КОНТРОЛЬНАЯ РАБОТА

по предпринимательскому праву

на тему:

ПОЛНОЕ ТОВАРИЩЕСТВО

Проверил:

к.ю.н., доцент Сенников Н.Л.

##### УФА 2003

# **Введение**

**I. Понятие, создание и прекращение полного товарищества**

**1) Понятие полного товарищества**

**2) Создание и прекращение полного товарищества**

**II. Деятельность полного товарищества**

**1) Особенности правового положения членов полного товарищества**

**2) Проблемы ведения дел полного товарищества**

## **Заключение**

# **Использованная литература**

# **Введение**

Полное товарищество - самая старая из всех организационно-правовых форм хозяйственных товариществ и обществ. В этой форме наиболее ярко выражен личный элемент и, напротив, отсутствует ограничение ответственности участников по обязательствам товарищества. Поэтому использование формы полного товарищества сопряжено для его участников с повышенным риском. Однако именно с этим недостатком тесно связаны достоинства полного товарищества, которые делают его весьма привлекательной формой предпринимательства. Поскольку требования кредиторов полного товарищества гарантированы не только складочным капиталом, но и личным имуществом товарищей, оно, как правило, не испытывает особых трудностей в получении кредита; вызывает доверие у коммерческих партнеров, т.к. имущественный риск, принимаемый на себя его участниками, говорит о серьезности их намерений и солидности предприятия. Немаловажно и то, что в отношении полных товариществ законодательство содержит относительно немного императивных предписаний, позволяя участникам урегулировать свои взаимоотношения наиболее приемлемым для них образом. Организационная структура полного товарищества предельно проста и практически не требует управленческих расходов. Наконец, к полным товариществам не предъявляется никаких требований относительно публикации результатов деятельности и отчетных документов.

Новый ГК впервые после ГК РСФСР 1922 г. подробно урегулировал правовое положение полных товариществ, которое до введения ГК в действие определялось единственной статьей в Законе РСФСР от 25 декабря 1990 г. "О предприятиях и предпринимательской деятельности" (Ведомости РСФСР, 1990, N 30, ст.418), причем она противоречила некоторым другим статьям того же Закона и содержала внутренние разночтения[[1]](#footnote-1). Полному товариществу были также посвящены отдельные отрывочные положения Закона РСФСР от 7 декабря 1991 г. "О регистрационном сборе с физических лиц, занимающихся предпринимательской деятельностью, и порядке их регистрации" (Ведомости РФ, 1992, N 8, ст.360) и Положение о порядке государственной регистрации субъектов предпринимательской деятельности.

Определение полного товарищества включает пять его существенных характеристик: 1) в основе полного товарищества лежит договор между его участниками; 2) полное товарищество создается для предпринимательской деятельности, т.е. является коммерческой организацией (что прямо отражено в ст.66 ГК) и обладает, таким образом, общей правоспособностью в соответствии со ст.49; 3) в деятельности полного товарищества предполагается личное участие всех товарищей; 4) предпринимательская деятельность осуществляется от имени товарищества - юридического лица; 5) участники товарищества несут по его обязательствам ответственность принадлежащим им имуществом (характер и объем этой ответственности определяется ст.75).

**I. Понятие, создание и прекращение полного товарищества**

1) Понятие полного товарищества

Полное товарищество в соответствии с п. 1 ст. 69 ГК отличается двумя основными признаками: предпринимательская деятельность его участников (полных товарищей) считается деятельностью самого товарищества, а по его обязательствам любой из участников отвечает всем своим имуществом, в том числе и не переданным товариществу в качестве вклада. Этим обусловлены и особенности правового положения данной коммерческой организации и ее участников.

Прежде всего, товарищество основано на лично-доверительных отношениях участников, ибо здесь не исключена ситуация, когда сделку от имени товарищества заключил один участник, а имущественную ответственность по ней (при недостатке имущества товарищества) будет нести другой участник своим личным имуществом. Не случайно товарищества появились и развивались как форма семейного предпринимательства.

Полные товарищи отвечают по обязательствам своего товарищества только при недостатке у него собственного имущества, то есть субсидиарно (ст. 399). Однако ответственность всех полных товарищей в этом случае носит солидарный характер (п. 1 ст. 75), что в соответствии с общим правилом ст. 323 ГК о правах кредитора в солидарном обязательстве дает возможность кредиторам товарищества взыскать соответствующий долг с одного из участников (как правило, наиболее обеспеченного), предоставив ему затем возможность рассчитываться с остальными участниками по правилам ст. 325 ГК.

Такая ответственность ложится и на участника, вступившего в товарищество после его создания (в том числе по обязательствам, возникшим до момента его вступления в товарищество), и на участника, выбывшего из товарищества, и не может быть ни исключена, ни ограничена по соглашению участников (пп. 2 и 3 ст. 75 ГК).

Данная ответственность делает излишним предъявление особых требований к складочному капиталу товарищества, ибо имущество каждого из товарищей становится дополнительной гарантией для возможных кредиторов. Поэтому закон не требует наличия у товарищества обязательного минимума складочного капитала. Вместе с тем определенный складочный капитал у товарищества должен быть, составляя имущественную базу его участия в гражданском обороте. Кроме того, именно этот капитал в первую очередь направляется на удовлетворение требований кредиторов товарищества. Поэтому при уменьшении стоимости чистых активов товарищества до размера меньшего, чем первоначально зарегистрированный складочный капитал, товарищество не вправе распределять прибыль между участниками (п. 2 ст. 74). Ведь это означало бы распределение между ними имущества товарищества при наличии у последнего значительных убытков, то есть, по сути, начало его ликвидации. С учетом возможности последующего предъявления требований кредиторов и обращения взыскания на имущество товарищей изложенная выше ситуация означала бы также фактическое распределение между полными товарищами их личного имущества.

Сказанное объясняет не только возможность участия предпринимателя лишь в одном полном товариществе (п. 2 ст. 69 ГК), но и значение указания в фирменном наименовании товарищества имен (наименований) его участников. Ведь ориентируясь на это указание, контрагенты товарищества будут оценивать и его потенциальную платежеспособность, учитывая состоятельность отдельных товарищей.

2) Создание и прекращение полного товарищества

Поскольку любой из участников полного товарищества может действовать от его имени, товариществу не нужны специальные органы, формирующие и выражающие вовне волю его как юридического лица. Соответственно не требуется устанавливать порядок их создания и определять их компетенцию, иначе говоря, отпадает надобность в уставе. Поэтому закон считает достаточным для полного товарищества наличия лишь одного учредительного документа учредительного договора[[2]](#footnote-2).

Вместе с тем к учредительному договору предъявляются некоторые дополнительные требования. Помимо общих сведений, необходимых для содержания всякого учредительного документа, учредительный договор полного товарищества в соответствии с п. 2 ст. 70 ГК должен также содержать сведения о складочном капитале товарищества и долях его участников, включая установление порядка изменения этих долей, порядка внесения соответствующих вкладов и ответственности за нарушение обязательств по их внесению. Таким образом, учредительный договор должен содержать все необходимые сведения по формированию и использованию складочного капитала товарищества[[3]](#footnote-3).

Кроме того, учредительный договор регулирует и иные взаимоотношения товарищей, в частности по участию их в общих делах товарищества (где можно указать на возможность выступления от имени товарищества не всех, а одного или некоторых товарищей), касающиеся последствий выхода или исключения одного из участников товарищества и др.

Учредительный договор должен быть подписан всеми участниками товарищества и подлежит государственной регистрации, с момента которой товарищество существует как юридическое лицо. Закон предусматривает возможность рассрочки в оплате складочного капитала товарищества, но не устанавливает его минимального размера. Из этого следует, что к моменту государственной регистрации объявленный капитал товарищества должен быть по крайней мере наполовину оплачен его участниками (п. 2 ст. 73 ГК).

Ликвидация товарищества производится по общим основаниям ликвидации юридических лиц. К числу особых случаев прекращения товарищества ст. 81 ГК относит ситуацию, при которой в товариществе остается единственный участник. Товарищество не может существовать в качестве "компании одного лица" и подлежит в этом случае прекращению. Однако при желании единственного оставшегося участника он может в течение шести месяцев провести преобразование такого товарищества в общество, где допускается наличие единственного участника (разумеется, с соблюдением общих правил о сохранении своей личной имущественной ответственности по перешедшим к обществу долгам товарищества в течение двух лет)[[4]](#footnote-4).

Изменение состава участников товарищества вследствие выхода кого-либо из них не влечет по общему правилу прекращения товарищества. Лишь при отсутствии прямых указаний об этом в учредительном договоре или специального соглашения оставшихся участников товарищество ликвидируется в случае смерти кого-либо из участников, признания его безвестно отсутствующим, недееспособным или ограниченно дееспособным, объявления умершим или несостоятельным (банкротом), ликвидации коммерческой организации - участника товарищества либо открытия в ее отношении реорганизационных процедур, в частности при объявлении ее банкротом (п. 1 ст. 76 ГК).

**II. Деятетельность полного товарищества**

1) Особенности правового положения членов полного товарищества

Наряду с правомочиями, признаваемыми за любым участником общества или товарищества, участник полного товарищества имеет право знакомиться с его документацией даже в случае, когда он не уполномочен на ведение дел от имени товарищества. Ведь с него и в этом случае не снимается неограниченная ответственность по долгам товарищества всем его имуществом, поэтому он вправе быть в курсе дел товарищества и требовать по суду прекращения полномочий тех товарищей, кто недолжным образом ведет дела товарищества.

К числу обязанностей полного товарища относится внесение вклада в общее имущество. Сроки и порядок внесения определяются учредительным договором в качестве его существенных условий. Но не менее половины вклада участник обязан внести к моменту регистрации полного товарищества. В противном случае он должен нести предусмотренную учредительным договором ответственность за неисполнение данной обязанности, а при отсутствии указаний в договоре должен будет уплачивать 10 процентов годовых с невнесенной части вклада.

Далее. Участник полного товарищества должен воздерживаться от совершения сделок в собственных интересах или в интересах третьих лиц, если эти сделки однородны с теми, которые составляют предмет деятельности товарищества. Такие сделки он вправе совершать лишь по специальному согласию всех остальных товарищей. Ведь по сути речь идет о конкурентной деятельности по отношению к товариществу. Поэтому нарушение данного правила влечет для товарища обязанность либо возместить причиненные товариществу убытки, либо передать товариществу всю полученную по таким сделкам прибыль (п. 3 ст. 73 ГК).

Важнейшей особенностью правового положения участника полного товарищества является его неограниченная ответственность по долгам товарищества всем своим личным имуществом, с учетом которой установлено также правило о невозможности отстранения кого-либо из товарищей от участия в прибылях и убытках.

Участник полного товарищества вправе передать свою долю в складочном капитале товарищества (или ее часть) либо другому товарищу, либо третьему лицу (ст. 79 ГК). Передача доли влечет и соответствующий переход всех прав ее бывшего владельца к приобретателю. Поэтому согласие на передачу доли или ее части иному лицу, не участвующему в товариществе, необходимо получить от всех остальных участников, поскольку при этом в товариществе появляется новый участник. Согласие всех участников товарищества на переход доли или ее части к другому участнику товарищества требуется потому, что при этом меняется одно из существенных условий учредительного договора о распределении долей. Однако это вовсе не ведет к признанию за остальными участниками товарищества преимущественного права покупки доли или ее части, отчуждаемой одним из них. При отсутствии согласия кого-либо из участников на передачу доли товарищ вправе выйти из товарищества.

В случае выхода участника из полного товарищества, который он может предпринять в любой момент по собственному желанию (ст. 77 ГК), он вправе потребовать от товарищества выдачи ему части имущества, соответствующей его доле в складочном капитале. Размер этой доли определяется по балансу, составляемому на момент выбытия товарища (абз. 2 п. 1 ст. 78 ГК). Учредительным договором или специальным соглашением между выбывающим участником и товариществом может быть предусмотрена замена денежного эквивалента ("стоимости части имущества") выдачей имущества в натуре полностью или в части. В интересах товарищества установлено правило о том, что из полного товарищества, учрежденного на определенный срок, можно выйти лишь при наличии уважительной причины, а из товарищества, учрежденного без установления срока, можно выйти, лишь предупредив об этом не менее чем за 6 месяцев до фактического выхода (абз. 2 п. 1 ст. 77 ГК).

При выбытии участника из товарищества доли оставшихся товарищей должны быть соответственно увеличены, то есть арифметическое выражение доли ушедшего как бы прирастает к долям оставшихся участников. Но учредительным договором или соглашением участников может быть установлен и иной порядок распределения этой доли, например поровну.

В случае смерти физического лица - участника товарищества либо реорганизации участвовавшего в нем юридического лица вступление в полное товарищество их наследников или правопреемников допускается только с согласия всех других участников, ибо лично-доверительных отношений с новым участником может и не возникнуть. Лишь для юридических лиц учредительный договор товарищества может предусмотреть исключения, поскольку, например, преобразование как способ реорганизации фактически не меняет взаимоотношений участников. Наследники или правопреемники товарища, не принятые в товарищество или не вступившие в него, получают от товарищества денежный эквивалент доли правопредшественника (или соответствующее имущество в натуре), но одновременно к ним переходит и риск ответственности перед кредиторами товарищества, лежавший на бывшем участнике (разумеется, в пределах перешедшего к ним имущества и в течение двух лет с момента утверждения годового отчета товарищества за год, в котором произошло выбытие).

При наличии серьезных оснований, в частности при грубом нарушении одним из участников товарищества своих обязанностей или обнаружившейся неспособности его к разумному ведению дел, такой участник может быть по суду исключен из товарищества, если об этом состоялось единогласное решение остающихся участников (п. 2 ст. 76 ГК). При исключении из товарищества с выбывающим участником также производятся расчеты по правилам ст. 78 ГК[[5]](#footnote-5).

Участник выбывает из товарищества при обращении его личными кредиторами взыскания на его долю в складочном капитале товарищества. Ведь такое взыскание согласно ст. 80 ГК допускается лишь при недостатке иного его имущества для покрытия своих долгов. Следовательно, такой товарищ не только лишается доли в имуществе товарищества, но и фактически не способен нести дополнительную неограниченную ответственность по долгам товарищества наравне с другими участниками из-за отсутствия необходимого для этого имущества. Тем не менее и за таким участником сохраняется обязанность в течение двух лет после выбытия отвечать по долгам товарищества, ибо не исключено появление у него в этот период иного имущества.

2) Проблемы ведения дел полного товарищества

В полном товариществе каждый участник имеет один голос, если только учредительным договором не предусмотрен иной порядок определения голосов, принадлежащих участникам, например, в зависимости от размера взноса (вклада). Этим определяется и появление правила о единогласии всех участников в решении вопросов деятельности товарищества, если только учредительным договором прямо не предусмотрены случаи, когда решение может быть принято большинством голосов.

Статья 72 ГК предусматривает самые разнообразные возможности, которые могут использовать товарищи при ведении дел товарищества. Традиционный способ - ведение дел товарищества любым (каждым) его участником - может быть заменен в учредительном договоре, то есть по воле самих участников, иными вариантами: совместное ведение дел, предполагающее единогласное решение (согласие) всех участников на совершение каждой сделки товарищества; возложение этих дел на одного или нескольких наиболее опытных участников (в таком случае остальные участники товарищества для совершения сделок от его имени должны получить доверенность от тех товарищей, которым учредительным договором поручено ведение общих дел).

Однако контрагенты товарищества не обязаны вникать в возможные ограничения правомочий отдельных участников товарищества. При заключении сделок им достаточно удостовериться в том, что они имеют дело с одним из полных товарищей. Поэтому сделки, заключенные от имени товарищества любым его участником, будут действительны, если только товариществу не удастся доказать, что третье лицо (контрагент по сделке) знало или должно было знать об отсутствии правомочий у конкретного товарища (например, знакомясь с учредительным договором, свидетельствующим об участии данного лица в полном товариществе, должно было обратить внимание и на указанные там ограничения его полномочий на выступление от имени товарищества)[[6]](#footnote-6).

С другой стороны, полные товарищи, не ведущие дел, вправе в судебном порядке добиваться прекращения полномочий, предоставленных другим товарищам (товарищу) для ведения дел товарищества, если эти последние грубо нарушают свои обязанности в отношении товарищества и не соблюдают его интересов, неспособны к разумному ведению дел либо имеются иные серьезные основания для такого решения (п. 2 ст. 72 ГК).

Прибыли и убытки полного товарищества распределяются между его участниками пропорционально их долям в складочном капитале (п. 1 ст. 74 ГК). Учредительный договор или специальное соглашение участников могут установить и иной порядок такого распределения, например поровну или с учетом иных возможных критериев. Невозможно при этом ни по каким основаниям установить, чтобы одни участники несли только убытки и были бы отстранены от участия в прибылях либо наоборот. В частности, таким основанием не может являться неучастие или, наоборот, активное участие в делах товарищества. Ведь все участники полного товарищества несут риск наступления неограниченной ответственности по его долгам своим личным имуществом.

## **Заключение**

Определяя правила ведения дел для товариществ полного и на вере (коммандитного товарищества), закон исходит из предположения, что если существует общность обособленного имущества (складочный капитал) и общность цели (извлечение прибыли из предпринимательской деятельности), то должно быть единство и в области суждений и действий участников товарищества. Поэтому ст. 72 Гражданского кодекса РФ устанавливает, что каждый участник полного товарищества вправе действовать от имени товарищества (это общее правило), если учредительным договором не установлено, что все его участники ведут дела совместно либо ведение дел поручается кому-то из них. Аналогичный порядок ведения дел товарищества на вере его полными товарищами закреплен в ст. 84 ГК РФ, причем указывается, что вкладчики не вправе участвовать в управлении и ведении дел товарищества на вере, выступать от его имени, не имея доверенности, также они не вправе оспаривать действия полных товарищей по управлению и ведению дел.

Решения, касающиеся деятельности полного товарищества, принимаются его участниками единогласно, если учредительным договором не предусмотрены случаи, когда решения принимаются большинством голосов. Предполагается, что каждый участник имеет один голос. Однако учредительный договор может установить и иной порядок определения количества голосов каждого участника. В частности, количество голосов может ставиться в зависимость от доли участника в складочном капитале товарищества, определяться непосредственно в учредительном договоре или устанавливаться отдельным соглашением. Вместе с тем участник полного товарищества не может быть вовсе лишен голоса (см. абз.2 п.1 ст.67 и п.2 ст.71 ГК).

Безусловное право участника на информацию, предусмотренное п.3 статьи 73 ГК, распространяется на учетно-отчетные документы, а также коммерческую документацию (договоры, деловую переписку и т.п.).

Представительство полного товарищества в отношениях с третьими лицами может осуществляться следующими способами: 1) ведение дел каждым из участников (когда каждый товарищ вправе совершать сделки от имени товарищества, не испрашивая на то предварительного согласия остальных товарищей); 2) совместное ведение дел всеми участниками (когда для совершения каждой сделки требуется предварительное согласие всех товарищей); 3) ведение дел одним или несколькими товарищами (когда каждый товарищ, уполномоченный учредительным договором на ведение дел, вправе совершать сделки от имени товарищества без предварительного согласия остальных товарищей); 4) совместное ведение дел несколькими товарищами (когда для совершения каждой сделки требуется предварительное согласие тех товарищей, которые уполномочены на ведение дел учредительным договором).

Во всех перечисленных случаях полномочие товарища на совершение сделок следует из учредительного договора и основано непосредственно на указании закона. Поэтому доверенность в этих случаях не требуется. Если же сделка совершается участником, не уполномоченным на ведение дел, ему должна быть выдана доверенность. При третьем способе доверенность выдается любым из товарищей, уполномоченных вести дела, а при втором и четвертом способах - совместно всеми товарищами, на которых возложено ведение дел. Товарищи, выдающие такую доверенность, действуют не от себя лично, а от имени товарищества как его законные представители.

Если в учредительном договоре не содержится каких-либо ограничений полномочий участников по ведению дел, каждый из них вправе самостоятельно совершать сделки от имени товарищества.

# **Использованная литература**

Гражданский кодекс Российской Федерации (с изм. и доп. от 20 февраля, 12 августа 1996 г., 24 октября 1997 г., 8 июля, 17 декабря 1999 г., 16 апреля, 15 мая, 26 ноября 2001 г.). Полное товарищество

Постановление Правительства РФ от 13 июня 1997 г. N 701 "Об условиях предоставления государственной поддержки реформируемым государственным и муниципальным унитарным предприятиям и иным коммерческим организациям"

Распоряжение Администрации Московской области от 16 февраля 1995 г. N 101-Р "О продаже имущества акционерных обществ и товариществ"

Постановление Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 5 июня 2001 г. N 10667/00 При рассмотрении иска о признании недействительными записи в реестре собственности на нежилое помещение и свидетельства о внесении указанной записи в реестр следует учесть, что внесенное участником - вкладчиком в складочный капитал товарищества на вере спорное нежилое помещение перешло в собственность товарищества на законных основаниях

Комментарий к Гражданскому кодексу РФ (постатейный) (под ред. О.Н.Садикова)

Комментарий к законодательству о малых предприятиях (Власов В.И., Крапивин О.М.)

Торговые товарищества: возникновение и развитие (В.А. Андрианов, "Журнал российского права", N 10, октябрь 2001 г.)

Стороны учредительного договора о создании хозяйственных товариществ и обществ (Е.М.Щукина, "Законодательство", N 10, октябрь 2000 г.)

Приватизация публичного имущества путем внесения его в качестве вклада в уставные капиталы хозяйственных обществ (В.М. Бартош, "Законодательство", N 5, май 2000 г.)

1. Комментарий к законодательству о малых предприятиях (Власов В.И., Крапивин О.М.) [↑](#footnote-ref-1)
2. Торговые товарищества: возникновение и развитие (В.А. Андрианов, "Журнал российского права", N 10, октябрь 2001 г.) [↑](#footnote-ref-2)
3. Комментарий к законодательству о малых предприятиях (Власов В.И., Крапивин О.М.) [↑](#footnote-ref-3)
4. Комментарий к Гражданскому кодексу РФ (постатейный) (под ред. О.Н.Садикова) [↑](#footnote-ref-4)
5. Торговые товарищества: возникновение и развитие (В.А. Андрианов, "Журнал российского права", N 10, октябрь 2001 г.) [↑](#footnote-ref-5)
6. Стороны учредительного договора о создании хозяйственных товариществ и обществ (Е.М.Щукина, "Законодательство", N 10, октябрь 2000 г.) [↑](#footnote-ref-6)