление 10. 07. 2009г.

4 Гущин В.В.; Дмитриев Ю.А. Российское предпринимательское право: Учебник. — М.: Изд-во Эксмо, 2005. — 736 с.

5 Ершова, И.В. Предпринимательское право [Текст]: учебник/ Инна Е80 Владимировна Ершова. - Изд. 4-е, перераб. и доп. - М.: ИД «Юриспруденция», 2006 – 560с.

6 Жилинский С. Э. Предпринимательское право (правовая основа предпринимательской деятельности): учеб. для вузов / С. Э. Жилинский. — 8-е изд., пересмотр, и доп. — М.: Норма, 2007. - 944с.

7 Калпина А.Г. Гражданское право. Часть вторая [текст]: Учебник / Калпина А.Г., А.И. Масляева. - М.: Юристъ, 2003 – 498с.

8Садиков О.П. Гражданское право России. Особенная часть [текст]: Курс лекций / О.П. Садиков. - М.: Юристъ, 2004 – 567 с.

9 Сергеев А.П. Гражданское право. Часть 2 [текст]: Учебник / Сергеев А.П. - М.: ПРОСПЕКТ, 1998 – 126с.

10 Суханов Е. Гражданское право [текст]: Учебник / Суханов Е. - М.: БЕК, 2002 – 219с.

11 Толстой Ю.К. Гражданское право. Часть 2 [текст]: Учебник / Толстой Ю.К..- М.: ТЕИС, 1996 – 210с.

12 Цыбуленко З. Гражданское право России. Часть 2 [текст]: Учебник / З. Цыбуленко. - М.: Юристъ, 2005 – 647с.

13 Яковлев В.Ф. Гражданское право [текст]: Учебник / В.Ф. Яковлев**.** - М.: **РАГС,** **2003 – 503с.**

1. 1 СЗ РФ. - 1998. - № 7. - Ст. 785. [↑](#footnote-ref-1)
2. 1 СЗ РФ. - 1996. - № 20. - Ст. 2321. [↑](#footnote-ref-2)
3. 1 СЗ РФ. - 1997. - № 28. - Ст. 3306. [↑](#footnote-ref-3)