Министерство внутренних дел Российской Федерации

Белгородский юридический институт

Кафедра гражданско-правовых дисциплин

# Дисциплина «Гражданское право»

## Реферат

**На Тему: «Понятие юридического лица»**

Подготовил:

Слушатель 345 группы

Конев П.Л.

Проверил:

Преподаватеть кафедры

Стеклов И.А.

Белгород 2008

**§ 1. Понятие юридического лица**

1. Крупную группу субъектов гражданского права составляют юридические лица (п. 1 ст. 2 ГК).

В России определение юридического лица дано в п. 1 ст. 48 ГК. В целях его раскрытия цивилистическая наука выделяет следующие признаки юридического лица:

1) организационное единство, отражающее:

а) наличие системы существенных социальных взаимосвязей, посредством которых люди объединяются в единое целое;

б) наличие внутренней структурной и функциональной дифференциации;

в) наличие определенной цели образования и функционирования;

2) обладание обособленным имуществом (экономический признак), т.е. закрепление за юридическим лицом на праве собственности, праве хозяйственного ведения, праве оперативного управления, праве самостоятельного распоряжения (ст. ст. 48, 212, 213, 216, 294, 296, 298 ГК) имущества, обособленного от имущества всех третьих лиц, в том числе создавших имущественную базу деятельности юридического лица;

3) материально-правовой признак, означающий способность самостоятельно выступать в гражданском обороте от своего имени, т.е. способность от своего имени приобретать, иметь и осуществлять имущественные и личные неимущественные права и нести обязанности, а также самостоятельно нести имущественную ответственность по своим обязательствам;

4) способность быть истцом и ответчиком в суде общей компетенции, арбитражном и третейском суде (процессуально-правовой признак).

Эти признаки определяются действующим законодательством и закрепляются в учредительных документах юридического лица.

2. Для уяснения понятия юридического лица большое значение имеют цели создания и признаки этого субъекта гражданских правоотношений. В силу исторического развития основными целями создания юридических лиц являются:

1) обособление определенной имущественной массы и включение ее в гражданский оборот;

2) ограничение предпринимательского риска;

3) оформление, осуществление и защита коллективных (групповых) законных интересов различного рода, как в имущественной, так и в нематериальной сфере.

Цель юридического лица должна быть легальной и удовлетворять требованиям, предъявляемым к осуществлению субъективных гражданских прав.

3. Определение юридического лица - результат длительного развития цивилистической мысли и позитивного права. Выделим основные концепции, стремящиеся раскрыть природу и содержание юридических лиц.

В XIII в. была создана теория фикции, согласно которой юридическое лицо - абстракция, выражающая волю государства, законодателя (канонисты, легисты, Ф.К. Савиньи). К ней примыкали теория дестинаторов-пользователей (Р. Иеринг); теория должностного и товарищеского имущества (Гельдер, Биндер); теория коллективной собственности (Планиоль, Бертель, Молленграф) и т.д.

Итогом развития этого направления явились позитивистская и нормативистская теории юридического лица, согласно которым последнее - это продукт правопорядка, персонификация правовых норм (Еллинек, Кельзен).

Другое направление в определении сущности юридического лица отражено в теории реальности (Гирке, Мишу, Салейль и др.): основу различных видов юридических лиц составляет общий интерес их участников; он объективен и первичен по отношению к праву, функция которого заключается в оформлении этого интереса.

Согласно договорной теории (теории товарищества) юридическое лицо является результатом договора между его учредителями или учредителями и государством (Савари, Ф.К. Савиньи, Тель и др.).

Популярностью пользуются теории объединенного (выделенного) имущества, хотя они в основном и развивались в рамках теории реальности (Маарбах) или в рамках теории фикции (Бринц). Их представители считали, что в основе существования юридического лица находится исключительно цель его создания: имеет значение, для чего оно используется, и рассматривали юридическое лицо как объединение имуществ, а не объединение лиц или как персонифицированный имущественный фонд.

Отечественные цивилисты также внесли свой вклад в развитие теории юридического лица. А.И. Каминка, П.А. Писемский, И.Т. Тарасов, П.П. Цитович, Г.Ф. Шершеневич искали компромисс между юридическим лицом и договором, товариществом. Л.И. Петражицкий, основатель психологической теории права, суть проблемы видел в фигуре предприятия. Большое внимание уделялось вопросам правоспособности юридических лиц (И.А. Покровский) .

В советский период выдвигались теории, согласно которым юридическое лицо - проявление государства как такового и его воли ("теория государства" - С.И. Аскназий); уполномоченное государством лицо, призванное решать задачи на данном участке ("теория директора, администратора" - Н.Г. Александров, М.В. Гордон, Ю.К. Толстой); сложное образование, в котором сочетаются интересы и воля трудового коллектива и государства (О.А. Красавчиков); теория социальной реальности и примыкавшая к ней теория организации (Д.М. Генкин, Б.Б. Черепахин) и теория коллектива (А.В. Венедиктов, С.Н. Братусь).

Последняя теория заняла лидирующие позиции в отечественной цивилистике и отражена не только в кодификации советского гражданского законодательства 1960-х гг., но даже в законах СССР и РСФСР о предприятиях 1990-х гг.

В условиях тотальной государственной собственности и плановой экономики было предложено считать государственным юридическим лицом возглавляемый назначенным государством ответственным руководителем коллектив рабочих и служащих, на который государство возлагает выполнение определенных задач и которому выделяет для этого в оперативное управление соответствующую часть единого фонда государственной социалистической собственности. Применительно к кооперативным и общественным организациям, представляющим по сути корпорации, речь шла тоже о коллективе, который вырабатывает и осуществляет волю данного юридического лица, но о коллективе не рабочих и служащих, а членов.

Все эти теории генетически связаны с освещенными выше, но их "русской особенностью" является, на наш взгляд, целенаправленный поиск персонификатора формирования и выражения вовне воли юридического лица, персонификатора ответственности или, иначе говоря, интереса в фигуре юридического лица.

В современный период развития правовой науки требуются новые подходы к решению вопроса о сущности юридического лица, адекватного экономическому развитию страны.

Е.А. Суханов тяготеет к теории А.Ф. Бринца, утверждая, что "юридическое лицо... по сути, представляет собой не что иное, как особый способ организации хозяйственной деятельности, заключающийся в обособлении персонификации имущества, т.е. в наделении законом обособленного имущества качествами "персоны" (субъекта), признании его особым, самостоятельным товаровладельцем".

И.П. Грешников подчеркивает значимость понятия лица - правовой конструкции, применимой там, где необходимо обозначить обособленную правоспособность человека, организованности, государства, а не обособленность имущества, и считает юридическое лицо абстрактной общеправовой конструкцией, позволяющей включить различные организованности в круг субъектов гражданского права. Для того чтобы получить права юридического лица, эти организованности должны обладать внутренней структурой для формирования и выражения воли; собственной правосубъектностью, вытекающей из принципа разделения прав и обязательств самой организации и прав и обязательств ее учредителей и участников; быть зарегистрированы в предусмотренной законодательством правовой форме.

В.П. Мозолин рассматривает юридическое лицо в рамках факторно-нормативной теории как сумму его понятия (признаков - статика), сущности (структуры органов управления и лиц, правомочных принимать решения от его имени, - динамика) и программно-научного обоснования организации и деятельности юридического лица (его теорий). "Данная теория определяет самостоятельное существование юридического лица как отдельного субъекта.., независимого в своем возникновении и существовании от членов и иных лиц, входящих в его состав.., раскрывает социально-экономическую сущность и систему внутренних органов, наделенных правом принятия решений по управлению юридическим лицом. Включение в название теории факторного элемента ведет к установлению общей взаимосвязи причин и действий, лежащих в основе системы образования и деятельности юридических лиц". Второй элемент связан "с нормотворческим аспектом деятельности государства по созданию и функционированию юридического лица, ни одно действие факторного характера не может получить права на жизнь без закрепления его в соответствующих нормах права..."

4. Классификация юридических лиц преследует цели систематизации, познания через выявление существенных сходств и различий.

Классификация по цели осуществляемой деятельности носит двучленный характер и включает в себя коммерческие юридические лица, преследующие извлечение прибыли в качестве основной цели деятельности, и некоммерческие юридические лица - не имеющие извлечение прибыли в качестве такой цели и не разделяющие полученную прибыль между участниками (ст. 50 ГК). Но и некоммерческие организации также могут заниматься предпринимательской деятельностью, если это служит достижению целей, ради которых они созданы, и соответствующей этим целям (п. 3 ст. 50 ГК). А такие коммерческие юридические лица, как унитарные предприятия также не распространяют полученную прибыль между участниками.

В литературе высказаны сомнения относительно обоснованности легального деления юридических лиц на коммерческие и некоммерческие.

Организационно-правовая форма (или, точнее, группа организационно-правовых форм) юридических лиц является основанием наиболее распространенной классификации. Под организационно-правовой формой понимается совокупность признаков, определяющих структуру и деятельность предусматриваемых законом видов юридических лиц. К таким признакам относятся: имущественная и организационная обособленность, способы формирования имущественной базы, особенности взаимодействия учредителей (участников) с юридическим лицом, особенности их ответственности.

По современному российскому законодательству можно выделить 4 основные группы организационно-правовых форм юридических лиц:

1) хозяйственные товарищества и общества;

2) кооперативы;

3) государственные и муниципальные, унитарные предприятия и финансируемые собственником учреждения;

4) некоммерческие организации-собственники.

При этом учитывается принятое во многих странах деление юридических лиц на объединения лиц и объединения капиталов. Оно проводится по степени участия или преимущественного участия труда и капитала в создании и деятельности юридических лиц. Характерными особенностями объединения лиц являются личное участие членов в его организации и деятельности, их солидарная ответственность по обязательствам объединения. При объединении капиталов члены объединений обязаны участвовать в приложении капитала к процессу воспроизводства. Представительство и оперативную деятельность таких объединений осуществляют специальные органы. Объединение само несет ответственность по своим обязательствам. Целью деятельности обеих групп является систематическое получение прибыли.

Всегда сохраняет юридическую силу и значение такое основание классификации, как форма собственности, в рамках которой создается и функционирует юридическое лицо. На современном этапе выделяют частные юридические лица (право собственности граждан и юридических лиц), государственные (право государственной собственности) и муниципальные (право муниципальной собственности).

Следующим основанием классификации выступает соотношение в правах учредителей (участников) и самого юридического лица на имущество последнего (п. п. 2, 3 ст. 48 ГК).

По этому основанию законодатель выделяет:

1) юридические лица, в отношении которых учредители (участники) имеют обязательственные права (хозяйственные общества и товарищества, потребительские и производственные кооперативы).

Данное положение закона распространяется на отношения, связанные с выплатой акционерным обществам дивидендов и распределением имущества общества среди акционеров, остающегося после удовлетворения требований кредиторов при ликвидации общества. К внутренним (членским) отношениям в акционерном обществе указанное положение не применяется;

2) юридические лица, на имущество которых их учредители имеют право собственности или иное вещное право (государственные и муниципальные унитарные предприятия, в том числе дочерние, а также финансируемые собственником учреждения);

3) юридические лица, в отношении которых их учредители (участники) не имеют имущественных прав (общественные и религиозные организации (объединения), благотворительные и иные фонды, объединения юридических лиц (ассоциации и союзы).

Эту классификацию почти дублирует деление юридических лиц по правовому режиму имущества. По данному критерию различают три категории юридических лиц:

а) субъекты права собственности (хозяйственные товарищества и общества, кооперативы, некоммерческие организации за исключением учреждений);

б) субъекты права хозяйственного ведения (государственные и муниципальные унитарные предприятия);

в) субъекты права оперативного управления (казенные предприятия, учреждения).

Одновременно в юридических лицах, основанных на принципе членства, право собственности организации на принадлежащее ей имущество и право собственности учредителей (участников) на доли участия в капитале и ценные бумаги (акции, облигации и т.д.), выпускаемые организациями, рассматриваются в качестве единой системы прав на имущество.

Вновь возрождается дискуссия о возможности использования принятого во многих странах деления юридических лиц на лиц публичного и частного права. Основными критериями отграничения юридических лиц публичного права от юридических лиц частного права обычно выступают характер правового акта, послужившего основанием их возникновения, специфические цели создания, функции, порядок финансирования.

§ 2. Правосубъектность юридического лица

1. Участие в гражданских правоотношениях возможно лишь при наличии признаваемой и предоставляемой государством правосубъектности. В теории права она рассматривается как единство право- и дееспособности, а по действующему законодательству также имени (наименования), места жительства (места нахождения) субъекта.

Статья 49 ГК указывает лишь на правоспособность юридических лиц. Через свои органы и представителей они могут приобретать права, отвечать по своим обязательствам; имеют наименование и место нахождения (п. 1 ст. 48, п. 2 ст. 52, п. 1 ст. 54, ст. 55 ГК).

2. Объем правосубъектности юридического лица отличается от объема правосубъектности физического лица и государства. Юридическое лицо в отличие от физического лица не может завещать свое имущество, в отличие от государства - конфисковать имущество за правонарушение. Но одновременно ни физическое лицо, ни государство не могут, например, открыть свой филиал в отличие от юридического лица. Специфика правосубъектности юридического лица определяется его сущностью как субъекта гражданских правоотношений.

3. Существовавшая в ГК РСФСР 1964г. формулировка не оставляла сомнений в том, что правосубъектность юридического лица является специальной (ч. 1 ст. 26). Новый ГК закрепил за коммерческими организациями, за исключением унитарных предприятий и иных видов организаций, предусмотренных законом (например, банков, страховых организаций, фондовых бирж), способность иметь гражданские права, и нести гражданские обязанности, необходимые для осуществления любых не запрещенных законом видов деятельности (п. 1 ст. 49). Виды деятельности (способность иметь права для осуществления этих видов) должны соответствовать определенным целям и быть не запрещенными законом.

Однако действующая формулировка ГК породила различные точки зрения по вопросу об объеме правосубъектности юридических лиц.

В.А. Рахмилович и Е.А. Суханов считают правосубъектность коммерческих организаций, в отличие от правосубъектности некоммерческих организаций, общей. Аналогичная позиция выражена в п. 18 Постановления Пленумов Верховного Суда РФ и Высшего Арбитражного Суда РФ от 1 июля 1996г. N 6/8.

По нашему мнению, правосубъектность юридических лиц во всех случаях является специальной (целевой).

В теории права под общей правосубъектностью понимают способность лица быть субъектом права вообще в рамках системы права, т.е. его возможность иметь любые права и обязанности, необходимые для осуществления любых видов деятельности. Специальная (ограниченная, целевая) правосубъектность - способность лица быть носителем лишь определенного объема прав, выступать участником ограниченного (в той или иной степени) круга правоотношений.

В отличие от физических лиц, правоспособность которых одинакова (п. 1 ст. 17 ГК), юридические лица не равны в своей правосубъектности. Это неравенство имеет несколько аспектов. Физические лица могут иметь, приобретать и осуществлять любые не запрещенные законодательством гражданские права и создавать, нести и исполнять любые не запрещенные законом гражданские обязанности (ст. ст. 17, 21 ГК). Юридическое лицо может иметь гражданские права, только соответствующие целям деятельности, предусмотренным в его учредительных документах, и нести гражданские обязанности, только связанные с этой деятельностью (п. 1 ст. 49 ГК).

4. Существуют специальные требования к наименованию юридического лица. Оно должно содержать указание на организационно-правовую форму юридического лица, а для некоммерческих организаций, унитарных предприятий и в предусмотренных законом случаях других коммерческих организаций - на характер деятельности (п. 1 ст. 54 ГК).

Наименование юридического лица, осуществляющего предпринимательскую деятельность, называется фирменным, представляет объект особого права - права на фирму, исключительного, личного неимущественного права абсолютного характера - и подлежит регистрации (п. 4 ст. 54 ГК).

Некоммерческая организация, наименование которой зарегистрировано в установленном порядке, также имеет исключительное право его использования.

Специфика фирменного наименования отдельных юридических лиц отражена в ГК (ст. ст. 69, 82, 87, 96, 107 и др.) и в специальном законодательстве.

Существует ряд ограничений на использование в наименовании юридического лица различных слов и словосочетаний.

Наименование юридического лица должно быть указано в его учредительных документах и на его круглой печати.

5. В отличие от физических лиц, обладающих правом на свободное передвижение, выбор места пребывания и места жительства, места нахождения юридического лица, по общему правилу, определяется местом его государственной регистрации (п. п. 2, 3 ст. 54 ГК). Исключение составляют случаи, когда в соответствии с законом в учредительных документах юридического лица установлено иное.

Законодательство о хозяйственных обществах предусматривает, что кроме места нахождения юридическое лицо должно иметь почтовый адрес, по которому с ним осуществляется связь, и обязано уведомлять органы государственной регистрации юридических лиц об изменении своего почтового адреса.

Место нахождения юридического лица должно указываться в его учредительных документах.

Четкое указание места нахождения юридического лица важно для решения ряда вопросов его деятельности: определение места исполнения обязательств, когда оно не указано в договоре или правовом акте (ст. 316 ГК); установление территориальной подсудности споров (ст. 35 АПК) и др.

6. По общему правилу, юридическое лицо приобретает гражданские права и принимает на себя гражданские обязанности через свои органы (п. 1 ст. 53 ГК). Органы юридического лица представляют собой его составную часть, которая согласно имеющимся у нее полномочиям формирует и выражает волю юридического лица, руководит его деятельностью.

Классической и одновременно актуальной до настоящего времени является позиция Б.Б. Черепахина в отношении юридических лиц. Ее основные моменты:

1) органы юридического лица являются волеобразующими и волеизъявляющими;

2) деятельность волеобразующих органов направлена на внутреннее управление организацией;

3) только во внешней деятельности проявляется гражданская дееспособность юридического лица благодаря деятельности его волеизъявляющих органов;

4) орган представляет юридическое лицо, но не представительствует от имени юридического лица.

В предусмотренных законом случаях юридическое лицо может приобретать гражданские права и принимать на себя гражданские обязанности через своих участников (п. 2 ст. 53 ГК) или представителей, отличных от его органов и участников (гл. 10 ГК).

Особо следует отметить полномочия собственника в отношении имущества казенных предприятий и учреждений, а также в отношении самих этих юридических лиц (ст. ст. 296 - 298 ГК).

Новеллой является возможность передачи по решению общего собрания акционеров полномочий исполнительного органа акционерного общества коммерческой организации (управляющей организации) или индивидуальному предпринимателю (управляющему) по договору, условия которого утверждаются советом директоров (наблюдательным советом) общества, если иное не предусмотрено уставом общества (см. п. 1 ст. 69 Федерального закона "Об акционерных обществах").

7. В содержание правоспособности юридического лица входит возможность создавать представительства и филиалы, которые являются не органами, а обособленными подразделениями юридического лица. "Представительством является обособленное подразделение юридического лица, расположенное вне места его нахождения, которое представляет интересы юридического лица и осуществляет их защиту" (п. 1 ст. 55 ГК). "Филиалом является обособленное подразделение юридического лица, расположенное вне места его нахождения и осуществляющее все его функции или их часть, в том числе функции представительства" (п. 2 ст. 55 ГК).

Как следует из определений, представительство и филиал имеют много общих черт. И филиал, и представительство:

создаются самим юридическим лицом;

должны быть указаны в учредительных документах создавшего их юридического лица, в связи, с чем так же, как юридическое лицо, они приобретают и утрачивают свой статус с момента внесения соответствующих сведений в государственный реестр юридических лиц;

наделяются создавшим их юридическим лицом имуществом, которое учитывается как на их отдельных балансах, так и на балансе юридического лица;

действуют на основании утвержденных юридическим лицом положений;

руководители представительств и филиалов назначаются юридическим лицом и действуют на основании выданной им доверенности;

ответственность за деятельность филиала и представительства несет создавшее их юридическое лицо.

И филиалы, и представительства следует отличать от представителей. Поскольку первые не являются субъектами гражданского права, они не могут выступать от имени других лиц. От имени юридического лица в качестве его представителя выступают руководитель филиала, руководитель представительства, полномочия которых оформляются выдаваемой юридическим лицом доверенностью и (или) фиксируются в положении об этом обособленном подразделении.

Верховный Суд РФ и Высший Арбитражный Суд РФ дали следующее разъяснение: "При разрешении спора, вытекающего из договора, подписанного руководителем филиала (представительства) от имени филиала и без ссылки на то, что договор заключен от имени юридического лица и по его доверенности, следует выяснять, имелись ли у руководителя филиала (представительства) на момент подписания договора соответствующие полномочия, выраженные в Положении о филиале и доверенности. Сделки, совершенные руководителем филиала (представительства) при наличии таких полномочий, следует считать совершенными от имени юридического лица".

В законодательстве имеется еще одно важное положение применительно к специфике деятельности филиалов и представительств. В соответствии с п. 5 ст. 36 АПК РФ иск к юридическому лицу, вытекающий из деятельности его обособленного подразделения, может предъявляться по месту нахождения, как юридического лица, так и данного подразделения, но стороной по делу и в этих случаях является юридическое лицо. В случаях, когда филиалам и представительствам предоставлено право осуществлять в арбитражном процессе полномочия стороны по делу, указанные подразделения выступают от имени соответствующего юридического лица, взыскания производятся арбитражным судом с юридического лица либо в пользу юридического лица.

Филиалы и представительства отличаются друг от друга своими функциями и их объемом. Последний больше у филиалов. Хотя "представление интересов" подразумевает совершение правовых действий, но они носят скорее организационный, административный, вспомогательный характер, а вести деятельность (всю или ее часть), осуществляемую самим юридическим лицом, может только филиал.

§ 3. Коммерческие юридические лица

1. Наиболее распространенной и универсальной группой организационно-правовых форм коммерческих юридических лиц являются хозяйственные общества и товарищества.

В основе института хозяйственного (торгового) общества (товарищества) лежит договор товарищества (societas) римского права. Его развитие шло от обязательственного отношения, договора - к субъектному статусу, по пути ограничения ответственности участников товарищества, все большего отделения их личностей от личности товарищества, вытеснения личного участия участием имуществом (капиталом). В результате этот институт обрел ряд характерных черт.

Как правило, хозяйственное (торговое) общество (товарищество) служит средством концентрации в одних руках разрозненных капиталов, дающих в хозяйственной деятельности (каждый в отдельности) небольшой эффект. Его цель - извлечение доходов, получение прибыли.

Из всего известного мировой практике многообразия хозяйственных обществ и товариществ современное российское законодательство выбрало пять видов.

2. Полное товарищество (ПТ) ближе всех хозяйственных товариществ находится к договорному объединению.

Участниками ПТ могут быть индивидуальные предприниматели и (или) коммерческие организации с запретом участия в других ПТ и ограничением участия в некоторых юридических лицах. Участники ПТ сохраняют полную самостоятельность с ограничением права совершать сделки, входящие в предмет деятельности ПТ или однородные ему.

Полное товарищество создается и действует на основании учредительного договора. Применительно к фирменному наименованию ПТ законодательство содержит специальные требования, связанные с индивидуализацией участников.

Прибыль и убытки, образующиеся в результате деятельности ПТ, распределяются между его участниками пропорционально их долям в складочном капитале, если иное не предусмотрено соглашением участников. Размер доли влияет на имущественные права и обязанности участников, но не имеет значения для реализации права на участие в управлении деятельностью ПТ.

К принципам управления делами товарищества можно отнести правило об общем согласии всех участников при принятии решений. В случаях же, предусмотренных учредительным договором, решение может приниматься большинством голосов. Каждый участник ПТ имеет, по общему правилу, один голос (диспозитивная норма, может быть изменена учредительным договором) и вправе действовать от имени ПТ, если учредительным договором не установлено, что все участники ведут дела совместно или ведение дел поручено отдельным участникам. Совместное ведение дел означает, что совершение каждой сделки требует согласия всех участников.

Особенностью ПТ является то, что его участники солидарно несут субсидиарную ответственность по его обязательствам всем своим имуществом независимо от размера вклада. Предусмотрена и ответственность нового участника по обязательствам, возникшим до его вступления в ПТ, а также выбывшего из ПТ участника по обязательствам, возникшим до его выбытия.

В ГК содержится правило о получении участником стоимости части имущества ПТ, соответствующей доле этого участника в складочном капитале, при выходе из него.

По общему правилу, выход одного из участников означает ликвидацию ПТ. Но учредительным договором или соглашением остающихся участников может быть предусмотрено, что ПТ продолжает свою деятельность. ПТ ликвидируется, если в товариществе остается единственный участник, который в течение 6 месяцев не преобразует ПТ в хозяйственное общество. Возможны иные основания изменения состава участников ПТ.

В целом отношения участников ПТ носят доверительный характер, обусловленный солидарной ответственностью по его обязательствам.

3. Товарищество на вере (ТВ), иначе именуемое коммандитное товарищество, создается на основе сочетания принципов полной и ограниченной ответственности.

Его участниками являются две группы лиц. Одна из них включает полных товарищей (индивидуальные предприниматели и (или) коммерческие организации), которые осуществляют от имени ТВ предпринимательскую деятельность и несут ответственность по обязательствам ТВ всем своим имуществом. Во вторую входят один или несколько участников, именуемые вкладчиками (коммандитистами), которые несут риск убытков, связанных с деятельностью ТВ, в пределах сумм внесенных ими вкладов и не участвуют в осуществлении ТВ предпринимательской деятельности.

В отношении учредительных документов и фирменного наименования ТВ действуют правила, аналогичные нормам о ПТ.

Правовое положение полных товарищей в ТВ такое же, как и участников ПТ, они солидарно несут субсидиарную ответственность по обязательствам ТВ, имеют исключительное право на участие в управлении его деятельностью.

Вкладчики не вправе оспаривать действия полных товарищей по управлению и ведению дел ТВ. От имени последнего они выступают только по доверенности. В отличие от полных товарищей вкладчики получают при выбытии из ТВ не часть имущества пропорционально их долям в складочном капитале, а лишь свой вклад. Но право на получение вклада является преимущественным и гарантированным. Кроме того, вкладчик может передать свою долю в складочном капитале или ее часть другому лицу без согласования с участниками ТВ, а также имеет преимущественное право покупки доли (ее части) перед третьими лицами.

Выбытие всех вкладчиков в ТВ требует его ликвидации или преобразования в ПТ.

Товарищество на вере является переходной формой от объединения лиц к объединению капиталов.

4. Общества с ограниченной ответственностью (OOО) - одна из наиболее распространенных организационно-правовых форм коммерческих организаций. Это статутные объединения юридических и физических лиц в целях осуществления предпринимательской деятельности.

Число участников не должно превышать предела, установленного специальным законодательством (на сегодняшний день - 50). Допускается возможность создания ООО одним лицом.

Учредительными документами ООО являются учредительный договор и устав. При учреждении ООО одним участником - только устав. Фирменное наименование ООО индивидуализирует само юридическое лицо, а не его участников, как в хозяйственных товариществах: оно должно содержать наименование общества и слова "с ограниченной ответственностью".

Уставный капитал ООО формируется из стоимости вкладов его участников. Участники ООО получают часть прибыли пропорционально долям в уставном капитале, не отвечают по обязательствам общества и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах внесенных ими вкладов.

Участники управляют делами ООО на основаниях, определенных в уставе, через специальные органы. Высшим органом является общее собрание участников. Единоличный исполнительный орган, осуществляющий текущее руководство деятельностью ООО и подотчетный общему собранию его участников, может быть избран также не из числа его участников.

ООО практически освобождается от публичной отчетности - опубликования сведений о результатах ведения его дел.

В связи с тем, что ООО - объединение капиталов, а не лиц, а также с необходимостью реализации принципа ограниченной ответственности предусматривается большая свобода отчуждения долей в уставном капитале.

Доля может быть отчуждена только в оплаченной части. Отчуждение доли другим участникам ООО осуществляется без каких-либо ограничений. Отчуждение доли (ее части) третьим лицам допускается, если уставом общества не предусмотрено иное.

Участники ООО пользуются преимущественным правом покупки продаваемой доли пропорционально размерам своих долей, если уставом общества или соглашением его участников не предусмотрен иной порядок. Срок реализации этого права - один месяц со дня извещения (или иной срок, предусмотренный уставом или соглашением участников ООО) - и является пресекательным. По истечении этого срока допускается отчуждение доли третьим лицам.

Если в соответствии с уставом ООО отчуждение доли третьим лицам невозможно, а другие участники общества от ее покупки отказываются, то эта доля выкупается самим ООО, которое обязано реализовать ее другим участникам или третьим лицам в ограниченные законом и учредительными документами сроки или уменьшить величину уставного капитала. ООО выплачивает участнику действительную стоимость доли либо выдает ему в натуре имущество, соответствующее такой стоимости.

Кроме отчуждения части доли участник ООО имеет право выхода из него в любое время независимо от согласия других участников.

Добровольная реорганизация или ликвидация ООО возможны только по единогласному решению его участников, причем реорганизация в форме преобразования возможна только в акционерное общество или в производственный кооператив. С одной стороны, сохраняется цель прежнего юридического лица - извлечение прибыли - и право собственности на имущество; с другой, - исключаются проблемы с составом участников, который в хозяйственных товариществах ограничен.

5. К обществам с дополнительной ответственностью (ОДО) применяются правила ГК об ООО, если иное не предусмотрено ст. 95 ГК.

В отличие от ООО в ОДО при недостаточности имущества общества по его обязательствам субсидиарную ответственность несут его участники. Участники ОДО отвечают перед кредиторами общества своим имуществом в одинаковом для всех участников размере, кратном стоимости их вкладов, определяемом учредительными документами. При банкротстве одного из участников его ответственность по обязательствам ОДО распределяется между остальными участниками пропорционально их вкладам, если иной порядок не предусмотрен учредительными документами.

Это дает преимущество в получении средств, повышает ответственность участников за результаты деятельности общества. ОДО занимает промежуточное положение между хозяйственными товариществами с неограниченной ответственностью их участников и хозяйственными обществами с ограниченной ответственностью.

6. Акционерное общество (АО) - на сегодняшний день самая распространенная организационно-правовая форма, максимально отстоящая от первоначального для хозяйственных товариществ и обществ договорного начала.

Учредительным документом АО является его устав. Договор о создании АО, хотя и носит название учредительного, но к учредительным документам не относится.

Акционерное общество может быть создано одним лицом или состоять из одного лица в случае приобретения одним акционером всех акций общества. АО не может иметь в качестве единственного участника другое хозяйственное общество, состоящее из одного лица. В законодательстве четко прослеживается разграничение между учредителями АО и другими участниками, хотя все они именуются акционерами, но первые в начальном периоде существования АО обладают дополнительными правами и обязанностями. Так, учредители АО несут солидарную ответственность по обязательствам, возникшим до регистрации общества. В ряде случаев учредители в течение определенного срока после создания АО ограничены в праве отчуждения принадлежащих им акций. Учредители имеют возможность чаще реализовать преимущественное право приобретения дополнительных акций, так как являются участниками АО с момента его регистрации и "присутствуют" при эмиссиях акций именно с этого момента.

Уставный капитал АО формируется за счет вкладов участников и представляет собой абстрактную величину, равную сумме номинальных стоимостей акций общества, приобретенных акционерами. АО является единственным юридическим лицом, имеющим право выпуска специальных ценных бумаг - акций. Кроме удостоверения внесения определенного вклада и, соответственно, членства в АО, акции еще определяют долю участия акционеров (участников) в доходах и расходах АО, управлении им, подлежат свободному отчуждению. В АО наиболее полно выражается принцип ограниченной ответственности акционеров за долги АО. Наряду с риском утраты стоимости акций они при ликвидации АО могут нести ответственность в пределах невнесенной ими части стоимости приобретенных акций.

Акционерное законодательство и законодательство о рынке ценных бумаг предусматривают выпуск обыкновенных и привилегированных акций. Собственники привилегированных акций в отличие от собственников обыкновенных акций наделены дополнительными правами имущественного характера - на первоочередное получение части прибыли в форме дивиденда и части имущества АО (фиксированного размера), остающегося при его ликвидации после расчетов с кредиторами.

Акционеры приобретают право на получение дивидендов на имеющиеся у них акции при двух условиях: 1) наличие у АО прибыли и 2) принятие общим собранием акционеров решения о выплате в определенные сроки дивидендов.

В самом общем виде принципы участия акционеров в АО сводятся к одинаковому объему прав по акциям одной категории (типа), к голосованию по принципу "одна голосующая акция - одна акция". Общемировой тенденцией является увеличение в акционерном законодательстве доли норм, посвященных правам акционеров. Нарушение последних влечет за собой ответственность АО.

В АО максимально развита система органов, в том числе органов управления. Выделяются органы стратегического и тактического управления, управления и контроля. Кроме общего собрания акционеров - высшего органа управления - и ревизионной комиссии, все остальные могут формироваться как из числа акционеров, так и из лиц, не являющихся акционерами. Специальное законодательство подробно регулирует вопросы компетенции органов и кворума.

Добровольная реорганизация или ликвидация АО возможны по решению общего собрания акционеров, причем в соответствии с ГК реорганизация в форме преобразования возможна только в ООО или в производственный кооператив. На наш взгляд, это объясняется теми же причинами, что и ограничения на преобразование ООО. Но специальное законодательство установило также возможность преобразования АО в некоммерческое партнерство по единогласному решению всех акционеров.

Именно в АО реорганизуются государственные и муниципальные унитарные предприятия в процессе приватизации.

Закон различает открытые и закрытые АО. Для первых предусмотрен более высокий минимальный размер уставного капитала. Количество участников ОАО не ограничено. ОАО вправе размещать свои акции путем открытой подписки и свободной продажи и путем закрытой подписки с распределением акций между заранее определенным кругом лиц. ОАО обязано ежегодно публиковать для всеобщего сведения годовой отчет, бухгалтерский баланс, счет прибылей и убытков, ежегодно привлекать для проверки и подтверждения правильности годовой финансовой отчетности независимого профессионального аудитора. Кроме этого, ОАО обязано раскрывать проспект эмиссии акций общества в случаях, предусмотренных правовыми актами РФ, сообщение о проведении общего собрания акционеров в порядке, предусмотренном специальным законодательством, иные сведения, определяемые федеральным органом исполнительной власти по рынку ценных бумаг.

Общества, учредителями которых выступают Российская Федерация, субъект Федерации или муниципальные образования (за исключением обществ, создаваемых в процессе приватизации государственных и муниципальных предприятий), могут быть только открытыми.

У закрытого акционерного общества (ЗАО) меньше легальный минимальный размер уставного капитала. Количество участников ЗАО не должно превышать 50 под угрозой преобразования в ОАО или ликвидации. ЗАО вправе размещать свои акции только путем закрытой подписки между учредителями или иного, заранее определенного круга лиц. В ЗАО не может быть счетной комиссии, может не быть совета директоров (наблюдательного совета) и его председателя. Акционеры ЗАО пользуются преимущественным правом приобретения акций, продаваемых другими акционерами этого общества, по цене предложения третьему лицу пропорционально количеству акций, принадлежащих каждому из них, если уставом общества не предусмотрен иной порядок осуществления данного права. Уставом ЗАО может быть предусмотрено преимущественное право приобретения самим ЗАО акций, продаваемых его акционерами, если другие акционеры не использовали свое преимущественное право приобретения акций. Уступка преимущественных прав не допускается.

Правовое регулирование организации и деятельности АО осуществляется общегражданским законодательством, акционерным законодательством, законодательством о рынке ценных бумаг, а также по отдельным вопросам - антимонопольным, банковским, страховым законодательством и законодательством о приватизации.

7. Не являются самостоятельной организационно-правовой формой дочерние и зависимые хозяйственные общества (ст. ст. 105, 106 ГК). Следует отметить, что дочерним, зависимым и преобладающим (участвующим) может быть только хозяйственное общество, а материнским (основным) как хозяйственное общество, так и хозяйственное товарищество.

Дочерние общества (ДО) находятся в определенном подчинении, зависимости от основного хозяйственного общества или товарищества, которое может быть обусловлено:

преобладающим участием в уставном капитале;

заключенным договором;

иными условиями, которые приводят к возможности определять решения, принимаемые ДО.

Действующим законодательством четко не определена доля одного хозяйствующего субъекта в уставном капитале другого хозяйствующего субъекта, которая была бы определяющим в признании одного общества дочерним по отношению к другому.

Основное общество (товарищество), которое имеет право давать ДО обязательные для него указания, отвечает солидарно с ДО по сделкам, заключенным последним во исполнение таких указаний. В случае несостоятельности (банкротства) ДО по вине основного общества (товарищества) последнее несет субсидиарную ответственность по его долгам. Участники ДО вправе требовать возмещения основным обществом (товариществом) убытков, причиненных по его вине ДО, если иное не установлено специальным законодательством. Следовательно, речь идет о предъявлении иска в интересах третьего лица. За рубежом они получили признание как косвенные иски.

Действующим законодательством наряду с ДО предусмотрено существование зависимых хозяйственных обществ (ЗО).

Общество признается зависимым в том случае, когда преобладающему, участвующему обществу принадлежит более 20% голосующих акций АО или более 20% уставного капитала ООО.

Информация о наличии ДО и ЗО является публичной, обязательной к раскрытию.

8. Второй группой организационно-правовых форм юридических лиц являются кооперативы, построенные на принципе членства и относящиеся к объединениям лиц.

Производственный кооператив (ПК) - добровольное объединение граждан (а в случаях, предусмотренных законом и учредительными документами, и юридических лиц), созданное ими на основе членства для ведения совместной деятельности, основанной на их личном труде и ином участии и объединении имущественных паевых взносов, причем члены кооператива несут по его обязательствам субсидиарную ответственность в предусмотренных законодательством и уставом размерах и порядке.

Членом ПК может быть любой гражданин, достигший 16-летнего возраста (п. 2 ст. 26 ГК). Число членов не должно быть менее 5. В п. 1 ст. 107 ГК предусмотрена возможность участия в ПК, не носящего личного трудового характера (только паями могут участвовать не более 15% членов).

Учредительным документом ПК является его устав, утверждаемый общим собранием его членов.

Фирменное наименование должно содержать его наименование и слова "производственный кооператив" или "артель".

Паевые взносы участников, прибыль и иное имущество, полученное на законных основаниях, образуют имущественную базу деятельности ПК. Право собственности на это имущество принадлежит кооперативу, а его члену принадлежит право требования части прибыли, стоимости своего пая или имущества, соответствующего его паю, при выходе или исключении из кооператива, а также части имущества, оставшегося после ликвидации кооператива и удовлетворения требований его кредиторов.

Имущество ПК делится на паи его членов в соответствии с уставом кооператива, но последним может быть предусмотрено решение об образовании целевых неделимых фондов (решение об этом принимается членами ПК, по общему правилу, единогласно).

Прибыль кооператива распределяется между его членами, как правило, в соответствии с их трудовым участием, а не в зависимости от размера пая или количества паев, как в хозяйственных обществах и товариществах. По тому же принципу распределяется имущество, оставшееся после ликвидации кооператива и удовлетворения требований его кредиторов (п. 4 ст. 109 ГК).

Член кооператива, по общему правилу, вправе передавать свой пай или его часть другому члену ПК, а с согласия кооператива и при соблюдении преимущественного права покупки за другими членами - и третьему лицу, не являющемуся участником ПК.

Однако ни паевой взнос, ни его размер не влияют на правовое положение членов кооператива. В управлении кооперативом (при принятии решений общим собранием) каждый член кооператива имеет только один голос (п. 4 ст. 110 ГК).

Система органов управления ПК близка к системе органов управления хозяйственных обществ и товариществ: общее собрание членов - высший орган управления; правление и (или) его председатель - исполнительные органы. В кооперативе с числом членов более 50 может быть создан наблюдательный совет, который контролирует деятельность исполнительных органов и которому (наряду с общим собранием) последние подотчетны. Запрещено совмещение должностей в исполнительных и контрольном органах (ст. 110 ГК).

Особенностью ПК является то, что члены кооператива несут по его долгам дополнительную ответственность, а обращение взыскания на пай по их собственным долгам допускается только при недостатке иного имущества должника для покрытия долгов в порядке, предусмотренном законом и уставом кооператива, так как пай - не доля в имуществе кооператива и не его часть, а лишь право требования, которое в данном случае переходит к кредитору с правами на прочее имущество должника.

Правовой статус кооперативов конкретизируется в специальном законодательстве.

9. Особняком среди коммерческих организаций стоят государственные и муниципальные унитарные предприятия (УП). Это юридические лица - несобственники, существующие только в рамках государственной и муниципальной собственности. В отличие от других коммерческих юридических лиц они не подчиняются принципу корпоративности и однозначно имеют узкую, специальную правосубъектность.

Унитарность характеризуется созданием юридического лица путем выделения собственником определенной имущественной массы, а не объединения средств нескольких лиц, сохранением права собственности на имущество за учредителем, закреплением имущества за юридическим лицом на ограниченном вещном праве (хозяйственного ведения или оперативного управления), неделимостью имущества, отсутствием членства, единоличными органами управления.

Учредительным документом УП является устав. Фирменное наименование УП должно содержать указание на собственника его имущества.

В рамках специальной правосубъектности эти юридические лица могут приобретать, иметь и осуществлять любые гражданские права за изъятиями, прямо установленными в законе. Основное значение при характеристике правосубъектности унитарных предприятий имеет установленное законом соотношение прав и обязанностей, имеющихся у собственника, с правомочиями владения, пользования и распоряжения этим имуществом у унитарного предприятия.

Унитарные предприятия создаются собственниками. Казенное предприятие (КП) может создаваться только по решению Правительства РФ и соответственно находиться в федеральной собственности. Собственник утверждает устав УП и КП; определяет предмет и цели их деятельности; оплачивает до государственной регистрации уставный фонд юридических лиц; назначает руководителя юридического лица; контролирует использование по назначению и сохранность закрепленного за УП имущества; дает согласие на сделки с закрепленным за УП недвижимым имуществом и на все сделки КП за исключением сделок по реализации производимой последним продукции; получает часть прибыли от использования имущества, находящегося в хозяйственном ведении УП; определяет порядок распределения доходов КП; изымает излишнее, неиспользуемое либо используемое не по назначению имущество, закрепленное за КП, и распоряжается им по своему усмотрению; решает вопросы реорганизации и ликвидации УП, КП. Реорганизация и ликвидация КП проводятся только по распоряжению Правительства РФ.

Унитарные предприятия не отвечают по обязательствам учредителей. По своим обязательствам унитарное предприятие отвечает всем принадлежащим ему имуществом. Собственник не отвечает по обязательствам унитарного предприятия, основанного на праве хозяйственного ведения, но может быть привлечен к субсидиарной ответственности при недостаточности имущества казенного предприятия (п. 8 ст. 114, п. 5 ст. 115 ГК).

Кроме того, в отношении унитарных предприятий и их собственников действуют общие правила ГК о субсидиарной ответственности собственника имущества юридического лица по обязательствам последнего, если несостоятельность (банкротство) юридического лица вызвана собственником и имущества юридического лица недостаточно (п. 3 ст. 56, п. 8 ст. 114 ГК).

Исходя из многообразия унитарных предприятий ГК предусматривает детальную регламентацию их правового статуса специальным законодательством.

§ 4. Некоммерческие организации

1. Некоммерческой является организация, не преследующая извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности и не распределяющая полученную прибыль между участниками либо членами (п. 1 ст. 50 ГК; п. 1 ст. 2 и п. 3 ст. 26 Федерального закона от 12 января 1996 г. N 7-ФЗ "О некоммерческих организациях". Приведенное определение некоммерческих организаций позволяет выделить следующие присущие им признаки: во-первых, для указанных организаций извлечение прибыли не составляет основной цели деятельности; во-вторых, полученная некоммерческими организациями прибыль не распределяется между их участниками (членами). Еще один характерный признак некоммерческих организаций закреплен в п. 3 ст. 50 ГК, согласно которому некоммерческие организации могут осуществлять предпринимательскую деятельность лишь постольку, поскольку это служит достижению целей, ради которых они созданы, и соответствующую этим целям.

Примерный перечень основных целей деятельности некоммерческих организаций содержится в п. 2 ст. 2 Федерального закона "О некоммерческих организациях", который относит к числу таких целей социальные, благотворительные, культурные, образовательные и иные, направленные на достижение общественных благ цели (общеполезные цели). Впрочем, не все некоммерческие организации преследуют в своей деятельности общеполезные цели. В частности, целью деятельности потребительских кооперативов является удовлетворение материальных потребностей их членов (п. 1 ст. 116 ГК).

Специфика основных целей деятельности некоммерческих организаций обусловливает возможность их создания без государственной регистрации в качестве юридического лица. Так, необязательно наличие прав юридического лица для общественных и религиозных объединений, а также профсоюзов и их объединений (ст. 3 Федерального закона от 19 мая 1995 г. N 82-ФЗ "Об общественных объединениях"; п. 1 ст. 7 Федерального закона от 26 сентября 1997 г. N 125-ФЗ "О свободе совести и о религиозных объединениях"; п. 1 ст. 8 Федерального закона от 12 января 1996 г. N 10-ФЗ "О профессиональных союзах, их правах и гарантиях деятельности"). В силу п. 1 ст. 2 ГК незарегистрированная в качестве юридического лица некоммерческая организация не является участником гражданско-правовых отношений. Все юридически значимые действия в интересах такой организации осуществляют ее участники (члены) от собственного имени.

Вследствие присущих некоммерческим организациям общеполезных целей они, в отличие от коммерческих организаций, могут иметь благотворительный статус и пользоваться поддержкой со стороны органов государственной власти и органов местного самоуправления на основании и в порядке, предусмотренном законодательством о благотворительной деятельности.

В силу п. 3 ст. 50, а также ст. ст. 121, 291, 968 ГК некоммерческие организации создаются в формах общественных и религиозных объединений, потребительских кооперативов, объединений юридических лиц (ассоциаций и союзов), учреждений, благотворительных и иных фондов, товариществ собственников жилья, обществ взаимного страхования, а также в других организационно-правовых формах, предусмотренных законом.

Важной особенностью некоммерческих организаций является отсутствие в законе исчерпывающего перечня их организационно-правовых форм. Действительно, в соответствии с п. 1 ст. 6 Федерального закона от 30 ноября 1994г. N 52-ФЗ "О введении в действие части первой Гражданского кодекса Российской Федерации" требование о создании юридических лиц исключительно в тех организационно-правовых формах, которые предусмотрены гл. 4 ГК, распространяется лишь на коммерческие организации. К числу организационно-правовых форм некоммерческих организаций, не указанных в ГК, относятся государственные корпорации, некоммерческие партнерства, автономные некоммерческие организации, товарищества собственников жилья, садоводческие (огороднические, дачные) товарищества, торгово-промышленные палаты и другие организационно-правовые формы, правовое положение которых определяется специальными законами.

В некоторых случаях закон предусматривает возможность создания юридических лиц исключительно в конкретных организационно-правовых формах некоммерческих организаций. Такое требование обусловлено спецификой основных целей деятельности указанных юридических лиц, а также стремлением законодателя не допустить коммерциализации этой деятельности. Так, фондовая биржа может быть создана исключительно в организационно-правовой форме некоммерческого партнерства; объединения потребителей, преследующие цели защиты их прав, функционируют в качестве общественных объединений либо их ассоциаций, союзов; в качестве общественных объединений создаются профсоюзы (ст. 11 Федерального закона от 22 апреля 1996г. N 39-ФЗ "О рынке ценных бумаг"; ст. 45 Закона РФ от 7 февраля 1992г. "О защите прав потребителей"; ст. 2 Федерального закона от 12 января 1996г. N 10-ФЗ "О профессиональных союзах, их правах и гарантиях деятельности").

Согласно п. 1 ст. 49 ГК некоммерческие организации, в отличие от большинства коммерческих организаций, имеют специальную правоспособность.

Для ряда некоммерческих организаций законом установлена обязанность публичного ведения дел, т.е. периодической (ежегодной) публикации отчетов об использовании своего имущества, либо обеспечения к ним открытого доступа. Такое положение прямо предусмотрено в отношении фондов, государственных корпораций, общественных объединений и благотворительных организаций (п. 2 ст. 118 ГК; ст. 7, ст. 29 Федерального закона "Об общественных объединениях"; ст. 19 Федерального закона от 11 августа 1995 г. N 135-ФЗ "О благотворительной деятельности и благотворительных организациях").

Специальная правоспособность некоммерческих организаций налагает определенные ограничения на их предпринимательскую деятельность, которая должна осуществляться некоммерческими организациями лишь постольку, поскольку это служит достижению целей, ради которых они созданы, а также должна соответствовать этим целям.

К сожалению, действующее законодательство не устанавливает четких критериев соответствия предпринимательской деятельности некоммерческих организаций тем основным целям, которые они преследуют. В юридической литературе высказывается мнение, что установленное в п. 3 ст. 50 ГК требование означает запрет на осуществление некоммерческими организациями тех видов предпринимательской деятельности, которые противоречат основным целям некоммерческих организаций. Например, в рамках указанного запрета автономная некоммерческая организация, созданная в целях охраны окружающей среды, не вправе осуществлять предпринимательскую деятельность в тех сферах, которые связаны с загрязнением окружающей среды.

По вопросу о соответствии предпринимательской деятельности некоммерческих организаций их основным целям существуют и иные позиции. Так, некоторые правоведы считают, что п. 3 ст. 50 ГК обязывает некоммерческие организации осуществлять предпринимательскую деятельность исключительно в тех сферах, в которых реализуются основные цели некоммерческих организаций. В этой связи, например, благотворительная организация, созданная в целях содействия трудоустройству и обеспечению жильем вынужденных переселенцев, вправе вести предпринимательскую деятельность лишь в указанных сферах; товарные биржи не вправе создавать, а также участвовать в хозяйственных товариществах и обществах, не ставящих своей целью организацию и регулирование биржевой торговли (ст. 3 Закона РФ от 20 февраля 1992 г. "О товарных биржах и биржевой торговле".

По общему правилу, некоммерческие организации вправе осуществлять предпринимательскую деятельность как непосредственно, так и путем участия в хозяйственных обществах (товариществах) в качестве вкладчиков (п. 2 ст. 24 Федерального закона "О некоммерческих организациях"). Некоторые некоммерческие организации могут выступать также в качестве учредителей хозяйственных обществ. Такое право предоставлено, в частности, фондам, религиозным организациям, а также профсоюзам (п. 2 ст. 7 Федерального закона "О некоммерческих организациях"; ст. 23 Федерального закона "О свободе совести и о религиозных объединениях"; п. п. 6, 7 ст. 24 Федерального закона "О профессиональных союзах, их правах и гарантиях деятельности"). Предпринимательская деятельность некоммерческих организаций может осуществляться также через учрежденные ими некоммерческие организации. Так, профсоюзы в силу п. п. 6, 7 ст. 24 Федерального закона "О профессиональных союзах, их правах и гарантиях деятельности" вправе осуществлять предпринимательскую деятельность через учрежденные ими фонды.

Поскольку некоммерческие организации ограничены в осуществлении приносящей доходы деятельности, закон устанавливает дополнительные источники формирования их имущества, не характерные для хозяйственных обществ и товариществ. Потребность в дополнительных источниках финансирования деятельности некоммерческих организаций связана также с тем, что, по общему правилу, в составе их имущества отсутствует складочный капитал, образуемый за счет взносов участников (членов). С учетом этих обстоятельств закон предусматривает в качестве дополнительного источника формирования имущества некоммерческих организаций денежные и иные пожертвования граждан и юридических лиц (п. 1 ст. 582 ГК).

Одной из важных гарантий реализации запрета на осуществление некоммерческими организациями предпринимательской деятельности в качестве основного (профилирующего) вида деятельности является закрепленное в п. 3 ст. 50 ГК и п. 3 ст. 26 Федерального закона "О некоммерческих организациях" требование, согласно которому полученная некоммерческими организациями прибыль не подлежит распределению между их участниками (членами).

В нормах ГК и Федерального закона "О некоммерческих организациях" не определены направления использования полученной некоммерческими организациями прибыли. В ряде случаев соответствующие указания содержатся в актах специального законодательства о некоммерческих организациях. Так, в силу п. 2 ст. 6 Федерального закона "О благотворительной деятельности и благотворительных организациях", прибыль, полученная благотворительной организацией, направляется на реализацию ее основных целей.

Запрет на распределение прибыли некоммерческих организаций между их участниками (членами) распространяется на все некоммерческие организации, за исключением потребительских кооперативов.

Помимо членов потребительского кооператива, обязательственные права на имущество некоммерческой организации имеют также члены некоммерческого партнерства.

Имущество принадлежит некоммерческим организациям на праве собственности. Лишь в отношении имущества учреждения установлены особые правила, согласно которым закрепленное за ним имущество учредителя (собственника) находится в оперативном управлении учреждения (ст. ст. 296, 298 - 300 ГК).

Таким образом, правовой режим имущества потребительских кооперативов, некоммерческих партнерств и учреждений представляет собой исключение из общего правила, согласно которому участники (члены) некоммерческих организаций не имеют вещных и обязательственных прав в отношении переданного указанным организациям имущества.

Важно отметить основные особенности прекращения деятельности некоммерческих организаций. Прежде всего, закон ограничивает возможность их реорганизации. Так, автономная некоммерческая организация может быть преобразована лишь в общественную или религиозную организацию, хозяйственное общество или товарищество (п. 3 ст. 17 Федерального закона "О некоммерческих организациях").

В силу некоммерческого характера основных целей деятельности некоммерческих организаций они, за исключением фондов и потребительских кооперативов, не могут быть признаны банкротами (ст. 65 ГК).

При ликвидации некоммерческой организации, оставшееся после удовлетворения требований кредиторов имущество, если иное не установлено законом, направляется в соответствии с учредительными документами указанной организации на цели, для достижения которых она была создана, и (или) на благотворительные цели (п. 1 ст. 20 Федерального закона "О некоммерческих организациях"). Исключение составляет имущество некоммерческих партнерств и учреждений.

2. Потребительские кооперативы, хотя и отнесены законом к разряду некоммерческих организаций, в действительности занимают промежуточное положение между коммерческими и некоммерческими организациями. Дело в том, что потребительским кооперативам присущ ряд признаков, характерных для коммерческих организаций.

Во-первых, потребительские кооперативы вправе распределять полученную от предпринимательской деятельности прибыль между своими членами, в том числе учредителями. Во-вторых, основная цель деятельности потребительских кооперативов носит узкокорпоративный характер. Деятельность потребительских кооперативов направлена на удовлетворение материальных и иных потребностей их членов. В-третьих, необходимым условием членства в потребительском кооперативе является уплата имущественных взносов. Этот признак указывает на сходство потребительских кооперативов с хозяйственными обществами и товариществами. В-четвертых, в отличие от большинства некоммерческих организаций только потребительский кооператив характеризуется наличием у его членов обязательственных прав на имущество кооператива. Кроме того, члены потребительского кооператива несут субсидиарную ответственность по его обязательствам. Указанные признаки также характерны для хозяйственных обществ (товариществ).

В силу специфики правового положения потребительских кооперативов Федеральный закон "О некоммерческих организациях", имеющий общее значение для всех организационно-правовых форм некоммерческих организаций, не распространяет свое действие на потребительские кооперативы. Правовое положение последних регулируется нормами специального законодательства.

Потребительские кооперативы классифицируются на потребительские общества и специализированные потребительские кооперативы (сельскохозяйственные, кредитные, жилищно-строительные, гаражные и т.д.).

Потребительское общество представляет собой потребительский кооператив, созданный, как правило, по территориальному принципу и осуществляющий торговую, заготовительную, производственную и иную деятельность (ст. 1 Закона РФ от 19 июня 1992 г. "О потребительской кооперации (потребительских обществах, их союзах) в Российской Федерации").

Наименование потребительского кооператива должно содержать указание на характер осуществляемой им деятельности (жилищно-строительный, рыболовецкий, кредитный и т.д.), а также слова "кооператив" или "потребительское общество", свидетельствующие об организационно-правовой форме юридического лица. В наименовании специализированных потребительских кооперативов не допускается использование слов "потребительское общество" (ст. 2 Закона "О потребительской кооперации (потребительских обществах, их союзах) в Российской Федерации").

Учредителями (членами) потребительского кооператива могут быть граждане, достигшие шестнадцатилетнего возраста, а также юридические лица. Число учредителей потребительского общества не должно быть менее пяти граждан и (или) трех юридических лиц (ст. 7 Закона "О потребительской кооперации (потребительских обществах, их союзах) в Российской Федерации").

Члены потребительского кооператива вправе свободно выйти из него, участвовать в управлении потребительским кооперативом, в том числе избирать и быть избранными в его органы управления, участвовать в хозяйственной деятельности потребительского кооператива, в том числе в качестве потребителя его услуг либо реализуемых им товаров.

Согласно п. 5 ст. 116 ГК доходы, полученные потребительским кооперативом от предпринимательской деятельности, осуществляемой кооперативом в соответствии с законом и уставом, распределяются между его членами. В этой связи члены потребительского кооператива имеют право на получение части его прибыли в форме "кооперативных выплат", порядок определения размера и уплаты которых предусмотрен в нормах специального законодательства и уставах кооперативов. Так, согласно ст. 24 Закона "О потребительской кооперации (потребительских обществах, их союзах) в Российской Федерации" размер кооперативных выплат, определяемый общим собранием потребительского общества, не должен превышать 20% от доходов потребительского общества.

Члены потребительского кооператива обязаны соблюдать его устав, выполнять решения органов управления кооператива, исполнять взятые на себя обязательства по участию в хозяйственной деятельности кооператива и т.д. Одной из основных обязанностей членов является внесение имущественных взносов, виды, состав и размеры которых определены ст. 116 ГК, а также нормами специального законодательства и уставами потребительских кооперативов. Правовое определение имущественных паевых взносов содержится, в частности, в ст. 1 Закона "О потребительской кооперации (потребительских обществах, их союзах) в Российской Федерации", согласно которой имущественный взнос пайщика вносится в паевой фонд потребительского общества деньгами, ценными бумагами, земельным участком, а также другим имуществом либо имущественными правами.

Как юридическое лицо, потребительский кооператив обладает на праве собственности обособленным имуществом и несет самостоятельную имущественную ответственность по своим обязательствам в размере этого имущества. Впрочем, самостоятельная имущественная ответственность потребительского кооператива по собственным обязательствам носит относительный характер, поскольку ст. 116 ГК предусматривает обязанность членов потребительского кооператива покрывать образующиеся убытки путем внесения дополнительных взносов. Порядок покрытия убытков должен определяться уставом потребительского кооператива. Неисполнение членами обязанности по покрытию убытков потребительского кооператива может повлечь его ликвидацию в судебном порядке по требованию кредиторов. Еще одним исключением из принципа самостоятельной имущественной ответственности потребительского кооператива является возложение на его членов субсидиарной (дополнительной) ответственности по обязательствам кооператива. Члены потребительского кооператива отвечают по его обязательствам солидарно в размере невнесенной части дополнительного взноса каждого члена.

Общественные и религиозные объединения представляют собой объединения граждан, которые, в отличие от потребительских кооперативов, не могут преследовать в качестве основной цели своей деятельности удовлетворение материальных потребностей своих участников (членов). Согласно п. 1 ст. 117 ГК основная цель деятельности общественных и религиозных объединений заключается в удовлетворении духовных и иных нематериальных потребностей граждан, объединившихся на основе общности их интересов. Необходимая конкретизация основных целей деятельности общественных и религиозных объединений содержится в нормах специального законодательства. Так, в ст. ст. 8 - 12.2 Федерального закона "Об общественных объединениях" определены основные цели деятельности различных организационно-правовых форм общественных объединений. Основными целями деятельности религиозных объединений являются совместное исповедание и распространение веры членами (участниками) религиозных объединений (ст. 6 Федерального закона "О свободе совести и о религиозных объединениях").

Согласно ст. 7 Закона "Об общественных объединениях" общественные объединения создаются в одной из следующих организационно-правовых форм: общественная организация, общественное движение, общественный фонд, общественное учреждение, орган общественной самодеятельности, политическая партия. В зависимости от характера реализуемых основных целей и субъектного состава участников (членов) общественные объединения классифицируются на профессиональные союзы, общественные объединения потребителей, детские и молодежные общественные объединения, общественные объединения инвалидов, национально-культурные автономии и т.д.

В основе деятельности общественных объединений, независимо от их организационно-правовых форм и видов, лежит территориальный принцип, позволяющий выделить многозвенные общественные объединения, состоящие из нескольких территориальных (региональных, местных, первичных и т.д.) отделений. Например, общероссийское общественное объединение осуществляет свою деятельность на территориях более половины субъектов Российской Федерации и имеет там свои структурные подразделения: организации, отделения и т.д. (ст. 14 Федерального закона "Об общественных объединениях"). Территориальные отделения (структуры) многозвенных общественных объединений могут быть зарегистрированы в качестве юридических лиц. Так, правами юридического лица обладают как политическая партия, так и ее региональные отделения (п. 1 ст. 15 Федерального закона от 11 июля 2001г. N 95-ФЗ "О политических партиях").

В соответствии с п. 2 ст. 6 Федерального закона "О свободе совести и о религиозных объединениях" религиозные объединения создаются в формах религиозных организаций, имеющих права юридического лица, и религиозных групп, правами юридического лица не обладающих. Религиозные организации классифицируются на отдельные виды. Так, с точки зрения внутренней структуры они подразделяются на местные и централизованные. Местной религиозной организацией признается религиозная организация, состоящая из граждан, постоянно проживающих в одной местности либо в одном городском или сельском поселении. Местные религиозные организации могут существовать самостоятельно (например, религиозные общины протестантского толка) либо входить в состав централизованных религиозных организаций (например, приходы и монастыри Русской Православной Церкви, мечети духовных управлений мусульман России). Централизованная религиозная организация представляет собой многозвенное религиозное объединение, состоящее не менее, чем из трех местных религиозных организаций.

Наименование общественного объединения должно содержать сведения о территориальной сфере его деятельности (ст. 28 Федерального закона "Об общественных объединениях"). В наименовании общественного объединения не допускается использование наименований органов государственной власти и органов местного самоуправления.

Согласно ст. 19 Закона "Об общественных объединениях" учредителями (участниками, членами) общественных объединений могут быть граждане, достигшие 18 лет, и юридические лица - общественные объединения. В нормах специального законодательства могут быть предусмотрены дополнительные требования к количеству и субъектному составу учредителей (членов, участников) общественных объединений. Так, членами политической партии не могут быть иностранные граждане и лица без гражданства (п. 2 ст. 23 Федерального закона "О политических партиях").

Имущество общественных и религиозных объединений принадлежит им на праве собственности. Исключение составляет имущество общественных и религиозных учреждений, которое принадлежит им на праве оперативного управления.

В нормах специального законодательства неоднозначно урегулирован вопрос о субъекте права собственности на имущество многозвенных общественных объединений. Так, согласно ст. 32 Федерального закона "Об общественных объединениях" в общественных организациях, структурные подразделения (отделения) которых осуществляют свою деятельность на основе единого устава данных организаций, собственниками имущества являются общественные организации в целом; указанное имущество закрепляется за структурными подразделениями (отделениями) общественных организаций на праве оперативного управления имуществом. В силу п. 1 ст. 24 Федерального закона "О профессиональных союзах, их правах и гарантиях деятельности" первичные профсоюзные организации владеют и пользуются переданным им вышестоящим профсоюзом имуществом на праве хозяйственного ведения. Региональные отделения и иные зарегистрированные структурные подразделения политической партии обладают правом оперативного управления имуществом, закрепленным за ними собственником (ст. 28 Федерального закона "О политических партиях").

Представляется, что нормы специального законодательства в части определения субъекта права собственности на имущество отделений (структур) многозвенных общественных объединений подлежат корректировке. Вряд ли допустимо распространение на указанное имущество режима оперативного управления (хозяйственного ведения), поскольку субъектом указанных ограниченных вещных прав могут быть исключительно государственные и муниципальные унитарные предприятия, а также учреждения.

Фондом признается не имеющая членства некоммерческая организация, учрежденная гражданами и (или) юридическими лицами на основе добровольных имущественных взносов, преследующая общественно полезные цели (п. 1 ст. 118 ГК). В отличие от потребительских кооперативов, общественных и религиозных объединений фонд не рассматривается законом в качестве объединения граждан и (или) юридических лиц. В этой связи фонд не преследует узкокорпоративной цели удовлетворения материальных либо нематериальных потребностей своих участников. Основные цели деятельности фонда носят общеполезный характер.

Термин "фонд" (от англ. "основывать", "учреждать") несет неоднозначную смысловую нагрузку, в этой связи в нормативных правовых актах данный термин не всегда используется для обозначения некоммерческой организации, обладающей предусмотренными ГК признаками. Так, государственный фонд конверсии, Федеральный фонд поддержки малого предпринимательства являются по своей организационно-правовой форме учреждениями (см. Постановление Правительства РФ от 16 декабря 1995 г. N 1239 "О государственном фонде конверсии"; Постановление Правительства РФ от 12 апреля 1996г. N 424 "Вопросы Федерального фонда поддержки малого предпринимательства"). В этой связи в п. 1 ст. 118 ГК подчеркивается, что фондом "для целей настоящего Кодекса" признается соответствующая некоммерческая организация.

Учредителями фонда могут быть не только граждане и юридические лица, но и муниципальные образования.

Учредительным документом фонда является устав, содержащий, помимо общих для всех некоммерческих организаций сведений, также сведения о попечительском совете фонда, о судьбе его имущества в случае ликвидации и другие сведения, предусмотренные п. 4 ст. 118 ГК.

Состав и порядок формирования органов фонда определяются его уставом. Помимо органов управления в фонде формируется попечительский совет, осуществляющий надзор за деятельностью фонда, принятием другими органами фонда решений и обеспечением их исполнения, использованием средств фонда, соблюдением им законодательства. Создание попечительского совета фонда обязательно, свою деятельность попечительский совет осуществляет на общественных началах (ст. 7 Федерального закона "О некоммерческих организациях").

Фонды относятся к числу юридических лиц, учредители (участники) которых не сохраняют каких-либо обязательственных прав на их имущество. Учредители (участники) фонда не несут ответственности по его обязательствам, как и фонд не отвечает по обязательствам своих учредителей (участников). Одним из источников формирования имущества фонда являются добровольные имущественные взносы учредителей, на основании которых фонд создается. Закон не устанавливает максимального и минимального размера таких взносов, не определяет их состав и порядок внесения, не требует обязательного внесения имущественных взносов (полностью либо в части) к моменту государственной регистрации фонда. Более того, сведения о размере, составе и порядке внесения учредителями имущественных взносов не относятся к разряду сведений, подлежащих обязательному включению в устав фонда. Таким образом, правовые гарантии внесения учредителями имущественных взносов отсутствуют. В этой связи можно предположить, что добровольный характер имущественных взносов означает добровольную основу их внесения: учредители фонда, если иное не предусмотрено его уставом, не обязаны вносить имущественные взносы.

Ввиду общеполезного предназначения имущества фонда возникает потребность в правовых гарантиях его надлежащего использования. К числу таких гарантий относится обязанность фонда ежегодно публиковать отчеты об использовании имущества (п. 2 ст. 118 ГК).

Закон не допускает добровольную ликвидацию фонда по решению его органов, за исключением случая объявления фонда о своем банкротстве и о добровольной ликвидации (п. 2 ст. 65 ГК). Таким образом, по общему правилу, фонд может быть ликвидирован только в судебном порядке при наличии оснований, исчерпывающий перечень которых установлен п. 2 ст. 65 и п. 2 ст. 118 ГК. Особо следует выделить такое нехарактерное для прочих некоммерческих организаций основание ликвидации фонда, как банкротство (п. 2 ст. 65 ГК).

Учреждение, как и фонд, не относится к числу объединений граждан и (или) юридических лиц. В учреждении отсутствуют отношения членства, оно создается для осуществления определенных функций и характеризуется существенной зависимостью от учредителя (п. 1 ст. 120 ГК). Во-первых, учредитель обязан полностью или частично финансировать учреждение; во-вторых, учредитель несет субсидиарную ответственность по обязательствам учреждения в размере недостающих денежных средств, находящихся в распоряжении учреждения. Согласно п. 3 ст. 120 ГК учреждения в зависимости от субъектного состава их учредителей подразделяются на государственные и иные учреждения (в том числе муниципальные, общественные и т.д.). Как правило, статус государственного (муниципального) учреждения сопряжен со значительными налоговыми и иными льготами. Существенные льготы зачастую имеют также дестинаторы (потребители услуг) и работники государственных (муниципальных) учреждений. Так, учащиеся государственных и муниципальных образовательных учреждений обеспечиваются в соответствии с действующими нормативами стипендиями, местами в общежитиях, льготным или бесплатным питанием и проездом на транспорте, а также иными видами льгот и материальной помощи (п. 6 ст. 50 Закона РФ от 10 июля 1992 г. "Об образовании").

По своему функциональному назначению государственные и иные учреждения классифицируются на государственные органы, образовательные учреждения, учреждения здравоохранения, учреждения социального обслуживания, учреждения культуры и т.д. В нормах специального законодательства содержатся правовые определения соответствующих разновидностей учреждений. Отдельные разновидности учреждений могут, в свою очередь, подразделяться на типы, виды, категории. Например, в ст. 9 Федерального закона от 22 августа 1996г. N 125-ФЗ "О высшем и послевузовском профессиональном образовании" выделяются три вида учреждений высшего профессионального образования (вузов): университет, академия, институт.

Согласно п. 1 ст. 120 ГК и нормам специального законодательства учреждения могут создаваться одним или несколькими учредителями.

Единственным учредительным документом учреждения является устав. Решение учредителя (учредителей) о создании учреждения, хотя и отнесено п. 1 ст. 14 Федерального закона "О некоммерческих организациях" к числу учредительных документов учреждения, в действительности учредительным документом не является, поскольку ст. 52 ГК не рассматривает данное решение в качестве учредительного документа.

Согласно п. 1 ст. 120 ГК учреждение финансируется учредителем полностью либо в части путем выделения ему денежных средств по смете и (или) путем закрепления за ним иного имущества на праве оперативного управления.

Закон не определяет порядок и не конкретизирует объемы финансирования учредителем созданного им учреждения. Согласно нормам специального законодательства порядок и объемы финансирования учреждения определяются договором между учредителем и учреждением (ст. 46 Основ законодательства Российской Федерации о культуре от 9 октября 1992г.; п. 1 ст. 41 Закона РФ "Об образовании"). Финансирование государственных и муниципальных учреждений осуществляется обычно на основе государственных и местных нормативов.

Источником формирования имущества учреждения являются не только имущество, закрепленное за учреждением его учредителем, но также иные поступления, в том числе доходы от осуществляемой в соответствии с учредительными документами приносящей доходы деятельности. В силу п. 2 ст. 298 ГК упомянутые доходы поступают в самостоятельное распоряжение учреждения и учитываются на отдельном балансе.

Согласно п. 2 ст. 48 ГК финансируемые учредителем учреждения относятся к разряду юридических лиц, имущество которых принадлежит учредителю на праве собственности. Это правило, безусловно, касается имущества, закрепленного за учреждением его учредителем, а также имущества, приобретенного в результате самостоятельной приносящей доходы деятельности учреждения. Вместе с тем закон не ограничивает право учреждения заключать безвозмездные сделки и совершать иные юридические действия, направленные на безвозмездное получение имущества в собственность. Так, учреждение вправе выступать в качестве одаряемого по договору пожертвования, приобретать имущество по завещаниям граждан и т.д.

В подобных случаях возникает вопрос о субъекте права собственности на полученное учреждением имущество. Согласно нормам специального законодательства имущество, приобретенное учреждением по безвозмездной сделке и в силу иных юридических действий, направленных на безвозмездный переход права собственности, поступает в собственность учреждения (ст. 35 Федерального закона "Об общественных объединениях"; п. 7 ст. 39 Закона РФ "Об образовании"). Однако учреждение, согласно нормам ГК, не может быть собственником своего имущества, что противоречит существу закрепленного за ним вещного права (см. гл. 16 настоящего учебника).

В отличие от большинства юридических лиц (за исключением религиозных организаций) учреждение отвечает по своим обязательствам не всем принадлежащим ему имуществом. Согласно п. 2 ст. 120 ГК предметом взыскания по претензиям кредиторов могут быть лишь находящиеся в распоряжении учреждения денежные средства. Такими средствами, в соответствии со ст. 298 ГК, являются денежные средства, выделенные учредителем по смете, а также полученные учреждением доходы от самостоятельной приносящей доходы деятельности. Характерно, что судебная практика не допускает обращения взыскания по претензиям кредиторов на имущество, закрепленное за учреждением на праве оперативного управления собственником имущества, а также на имущество, приобретенное учреждением за счет средств, выделенных по смете (см. информационное письмо Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 14 июля 1999 г. N 45 "Об обращении взыскания на имущество учреждения").

Приведенное положение означает, что взыскание по обязательствам учреждения может быть наложено не только на находящиеся в распоряжении учреждения денежные средства, но и на то имущество учреждения, которое не закреплено за ним на праве оперативного управления и не входит в состав имущества, приобретенного на средства, полученные учреждением по смете. Так, предметом взыскания может стать имущество, приобретенное учреждением на доходы, полученные от самостоятельной приносящей доходы деятельности. Этот вывод подтверждают нормы специального законодательства, в частности п. 9 ст. 39 Закона "Об образовании". В случае недостаточности денежных средств, находящихся в распоряжении учреждения, субсидиарную (дополнительную) ответственность по его обязательствам несет учредитель.

Ассоциации (союзы) являются разновидностью основанных на членстве объединений юридических лиц, включающих в свой состав коммерческие и (или) некоммерческие организации (п. 4 ст. 50 ГК). При этом, однако, в ст. ст. 121 - 123 ГК определено правовое положение тех ассоциаций (союзов), которые объединяют исключительно коммерческие либо исключительно некоммерческие организации.

Правовые критерии отличия "ассоциации" от "союза" не установлены; Закон предусматривает единый правовой режим для данных объединений юридических лиц. Ассоциации и союзы являются самостоятельными организационно-правовыми формами некоммерческих организаций, поэтому слово "ассоциация" (либо "союз"), заключающее в себе сведения об организационно-правовой форме юридического лица, должно быть включено в наименование соответствующего объединения (п. 5 ст. 121 ГК).

После государственной регистрации ассоциации (союза) ее учредители становятся членами ассоциации (союза). Порядок приема в ассоциацию (союз) новых участников определяется п. 3 ст. 123 ГК, согласно которому новый участник может войти в ассоциацию (союз) с согласия ее членов. В силу п. 3 ст. 121 ГК члены ассоциации (союза) сохраняют права юридического лица. Кроме того, членство в ассоциации (союзе) не лишает юридическое лицо самостоятельности. Впрочем, последнее требование не означает абсолютной независимости члена от ассоциации (союза). Так, нормы специального законодательства могут предусматривать обязательность решений ассоциации (союза) для входящих в ее состав юридических лиц. Такое правило установлено, в частности, в отношении союзов потребительских обществ (ст. 1 Закона РФ "О потребительской кооперации (потребительских обществах, их союзах) в Российской Федерации").

Права и обязанности членов ассоциаций (союзов) определяются их учредительными документами в соответствии с требованиями ГК и специального законодательства. Члены ассоциации (союза) вправе безвозмездно пользоваться ее услугами (консультационными, маркетинговыми, информационными и т.д.). Правом на безвозмездное обслуживание наделены все члены ассоциации (союза) независимо от степени их участия в ее деятельности, размера имущественных взносов и иных обстоятельств, которые, впрочем, по смыслу Закона, могут быть учтены при определении объема, количества и качества предоставляемых услуг членам ассоциации (союза).

Члены ассоциации (союза) вправе добровольно выйти из нее лишь по окончании финансового года. Допускается также исключение членов из ассоциации (союза) по основаниям и в порядке, предусмотренным учредительными документами. Решение об исключении члена принимают все остальные члены ассоциации (союза). Порядок принятия такого решения (большинством голосов или единогласно) устанавливается учредительными документами ассоциации (союза).

Согласно п. 1 ст. 121 ГК ассоциации (союзы) коммерческих организаций преследуют цели координации предпринимательской деятельности членов, а также представления и защиты общих имущественных интересов. Основные цели деятельности ассоциаций (союзов) некоммерческих организаций определены в нормах специального законодательства. Как правило, это общеполезные цели, которые могут быть конкретизированы законом.

Ассоциации (союзы) обладают специальной правоспособностью, которая существенно ограничена, поскольку они лишены права непосредственно осуществлять предпринимательскую деятельность. Закон предоставляет данным объединениям юридических лиц право на ведение предпринимательской деятельности исключительно путем создания хозяйственного общества либо участия в его деятельности. В случае, если у ассоциации (союза) коммерческих организаций возникла необходимость в непосредственном осуществлении предпринимательской деятельности, ассоциация (союз) должна быть реорганизована в хозяйственное общество либо товарищество.

Одним из источников формирования имущества ассоциации (союза) могут быть имущественные взносы ее учредителей (членов), обязанность внесения которых, хотя прямо не установлена, однако следует из смысла п. 2 ст. 123 ГК.

Имущество ассоциации (союза) принадлежит ей на праве собственности. Учредители (члены) не имеют имущественных прав в отношении ассоциации (союза). Полученная ассоциацией (союзом) прибыль не распределяется между членами, как не подлежит распределению между ними и имущество, оставшееся после ликвидации ассоциации (союза).

Ассоциация (союз) не отвечает по обязательствам своих членов. Однако на членов возлагается ограниченная субсидиарная ответственность по обязательствам ассоциации (союза). Размер и порядок такой ответственности определяются учредительными документами ассоциации (союза). В частности, учредительные документы могут предусмотреть долевую либо солидарную ответственность членов. В силу п. 2 ст. 123 ГК член ассоциации (союза) несет ответственность по ее обязательствам не только в период членства в ассоциации (союзе), но и в течение двух лет после выхода (исключения) из нее. Однако порядок определения размера ответственности в этот период устанавливается законом: он определяется пропорционально взносу выбывающего (исключенного) члена. Согласно п. 3 ст. 123 ГК вступление в ассоциацию (союз) нового участника может быть обусловлено его субсидиарной ответственностью по долгам ассоциации (союза), возникшим до его вступления.

Некоммерческим партнерством признается основанная на членстве некоммерческая организация, учрежденная гражданами и (или) юридическими лицами для содействия ее членам в осуществлении деятельности, направленной на достижение общеполезных целей (п. 1 ст. 8 Федерального закона "О некоммерческих организациях").

В организационно-правовой форме некоммерческого партнерства создаются фондовые биржи (ст. 11 Федерального закона "О рынке ценных бумаг"). В качестве особой разновидности некоммерческих партнерств выступают садоводческие, огороднические и дачные партнерства (ст. 4 Федерального закона от 15 апреля 1998г. N 66-ФЗ "О садоводческих, огороднических и дачных некоммерческих объединениях граждан").

Основную цель деятельности некоммерческих партнерств составляет содействие членам партнерства в осуществлении общеполезной деятельности, указанной в учредительных документах некоммерческого партнерства. Такое содействие может быть оказано путем безвозмездного предоставления членам партнерства услуг, использования в общеполезных целях прибыли партнерства и т.д.

Членами некоммерческого партнерства могут быть граждане и (или) юридические лица. Создание некоммерческого партнерства одним учредителем не допускается (п. 2 ст. 15 Федерального закона "О некоммерческих организациях").

Учредительными документами некоммерческого партнерства являются устав либо устав и учредительный договор (ст. 14 Закона "О некоммерческих организациях").

Примерный перечень прав и обязанностей членов некоммерческого партнерства определен в п. 3 ст. 8 Закона "О некоммерческих организациях", согласно которому члены некоммерческого партнерства вправе участвовать в управлении делами партнерства, получать информацию о его деятельности, по своему усмотрению выходить из некоммерческого партнерства.

Учредительными документами некоммерческого партнерства на его членов может быть возложена обязанность внесения членских взносов. В случае ликвидации некоммерческого партнерства его члены вправе получить часть имущества, оставшегося после расчетов с кредиторами партнерства, либо стоимость этого имущества в пределах стоимости имущества, переданного членами некоммерческого партнерства в его собственность. Аналогичное право предоставлено членам в случае их выхода (исключения) из некоммерческого партнерства. При этом, однако, не подлежат возврату членские взносы.

Таким образом, в отличие от членов потребительских кооперативов члены некоммерческого партнерства не имеют права на получение части его прибыли. Нормы Федерального закона "О некоммерческих организациях", касающиеся возврата имущества членам партнерства, носят диспозитивный характер. Дело в том, что федеральный закон либо учредительные документы некоммерческого партнерства могут полностью (частично) лишить членов некоммерческого партнерства обязательственных прав на его имущество (п. 3 ст. 8 Закона "О некоммерческих организациях").

Автономная некоммерческая организация представляет собой не имеющую членства некоммерческую организацию, учрежденную гражданами и (или) юридическими лицами на основе добровольных имущественных взносов в целях предоставления услуг в области образования, культуры, здравоохранения, спорта и иных услуг (ст. 10 Федерального закона "О некоммерческих организациях").

Учредители автономной некоммерческой организации не сохраняют прав на имущество, переданное ими в собственность этой организации.

Основная цель деятельности автономной некоммерческой организации заключается в предоставлении услуг, как на возмездной, так и на безвозмездной основе. Отношения по возмездному оказанию услуг регулируются ст. ст. 779 - 783 ГК. Безвозмездные услуги могут предоставляться отдельным категориям граждан (безработным, детям-сиротам, инвалидам и т.д.). Услуги автономной некоммерческой организации предоставляются как ее учредителям (участникам), так и третьим лицам. Учредители могут пользоваться услугами автономной некоммерческой организации только на равных условиях с другими лицами (п. 4 ст. 10 Федерального закона "О некоммерческих организациях"). Сделки автономной некоммерческой организации с учредителями, заключенные с нарушением данного требования, являются ничтожными (ст. 168 ГК).

Поскольку одним из источников формирования имущества автономной некоммерческой организации являются добровольные имущественные взносы учредителей, Закон наделяет последних правом осуществлять надзор за деятельностью автономной некоммерческой организации в порядке, предусмотренном ее учредительными документами. Учредители вправе осуществлять такой надзор непосредственно либо путем формирования в структуре автономной некоммерческой организации специального надзорного органа. Еще одной гарантией целевого использования имущества автономной некоммерческой организации является требование о коллегиальном характере высшего органа управления автономной некоммерческой организации, что исключает возможность единоличного решения вопросов ее жизнедеятельности (п. 1 ст. 29 Закона "О некоммерческих организациях").

Государственной корпорацией является не имеющая членства некоммерческая организация, учрежденная Российской Федерацией на основе имущественного взноса для осуществления социальных, управленческих и иных общеполезных функций (ст. 7.1 Закона "О некоммерческих организациях").

Государственная корпорация представляет собой новую организационно-правовую форму некоммерческой организации, не предусмотренную ГК.

Государственная корпорация создается и функционирует на основании отдельного федерального закона. Учредительных документов для создания государственной корпорации не требуется. В законе, предусматривающем ее создание, должны определяться наименование государственной корпорации, цели ее деятельности, место нахождения, порядок управления государственной корпорацией, а также порядок ее реорганизации, ликвидации и использования имущества, оставшегося после ликвидации (п. 3 ст. 7.1 Закона "О некоммерческих организациях"). В настоящее время функционирует единственная государственная корпорация "Агентство по реструктуризации кредитных организаций", учрежденная Федеральным законом от 8 июля 1999г. N 144-ФЗ "О реструктуризации кредитных организаций". Создание данного Агентства в организационно-правовой форме государственной корпорации подчеркивает осуществление им отдельных государственных функций в области реструктуризации кредитных организаций.

Учредителем государственной корпорации является исключительно Российская Федерация. Имущество государственной корпорации формируется за счет передачи в ее собственность имущества, находящегося в собственности РФ, а также за счет доходов, полученных от осуществляемой в соответствии с законом предпринимательской деятельности. Представляется, что положение о закреплении за корпорацией имущества на праве собственности противоречит п. 2 ст. 209 ГК, закрепляющему принцип полноты прав собственника на принадлежащее ему имущество. Действительно, государственная корпорация вправе использовать доходы от осуществляемой ею предпринимательской деятельности исключительно в целях, определенных федеральным законом, на основании которого она создана. Кроме того, государственная корпорация не вправе самостоятельно решать вопросы собственной ликвидации (реорганизации), а также определять судьбу имущества корпорации на случай ее ликвидации (реорганизации). В связи с этим представляется, что из предусмотренного ГК перечня вещных прав к правовому режиму имущества государственной корпорации наиболее близко право оперативного управления.

Закон, предусматривающий создание государственной корпорации, может установить ответственность учредителя по обязательствам государственной корпорации, равно как и ответственность государственной корпорации по обязательствам учредителя. Целевое использование имущества государственной корпорации гарантируется требованием о ежегодной публикации ее отчетов об использовании имущества (п. 2 ст. 7.1 Закона "О некоммерческих организациях").

Среди некоммерческих организаций следует выделить некоммерческие товарищества, к числу которых относятся товарищество собственников жилья и садоводческое (огородническое, дачное) товарищество.

Товарищество собственников жилья создается домовладельцами для совместного управления и обеспечения эксплуатации комплекса недвижимого имущества в кондоминиуме (ст. 1 Федерального закона от 15 июня 1996г. N 72-ФЗ "О товариществах собственников жилья"). Садоводческое (огородническое, дачное) товарищество преследует цели содействия его членам в решении общих социально-хозяйственных задач ведения садоводства, огородничества и дачного хозяйства (ст. 4 Закона "О садоводческих, огороднических и дачных некоммерческих объединениях граждан").

Учредительным документом некоммерческого товарищества является устав. Закон устанавливает особые требования к субъектному составу учредителей (членов) некоммерческих товариществ. Так, учредителями (членами) товарищества собственников жилья могут быть исключительно домовладельцы. Причем в указанном товариществе допустимо членство несовершеннолетних граждан (п. 5 ст. 32 Закона "О товариществах собственников жилья"). Садоводческие (огороднические, дачные) товарищества создаются совершеннолетними гражданами, имеющими земельные участки в границах товарищества. Создание некоммерческих товариществ одним лицом недопустимо.

На членов некоммерческих товариществ возлагается обязанность внесения имущественных (как правило, денежных) взносов (платежей). Размер и порядок их внесения определяются специальным законодательством и учредительными документами некоммерческих товариществ. Так, согласно ст. 29 Закона "О товариществах собственников жилья" размер взносов (платежей) членов товарищества собственников жилья зависит от размера доли члена в общей собственности на общее имущество в кондоминиуме. Члены садоводческого (огороднического, дачного) товарищества уплачивают вступительные, членские и целевые взносы (ст. 1 Закона "О садоводческих, огороднических и дачных некоммерческих объединениях граждан").

В составе имущества некоммерческих товариществ выделяют общее имущество, принадлежащее на праве общей собственности членам товариществ. В состав общего имущества товариществ собственников жилья входят обслуживающие более одного домовладельца объекты (межквартирные лестничные клетки, лифты и т.д.). Общее имущество садоводческих (огороднических, дачных) товариществ приобретается (создается) за счет целевых взносов членов. Закон устанавливает режим общей совместной собственности членов на имущество общего пользования садоводческого (огороднического, дачного) товарищества (ст. 4 Закона "О садоводческих, огороднических и дачных некоммерческих объединениях граждан") и режим общей долевой собственности на общее имущество товарищества собственников жилья (ст. 8 Закона "О товариществах собственников жилья").

§ 5. Возникновение юридических лиц

1. Порядок возникновения юридических лиц устанавливается законодательством, регулирующим деятельность юридических лиц данной организационно-правовой формы. Возникновение юридического лица включает непосредственное создание и государственную регистрацию. Юридическое лицо может быть создано путем учреждения и путем реорганизации уже существующего юридического лица.

2. В теории и правоприменительной практике выделяют четыре основных порядка создания юридических лиц.

Распорядительный порядок характеризуется тем, что юридическое лицо создается на основе распоряжения (решения) собственника имущества или уполномоченного им органа. Для данного способа характерны три основные стадии:

1) издание индивидуального (распорядительного) акта собственником или компетентным органом;

2) организационная работа (подбор кадров, выделение средств и т.д.);

3) утверждение учредительных документов.

В связи с ликвидацией государственной монополии в сфере создания юридических лиц и придания в нашем законодательстве большого значения факту их государственной регистрации этот порядок фактически утратил значение, за исключением случаев, установленных в законе (например, создание государственной корпорации - Агентство по реструктуризации кредитных организаций - АРКО).

Разрешительный порядок характеризуется тем, что инициатива создания исходит от будущих участников (учредителей) юридического лица. Компетентный государственный орган или другое юридическое лицо проверяет законность образования данного юридического лица и дает на то соответствующее разрешение.

Для данного способа характерны:

1) инициативный акт учредителей;

2) издание скоординированного (согласованного) акта компетентного органа или юридического лица;

3) организационная работа. В разрешительном порядке создаются, например, банки, коммерческие юридические лица с особо крупным размером уставного капитала или объединяемых средств.

Явочно-нормативный порядок не требует ни распоряжения, ни специального разрешения. Такое разрешение в общей форме содержится в норме закона. Требуются лишь инициатива учредителей, их явка. Компетентный государственный орган проверяет соблюдение порядка образования и соответствия характера и целей создаваемого юридического лица общим требованиям, предъявляемым законодательством к этой организационно-правовой форме, создаваемой данным способом. Для него характерны: 1) инициативный акт учредителей; 2) организационная работа; 3) контрольная работа компетентного органа. Этот порядок наиболее распространен во всем мире, в том числе и в России.

3. Учредителями юридических лиц могут быть физические и юридические лица с ограничениями, установленными законом, а также государство, государственные и муниципальные образования в порядке, установленном законом (ст. 125 ГК).

4. Закон, как правило, не конкретизирует название и форму инициативного акта учредителей (участников, собственника), содержащего решение о создании юридического лица. Как свидетельствует практика, это решение облекается в письменную форму протоколом учредительного (общего организационного) собрания, протоколом решения единственного учредителя, протоколом заседания компетентного органа единственного учредителя - юридического лица.

Решение об учреждении юридического лица должно содержать место и время принятия, сведения о лицах (лице), его принявших, их подписи, оттиск круглой печати юридического лица - учредителя, результаты голосования и принятые решения: по вопросам учреждения юридического лица, об утверждении его учредительных документов, об утверждении денежной оценки (взносов, вкладов), вносимых в имущество юридического лица в неденежной форме; об избрании или назначении органов юридического лица.

5. Обязательным элементом процесса возникновения (а именно, создания) юридических лиц выступает разработка учредительных документов, которые наряду с законодательством и иными нормативными актами являются правовой основой деятельности юридических лиц.

Современное гражданское законодательство относит к учредительным документам в различных комбинациях устав, учредительный договор, общее положение.

Статья 52 ГК определяет обязательное содержание учредительных документов для всех юридических лиц, которое конкретизируется другими статьями ГК и специальными правовыми актами по отдельным организационно-правовым формам юридических лиц.

6. Процедура создания юридического лица заканчивается его государственной регистрацией. Государственная регистрация юридических лиц - акт уполномоченного федерального органа исполнительной власти, осуществляемый посредством внесения в государственный реестр сведений о создании, реорганизации и ликвидации юридических лиц, а также иных сведений о юридических лицах в соответствии с Федеральным законом "О государственной регистрации юридических лиц.

В форме регистрации государство контролирует создание юридических лиц. В ней реализуется признание их юридическими лицами и предоставление государством им правосубъектности.

ГК вводит новую систему государственной регистрации юридических лиц. Для нее характерны: обязательность; определение единого субъекта, осуществляющего государственную регистрацию; наличие Единого государственного реестра юридических лиц, открытого для всеобщего ознакомления; контрольная функция осуществляющих государственную регистрацию органов, которая выражается в соблюдении установленного законом порядка образования юридического лица и проверке соответствия его учредительных документов закону; исчерпывающий перечень оснований для отказа в регистрации; возможность защиты субъективного гражданского права на создание юридического лица путем обращения в суд с жалобой на отказ в государственной регистрации или уклонение от такой регистрации (ст. 51 ГК).

Государственная регистрация юридических лиц при их создании осуществляется регистрирующими органами по месту нахождения постоянно действующего исполнительного органа; в случае отсутствия постоянно действующего исполнительного органа - по месту нахождения иного органа или лица, имеющих право действовать от имени юридического лица без доверенности.

Статья 12 Закона "О государственной регистрации юридических лиц" содержит закрытый перечень документов, представляемых в регистрирующий орган. Регистрирующий орган не вправе требовать представления других документов.

Датой представления документов является день их получения регистрирующим органом. Государственная регистрация осуществляется в срок не более чем 5 рабочих дней со дня представления документов в регистрирующий орган. Решение о государственной регистрации, принятое регистрирующим органом, является основанием внесения соответствующей записи в государственный реестр. Моментом государственной регистрации признается внесение регистрирующим органом соответствующей записи в государственный реестр, содержание которого исчерпывающим образом определено Законом наряду с открытостью и общедоступностью сведений, составляющих это содержание. Регистрирующий орган не позднее одного рабочего дня с момента государственной регистрации выдает (направляет) заявителю документ, подтверждающий факт внесения записи в государственный реестр.

За непредоставление, или несвоевременное представление, или представление для включения в государственный реестр недостоверных сведений заявители несут ответственность, установленную законодательством РФ.

Законом предусмотрена ответственность регистрирующего органа за нарушение порядка государственной регистрации, в том числе за необоснованный, т.е. не соответствующий легальным основаниям, отказ в государственной регистрации.

Закон содержит закрытый перечень таких оснований:

а) непредставление определенных законом необходимых для государственной регистрации документов;

б) представление документов в ненадлежащий регистрирующий орган.

Решение об отказе в государственной регистрации должно содержать основания отказа с обязательной ссылкой на нарушение нормы права. Это решение может быть обжаловано в судебном порядке.

Федеральными законами может устанавливаться специальный порядок регистрации отдельных видов юридических лиц (ст. 10 Закона "О государственной регистрации юридических лиц").

Юридическое лицо считается созданным с момента его государственной регистрации (п. 2 ст. 51 ГК).

§ 6. Прекращение деятельности юридических лиц.

Несостоятельность (банкротство)

1. Юридические лица прекращают свою деятельность в порядке, установленном законом.

Различают распорядительное и добровольное основания прекращения деятельности юридических лиц.

Добровольным основанием является решение органа юридического лица, уполномоченного на то учредительными документами (п. 1 ст. 57, п. 2 ст. 61, п. 1 ст. 68 ГК). К распорядительным основаниям относятся: решение учредителей (участников) (п. 1 ст. 57, п. 2 ст. 61 ГК), решение уполномоченных государственных органов (п. 2 ст. 57 ГК), решение суда (п. 2 ст. 57, п. 2 ст. 61, ст. 65 ГК). К ним примыкает реорганизация юридического лица с согласия уполномоченных государственных органов.

Государственные и муниципальные предприятия и финансируемые собственником учреждения прекращают деятельность только в распорядительном (принудительном) порядке. К остальным организационно-правовым формам применимы оба вида оснований.

С точки зрения последствий прекращения юридических лиц различают реорганизацию, при которой обязанности реорганизуемого юридического лица в порядке правопреемства переходят к другим лицам, и ликвидацию - с прекращением юридического лица без перехода его прав и обязанностей в порядке правопреемства к другим лицам.

Реорганизация может осуществляться в форме слияния, присоединения, разделения, выделения, преобразования. Слияние юридических лиц - форма реорганизации, при которой два (или более) юридических лица прекращают существование, и возникает одно новое. В случае присоединения одно юридическое лицо (присоединяемое) прекращает существование и вливается со своим активом и пассивом в состав другого (к которому происходит присоединение). При слиянии и присоединении актив и пассив прекративших существование юридических лиц переходит по передаточному акту к той организации, в рамках которой они оказались после присоединения или слияния.

В случае разделения одно юридическое лицо разделяется на два (или более) юридических лица, в результате чего разделяемое прекращает существование и на его месте возникают два (или более) юридических лица. Выделение является антиподом присоединения: из состава определенного юридического лица выделяется одно (или более) новое юридическое лицо, при этом прежнее юридическое лицо сохраняет существование и наряду с ним начинает функционировать новое (выделенное). При разделении и выделении актив и пассив ранее существовавшего юридического лица разделяются в частях ("пропорциях"), закрепляемых в разделительном балансе между вновь образованными (реорганизованными) юридическими лицами.

Применительно к преобразованию в п. 5 ст. 58 ГК использованы два неравнозначных понятия: "преобразование юридического лица одного вида в юридическое лицо другого вида" и "изменение организационно-правовой формы". Первое понятие, как следует из § 1 настоящей главы, шире и представляется более удачным. При преобразовании все активы и пассивы, права и обязанности юридического лица сохраняются в прежнем состоянии.

Передаточный акт и разделительный баланс, как документы о правопреемстве, должны отвечать ряду обязательных требований к оформлению и содержанию. В передаточном акте или разделительном балансе должны быть отражены перечень передаваемого имущества, порядок и пропорции изменения, раздела имущества.

Весьма редко применяется в российской практике принудительная реорганизация, осуществляемая по требованию компетентных органов власти.

Реорганизация юридического лица в форме преобразования считается завершенной с момента государственной регистрации вновь возникшего юридического лица (а преобразованное юридическое лицо - прекратившим существование). Реорганизация в форме слияния - с момента государственной регистрации, вновь возникшего юридического лица (а реорганизованные юридические лица считаются прекратившими свою деятельность). Реорганизация в форме разделения - с момента государственной регистрации последнего из вновь возникших юридических лиц (а реорганизованное юридическое лицо - прекратившим деятельность). Реорганизация в форме выделения - с момента государственной регистрации последнего из вновь возникших юридических лиц. Реорганизация в форме присоединения - с момента внесения в государственный реестр записи о прекращении деятельности последнего из присоединенных юридических лиц.

Если реорганизация влечет за собой прекращение деятельности одного или нескольких юридических лиц, регистрирующий орган вносит в государственный реестр запись о прекращении деятельности таких юридических лиц, по общему правилу, по получении информации от соответствующего регистрирующего органа о государственной регистрации вновь возникших юридических лиц.

Отличительной особенностью ликвидации (помимо ее сути) является создание специального образования - ликвидационной комиссии (ликвидатора), которая действует от имени ликвидируемого юридического лица по аналогии с его органами и к которой переходят полномочия по управлению делами этого юридического лица (п. 3 ст. 62, п. п. 1, 3, 4 ст. 63 ГК). Ликвидационная комиссия действует в течение ограниченного срока времени - с момента ее назначения после принятия решения о ликвидации юридического лица и до внесения записи о ликвидации юридического лица в Единый государственный реестр юридических лиц. Правомочия ликвидационной комиссии имеют целевой характер. Она управляет делами юридического лица (так же, как его органы в обычных условиях), выступает в суде от имени юридического лица (как и его органы в обычных условиях), приобретает гражданские права и принимает не все гражданские обязанности для юридического лица, а только те, которые непосредственно связаны с процессом ликвидации юридического лица. Финансовые документы подписывает либо председатель ликвидационной комиссии, если он поименован в решении о назначении комиссии, либо все члены ликвидационной комиссии.

Ликвидация оформляется путем составления промежуточного и итогового ликвидационного баланса. Промежуточный ликвидационный баланс содержит сведения о составе имущества ликвидируемого юридического лица, перечне предъявленных кредиторами требований, а также о результатах их рассмотрения (п. 2 ст. 63 ГК). По аналогии составляется окончательный ликвидационный баланс. В нем также указывается судьба оставшегося после удовлетворения требований кредиторов имущества юридического лица.

По общему правилу, оставшееся после удовлетворения требований кредиторов имущество юридического лица:

1) передается собственнику или лицам, имеющим иные вещные права на это имущество, если учредители имеют право собственности или иное вещное право на имущество ликвидируемого юридического лица (унитарные предприятия и учреждения; п. 7 ст. 63 ГК);

2) распределяется между учредителями (участниками) юридического лица, имеющими обязательственные права в отношении этого юридического лица и его имущества (хозяйственные общества и товарищества, кооперативы; п. 7 ст. 63 ГК);

3) направляется в соответствии с учредительными документами юридического лица, в отношении которого его учредители (участники) не имеют имущественных прав, на цели, в интересах которых оно было создано, и (или) на благотворительные цели, или в доход государства (общественные и религиозные организации (объединения), фонды, объединения юридических лиц (п. 3 ст. 119 ГК, п. 1 ст. 20 Федерального закона от 12 января 1996 г. N 7-ФЗ " О некоммерческих организациях")).

Документация и бухгалтерская отчетность ликвидируемого юридического лица передаются на хранение в государственный архив.

Ликвидация юридического лица считается завершенной, а оно само - прекратившим существование после внесения об этом записи в Единый государственный реестр юридических лиц. Орган, осуществляющий государственную регистрацию, публикует сведения о ликвидации юридического лица в официальном печатном органе.

Современное гражданское законодательство уделяет большое внимание вопросу гарантий прав кредиторов юридического лица при его прекращении. Они выражаются в следующем:

1) субъект, принявший решение о реорганизации юридического лица, или ликвидационная комиссия обязаны письменно уведомить кредиторов о том, что юридическое лицо находится в процессе прекращения;

2) ликвидационная комиссия обязана выявить кредиторов;

3) кредитор реорганизуемого юридического лица вправе потребовать прекращения или досрочного исполнения обязательства должника;

4) юридические лица несут ответственность по своим обязательствам всем своим имуществом;

5) предусмотрена субсидиарная ответственность ряда юридических лиц;

6) предусмотрена солидарная ответственность по обязательствам реорганизованного юридического лица вновь возникших лиц, если разделительный баланс не дает возможности определить правопреемника реорганизованного юридического лица;

7) распределение имущества ликвидированного юридического лица при его недостаточности между кредиторами соответствующей очереди пропорционально суммам требований, подлежащих удовлетворению;

8) документ, оформляющий прекращение юридического лица, должен содержать, в частности, сведения о заявленных кредиторами требованиях, о результатах их рассмотрения, правопреемстве (в случае наличия такового) по всем обязательствам юридического лица в отношении всех его кредиторов и должников, включая и обязательства, оспариваемые сторонами;

9) кредитор вправе обратиться в суд с иском к ликвидационной комиссии в случае отказа последней в удовлетворении его требований или уклонения от их рассмотрения;

10) предусмотрена возможность удовлетворения требований кредитора, заявленных после истечения срока, установленного ликвидационной комиссией для их представления.

2. Большой спецификой отличаются отношения, связанные с несостоятельностью (банкротством) юридических лиц.

В трудах В.В. Зайцевой, М.И. Кулагина, Г.Ф. Шершеневича и др. содержатся различные характеристики несостоятельности, которые в обобщенном виде можно свести к удостоверенной судом неспособности должника исполнять свои обязательства перед кредиторами вследствие недостатка имущества. Банкротство в законодательстве стран континентальной Европы считается уголовно-правовой стороной несостоятельности. Такая традиция прослеживалась и в дореволюционной России, где к тому же для признания банкротства первоначально требовалось признание должника несостоятельным в гражданском процессе. В англосаксонской правовой системе банкротство понимается как синоним несостоятельности.

3. Современное отечественное законодательство о несостоятельности (банкротстве) весьма мобильно (за десятилетие приняты 3 закона общего характера), хотя еще очень молодо. Оно включает в себя ГК, специальные законы, ряд иных правовых, в том числе ведомственных, актов и понимает под несостоятельностью (банкротством) признанную арбитражным судом неспособность должника в полном объеме удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей.

Процедуры банкротства могут быть применены как к юридическим лицам (кроме казенных предприятий, учреждений, политических партий и религиозных организаций), так и к физическим, в том числе индивидуальным предпринимателям.

Юридическое лицо считается неспособным удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей, если соответствующие обязательства и (или) обязанность не исполнены им в течение трех месяцев с даты, когда они должны были быть исполнены (п. 2 ст. 3 Закона). Дело о банкротстве может быть возбуждено арбитражным судом, если требования к должнику в совокупности составляют не менее 100 тыс. руб. (п. 2 ст. 6 и п. 2 ст. 33 Закона).

4. Правом на обращение в арбитражный суд с заявлением о признании должника банкротом, по общему правилу, обладают: должник, конкурсный кредитор, федеральные органы исполнительной власти, уполномоченные Правительством РФ представлять в деле о банкротстве и в процедурах банкротства требования об уплате обязательных платежей и требования Российской Федерации по денежным обязательствам, а также органы исполнительной власти субъектов Федерации, органы местного самоуправления, уполномоченные представлять в деле о банкротстве и в процедурах банкротства требования по денежным обязательствам соответственно субъектов Федерации и муниципальных образований (так называемые уполномоченные органы) (ст. ст. 2, 7, 11, 29, 41 Закона), т.е. речь идет о должнике и кредиторах при неисполнении частноправовой и публично-правовой обязанности. В последнем случае от имени кредитора-государства выступают уполномоченные органы (ст. ст. 125, 182 ГК).

В ряде случаев Законом установлено не право, а обязанность должника обратиться с соответствующим заявлением в арбитражный суд (ст. 9), подкрепленная мерами имущественной ответственности (ст. 10). Для обращения в арбитражный суд самого должника установлены дополнительные требования по основаниям, срокам и процедуре подачи заявления (ст. ст. 9, 37 - 38).

Следует особо отметить три момента:

открытый перечень оснований (ст. 9 Закона);

принятие арбитражным судом решения об отказе в признании должника банкротом в случае установления фиктивного банкротства, т.е. уголовно наказуемого деяния (ст. 55);

противоречие между п. 2 ст. 9 Закона и п. 3 и п. 6 ст. 64 ГК.

5. При рассмотрении дела о банкротстве юридического лица применяются следующие процедуры (ст. 27 Закона):

1) наблюдение;

2) финансовое оздоровление;

3) внешнее управление;

4) конкурсное производство;

5) мировое соглашение.

Наблюдение применяется в целях обеспечения сохранности имущества должника, анализа финансового состояния должника, составления реестра требований кредиторов и проведения первого собрания кредиторов (ст. 2). Оно вводится с даты принятия арбитражным судом заявления должника к производству или по результатам рассмотрения арбитражным судом обоснованности требований заявителя к должнику (ст. ст. 48, 62).

Введение этой процедуры влечет за собой имущественные и организационные последствия:

приостанавливается исполнение исполнительных документов по имущественным взысканиями;

запрещаются удовлетворение требований учредителя (участника) должника о выделе доли (пая) в имуществе должника в связи с выходом из состава его учредителей (участников), выкуп должником размещенных акций или выплата действительной стоимости доли (пая), выплата дивидендов и иных платежей по эмиссионным ценным бумагам;

запрещается зачет встречного однородного требования, если при этом нарушается установленная п. 4 ст. 134 Закона очередность удовлетворения требований кредиторов (ст. 63);

назначается временный управляющий (ст. 49);

ограничиваются полномочия органов управления путем получения письменного согласия временного управляющего на совершение сделок, связанных с изменением имущественного состояния должника более чем на 5% балансовой стоимости активов должника на дату введения наблюдения и (или) с принятием на себя обязательств перед третьими лицами (п. 2 ст. 64);

органам управления должника запрещается принимать решения о создании и прекращении деятельности юридических лиц и правосубъектных образований, изменении структуры должника, выплате дивидендов или распределении прибыли должника между его учредителями (участниками), о размещении эмиссионных ценных бумаг, за исключением акций (п. 3 ст. 64).

Наблюдение оканчивается с даты введения финансового оздоровления, внешнего управления, признания арбитражным судом должника банкротом и открытия конкурсного производства или утверждения мирового соглашения. Эта дата устанавливается соответствующим решением или определением арбитражного суда на основании решения первого собрания кредиторов (ст. 75 Закона). Наблюдение должно быть завершено с учетом сроков рассмотрения дела о банкротстве - не более 7 месяцев с даты поступления заявления о признании должника банкротом в арбитражный суд (ст. ст. 51, 62).

Финансовое оздоровление применяется к должнику в целях восстановления его платежеспособности и погашения задолженности в соответствии с графиком погашения задолженности.

Эта процедура вводится арбитражным судом на основании решения собрания кредиторов или без такового, но в обоих случаях - при наличии ходатайства учредителей (участников) должника, собственника имущества должника - унитарного предприятия, третьих лиц.

К ходатайству обязательно прилагается график погашения задолженности; при обращении учредителей или собственника - также план финансового оздоровления, возможно предоставление обеспечения исполнения должником обязательств; при обращении третьих лиц обязательны согласование с должником и предложение обеспечения исполнения должником обязательств.

При введении финансового оздоровления по инициативе суда обязательно предоставление обеспечения исполнения обязательств должника в объеме, превышающем эти обязательства не менее чем на 20%.

Исполнение должником обязательств не может быть обеспечено удержанием, задатком или неустойкой, а предмет обеспечения не может представлять собой имущество и имущественные права, принадлежащие должнику на праве собственности или праве хозяйственного ведения (т.е. должен не совпадать с имуществом должника и предоставляться реально третьим лицом).

При наличии противоречащих друг другу ходатайства и решения первого собрания кредиторов (п. 3 ст. 75 Закона) в качестве обеспечения исполнения обязательств должника предоставляется банковская гарантия (п. 3 ст. 75).

При обращении к собранию кредиторов с ходатайством нескольких лиц, в том числе учредителей (участников) должника, между ними заключается соглашение об обеспечении исполнения должником обязательств каждым из них и об их солидарной ответственности (п. 2 ст. 78).

Финансовое оздоровление вводится на срок не более чем 2 года (п. 6 ст. 80) и влечет за собой имущественные и организационные последствия (ст. 81):

отменяются ранее принятые меры по обеспечению требований кредиторов; приостанавливается исполнение исполнительных документов по имущественным взысканиям (за исключением исполнения исполнительных документов, выданных на основании вступивших в законную силу до даты введения финансового оздоровления решений о взыскании задолженности по заработной плате, выплате вознаграждений по авторским договорам, об истребовании имущества из чужого незаконного владения, о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью, и возмещении морального вреда; т.е. речь идет о социальных приоритетах);

запрещаются удовлетворение требований учредителя (участника) должника о выделе доли (пая) в имуществе должника в связи с выходом из состава его учредителей (участников), выкуп должником размещенных акций или выплата действительной стоимости доли (пая); выплата дивидендов и иных платежей по эмиссионным ценным бумагам;

прекращается начисление неустоек (штрафов, пени), процентов и иных финансовых санкций за неисполнение или ненадлежащее исполнение денежных обязательств и обязательных платежей, возникших до введения финансового оздоровления;

применяется предусмотренный федеральным законом строго формализованный порядок предъявления требований кредиторов, наложения арестов на имущество должника и введения иных ограничений должника в части распоряжения принадлежащим ему имуществом, проведения зачета, расчетов по обязательствам должника.

На сумму требований кредиторов, подлежащих удовлетворению в соответствии с графиком погашения задолженности, начисляются проценты в порядке и в размере, предусмотренных п. 2 ст. 95 Закона (очевидно, в размере ставки рефинансирования, установленной ЦБ РФ на дату введения финансового оздоровления), с даты вынесения определения о введении финансового оздоровления и до даты погашения требований кредитора или до даты принятия решения о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства.

Утверждается административный управляющий (ст. 45) и ограничиваются полномочия органов управления.

Ограничение осуществляется путем получения согласия:

кредиторов (комитета кредиторов) на совершение сделок, связанных с изменением имущественного состояния должника более чем на 5% балансовой стоимости активов должника на последнюю отчетную дату, предшествующую дате заключения сделки, и (или) с принятием на себя обязательств перед третьими лицами или любых сделок, влекущих за собой возникновение новых обязательств должника, если размер денежных обязательств должника, возникших после введения финансового оздоровления, составляет более 20% суммы требований кредиторов, включенных в реестр требований кредиторов (п. 3 ст. 82);

собрания кредиторов (комитета кредиторов) и лица (лиц), предоставившего обеспечение на принятие решения о его реорганизации (п. 3 ст. 82);

административного управляющего на совершение сделок, которые связаны с любым изменением имущественной базы должника кроме реализации готовой продукции в процессе обычной хозяйственной деятельности; влекут за собой увеличение кредиторской задолженности должника более чем на 5% суммы требований кредиторов, включенных в реестр требований кредиторов на дату введения финансового оздоровления; влекут за собой перемену лиц в обязательствах, получение займов (кредитов) (п. 4 ст. 82).

Нарушение изложенных норм может повлечь признание сделок недействительными по заявлению лиц, участвующих в деле о банкротстве, т.е. речь идет об оспоримых сделках. Статьи 173 и 174 ГК о так называемых внеуставных сделках и сделках с превышением полномочий неприменимы, так как требуют доказательств того, что контрагент знал или заведомо должен был знать о незаконности или ограничениях. Возможно, следует ссылаться на ст. 168 ГК - установление законом оспоримости сделки, не соответствующей требованиям закона или иных правовых актов.

Финансовое оздоровление оканчивается:

при истечении срока путем принятия арбитражным судом определений о прекращении производства по делу или о введении внешнего управления либо решения о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства (ст. ст. 88, 92 Закона);

досрочно - по инициативе собрания кредиторов или арбитражного суда путем принятия этим судом определения о введении внешнего управления или определения о введении процедуры банкротства, о которой ходатайствовало первое собрание кредиторов, или решения о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства (ст. 87).

Внешнее управление применяется к должнику в целях восстановления его платежеспособности. Оно вводится на основании решения собрания кредиторов либо на стадии любой процедуры банкротства (точнее - от мирового соглашения можно вернуться к внешнему управлению), на срок не более чем 18 месяцев с возможностью его продления не более чем на 6 месяцев.

Введение этой процедуры также влечет за собой следующие имущественные и организационные последствия:

полномочия органов управления должника и собственника имущества должника - унитарного предприятия передаются внешнему управляющему;

отменяются ранее принятые меры по обеспечению требований кредиторов. Возможность наложения ограничений должника по распоряжению принадлежащим ему имуществом (в том числе ареста имущества) ограничивается рамками процесса о банкротстве. Вводится мораторий на удовлетворение требований кредиторов по денежным обязательствам и обязательным платежам, сроки, исполнения которых наступили до введения внешнего управления, а также требований кредиторов о возмещении убытков, вызванных отказом внешнего управляющего от исполнения договоров должника. Исключения составляют требования о взыскании задолженности по заработной плате, выплате вознаграждений по авторским договорам, о возмещении вреда, причиненного жизни и здоровью, морального вреда (ст. 95 Закона).

Примечательно сохранение за органами управления должника (п. 2 ст. 94) права принимать решения организационного плана (например, об определении порядка ведения общего собрания акционеров) и направленные на восстановление платежеспособности должника путем увеличения его имущественной массы (например, об увеличении уставного капитала АО путем размещения дополнительных обыкновенных акций). Несколько особняком стоит их право принять решение об обращении с ходатайством, о продаже предприятия должника.

Увеличение уставного капитала должника за счет взносов участников и третьих лиц, размещение дополнительных обыкновенных акций должника и продажа предприятия должника также особо выделены среди мер по восстановлению платежеспособности должника (ст. ст. 109, 110, 114 Закона). Применительно к выпуску акций требует внимания и такая мера, как замещение активов должника (ст. ст. 109, 115).

Поскольку нормы, регулирующие осуществление этих мер по восстановлению платежеспособности должника, содержатся в главах Закона, посвященных различным процедурам, вернемся к их освещению после тезисного рассмотрения оставшихся процедур.

Внешнее управление оканчивается путем принятия арбитражным судом определений о прекращении производства по делу, в том числе при утверждении мирового соглашения, или решения о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства (ст. ст. 116, 119, 120). За исключением последнего случая полномочия органов управления должника и собственника имущества должника - унитарного предприятия восстанавливаются и избирается (назначается) новый руководитель должника (ст. 123).

Конкурсное производство - процедура банкротства, применяемая к должнику, признанному банкротом, в целях соразмерного удовлетворения требований кредиторов.

Оно вводится (открывается) с принятием арбитражным судом решения о признании должника банкротом, сроком на 1 год с возможностью продления по ходатайству лица, участвующего в деле, не более чем на 6 месяцев (ст. 124).

Последствия, хотя генетически и связаны с предыдущими, но преследуют другие цели. Во-первых, прекращаются полномочия органов управления должника и собственника имущества должника - унитарного предприятия за исключением полномочий органов управления должника, уполномоченных в соответствии с учредительными документами принимать решения о заключении крупных сделок, принимать решения о заключении соглашений об условиях предоставления денежных средств третьим лицом или третьими лицами для исполнения обязательств должника. Эти полномочия передаются конкурсному управляющему. Во-вторых, прекращается начисление неустоек (штрафов, пеней), процентов и иных финансовых санкций по всем видам задолженности должника. Прекращается также режим конфиденциальности (или коммерческой тайны) в отношении сведений о финансовом состоянии должника.

Срок исполнения возникших до открытия конкурсного производства денежных обязательств и уплаты обязательных платежей должника считается наступившим. Все требования могут быть предъявлены только в ходе конкурсного производства (за исключением требований о признании права собственности, взыскании морального вреда, об истребовании имущества из чужого незаконного владения, о признании недействительными ничтожных сделок и о применении последствий их недействительности, а также текущих обязательств, необходимых для осуществления деятельности должника и связанных с процессом о банкротстве, согласно п. 1 ст. 134 Закона). Как видим, социальный аспект уступает место необходимости фиксации имущественного состояния должника.

С этим связаны следующие последствия. Формируется конкурсная масса. Снимаются ранее наложенные ограничения должника по распоряжению принадлежащим ему имуществом (в том числе арест имущества) и не допускается введение новых. Вводится ограничительный, целевой порядок совершения сделок по отчуждению имущества должника - для формирования конкурсной массы и расчетов с кредиторами. Исполнение обязательств должника допускается в случаях и порядке, установленных для конкурсного производства (что означает, главным образом, введение очередности удовлетворения требований кредиторов и возможность их частичного удовлетворения или погашения без удовлетворения).

Оканчивается эта процедура вынесением определений арбитражного суда о прекращении производства по делу в случае удовлетворения всех требований кредиторов либо в случае утверждения мирового соглашения, или о переходе к внешнему управлению, если в отношении должника не вводились финансовое оздоровление и (или) внешнее управление, или о завершении конкурсного производства, что является основанием для внесения в Единый государственный реестр юридических лиц записи о ликвидации должника.

Мировое соглашение применяется на любой стадии рассмотрения дела о банкротстве в целях прекращения производства по делу о банкротстве путем достижения соглашения между должником и кредиторами.

Оно заключается должником, его конкурсными кредиторами и уполномоченными органами и утверждается арбитражным судом. Допускается участие в мировом соглашении третьих лиц, которые принимают на себя права и обязанности, предусмотренные этим соглашением.

Утверждение соглашения арбитражным судом возможно только после погашения задолженности по требованиям кредиторов первой и второй очереди (п. 1 ст. 158) при соблюдении формы и порядка заключения мирового соглашения, соответствии его условий законодательству и иным нормативным правовым актам, отсутствии нарушения прав третьих лиц и иных оснований ничтожности сделок (п. 2 ст. 160).

Утверждение мирового соглашения арбитражным судом в ходе процедур банкротства является основанием для прекращения производства по делу о банкротстве (п. 1 ст. 159).

В Законе освещены особенности заключения мирового соглашения в ходе различных процедур банкротства (ст. ст. 151 - 154) и последствия утверждения этого соглашения (ст. 159).

Возможны отмена определения об утверждении мирового соглашения и его расторжение (ст. ст. 162 - 163 и ст. ст. 164 - 166). В связи с отсутствием в Законе существовавшей ранее процедуры признания мирового соглашения недействительным снимаются материально-правовые споры, а понятие и правовое регулирование мирового соглашения относятся в полной мере к процессуальному праву.

Итак, к юридическому лицу - должнику могут быть применены четыре основные группы мер:

1) предварительные процедуры (досудебная санация, согласно ст. ст. 2, 31 Закона, наблюдение);

2) восстановительные (финансовое оздоровление, внешнее управление);

3) ликвидационные (конкурсное производство);

4) мировое соглашение.

6. В Законе "О несостоятельности (банкротстве)" явно прослеживается цель восстановления статуса полноценного субъекта гражданского оборота и только при ее недостижении происходит ликвидация должника вследствие его несостоятельности.

Досудебная санация - мера по восстановлению платежеспособности должника, принимаемая собственником имущества должника - унитарного предприятия, учредителями (участниками) должника, кредиторами должника и иными лицами в целях предупреждения банкротства.

Кроме того, на любой стадии производства по делу о банкротстве, возможно, его прекращение в связи с удовлетворением требований кредиторов.

В Закон включены признанные мировым сообществом и доказавшие свою эффективность меры по восстановлению платежеспособности должника. Остановимся на некоторых из них.

Во время процедур банкротства разрешена (с определенными ограничениями) эмиссия акций.

В течение 10 дней с даты вынесения определения о введении наблюдения руководитель должника обязан обратиться к учредителям (участникам) должника с предложением провести общее собрание учредителей (участников) должника, к собственнику имущества должника - унитарного предприятия для рассмотрения вопросов об обращении к первому собранию кредиторов должника с предложением о введении в отношении должника финансового оздоровления, проведении дополнительной эмиссии акций и иных предусмотренных Законом вопросов (п. 4 ст. 64).

Должник вправе увеличить свой уставный капитал путем размещения по закрытой подписке дополнительных обыкновенных акций за счет дополнительных вкладов своих учредителей (участников) и третьих лиц в порядке, установленном Законом и учредительными документами должника. В этом случае государственная регистрация отчета об итогах выпуска дополнительных обыкновенных акций и изменений учредительных документов должника должна быть осуществлена до даты судебного заседания по рассмотрению дела о банкротстве (п. 5 ст. 64).

При введении внешнего управления органы управления должника сохраняют право принимать решения, необходимые для размещения дополнительных обыкновенных акций должника (п. 2 ст. 94).

Увеличение уставного капитала путем размещения дополнительных обыкновенных акций может быть включено в план внешнего управления исключительно по ходатайству органа управления должника, принявшего решения, необходимые для размещения дополнительных обыкновенных акций, по п. 2 ст. 94 Закона.

В случае получения ходатайства органа управления должника о включении в план внешнего управления увеличения уставного капитала должника - акционерного общества путем размещения дополнительных обыкновенных акций должника внешний управляющий обязан провести собрание кредиторов для рассмотрения полученного ходатайства (ч. ч. 2, 3 п. 1 ст. 114 Закона).

Размещение дополнительных обыкновенных акций должника может проводиться только по закрытой подписке. Срок размещения дополнительных обыкновенных акций должника не может превышать 3 месяца. Государственная регистрация отчета об итогах размещения дополнительных обыкновенных акций должника должна быть осуществлена не позднее, чем за месяц до даты окончания внешнего управления.

Акционеры должника имеют преимущественное право на приобретение размещаемых дополнительных обыкновенных акций должника в порядке, предусмотренном Законом. Срок, предоставляемый акционерам для осуществления этого права, не может быть более 45 дней с даты начала размещения акций.

Проспектом эмиссии (решением о выпуске) дополнительных обыкновенных акций должника должна предусматриваться оплата акций только денежными средствами (п. п. 2, 3, 4 ст. 114).

С эмиссией акций связана и другая мера восстановления платежеспособности - замещение его активов (ст. ст. 109, 115, 141), которое может быть осуществлено в процессе внешнего управления и конкурсного производства на основании решения собрания кредиторов при условии, что за принятие такого решения проголосовали все кредиторы, обязательства которых обеспечены залогом имущества должника.

Замещение активов должника проводится путем создания на базе имущества должника одного или нескольких ОАО. В случае создания одного ОАО в его уставный капитал вносится все имущество, в том числе имущественные права, входящие в состав предприятия и предназначенные для предпринимательской деятельности.

Планом внешнего управления может быть предусмотрено создание нескольких ОАО с оплатой их уставных капиталов имуществом должника, предназначенным для осуществления отдельных видов деятельности, т.е. заранее предусматривается специализация деятельности новых ОАО. Состав имущества должника, вносимого в оплату уставных капиталов создаваемых ОАО, определяется планом внешнего управления, а величина этих капиталов - на основании рыночной стоимости вносимого имущества. Последняя определяется на основании отчета независимого оценщика с учетом предложений органа управления должника, уполномоченного в соответствии с учредительными документами принимать решение о заключении соответствующих сделок должника. Расплывчатая формулировка п. 3 ст. 115 Закона оставляет открытым вопрос о том, о каких сделках идет речь? О тех, которые учитываются при определении рыночной стоимости имущества, или о передаче имущества при реорганизации АО?

При замещении активов должника все трудовые договоры, действующие на дату принятия решения о замещении, сохраняют силу, при этом права и обязанности работодателя переходят к вновь создаваемому ОАО.

Документ, подтверждающий наличие лицензии на осуществление отдельных видов деятельности, подлежит переоформлению на создаваемое ОАО.

Акции созданных на базе имущества должника ОАО включаются в состав имущества должника и могут быть проданы на открытых торгах или на организованном рынке ценных бумаг (последнее должно быть предусмотрено специально планом внешнего управления). Продажа этих акций должна обеспечить накопление денежных средств для погашения требований всех кредиторов (ст. 115).

7. Из акционерного права и законодательства о рынке ценных бумаг новый Закон "О несостоятельности (банкротстве)" также воспринял тенденции развития корпоративного управления и принципы учета и раскрытия информации.

Арбитражный управляющий или реестродержатель - профессиональный участник рынка ценных бумаг, осуществляющий деятельность по ведению реестра владельцев ценных бумаг, - ведут реестр требований кредиторов. Помимо этого к реестродержателю предъявляется дополнительное требование - наличие у него договора страхования ответственности на случай причинения убытков лицам, участвующим в деле о банкротстве. Услуги оказываются на возмездной основе (ст. 16).

Принципы ведения реестра и предоставления информации из него близки к тем, что действуют применительно к владельцам именных ценных бумаг (п. 9 ст. 16).

Публичность информации находит также отражение в публикации основных сведений о движении дела о банкротстве и демократизации управления имуществом должника (ст. ст. 28, 54 и др. Закона).

В последнем процессе в первую очередь задействованы собрание, комитет кредиторов (ст. ст. 12, 17, 80, 101, 105, 130, 143, 150 и др.), арбитражные управляющие (временный - ст. 65, административный - ст. 83, внешний - ст. 96, конкурсный - ст. 127).

Требования к арбитражным управляющим связаны с наличием гражданства РФ, общей правосубъектностью, образовательным цензом (высшее образование, сдача теоретического экзамена по программе подготовки арбитражных управляющих), квалификацией (стаж руководящей работы, стажировка в качестве помощника арбитражного управляющего), специальным статусом (регистрация в качестве индивидуального предпринимателя, членство в саморегулируемой организации), деловой репутацией (отсутствие судимости за ряд уголовных преступлений, дисквалификации и т.п.), имущественным обеспечением деятельности (в отношении их не введена процедура банкротства, отсутствуют долги, связанные с их профессиональной деятельностью, есть форма финансового обеспечения их ответственности - договор страхования ответственности), отсутствием организационно-имущественной зависимости между ними и должником, кредиторами (они не являются по отношению к должнику, кредиторам заинтересованными лицами) (ст. 20 Закона).

Абсолютной новеллой является введение саморегулируемых организаций арбитражных управляющих - некоммерческих организаций со специальными целями, членами, имущественным обеспечением, органами управления (ст. ст. 21 - 22). Сам термин, обязанность разработки и установления обязательных для их членов правил профессиональной деятельности и другие нормы свидетельствуют о генетической связи этих новых субъектов с саморегулируемыми организациями на рынке ценных бумаг, кодексами корпоративного управления, о демократизации и одновременно специализации арбитражного управления на качественно новом уровне (цеха, гильдии, коллегии, саморегулирующиеся организации).

Что касается арбитражного управляющего, то он персонифицирует функции внешнего контроля (в первую очередь, со стороны кредиторов и государства, интересы которого он одновременно представляет), посредничества (между кредиторами и должником) и управления в процедурах банкротства. Введение его фигуры означает реализацию принципов гражданского права в производстве о несостоятельности юридических лиц, реализует такую характеристику метода гражданско-правового регулирования отношений, как равенство сторон, поскольку арбитражный управляющий не связан в административном отношении ни с должником, ни с кредиторами.

Арбитражный управляющий действует от имени юридического лица, к которому применяются процедуры банкротства, по аналогии с его органами и к нему переходят полномочия по управлению делами этого юридического лица. Как и ликвидационная комиссия (ликвидатор), он обладает ограниченным сроком действия (существования) и ограниченной, целевой правосубъектностью; управляет делами юридического лица (как и его органы в обычных условиях), выступает в суде от имени юридического лица (так же, как его органы в обычных условиях), приобретает не все гражданские права и принимает не все гражданские обязанности для юридического лица (п. 1 ст. 53 ГК), а только те, которые непосредственно связаны с процедурой банкротства.

В то же время это самостоятельный субъект права, во всяком случае - гражданского процессуального. Например, согласно ч. 3 п. 4 ст. 159 Закона, с даты назначения (избрания) руководителя должника после утверждения арбитражным судом мирового соглашения должник является процессуальным правопреемником по отношению к искам, заявленным ранее арбитражным управляющим. Гражданско-правовой статус арбитражного управляющего, несмотря на то, что последний обладает специальными правами, обязанностями, несет самостоятельную ответственность, недостаточно разработан в законодательстве и доктрине.

8. Общее значение норм о несостоятельности (банкротстве) юридических лиц заключается в:

1) предоставлении возможности добросовестным предпринимателям реорганизовать свои дела и восстановить статус полноценных субъектов торгового оборота;

2) предоставлении кредиторам определенных гарантий, в том числе ответственности должника за свои действия, справедливого распределения между кредиторами возможных потерь;

3) исключении из гражданского оборота неплатежеспособных субъектов и оздоровлении рынка.

ЛИТЕРАТУРА

1. Братусь С.Н. Субъекты гражданского права. М., 1950.
2. Грешников И.П. Субъекты права: юридическое лицо в праве и законодательстве. СПб., 2002.
3. Грибанов В.П. Юридические лица. М., 1961.
4. Дозорцев В.А. Состояние и проблемы совершенствования законодательства о некоммерческих организациях // Журнал российского права. 1998. N 10 - 11.
5. Дoлинcкaя В.В. Акционерное право. М., 1997.
6. Кулагин М.И. Предпринимательское право: опыт Запада. М., 1992.
7. Мозолин В.П. Корпорации, монополии и право в США. М., 1966.
8. Тарасов И.Т. Учение об акционерных компаниях. М., 2000.