**Московский государственный университет путей сообщения (МИИТ)**

**Юридический институт**

Кафедра гражданского права и гражданского процесса

**Прекращение деятельности юридических лиц**

Шарипова Елена Юрьевна

ДИПЛОМНАЯ РАБОТА

Научный руководитель:

В. И. Бутенёв

Допустить к защите:

Заведующий кафедрой,

Кандидат юридических наук,

Доцент И.Н. Поляков.

\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

«\_\_\_» \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ 200 \_\_\_ г.

Москва – 2002

# Содержание

[Содержание 2](#_Toc423049)

[Введение 2](#_Toc423050)

[Глава 1. Понятие юридического лица. 2](#_Toc423051)

[§1. Коллегии в Римском праве. 2](#_Toc423052)

[§2. Современные теории природы юридического лица. 2](#_Toc423053)

[§3. Легетимизация юридического лица в праве РФ. 2](#_Toc423054)

[Глава 2. Юридическое лицо – его виды и деятельность. 2](#_Toc423055)

[§1. Правоспособность юридического лица. 2](#_Toc423056)

[§2. Классификация юридических лиц. 2](#_Toc423057)

[Глава 3. Возникновение и прекращение юридических лиц. 2](#_Toc423058)

[§1. Порядок создания юридического лица. 2](#_Toc423059)

[§2. Реорганизация юридического лица. 2](#_Toc423060)

[§3. Ликвидация юридического лица: порядок, структура, органы управления и основания принятия решений о ликвидации. 2](#_Toc423061)

[§4. Несостоятельность (банкротство) юридических лиц по действующему законодательству Российской Федерации. 2](#_Toc423062)

[Глава 4. Проблемы прекращения деятельности юридических лиц. 2](#_Toc423063)

[§1. Процедуры принятые за рубежом в связи с прекращением деятельности юридических лиц, основания принятия решений. 2](#_Toc423064)

[§2. Судебная практика по данному вопросу. 2](#_Toc423065)

[Заключение 2](#_Toc423066)

[Список использованной литературы и нормативных актов: 2](#_Toc423067)

# Введение

Современная экономика характеризуется концентрацией, а также все более углубляющейся специализацией производства, что предполагает и всё более тесное кооперирование, взаимную связь и взаимозависимость отдельных частей экономики. В условиях действия в Российской федерации закона стоимости эта связь и зависимость могут осуществляться в значительной мере в виде возмездного обмена результатами своего труда. При этом одни организации, изготовив товар, поставляют его за вознаграждение другим организациям или гражданам-предпринимателям. Те, использовав товар для изготовления своего товара, также реализуют последний. Следующие группы организаций осуществляют за вознаграждение строительство, перевозят грузы или пассажиров, оказывают торговые и посреднические услуги и т.п.[[1]](#footnote-1) Все они имеют непосредственное или опосредственное отношение к материальному производству, доставляют на рынок основные результаты своей деятельности. Для того чтобы вступить в товарно-денежные отношения, они должны иметь определенные предпосылки, т.е. должны быть признаны законом субъектами гражданских правоотношений.

Деятельность другой группы организаций не связана непосредственно с материальным производством, а направлена на выполнение управленческих, культурно-просветительных, научных, учебных, лечебных, религиозных и др. функций. В таких случаях основные результаты их деятельности не выступают в качестве товара, не приобретают стоимостного выражения. Тем не менее всякая деятельность, даже самая отдаленная от материального производства, предполагает наличие определенных материальных предпосылок для своей реализации. Так, чтобы заниматься здравоохранением, необходимо иметь больничное здание, соответствующее оборудование, медикаменты и т.д. В условиях товарно-денежного хозяйства материальное обеспечение любой деятельности всякой организации предполагает ее участие в отношениях товарообмена. Следовательно, субъектами гражданского права должны быть признаны не только отдельные индивиды (граждане), но и коллективные образования граждан, называемые юридическими лицами.

Имущественные отношения (купля-продажа, мена, аренда и т.п.) возникают как между гражданами, так и между организациями. Эти отношения также нуждаются в правовом регулировании. Для обеспечения устойчивости и надежности регулирования данных отношений необходимо не только определение прав и обязанностей их участников, но и определения того, какие организации вправе в них участвовать. Этим целям служит понятие юридического лица. Быть субъектом права, т.е. приобретать гражданские права и принимать на себя обязанности, в праве организации, которые являются юридическими лицами, специально создаваемые для участия в гражданском обороте. Не случайно юридические лица, прежде всего в форме различных торговых компаний, стали широко признаваться законодательством лишь с появлением и усилением экономической потребности в объединении крупных капиталов, как правило не обещавшем быстрой отдачи и потому связанном с риском, непомерным для одного и даже нескольких предпринимателей. Категория юридического лица получила гораздо более широкое распространение и стала использоваться законом по отношению ко всякой самостоятельной организации, допущенной государством к участию в имущественном обороте, в том числе даже и к некоторым органам самого государства («юридические лица публичного права»). Юридическими лицами – субъектами публичного права, так называемыми публично-правовыми корпорациями, являются: государство, органы местного самоуправления, объединения общин, государственные сберегательные кассы. К ним относятся также публично-правовые учреждения и институты, которые в качестве самостоятельных носителей прав и обязанностей выполняют административные функции, дополняющие управленческую деятельность ведомств, непосредственно осуществляющих государственное управление.

Юридические лица – субъекты публичного права могут использовать государственные правомочия (например, издавать административные акты или применять меры принудительного характера). Они находятся под государственным контролем, который возложен на компетентные органы государственного управления.

Создание юридического лица преследует не только цель получения прибыли на вложенное имущество (в том числе лица, не являющиеся предпринимателями), но и цели общественно-полезных деятельностей (не предполагающих получение прямых доходов от них). Таким образом, юридическое лицо как субъект гражданского права, по сути представляет собой не что иное, как особый способ организации хозяйственной деятельности, заключающийся в обособлении, персонификации имущества, т.е. в выделении законом обособленного имущества качествами «субъекта», признании его особым, самостоятельным «товаровладельцем», дает ему возможность последующего самостоятельного участия в гражданском обороте под собственную имущественную ответственность перед своими кредиторами.

Существование большинства юридических лиц не ограничено какими0либо временными рамками. Тем не менее в определенных случаях юридические лица могут быть прекращены (по принятой в юридической литературе терминологии говорят о прекращении самого юридического лица, а не его деятельности). Прекращение деятельности юридических лиц может повлечь за собой различные последствия.

Проблема прекращения деятельности юридических лиц актуальна в силу того, что при этом происходит выбытие лица из числа субъектов гражданского права, вследствие чего необходимо решить вопрос о судьбе обязательств, участником которых было прекращающее деятельность юридическое лицо, а также показать и раскрыть виды прекращения юридических лиц, их возможности и состояние, положение, что я и попыталась сделать в данной дипломной работе.

# Глава 1. Понятие юридического лица.

## §1. Коллегии в Римском праве.

Создание понятия юридического лица нередко относят к числу важнейших заслуг римского частного права. Не следует, однако, преувеличивать ни разработанности этого понятия в римском праве, ни значения юридических лиц в экономической жизни Рима. Даже во времена наибольшего расцвета римского народного хозяйства, во времена наиболее оживленной международной торговли юридические лица значительной роли не играли. Хозяйство, имевшее в основном натуральный характер, ещё не вызывало необходимости в прочных и длительных объединениях отдельных хозяев. Не было в римском праве и термина «юридическое лицо». Тем не менее, нельзя не признать, что основная мысль о юридическом лице, как приеме юридической техники для введения в оборот имущественной массы, так или иначе обособленной от имущества физических лиц, была выражена римским правом отчетливо.

Главнейшим, иногда исключительно реальным субъектом любых правоотношений согласно римскому праву, признавалось физическое лицо, индивид (persona). Это с абсолютностью характеризует сферу частного права, это равно характеризует и публично-правовой порядок, где отправными категориями были индивидуальное право гражданства и абстрактное понятие народного суверенитета. В ряде случаев (исторически различных по формам проявления и правовым ситуациям) правоспособность – в самом разном объеме, но всегда в отношении только специфических юридических действий – признавалась за объединением граждан, за общественными учреждениями, общинами и т.д. Таким образом формировалось разное по своему конкретному содержанию, но более-менее единое понятие о субъекте правовых действий, близкое тому, что в позднейшем праве получило название юридического лица (абстрактного субъекта права, идентифицируемого в своих полномочиях и статусе с индивидом). Ни единого законченного понятия, сходного с позднейшим юридическим лицом, ни обобщающего термина соответствующего содержания классическое римское право не знало. Только в период рецепции постглоссаторами сконструировано обобщающее понятие – persona fictiva. Допуская отдельные формы участия индивидуальных субъектов в финансовых, в частноправовых сделках, возможность представления или разного рода исков и, напротив, претензий к этим субъектам по поводу их деятельности, римское право косвенно сформировало категорию юридического лица. Однако первой из существенных особенностей понимания этой категории было то, что её наличие характеризовало только область публичного права и в догматическом плане означало наличие всего лишь единой направленной воли в юридических действиях. Причем разные виды таких условных юридических лиц могли быть неидентичны в своем статусе и неравноправны: для объединений (universitas) разрешалось или предполагалось возможным осуществлять то, что для других было невозможным или даже прямо запрещалось. Конкретное юридическое «наполнение» полномочий и статуса universitas предопределялось его видом, и в наибольшей степени связанным с организацией самоуправляющихся единиц.

В римской юриспруденции не было ещё конструкции юридического лица, однако различались объединения лиц с особыми полномочиями, которые именовались корпорациями (corporationes). Источником их полномочий и возможностей всегда были государственные установления (законы). Корпорации были 4-х типов: муниципия – объединение граждан первоначально случайного характера, затем из числа жителей данной местности; популюс романус (римский народ) – объединение, которое коллективно могло приобретать собственность, заключать договоры или быть назначенным наследником, коллегия – частное объединение со специализированными функциями, такими, как ремесло или торговые гильдии, похоронные общества либо общества, предназначенные для отправления религиозного культа (императоры отнеслись к коллегиям с подозрительностью, и поэтому с самого начала было установлено, что ни одна коллегия не может быть основана без государственного одобрения); благотворительные организации – они становятся предметом заботы и регулирования в постклассический период, когда развивается практика пожертвований прежде всего в пользу церкви с какой-либо благотворительной целью и обязанностью, причем церковь со временем стала обладательницей права и обязанности надзирать за ними.[[2]](#footnote-2)

Т.о. римские юристы не разработали понятия юридического лица как особого субъекта, противопоставимого лицу физическому, ввиду того, что отношения, на почве которых возникают юридические лица, в римской жизни не были достаточно развиты. Тем не менее уже в законах XII таблиц упоминались различные корпорации частные – религиозного характера (collegia sodalicia), профессиональные объединения ремесленников и т.п. С течением времени количество корпораций (как публичного характера, так и частного) росло. В древнереспубликанском праве ещё не было имущества корпорации; это была общая собственность членов корпорации, но только неделимая, пока существовала корпорация. В случае прекращения корпорации имущество делилось между последним составом членов. Корпорация как таковая не могла выступать в гражданском процессе. Вместе с тем римские юристы стали обращать внимание на то, что в некоторых случаях имущество не принадлежит отдельным гражданам, а закрепляется за каким-то объединением или организацией так, что все это объединение в целом и отдельные его члены оказываются в отношении имущественных прав обособленными. Так, римский юрист Марциан замечает, что театры, ристалища и тому подобное имущество принадлежит самой общине как некоему целом, а не отдельным её членам, и если община имеет раба, то это не значит, что отдельные граждане (члены общины городской) имеют какую-то долю права на этого раба[[3]](#footnote-3). Т.о., римские юристы отмечали тот факт, что в некоторых случаях права и обязанности принадлежат не отдельным лицам и не простым группам физических лиц (как это имеет место при договоре товарищества), а целой организации, имеющей самостоятельное существование, независимо от составляющих её физических лиц. Это последнее положение наглядно выражается при сравнении universitas или collegium (корпорации) с товариществом (societas).

Наименее специфичным и наиболее распространенным видом объединений, признаваемых в качестве юридически самостоятельного субъекта, были общины и разного рода collegia. Поэтому характеристики, предполагавшиеся для них римским правом порядка образования, содержания правомочей, объема правоспособности становятся наиболее типическими, хотя и не всеобъемлющими и обязательными для всех других видов объединений.

Для того, чтобы считаться образовавшимся, объединение-корпорация должно было насчитывать не менее 3-х членов – полноправных римских граждан: tres faciunt collegium. В древнейшую эпоху не предполагалось никаких предварительных условий для организации объединений граждан, но их цель не должна быть вредной «публичным делам» с точки зрения законов. С началом монархического строя объединения могли создаваться «только с разрешения закона, или сенататус-консульта, или постановления государя». Таким образом сформировался характерный для римского права в общем разрешительный порядок образования корпораций. Однако такое разрешение могло быть сделано и в общей форме законным позволением на деятельность тех или других collegia с соответствующими задачами и правами.

В том, что касалось её внутренней организации, копорация могла иметь свой особый устав – статут, но это не было обязательным. Необходимыми правовыми элементами были: наличие имущества корпорации, кассы \*или казны) и доверенного лица, действующего от имени корпорации, высшим органом считалось общее собрание всех членов объединения, на котором решения принимались простым большинством голосов. Корпорация-объединение представляла абстрактную общность: она сохраняла своё качество независимо от перемен в персональном составе её членов (в римской юриспруденции или правда, дискуссии и не было единого решения по вопросу, считать ли корпорацию существующей, если выбыли все её члены; практическую важность это приобрело в средние века в отношении ремесленных и торговых цехов). Корпорация обладала имущество, отдельным от имущества своих членов, и члены её не могли иметь никаких претензий на это имущество. Вместе с тем корпорация не отвечала по общему принципу за обязательства или за правонарушения своих сочленов. Ответственность наступала только в том случае, если корпорация обогатилась в результате неправомерных действий признанного виновным своего сочлена и только в пределах размера этого неправового обогащения. В рецепированном римском праве признавалось, что корпорации ответственны за неправомерные действия своих законных представителей. В целом правоспособность корпорации предполагалась только имущественная, но в ограниченных формах; в частности, до XIX в. римское право считало возможность корпорации к наследованию после частных лиц (или своих сочленов) только предоставляемой в качестве особой привилегии. Вторую существенную особенность понимания римским правом категории условного юридического лица составило признание полной имущественной обособленности юридического лица от прав своих учредителей.

Юридическое лицо (корпорация) не обладало дееспособностью. Для совершения любых, признаваемых бы правом действий, необходим был законный представитель – actor. Только он имел право выступать от имени корпорации, предъявлять иски, совершать сделки, причем во всех этих случаях его положение и права были наравне и идентичны с правами частного лица.

Прекращались объединения – корпорации (1) выбытием её членов (с отмеченными разногласиями эпохи рецепированного права), (2) запретом на её деятельность, наложенным государством или судом, (3) истечением срока, либо выполнением поставленных целей, которые предусматривались при образовании корпорации; (4) собственным решением сочленов, принятым или единогласно, или большинством голосов. Судьба имущества и обязательств (если такие были) корпорации римским правом отрегулированы не были.

Римское право не создало подробной и разработанной теории юридического лица. Не давала единого понимания этой категории и правовая практика, основанная на римской юридической культуре. Многие характеристики этой важной для развития хозяйственной активности и общественных связей индивидов правовой, категории были в римской догматике двойственны. Так, позднее было признано, что не противоречит праву и его коренным основаниям наличие всего лишь 2-х субъектов для объявление корпорации существующей и способной к правовым действиям. Увлечение абстрактностью понимания свойств юридического лица привело к тому, что, например, римский юрист Флорентине (II в.н.э.) рассматривал наследственную массу как обладающую самостоятельным юридическим качеством и как подобие юридического лица. Помимо вышеотмеченных особенностей догматического понимания в римском праве этой категории, специфика содержания юридического лица состояла в том, что в римском праве это не был отдельный субъект юридических действий, а в большей степени только совокупность прав большего или меньшего объема, смотря по виду и по обстоятельствам.

## §2. Современные теории природы юридического лица.

Существуют несколько концепций, стремящихся раскрыть природу и содержание юридических лиц. Во второй четверти XIX в. в Германии получила широкое распространение теория фикции, заимствованная из арсенала средневековой мысли (её основателем считается папа Иннокентий IV; начало XIII в.) и развития Савиньи, Пухтай и др. По этому учению юридическое лицо – абстракция, выражающая волю государства, законодателя. Учение нашло своё отражение в ряде других теорий, даже таких, которые отвергали идею нематериальной личности юридического лица.

Теория интереса, основным автором которой является Р. Иеринг, исходила из того, что имущество юридического лица в действительности принадлежит составляющим его владельцам, а правосубъектность юридического лица – юридико-технические требование, порожденное государством. К ней примыкает теория должностного и товарищеского имущества Гольдера и Биндера. Согласно теории целевого имущества Бринца права юридического лица не принадлежат никому, это имущество которое диктует свои цели и определяет систему управлений. Согласно теории коллективной собственности, юридическое лицо является средством, предназначенным для управления коллективным имуществом (Планиеоль). Итогом развития этого направления явились позитивистская и нормативистская теории юридического лица, согласно которым последнее – это продукт правопорядка, персонификация првовых норм (Елинек, Кльзен).

Методу функции противостоит направление признающее юридическое лицо социальной реальностью, отражающей групповые интересы, которые оформляет право. В органической теории Гирке юридическое лицо изображается как союзная личность, отличная от её составляющих и имеющая подобно человеку собственную волю. На базе этой теории развивались различные направления реалистической теории.

Определенное влияния в зарубежном законодательстве имеет договорная теория, согласно которой юридическое лицо является результатом договора между его учредителями или учредителями и государством.

Все эти теории появились на различных этапах общественно-экономического развития и определялись его потребностями.

В нашей стране в XX в. выдвигались теории, согласно которым юридическое лицо – проявление государств как такового и его воли («Теория государства» - С.И. Асканзий); уполномоченное государством лицо, призванное решать задачи на данном участке («теория директора, администратора» - Ю.К. Ролстай); сложное образование, к котором сочетаются интересы и воля трудового коллектива и государства (О.Л. Красавчиков); а также теория социальной реальности (Д.М. Геткин) и теория коллектива (А.В. Венедиктов, С.Н. Братусь).

Все эти теории можно в обобщенном и упрощенном виде свести к 4-м блокам:

1. Теория фикции;
2. Теория социальной реальности, коллектива;
3. Теория имущества;
4. Договорная теория.

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

1. Обособленность определенной имущественной массы и включение её в гражданский оборот (в хозяйственных (торговых) обществах);
2. Ограничение предпринимательского риска (в акционерных обществах);
3. Оформление, осуществление и защита коллективных (групповых) законных интересов различного рода как в имущественной, так и в нематериальной сфере.

В современном российском законодательстве содержится следующее определение юридического лица через выделение основной экономической и правовой цели:

«Юридическое лицо – это организация, которая имеет в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении обосбленное имущество и отвечает по своим обязательствам этим имущество, имеет самостоятельный баланс или смету, может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде (п.1 ст. 48 ГК).»

Юридическое лицо имеет следующие признаки:

1. Организационное единство, отражающее:
   1. Наличие системы существенных социальных взаимосвязей, посредством которых люди объединяются в единое целое;
   2. Наличие внутренней структурной и функциональной диофференции;
   3. Наличие определенной цели образования и функционирования;
2. Обладающие обособленным имуществом (экономический признак);
3. Материально0правовой признак, означающий способность самостоятельно выступать в гражданском обороте от своего имени, т.е. способность от своего имени приобретать, иметь и осуществлять имущественные и личные наследственные 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.

Таким образом, при создании юридического лица в упомянутых выше целях объединяются трудовой коллектив[[4]](#footnote-4), который в зависимости от конкретных задач и ряда других факторов дифференцируется по структурным подразделениям (специалисты, отделы, управления и т.п.) с различными функциями и возглавляется руководящим органом.

Все эти признаки должны быть отражены в учредительных документах. Современное гражданское законодательство включает в себя это понятие в различных комбинациях: устав, учредительный договор, общее положение. Устав является статутным документом, т.е. определяющим правовое положение юридического лица. Он утверждается учредителями последнего. Общее положение в случаях, предусмотренных законодательством, может выступать в качестве учредительного документа некоммерческой организации.

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

Понимать юридическое лицо можно прежде всего как коллективное образование – организацию. Такая трактовка юридического лица имеет свое историческое объяснение. Юридическое лицо появилось как форма удовлетворения общественной потребности в механизме централизации капиталов, необходимых для реализации крупных хозяйственных проектов; с помощью юридического лица осуществляется процесс сращивания банковского и промышленного капитала, образования крупных компаний на национальном и международном уровнях. Институт юридического лица используется и в целях оформления различного рода коллективных интересов не только в имущественной сфере. Таковы действующие в виде юридических лиц просветительные, религиозные и иные подобные общества. Юридические лица могут быть созданы для защиты интересов отдельных слоев и групп населения (например, профсоюзы, общества потребителей и т.п.)[[5]](#footnote-5).

Для того, чтобы облегчить положение участников гражданского оборота, и прежде всего тех из них, кто решает для себя вопрос о заключении договора с соответствующим образованием, установлена обязательная государственная регистрация юридических лиц. Включение того или иного образования в единый реестр юридических лиц (ст. 51 ГК) служит необходимоым, достаточным и вместе с тем бесспорным доказательством того, что данное образование признано в установленном порядке юридическим лицом.

Коллективные образования, которые не являются юридическими лицам, не в праве выступать в гражданском оброте ни от своего, ни от чужого имени.

## §3. Легетимизация юридического лица в праве РФ.

Исходя из статьи 49 ГК отдельными видами деятельности юридическое лицо в праве заниматься только на основе специального разрешения (лицензии). Перечень этих видов деятельности определен Федеральным законом (№158 ФЗ от 25 сентября 1998 г. «О лицензировании отдельных видов деятельности»).

Если деятельность, для занятия которой необходимо специальное разрешение (лицензия), осуществляется без указанного разрешения, она считается незаконной, что может повлечь за собой: признание через суд недействительными любых сделок, направленных на получение прибыли от такой деятельности; взыскание в доход государства всего полученного по таким сделкам; ликвидацию предприятия.

Право юридического лица на осуществление лицензируемой деятельности возникает с момента получения лицензии и истекает в указанный в ней срок.

Порядок выдачи лицензий на осуществление отдельных видов деятельности в Российской Федерации регулируется Федеральным законом[[6]](#footnote-6). Закон содержит перечень видов деятельности, на осуществление которых требуется лицензия, а также устанавливает основные требования к осуществлению лицензирования[[7]](#footnote-7). С момента вступления его в силу (т.е. с 25.09.98г) введение лицензирования иных видов деятельности, не указанных в законе, возможно только путем внесения изменений и дополнений в данный федеральный закон[[8]](#footnote-8).

Согласно закону лицензирование осуществляется федеральными органами власти; а также органами государственной власти субъектов федерации и органами местного самоуправления. Деятельность, на осуществление которой лицензия выдана федеральными органами государственной власти, может осуществляться на всей территории Российской Федерации. Деятельность же, на осуществление которой лицензия выдана лицензирующим органом субъекта Российской Федерации, может осуществляться только на территории данного субъекта Российской Федерации. С 1 января 2005 г. такая деятельность может осуществляться и на территории иных субъектов Российской Федерации при условии уведомления заинтересованным лицом лицензирующих органов данного субъекта Российской Федерации о наличии лицензии. Лицензия выдается отдельно на каждый лицензируемый вид деятельности, вид деятельности на осуществление которого выдана лицензия, может выполняться только получившим лицензию юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем.

Срок действия лицензии устанавливается отдельно для каждого вида лицензируемой деятельности, но не менее 3х лет[[9]](#footnote-9). Для получения лицензии лицу необходимо представить докуазательства его соответствия лицензионным требования и условиям. К общим лицензионным требованиям относится соблюдение:

* законодательства РФ;
* экологических правил;
* санитарно-эпидемиологических правил;
* гигиенических правил;
* противопожарных норм и прави.

Помимо общих требований, конкретные лицензионные требования и условия определяются отдельно для каждого вида лицензируемой деятельности.

Для получения лицензии заявитель подает в лицензионный орган заявление с просьбой о выдаче лицензии с приложением документов, определенных в федеральном законе, а также в Положении о лицензировании данного конкретного вида деятельности. Перечни, установленные этих актах, являются исчерпывающими, и лицензирующий орган не в праве требовать от заявителя представления каких-либо иных документов.

В течение 30 дней с момента подачи документов лицензирующий орган принимает решение о выдаче или об отказе в выдаче лицензии. Решение об отказе в выдаче лицензии может быть обжаловано заявителем в административном порядке.

Действие выданной лицензии может быть приостановлено лицензирующим органом или она может быть аннулирована по решению суда, аннулирование действия лицензии по решению лицензирующего или иного (кроме судебного) органа не допускается. После устранения обстоятельств, повлекших за собой приостановление деятельности лицензии, лицензирующий орган обязан принять решение о её возобновлении.

# Глава 2. Юридическое лицо – его виды и деятельность.

## §1. Правоспособность юридического лица.

Правоспособность и дееспособность юридических лиц по сравнению с правоспособностью и дееспособностью граждан имеют свои особенности. Во-первых, правоспособность и дееспособность юридического лица возникают одновременно – с момента его государственной регистрации. Во-вторых, правоспособность юридических лиц может быть как общей, так и специальной, Общей правоспособностью обладают коммерческие организации (за исключением унитарных предприятий), они могут заниматься любым видом деятельности. Специальная правоспособность определяется условиями деятельности юридического лица, предусмотренными в его учредительных документах (ст. 49 ГК РФ). Отдельными видами деятельности, перечень которых определяется законодательными актами, юридическое лицо может заниматься только на основании специального решения (лицензии).

Юридическое лицо приобретает гражданские права и принимает на себя обязанности через свои органы, которые могут быть либо единоначальными (директор, управляющий и .т.п.), либо коллегиальными (совет, правление). Порядок назначения или избрания органов юридического лица определяется законодательством и учредительными документами.

Для осуществления ряда задач вне места своего нахождения юридическое лицо может открывать филиалы и представительства, которые самостоятельными лицами не являются. Руководитель филиала или представительства действует на основании доверенности, полученной от юридического лица, ответственность за деятельность филиала и представительства несут создавшее их юридическое лицо. Юридическое лицо может быть ограничено в правах лишь в случаях и в порядке, предусмотренных законом. Решение об ограничении прав может быть обжаловано юридическим лицом в суде.

Т.о. правоспособность юридического лица возникает в момент его создания (п.2 ст.51) и прекращается в момент завершения его ликвидации (п.8 ст.63). Право юридического лица осуществлять деятельность, на занятие которой необходимо получения лицензии, возникает с момента получения такой лицензии или в указанный в ней срок и прекращается по истечении срока и действия, если иное не установлено законом или иными правовыми актами.

Участие в гражданских правоотношениях возможно лишь при наличии признаваемой и представляемой государством правосубъектности.

Гражданский кодекс прямо указывает лишь на правоспособность юридических лиц (ст.49 ГК). Однако из анализа юридических актов (в том числе ГК), судебных решений и доктринальных исследований следует, что юридическое лицо, так же, как и физическое, обладает правоспособностью (ст. 49 ГК), дееспособностью (п.1 ст. 48 ГК: «может… приобретать… права..»), деликтоспособностью (ст. 56, п.1 ст. 48 ГК: «отвечает по своим обязательствам»), наименованием (п. 1 ст. 54, п.2 ст. 52 ГК), местом нахождения (п.2 ст.54, п.2 ст.52 ГК). Представляется, что причины упрощенной формулировки ст. 49 ГК заключаются в следующем: Во-первых, некоторые цивилисты ставят знак равенств между правосубъектностью и правоспособностью[[10]](#footnote-10). Во-вторых, по общему правилу, право- и дееспособность юридического лица возникают одновременно (с возникновением самого юридического лица), прекращаются, как правило, одновременно (с прекращением деятельности юридического лица). Точно также право осуществления лицензируемой деятельности возникает в момент получения лицензии, а прекращается – в момент истечения срока её действия (если иное не указано в законе или ином правовом акте).

## §2. Классификация юридических лиц.

Длительное время в различных странах наибольшее значение придается 2-м видам классификации: делению юридических лиц на объединения лиц и объединения капиталов и их делению на корпорации и учреждения.

Первая классификация проводится по степени участия или преимущественного участия труда и капитала. Характерными особенностями объединения лиц являются личное участие членов в хозяйственной деятельности и их солидарная ответственность по обязательствам объединения (напрмер, полные товарищества континентального права, товарищества американского права и товарищества с неограниченной ответственностью). При объединении капиталов члены их обязаны участвовать в приложении капитала к процессу воспроизводства. Представительство и оперативную деятельность таких объединений осуществляют специальные органы. Объединение само несет ответственность по свои обязательствам (например, общества с ограниченной ответственностью и акционерные общества континентального права, английские частные и публичные компании с ограниченной ответственностью, корпорации США)[[11]](#footnote-11). Целью деятельности обеих групп является систематическое получение прибыли. Деление юридических лиц на корпорации и учреждения проводится по порядку создания имущественной базы юридического лица, отчасти – по субъективному составу и по сфере деятельности. В основном, корпорация создается путем объединения имущества на основе членства вкладчиков для предпринимательской деятельности. Учреждение же создается путем выделения средств одного лица для непредпринимательских целей и представляет собой по внутреннему содержанию некое единое целое. Таким образом, вторая классификация шире первой и охватывает всю сферу гражданского оборота, а не только предпринимательские отношения, хотя и менее детализирована применительно к последним. К этой, второй, классификации было близко существовавшее до недавнего времени в нашей стране деление юридических лиц на учреждения (непроизводственная сфера) и предприятия (сфера производства).

В настоящее время легальная классификация юридических лиц усложнилась. В качестве 1-ого её основания, всегда сохраняющего юридическую силу и её значение, можно назвать форму собственности, в рамках которой создается и функционирует юридическое лицо. На современном этапе выделяют государственные юридические лица (право государственной собственности), муниципальные (право муниципальной собственности) и частные (право собственности граждан и юридических лиц).

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

По этому основанию выделяются:

1. Юридические лица, в отношении которых учредители (участники) имеют обязательственные права (хозяйственные общества и товарищества, потребительские и производственные кооперативы);
2. Юридические лица, на имущество которых их учредители имеют право собственности или иное вещественное 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).

В 1-ом случае имущество, передаваемое юридическому лицу его учредителями обезличивается и, как правило, переходит в его собственность, а учредители утрачивают на него свои вещные права и приобретают взамен обязательные – права требования к юридическому лицу, например право требования части прибыли юридического лица, право получить в случае его ликвидации часть имущества, оставшуюся после расчетов с кредиторами, или его стоимость.

Во 2-ом случае, несмотря на передачу имущества юридическому лицу, учредитель сохраняет на него право собственности или иное вещное право, которое распространяется в дальнейшем на доходы юридического лица и иное приобретаемое им имущество, а у юридического лица существует на это имущество особое производное от права собственности вещное право – право хозяйственного ведения или оперативного управления (ст. 113-115, 294-296 ГК). При ликвидации юридического лица учредитель получает все имущество, оставшееся после расчетов с кредиторами.

В 3-ем случае юридическое лицо обладает правом собственности на принадлежащее ему имущество, которое не является одновременно объектом какого-либо имущественного права (обязательственного или вещного) учредителей. Никаких прав на оставшееся при ликвидации юридического лица имущество учредители не имеют.

Следующим основанием классификации является цель осуществляемой деятельности. Эта классификация 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 распределяющие полученную прибыль между участниками (ст. 50 ГК). Но некоммерческие организации тоже могут заниматься предпринимательской деятельностью, если это служи 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 распределяют полученную прибыль между участниками.

Организационно-правовая форма (или точнее, группа организационно-правовых форм), к которой относится юридическое лицо, является осованием наиболее распространенной классификации.

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

1. Хозяйственные товарищества и общества (ст. 48,50 §2 гл. 4 ГК);
2. Кооперативы (ст. 48, 50, §3 гл. 4 ст. 116 ГК);
3. Государственные и муниципальные унитарные предприятия (ст. 48,50, §4 гл.4 ГК) и финансируемые собственником учреждения (ст. 48, 50, 120 ГК);
4. Некоммерческие организации-собственники (ст. 48,50, 117-119, 121-123 ГК).

Хозяйственные общества и товарищества (термин современных отечественных законодателя и литературы) или торговые общества и товарищества (классический термин, используемый в развитых правовых системах), являются наиболее распространенной и универсальной организационно-правовой формой. В основе института хозяйственного (торгового) общества (товарищества) лежит договор товарищества (societas) римского права[[12]](#footnote-12). Его развитие шло от обязательного отношения, договора к субъективному 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. Его цель – это извлечение доходов, получение прибыли, это добровольное договорное объединение сил. Договор в этом институте – не цель, а средство наиболее успешного заключения и исполнения других договоров, посредством которых и возможно получение определенных выгод. Это соединение личных и имущественных сил; в таком наиболее общем виде и определяются обязанности образующих товарищество (общество) лиц. Средством достижения цели общества служит постоянная хозяйственная деятельность как промысел. Поэтому – длящийся характер договора, отношений.

Обычно хозяйственное (торговое) общество (товарищество) является юридическим лицом.

Из всего известного широкой практике многообразия хозяйственных обществ и товариществ современное российское обществ и товариществ современное российское законодательство выбрало 5 видов: полное товарищество, товарищество на вере (коммандийное товарищество), общество с ограниченной ответственностью, общество с дополнительной ответственностью и акционерное общество. Гражданский кодекс дает полную и подробную характеристику статуса хозяйственных товариществ и устанавливает общие правила в отношении хозяйственных обществ, оставляя их конкретизацию специальному законодательству[[13]](#footnote-13). При использовании этих норм следует помнить различия объединений лиц к которым относятся хозяйственные товарищества, и объединений капиталов, к которым относятся хозяйственные общества. Не являются самостоятельной организационно-правовой формой дочерние и зависимые хозяйственные общества (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. Подлежат разграничению понятия дочернего общества и дочернего предприятия (п. 7 ст. 114 ГК). Оба они относятся к коммерческим организациям. Но дочернее общество является хозяйственным обществом; собственником принадлежащего ему имущества, действующим в любом секторе экономики, а дочернее предприятия – унитарным предприятием – несобственником, созданным другим унитарным предприятием-несобственником и функционирует только в рамках государственной и муниципальной собственности.

Второй группой организационно-правовых форм юридических лиц являются кооперативы. Кооператив – добровольное объединение лиц на основе членства для совместного достижения определенных целей на основе объединения его членами (участниками) имущественных паевых взносов, на которые после их передачи кооперативу право собственности возникает у самого кооператива, а его участники приобретают права требования, которые можно осуществить при наличии установленных законом условий.

Гражданский кодекс выделяет производственные кооперативы как коммерческие юридические лица и потребительские – как некоммерческие. Производственный кооператив – 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. Имущество производственного кооператива формируется за счет взносов (паев) его членов. Разновидностью производственного кооператива является артель. Характерной чертой для деятельности кооператива является обязанность его членов участвовать в деятельности кооператив своим личным трудом, хотя законом допускаются и иные виды участия.

Учредительным документом его является устав. Число членов кооператива не может быть менее 5-ти.

Сам кооператив построен на принципе членства. В управлении кооперативом (при принятии решений общим собранием) каждый член кооператива имеет только один голос (п. 4 ст. 110 ГК). Прибыль распределяется между его членами, в основном, в соответствии с их трудовым участием. Также распределяется имущество, оставшееся после ликвидации кооператива и удовлетворения требований его кредиторов (п. 4. ст. 109 ГК). Члены кооператива несут дополнительную ответственность. В п. 1 ст. 107 ГК предусмотрена возможность участия в производственных кооперативах, не носящего личного трудового характера. Для таких финансовых участников законом и уставом должен быть предусмотрен особый порядок участия в прибыли кооператива, в ликвидационной квоте и т.д., отличный от принципа трудового участия.

Потребительский кооператив в отличие от производственного является некоммерческим юридическим лицом, объединяет как физических, так и юридических лиц, не требует обязательного личного участия членов в общих делах, не имеет законодательно определенного нижнего предела для количества членов. Имущество его принадлежит ему самому, а также другим членам (и лицам) жилищных или иных потребительских кооперативов, при условии полного внесения паевого взноса за квартиру, дачу и т.п., представляемое этим лицом кооперативами (п. 4 ст. 218 ГК), одновременно кооператив утрачивает на него право собственности т.к., по общему правилу, потребительский кооператив не получает доходов от своей деятельности, то в случае образования убытков обязанность их покрытия (в течение 3х месяцев после утверждения ежегодного баланса) ложится на членов кооператива и должна быть выполнена путем дополнительных взносов. Ответственность членов по его обязательствам ограничено приделами невнесенной части дополнительного взноса каждого из членов и носит субсидиарный характер. Члены кооператива несу её солидарно (п. 4 ст. 116 ГК). Правовой статус кооперативов конкретизируется в специальном законодательстве[[14]](#footnote-14).

Третьей крупной группой организационно-правовых форм являются государственные и муниципальные предприятия и финансируемые собственником учреждения. Её составляют юридические лица – несобственники. Унитарные предприятия являются коммерческими организациями и действуют только в рамках государственной и муниципальной собственности. Учреждения – некоммерческие организации, основанные на любой форме собственности. Их специфика заключается в том, что унитарные предприятия в отличие от других коммерческих юридических лиц не подчиняются принципу корпоративности и однозначно имеют узкую, специальную правосубъектность, а учреждения в отличие от других некоммерческих юридических лиц не являются собственниками принадлежащего им имущества. Другая важная характеристика учреждения – отсуствие членства – не является исключительной среди некоммерческих организаций и распространяется на фонды (п. 1 ст. 118 ГК).

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.

Предъявляются специальные требования к учредительным документам (п. 2 ст. 52, п. 1 ст. 113 ГК). В рамках специальной правосубъектности эти юридические лица могут приобретать, иметь или осуществлять любые гражданские права за изъятиями, прямо установленными в законе. В частности, финансируемые собственником учреждения как некоммерческие юридические лица вправе участвовать в хозяйственных обществах и товариществах только с разрешения собственника (специфика правового режима их имущества) – п.4 ст. 66, ст. 296 – 298 ГК.

Унитарные предприятия и учреждения не отвечают по обязательствам учредителей. По своим обязательствам унитарное предприятие отвечает всем принадлежащим ему имуществом, а учреждение – находящимися в его распоряжении денежными средствами. Собственник не отвечает по обязательствам унитарного предприятия, основанного на праве хозяйственного ведения, но может быть привлечён к субсидиарной ответственности при недостаточности имущества казённого предприятия и учреждения (п. 8 ст. 114, п. 5 ст. 115, п. 2 ст. 120 ГК). Однако понятие недостаточности трактуется для них по разному. Если по обязательствам казенных предприятий государство отвечает именно при нехватке у них имущества, то по долгам учреждений собственник отвечает уже при отсутствии у них на текущем счёте денежных средств. В отношении и тех и других юридических лиц дело о несостоятельности (банкротстве) возбуждено быть не может. Кроме того, в отношении унитарных предприятий и учреждений и их собственников действуют общие правила ГК о субсидиарной ответственности собственника имущества юридического лица по обязательствам последнего в случае, если несостоятельность (банкротство) юридического лица вызвана собственником и имущества физического лица недостаточно (п. 3 ст. 56, п.8 ст.114 ГК).

Исходя из многообразия унитарных предприятий и учреждений, Гражданский Кодекс предусматривает детальную регламентацию их правового статуса специальным законодательством.

И наконец, 4ю группу организационно-правовых форм составляют некоммерческие организации – собственники (общественные и религиозные организации (объединения), фонды, статутные объединения юридических лиц (ассоциации и союзы)). Им свойственны следующие общие черты:

1. Некоммерческие цели и характер деятельности;
2. Добровольность объединения;
3. Право собственности на имущество и отсутствие каких-либо прав на него у их участников (учредителей);
4. Отсутствие ответственности этих юридических лиц по обязательствам участников (учредителей).

Различаются они по принципу организации, субъективному составу участников, отношению к предпринимательской деятельности, наличию ответственности по их обязательствам у участников. Общественные и религиозные организации и статутные объединения юридических лиц (ассоциации и союзы) создаются на основе членства, а фондом признается некоммерческая организация, не имеющая членства.

Общественные и религиозные организации создаются исключительно физическими лицами (по ГК), ассоциации и союзы – только юридическими лицами (причем законодатель не предусматривает возможность одновременного участия в них и коммерческих, и некоммерческих юридических лиц), фонды учреждаются физическими и (или) юридическими лицами.

Общественные и религиозные организации, а также фонды вправе заниматься предпринимательской деятельностью в рамках тех ограничений, которые накладывает на них статус некоммерческих юридических лиц, причём в законе специально оговорено, что фонды могут осуществлять её непосредственно или через создаваемые для этих целей хозяйственные общества, а также путем участия в уже существующих. Ассоциации и союзы могут осуществлять предпринимательскую деятельность только через создание для этого хозяйственного общества или путем участия в уже существующем.

Учредители (участники) общественных и религиозных организаций и фондов не отвечают по обязательствам созданных ими юридических лиц, в то время как члены ассоциации (союза) несут субсидиарную ответственность по её обязательствам в размере и в порядке, предусмотренных учредительными документами ассоциации (союза).

Особенности правового положения общественных и религиозных организаций, фондов определяются законом (п. 3 ст. 117, п. 2 ст. 119 ГК)[[15]](#footnote-15). Допускается нормотворчество и по вопросам ассоциаций и союзов. Итак, обособление организационно-правовых форм юридических лиц основано одновременно на нескольких критериях в различных их сочетаниях. Наиболее стройной и относительно законченной представляется по современному гражданскому законодательству система организационно-правовых форм коммерческих юридических лиц. Она построена на сочетании 3х основных критериев (признаков). 1й и главный из них – характер организации юридического лица (корпоративный или унитарный). По этому основанию выделяют:

1. Корпорации, к которым относятся хозяйственные общества и товарищества и производственные кооперативы;
2. Унитарные предприятия.

2й критерий – характер гражданско-правовой ответственности юридического лица. В зависимости от того, является ли она исключительно самостоятельной для юридического лица или применяется дополнительная ответственность 3х лиц по его обязательствам, различают:

1. Унитарные предприятия, созданные на праве хозяйственного ведения, общества с ограниченной ответственностью, акционерные обества;
2. Казённые предприятия, производственные кооперативы, хозяйственные товарищества, общества с дополнительной ответственностью. Вторая группа, в свою очередь, по степени полноты этой дополнительной ответственности делится на:
   1. Казённые предприятия и хозяйственные товарищества;
   2. Производственные кооперативы и общества с дополнительной ответственностью.

Есть различия и внутри этих подгрупп: например, между полными товариществами и товариществами на вере (по субъектам, которые несут дополнительную ответственность), между производственными кооперативами и обществами с дополнительной ответственностью (по способам ограничения этой ответственности), но они не играют важной роли для нашей классификации.

3-й критерий – характер внутрисубъектного состава (закрытый или открытый). Он распространяется только на корпорации, среди которых от всех других форм отличаются открытые акционерные общества.

# Глава 3. Возникновение и прекращение юридических лиц.

## §1. Порядок создания юридического лица.

В основе возникновения юридического лица лежит волеизъявление других субъектов гражданского права – физических и юридических лиц, обладающих гражданско-правовой правоспособностью и дееспособностью. Это волеизъявление покоится на стремлении данных субъектов «обособить» общие для них интересы и имущество, а также юридические средства их достижения[[16]](#footnote-16). Вместе с тем наличие такого волеизъявления необходимо, но недостаточно для возникновения юридического лица. Г.Ф. Шершеневич отмечал, что для возникновения юридического лица необходимы:

1. Наличность того субстрата, который должен составить его содержание, т.е. группы лиц или имущества;
2. Соответствие законным условиям, потому что иначе невозможно существование «искусственного лица»[[17]](#footnote-17). Выполнение этих 2х условий предполагает, что создание юридического лица состоит из 2х стадий: подготовительной, на которой разрабатывается локальная нормативная модель юридического лица, воплощаемая в учредительных документах – уставе и (или) учредительном договоре, и стадии государственной регистрации[[18]](#footnote-18). Следовательно, с формально-юридической точки зрения, создание юридического лица – это прежде всего определенный порядок, закрепленный существующим законодательством. Данный порядок зависит от ряда условий, например от того, создается юридическое лицо путем учреждения нового субъекта гражданского права или путем реорганизации уже существующего юридического лица, от того, какова будет его организационно-правовая форма.

Возникновение юридического лица включает в себя непосредственное создание и государственную регистрацию. В теории и правоприменительной практике выделяют 4е 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 3и основные стадии:

1. Издание имущественного (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 придание в нашем законодательстве большого значения факту их государственной регистрации этот порядок утратил значение.

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

Для такого способа характерны:

1. Инициативный акт учредителей;
2. Издание скоординированного (согласованного) акта компетентного органа или юридического лица, давшего разрешение на создание данного юридического лица;
3. Организационная работа.

В разрешительном порядке создаются, например, банки, коммерческие юридические лица с особо крупным размером уставного капитала или объединяемых средств[[19]](#footnote-19).

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 лишь проверяет соблюдение установленного порядка образования и соответствия характера и целей создаваемого юридического лица общим требованиям, предъявляемым законодательством к этой организационно-правовой форме, создаваемой данным способом, для которого характерны:

1. Инициативный акт учредителей;
2. Организационная работа;
3. Контрольная работа компетентного органа.

Этот порядок наиболее распространен как во всем мире, так и у нас в стране.

Если при разрешительном способе разрешение представляет собой индивидуальный акт применения права, то при нормативно-явочном это нормативный акт общего характера. Основное разрешение на создание юридического лица дается здесь заранее и в общем виде. Далее контроль за созданием юридического лица осуществляется при регистрации данного лица в органах юстиции. В связи с тем, что при нормативно-явочном способе основной контроль за созданием юридического лица осуществляется при его регистрации, некоторые авторы называют этот способ регистрационным[[20]](#footnote-20). Следует согласится с теми юристами, которые считают такое определение неточным[[21]](#footnote-21), ведь, действительно, государственная регистрация является заключительным этапом в создании любого юридического лица, независимо от того, каким из перечисленных способов оно создаётся.

Помимо перечисленных способов создания юридических лиц иногда называют ещё одну разновидность добровольного способа – договорно-правовой порядок, при котором юридическое лицо образуется на основании учредительного договора, заключаемого предприятиями, организующими её гражданами. Для которого свойственны наличие общей нормы, предусматривающей возможность образования данных, юридических лиц. (Цивилистическая школа юридического факультета МГУ им М.В. Ломоносова (школа В.П. Грибанова[[22]](#footnote-22))). В таком порядке образуются хозяйственные товарищества, ассоциации, концерны. Фактически же заключение учредительного договора означает только одно – юридическое лицо образуется в добровольном порядке. Но для создания ассоциаций и концернов, как отмечалось выше, требуется предварительное разрешение Государственного антимонопольного комитета РФ, т.е. налицо признаки разрешительного порядка. Если же такого разрешения не требуется, то в любом случае необходима регистрация, в процессе которой проверяется законность создания юридического лица. Это признаки нормативно-явочного порядка. Поэтому нецелесообразно придавать договорно-правовому порядку самостоятельное значение: в действительности он имеет черты или разрешительного, или нормативно-явочного способа. Можно также сказать, что юридические лица создаются:

1. По воле собственника или уполномоченного им органа (например, государственные и муниципальные унитарные предприятия);
2. По воле их будущих членов (например, хозяйственные общества и товарищества);
3. По воле учредителей, создающих имущественную базу юридического лица, но не являющихся его участниками (например фонды).

Во всех случаях государство контролирует создание юридических лиц, что реализуется в форме государственной регистрации. В ней же реализуется признание за юридическим лицом и предоставление ему государством правосубъектности. Гражданский кодекс вводит новую систему государственной регистрации юридических лиц. Для неё характерны: обязательность; определение единого субъекта, осуществляющего государственную регистрацию (органы юстиции); наличие единого государственного реестра юридических лиц, открытого для всеобщего ознакомления; контрольная функция осуществляющих государственную регистрацию органов, которая выражается в соблюдении установленного законопорядка 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 путём обращения в суд с жалобой на отказ в государственной регистрации или уклонении от такой регистрации (ст. 51 ГК). До введения в действие закона о регистрации юридических лиц применяется действующий порядок их регистрации[[23]](#footnote-23), недостаточно современный (в частности, существуют несколько видов государственных органов, осуществляющих государственную регистрацию юридических лиц и являющихся держателями Единого государственного реестра).

Юридическое лицо считается созданным с момента его государственной регистрации (п. 2 ст. 51 ГК). Причем в отличие от ранее действовавшего законодательства, в соответствии с которым регистрация коммерческих организаций осуществлялась органами местной администрации, ГК предусматривает регистрацию в органах юстиции в порядке, определяемом законом о регистрации. Пока такового нет, можно лишь предположить, о каких органах идёт речь, ими могут стать территориальные органы или управления юстиции, нотариальные конторы, суды.

Отказ в регистрации возможен лишь в 2х случаях:

1. В случае нарушения установленного законом порядка образования юридического лица;
2. В случае несоответствия учредительных документов закону.

Отказ по мотивам нецелесообразности не допускается. В любом случае отказ в государственной регистрации может быть обжалован в суд.

В отношении порядка регистрации необходимо руководствоваться Указом Президента Российской федерации от 9 июня 1994 г. №1482 «Об упорядочении государственной регистрации предприятий и предпринимателей на территории Российской Федерации».

Данные государственной регистрации (в том числе для коммерческих организаций фирменное наименование) включаются в единый государственный реестр юридических лиц (ст. 51 ГК). В тоже время обращаем внимание на то, что исходя из ГК реестр должен быть единым для всех и открытым для всеобщего ознакомления.

В настоящее время существуют 2 государственных реестра. Ведение одного из них осуществляет государственная налоговая служба РФ[[24]](#footnote-24)., второй (Государственный реестр предприятий с иностранными инвестициями, а также аккредитованных в России представительств иностранных фирм) ведет Государственная регистрационная палата при Министерстве Юстиции РФ (созданная постановлением Правительства РФ от 6 июня 1994 г. №655).

## §2. Реорганизация юридического лица.

Проблема прекращения деятельности юридических лиц актуальна в силу того, что при этом происходит выбытие лица из числа субъектов гражданского права, вследствие чего необходимо решить вопрос о судьбе обязательств, участником которых было прекращающее деятельность юридическое лицо.

Можно выделить 2 критерия классификации разновидностей прекращения деятельности юридических лиц – в зависимости от органа, принявшего решение о прекращении деятельности субъекта, либо в зависимости от наличия правопреемства. В зависимости от органа, принимающего решение о прекращении деятельности юридического лица, можно выделить добровольное и принудительное (распорядительное) прекращение деятельности.

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[[25]](#footnote-25). Из анализа ст. 113-115, 120, 294 – 300 ГК следует, что государственные и муниципальные (как казенные, основанные на праве оперативного управления, так и основанные на праве хозяйственного ведения) предприятия и финансируемые собственником учреждения прекращают деятельность только в распорядительном (принудительном) порядке. К остальным организационно-правовым формам применимы оба вида оснований. Достижением является то, что прекращение по решению уполномоченных государственных органов допускается только в случаях, установленных законом, по закрытому перечню актов, предусмотренных только ГК (п. 2,3 ст. 57, п. 2 ст. 61, п.1,3 ст. 65 ГК). С точки зрения последствий прекращения юридических лиц различают реорганизацию – относительное прекращение юридического лица при сохранении для функционирования в гражданском обороте его имущественной массы и переходе его прав и обязанностей в порядке правопреемства к другим лицам и ликвидацию – абсолютное прекращение юридического лица без перехода его прав и обязанностей в порядке правопреемства к другим лицам.

В результате реорганизации возникают одно либо несколько новых юридических лиц, являющихся, обязанными по отношениям, в которые реорганизуемое юридическое лицо. И реорганизация, и ликвидация юридического лица может быть как добровольной, так и принудительной. Реорганизация юридического лица проводится в одной из 5 форм предусмотренных законом (ст. 57 ГК). Это слияние, присоединение, разделение, выделение, преобразование. Обращают на себя две особенности принудительной реорганизации: во-первых, она в отличие от добровольной реорганизации может быть осуществлена только в формах разделения либо выделения (такую реорганизацию иногда называют разукрупнением); во-вторых, она в отличие от принудительной ликвидации может быть произведена во внесудебном порядке, по решению уполномоченных государственных органов. Добровольная реорганизация осуществляется по решению самого юридического лица – его учредителей (участников) либо органа, уполномоченного на принятие таких решений учредительными документами.

Слияние – такая форма реорганизации, при которой права и обязанности двух прекращающих деятельность юридических лиц переходят к новому юридическому лицу.

Присоединение – форма реорганизации, при которой в состав юридического лица, не прекращающего свою деятельность, вливается прекращающее деятельность юридическое лицо.

Разделение – форма реорганизации, при которой права и обязанности прекращающего деятельность юридического лица переходят к двум (либо более) новым юридическим лицам.

Выделение – форма реорганизации, при которой образуется новое юридическое лицо, являющееся правопреемником реорганизовавшегося юридического лица, деятельность которого не прекращается. Выделение – единственная форма реорганизации, при которой не прекращается деятельность ни одного юридического лица.

Преобразование – такая форма реорганизации, при которой происходит изменение организационно-правовой формы юридического лица.

Реорганизация в формах слияния, разделения, выделения и преобразования считается законченной с момента осуществления государственной регистрации новых юридических лиц.

Реорганизация в форме присоединения оканчивается моментом внесения в государственный реестр юридических лиц записи опреращении деятельности присоединенного юридического лица. В некоторых случаях при реорганизации необходимо предварительное согласие государственных органов. Необходимость такого согласия (а если точнее – необходимость представления особых документов) может быть установленная законом. В настоящее время закон РСФСР от 22 марта 1991 г. «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках» (с изменениями и дополнениями, внесенными Федеральными законами от 25 мая 1995г. и от 6 мая 1998 г.) предусматривает либо получение согласия Государственного антимонопольного комитета (ныне Министерство по антимонопольной политике), либо его обязательное уведомление.

Согласие необходимо, если осуществляется:

1. Слияние или присоединение любых объединений (ассоциаций и союзов) коммерческих организаций;
2. Слияние или присоединение коммерческих организаций, общая сумма активов которых составляет более 100 тысяч минимальных размеров оплаты труда;
3. Разделение или выделение унитарных предприятий, стоимость активов которых более 40 тысяч минимальных размеров оплаты труда, если в результате появится хозяйственный субъект, доля которого на рынке превысит 35%.

Уведомление антимонопольных органов о состоявшейся реорганизации должно быть осуществлено, если в результате слияния или присоединения стоимость активов превысит 50 тысяч минимальных размеров оплаты труда. Обращает внимание на себя тот факт, что при реорганизациях происходит только общее (а не сингулярное) правопреемство, т.е. к образовавшимся в результате реорганизации юридическим лицам переходят все права и обязанности реорганизуемого юридического лица.

В связи с этим в процессе реорганизации необходимо решить все вопросы, связанные с определением статуса субъектов, к которым переходят конкретные права и обязанности. Наиболее актуальна эта проблема безусловно для реорганизации в формах разделения и выделения, поскольку при слиянии, присоединении и преобразовании возникает одно юридическое лицо, которое и является правопреемником всех реорганизованных. При реорганизации составляются разделительный баланс (в случаях слияния, преобразования и присоединения).

Разделительный баланс должен содержать бесспорный ответ на вопрос о судьбе каждого обязательства, т.е. из баланса должно безусловно следовать, к какому именно юридическому лицу перешло то или иное обязательство и передаточный акт, и разделительный баланс должен включать в себя сведения обо всех без исключения обязательствах должника, включая те, в отношении которых реорганизующееся юридическое лицо считает, что у него есть основания их не исполнять.

Один из наиболее важных вопросов, возникающих в процессе реорганизации, - вопрос защиты прав контрагентов реорганизующегося юридического лица. Цель правового регулирования – не допустить ущемления прав контрагентов, особенно в тех ситуациях, когда в результате реорганизации одному из вновь образованных юридических лиц передается большинство обязательств, а другому – большая часть имущества. Кроме того, в результате реорганизации может произойти исключение либо уменьшение ответственности определенных лиц, например при преобразовании общества с дополнительной ответственностью в производственный кооператив.

ГК РФ предусматривает три способа защиты прав кредиторов при реорганизации.

Первый способ связан с порядком проведения реорганизации, в соответствии с которым, во-первых, все кредиторы должны быть письменно уведомлены о том, что в отношении юридического лица принято решение о реорганизации. Обязанность уведомления лежит на учредителях (участниках) юридического лица либо на органе, принявшем решение о реорганизации (это может быть либо орган юридического лица, уполномоченный на принятие таких решений учредительными документами, либо государственный орган (при выделении и разделении в случаях, указанных в законе), либо суд). Федеральный закон от 24 ноября 1995 г. «Об акционерных обществах» (в п. 5 ст. 15) и Федеральный закон от 8 февраля 1998г. «Об обществах с ограниченной ответственностью» (в п. 5 ст. 51) устанавливают 30-тидневный срок, исчисляющийся с даты принятия решение о реорганизации, для уведомления кредиторов. Последствия пропуска этого срока законы не указывают; представляется, что кредитор, уведомление которому направлено более чем за месяц, может предъявить к реорганизуемым АО или ООО требование о возмещении вызванных просрочкой убытков.

В случае реорганизации общества с ограниченной ответственностью помимо письменного уведомления всех контрагентов должна осуществляться публикация о реорганизации. В соответствии с п. 5 ст. 51 Федерального закона «Об обществах с ограниченной ответственностью» общество обязано опубликовать в органе печати, в котором публикуются данные о государственной регистрации юридических лиц, сообщение о принятом решении (о реорганизации). Федеральным законом «Об акционерных обществах» необходимость публикации не предусмотрена.

Во-вторых, уведомление о реорганизации должно содержать предложение каждому кредитору потребовать прекращения либо досрочного исполнения всех обязательств, должником по которым является реорганизуемое юридическое лицо, и возмещения вызванных этим убытков.

Таким образом, кредитору предоставляется право решать вопрос о прекращении гражданско-правовых отношений с реорганизуемым юридическим лицом.

В связи с этим возникают как минимум две очень важные проблемы:

1. В течение какого времени кредитор может решать вышеуказанный вопрос?
2. Возможны ли и на каких условиях договоренность реорганизуемого юридического лица с контрагентами о непредъявлении требований о досрочном исполнении обязательств?

Первая проблема возникает тогда, когда реорганизуемое юридическое лицо в уведомлении о реорганизации указывает конкретный срок предъявления требований кредиторов. Например, в уведомлении сказано, что требования могут быть заявлены в течение 2х месяцев с момента получения уведомления; в противном случае будет считаться, что контрагент требование не предъявит. Проблема вызвана тем, что ГК РФ не содержит конкретных сроков для предъявления требований контрагентов. Из этого, следует вывод о том, что в силу ГК РФ контрагент может потребовать прекращения обязательств в любой момент в плоть до окончания реорганизации. Следовательно, указание в уведомлении конкретного срока ущемляет права контрагентов, что является недопустимым.

Таким образом, представляется, что указание в уведомлении о реорганизации каких-либо сроков для предъявления претензий не должно иметь юридической силы – у контрагента в любом случае сохраняется право предъявить требование до окончания срока реорганизации[[26]](#footnote-26).

В связи с этим возникает вопрос о применимости сроков, установленных Федеральными законами (названные выше).

Федеральный закон «Об акционерных обществах» содержит две категории сроков, даваемых контрагентам на предъявление требований:

1. 30 дней с даты направления обществом кредитору уведомления о реорганизации в форме слияния, присоединения, преобразования (4. 2 п. 15 ст. 15 Закона);
2. 60 дней с даты направления уведомления о реорганизации в форме разделения и выделения (4. з п. 5 ст. 15 Закона).

В соответствии с п. 5 ст. 51 Федерального закона «Об обществах с ограниченной ответственностью» независимо от формы реорганизации контрагентам дается 30 дней с даты направления уведомления либо с даты публикации объявления.

Таким образом, при реорганизации обществ кредиторы могут предъявить свои требования в течение строго определенных сроков.

С одной стороны, установление этих сроков дает кредиторам дополнительные гарантии, т.е. защищает их интересы. С другой – истечение данных сроков, очевидно, лишает контрагентов права предъявить свои требования (данные сроки представляются пресекательными). То есть неисключены ситуации , когда контрагенты обществ, находящихся в процессе реорганизации, окажутся в более невыгодном положении, чем контрагенты других юридических лиц, т.к. последние могу предъявлять свои требования вплоть до окончания реорганизации.

Поэтому, можно сделать вывод, что нормы специальных законов в некоторых случаях ухудшают (по сравнению с ГК РФ) положение контрагентов обществ, тем самым противореча сути ГК РФ., но рассматриваемые положения законов должны применяться, т.к. в прямое противоречие с нормами ГК РФ не вступают. Более того, как будет показано ниже, установление специальных сроков для предъявления требований контрагентов имеет существенный положительный эффект.

Следующая проблема, возникающая при использовании рассматриваемого способа защиты интересов кредиторов, - проблема возможности достижения соглашения между реорганизуемым юридическим лицом и контрагентами.

Причина возникновения этой проблемы кроется в том, что ГК РФ, поставив цель защитить интересы контрагентов, оставил открытым вопрос о защите реорганизуемого должника от недобросовестных действий контрагентов. В настоящее время налицо явная несбалансированность интересов реорганизуемого должника и его кредиторов. Кредиторам дается право потребовать прекращения либо досрочного исполнения всех обязательств должника с возмещением всех убытков.

Очевидно, что ни одно даже самое благополучное и платежеспособное лицо не в состоянии сразу исполнить одновременно предъявленные требования по обязательствам, срок исполнения которых не наступил (и будет наступать в разные периоды времени). Безусловно, одновременное предъявления всех (либо даже не всех, а нескольких крупных) требований в большинстве случаев может означать банкротство юридического лица. Причем единственной причиной банкротства в этом случае будет чрезмерная защита контрагентов при реорганизации, предоставляемая им законом.

Закон не дает ответа на вопрос о том, как добросовестному субъекту, желающему реорганизоваться, защитить себя от действий недобросовестных контрагентов, предъявляющих требования о прекращении обязательств, например с единственной целью погубить юридическое лицо.

Более того, даже если контрагенты являются добросовестными, для реорганизуемого юридического лица возникает ситуация правовой нестабильности, когда субъект в любой момент до окончания реорганизации должен быть готов одновременно исполнить все свои обязательства.

Конечно, это ставит реорганизуемое юридическое лицо в крайне неудобное положение, может повлечь возникновение у него убытков.

Поэтому вполне объяснимо, что с целью избежать возникновения указанной нестабильности реорганизуемое юридическое лицо пытается достичь соответствующих договоренностей с контрагентами.

Нередко заключается соглашение, в соответствии с которым контрагент обязуется не предъявлять реорганизуемому юридическому лицу никаких требований, т.к. не сомневается, что реорганизация не нарушит его прав.

Каковы последствия такого соглашения?

С одной стороны, реорганизуемое юридическое лицо получает возможность спокойно завершать реорганизацию и вести хозяйственную деятельность, не опасаясь неприятных неожиданностей. С другой – заключение какого бы то ни было соглашения не лишает контрагента права предъявить требования, т.к. п. 2 ст. 60 ГК РФ сформулирован императивно: «Кредитор реорганизуемого юридического лица вправе потребовать прекращения или досрочного исполнения обязательства, должником по которому является это юридическое лицо, и возмещения убытков».

Таким образом, в случае нарушения контрагентом условий соглашения реорганизуемое юридическое лицо снова окажется в незащищенном положении (что особенно опасно, если контрагент является недобросовестным).

С целью избежать возможных отрицательных последствий и защитить интересы реорганизуемого юридического лица, можно, включать в соглашение с контрагентом, помимо его обязательства не предъявлять требование, условие о штрафе, выплачиваемом в случае предъявления требования (этот штраф, например, может быть равен сумме предъявленного требования).

Поскольку заключение такого соглашения закону не противоречит, указанный в нем штраф будет подлежать уплате.

Более того, даже в случае отсутствия в соглашении условия о штрафе нарушение условия о непредъявлении требований может повлечь возмещение контрагентом убытков, причиненных нарушением договора (проблема состоит в том, что необходимо доказать размер убытков).

Поэтому интересы реорганизуемого юридического лица должны быть защищены законом. Внесение в закон соответствующих изменений позволило бы сбалансировать интересы сторон в процессе реорганизации.

Второй способ защиты интересов контрагентов – установленная в ГК РФ обязательность составления реорганизационных документов (передаточного акта и разделительного баланса), в которых обязательно должны быть указаны правопреемники по всем обязательствам юридического лица.

В силу п. 2 ч. 2 ст. 59 ГК РФ непредставление вместе с учредительными документами реорганизационных документов, а также отсутствия в них положений о правопреемстве по обязательствам реорганизованного юридического лица влекут за собой отказ в государственной регистрации вновь возникших юридических лиц.

При этом возникает вопрос, на который ГКРФ ответа не дает: каковы последствия осуществления реорганизации с нарушением требований п. 2 ч. 2 ст. 59?

Очевидно, что последствиями должны быть ликвидация новых юридических лиц на основании признания судом недействительной регистрации образовавшихся в результате реорганизации юридических лиц (в соответствии с п. 2 ч. 2 ст. 61 ГК РФ).

Кроме того, обращает на себя внимание еще один недостаток ГК РФ: не определены последствия неуведомления кредиторов в соответствии с п. 1 ст. 60 ГК РФ (подробнее об этом говорилось выше).

Совершенно нужную позицию в этом вопросе занял Федеральный закон «Об обществах с ограниченной…», п. 5 ч. 2 ст. 51 которого устанавливает, что государственная регистрация обществ, созданных в процессе реорганизации, и внесение записей о прекращении деятельности реорганизованных обществ осуществляются только при представлении доказательств уведомления кредиторов.

Очевидно, что при реорганизации ООО в случае неуведомления кредиторов (либо непредоставления в регистрирующий орган доказательств уведомления) суд может принять решение о недействительности регистрации новых юридических лиц. При реорганизации юридического лица иной (чем ООО) организационно-правовой формы возможность принятия судом такого решения вызывает сомнения.

Представляется необходимым внести в ГК РФ изменения, в соответствии с которыми при реорганизации любого юридического лица на государственную регистрацию представляются не только учредительные документы и передаточный акт (разделительный баланс), но и документы, доказывающие уведомление контрагентов о реорганизации.

Третий способ защиты интересов кредиторов при реорганизации – установление в законе последствий невозможности определения из реорганизационных документов правопреемника реорганизованного юридического лица.

В соответствие с п.3 ст. 60 ГК РФ, если разделительный баланс не позволяет определить правопреемника по конкретным обязательствам, вновь возникшие юридические лица несут солидарную ответственность по обязательствам реорганизованного юридического лица перед его кредиторами, обращает на себя внимание тот факт, что п. 3 ст. 60 ГК РФ содержится юридически не совсем точная формулировка: говорится о солидарной ответственности, в то время как очевидно, что фактически речь идет о солидарной обязанности, только при неисполнении которой возможно предъявление требования о солидарной ответственности.

Из положения о солидарной обязанности можно сделать как минимум два важных вывода:

Во-первых, солидарная обязанность возникает только в том случае, если из разделительного баланса нельзя определить конкретного правопреемника. При этом сам баланс был составлен и представлен в регистрирующие органы.

Во-вторых, установление солидарной обязанности исключает признание недействительной государственной регистрации юридического лица (что, как было сказано выше, не исключается при непредставлении реорганизационных доказательств в регистрирующие органы).

Из буквального толкования закона не следует возможность контрагента предъявить требование об исполнении обязательства любому из вновь созданных юридических лиц, если после завершения реорганизации выяснится, что разделительный баланс не был составлен. С целью защиты интересов кредиторов необходимо внести в ГК РФ изменения, в соответствии с которыми солидарная обязанность новых юридических лиц по сделкам реорганизованной организации возникает и в случаях отсутствия разделительного баланса.

Таким образом, прекращение деятельности юридических лиц может иметь место в двух формах:

* с правопреемством (реорганизация);
* без правопреемства (ликвидация).

Исходя из статей 57-60 ГК реорганизация юридического лица может иметь место в форме:

* слияния (объединения нескольких юридических лиц в одно, к которому в соответствии с передаточным актом переходят права и обязанности каждого из них);
* присоединение (поглощение одного юридического лица другим, к которому переходят права и обязанности присоединенного юридического лица в соответствии с передаточным актом);
* разделения (создание на основе одного юридического лица новых самостоятельных юридических лиц, к которым на основе разделительного баланса переходят права и обязанности разделенного юридического лица);
* выделения из существующего с сохранением последнего (к новому юридическому лицу переходят права и обязанности реорганизованного, в соответствии с разделительным балансом);
* преобразования, т.е. изменения организационно-правовой формы (к вновь возникшему юридическому лицу переходят права и обязанности реорганизованного в соответствии с передаточным актом).

Юридическое лицо считается реорганизованным с момента государственной регистрации вновь возникших юридических лиц. Единственным исключением из этого общего правила является реорганизация в форме присоединения, которая считается состоявшейся с момента внесения в Государственный реестр записи о прекращении деятельности присоединенного юридического лица.

Как подчеркивает А. Маковский и С. Хохлов, «в условиях частых преобразований юридических лиц необходимы четкие гарантии прав кредиторов реорганизуемых юридических лиц. Кодекс не допускает, как это было в прошлом, уклоняться с помощью реорганизации от уплаты прежних долгов»[[27]](#footnote-27). К возникшему юридическому лицу переходят права и обязанности реорганизованного юридического лица: передаточный акт или разделительный баланс должны содержать положения о правопреемстве по всем обязательствам реорганизованного юридического лица (в том числе оспариваемым) в отношении всех его кредитов и должников. Названные документы утверждаются тем, кто принял решение о реорганизации юридического лица[[28]](#footnote-28), и представляются для государственной регистрации вновь возникших юридических лиц (непредставление их влечет за собой отказ в государственной регистрации).

Если нет возможности четко определить правопреемника, вновь возникшие юридические лица несут солидарную ответственность перед кредиторами.

Следует обратить внимание на специфику реорганизации отдельных юридических лиц: преобразования хозяйственных обществ и товариществ одного вида в хозяйственные общества и товарищества другого вида, а также в производственные кооперативы (ст. 68 ГК); реорганизации обществ с ограниченной ответственностью (ст. 92 ГК); преобразования акционерного общества в общество с ограниченной ответственностью или производственный кооператив (ст. 104 ГК); реорганизации производственных кооперативов в хозяйственные товарищества или общества (ст. 112 ГК); реорганизации государственных и муниципальных предприятий и финансируемых собственниками учреждений (ст. 114, 115, 294-300 ГК).

Таким образом, в соответствии со ст. 68 ГК РФ хозяйственные товарищества и общества одного вида могут преобразовываться в хозяйственные товарищества и общества другого вида или в производственные кооперативы по решению общего собрания участников в порядке, установленном настоящим кодексом; При преобразовании товарищества в общество каждый полный товарищ, ставший участником (акционером) общества, в течение двух лет несет субсидиарную ответственность всем своим имуществом по обязательствам, перешедшим к обществу от товарищества. Отчуждение бывшим товарищем принадлежащих ему долей (акций) не освобождает его от такой ответственности. Правила, изложенные в настоящем пункте, соответственно применяются при преобразовании товарищества в производственный кооператив. В соответствии со ст. 92 ГК РФ общество с ограниченной ответственностью может быть реорганизовано или ликвидировано добровольно по единогласному решению его участников. Иные основания реорганизации и ликвидации общества, а также порядок его реорганизации и ликвидации определяются настоящим кодексом и другими законами. Общество с ограниченной ответственностью вправе преобразоваться в акционерное общество или в производственный кооператив. В соответствии со ст. 104 ГК РФ акционерное общество может быть реорганизовано или ликвидировано добровольно по решению общего собрания акционеров. Иные основания и порядок реорганизации и ликвидации акционерного общества определяются настоящим кодексом и другими законами. Акционерное общество вправе преобразоваться в общество с ограниченной ответственностью или в производственный кооператив. В соответствии со ст. 112 ГК РФ производственный кооператив может быть добровольно реорганизован или ликвидирован по решению общего собрания его членов. Иные основания и порядок реорганизации и ликвидации кооператива определяются настоящим Кодексом и другими законами. Производственный кооператив по единогласному решению его членов может преобразоваться в хозяйственное товарищество или общество. В соответствии со ст. 114 ГК РФ унитарное предприятие, основанное на праве хозяйственного ведения, создается по решению уполномоченного на то государственного органа или органа местного самоуправления. Учредительным документом предприятия, основанного на праве хозяйственного ведения, является его устав, утверждаемый уполномоченным на то государственным органом или органами местного самоуправления. Размер уставного фонда предприятия, основанного на праве хозяйственного ведения, не может быть менее суммы, определенной законом о государственных и муниципальных унитарных предприятиях. До государственной регистрации предприятия, основанного на праве хозяйственного ведения, уставный фонд предприятия должен быть полностью оплачен собственником. Если по окончании финансового года стоимость чистых активов предприятия, основанного на праве хозяйственного ведения, окажется меньше размера уставного фонда, орган, уполномоченный создавать такие предприятия, обязан провести в установленном порядке уменьшение уставного фонда. Если стоимость чистых активов становится меньше размера, определенного законом, предприятие может быть ликвидировано по решению суда.

В случае принятия решения об уменьшении уставного фонда предприятие обязано письменно уведомить об этом своих кредиторов. Кредитор предприятия вправе потребовать прекращения или досрочного исполнения обязательства, должником по которому является это предприятие, и возмещения убытков. Унитарное предприятие, основанное на праве хозяйственного ведения, может создать в качестве юридического лица другое унитарное предприятие путем передачи ему в установленном порядке части своего имущества в хозяйственное ведение (дочернее предприятие). Учредитель утверждает устав дочернего предприятия и назначает его руководителя. Собственник имущества предприятия, основанного на праве хозяйственного ведения, не отвечает по обязательствам предприятия, за исключением случаев, предусмотренных п. 3 ст. 56 ГК РФ (субсидиарная ответственность по его обязательствам). Это правило также применяется к ответственности предприятия, учредившего дочернее предприятие, по обязательствам последнего. В соответствии с ст. 115 ГК РФ в случаях, предусмотренных законом о государственных и муниципальных унитарных предприятиях, по решению правительства РФ на базе имущества, находящегося в федеральной собственности, может быть образованно унитарное предприятие, основанное на праве оперативного управления (федеральное казенное предприятие). Учредительным документом казенного предприятия является его устав, утверждаемый правительством РФ. Фирменное наименование предприятия, основанного на праве оперативного управления, должно содержать указание на то, что предприятие является казенным. Права казенного предприятия на закрепленное за ним имущество определяются в соответствии со ст. 296 и ст. 297 ГК РФ. Российская Федерация несет субсидиарную ответственность по обязательствам казенного предприятия при недостаточности его имущества. Казенное предприятие может быть реорганизовано или ликвидировано по решению правительства РФ. В соответствии со статьями 274-300 ГК РФ, государственное или муниципальное унитарное предприятие, которому имущество принадлежит на праве хозяйственного ведения, владеет, пользуется и распоряжается этим имуществом в пределах, определяемых в соответствии с ГК РФ.

Собственник имущества, находящегося в хозяйственном ведении, в соответствии с законом решает вопросы создания предприятия, определения предмета и целей его деятельности, его реорганизации и ликвидации, назначает директора (руководителя) предприятия, осуществляет контроль за использованием по назначению и сохранностью принадлежащего предприятию имущества. Собственник имеет право на получение части прибыли от использования имущества, находящегося в хозяйственном ведении предприятия. Предприятие не вправе продавать принадлежащее ему на праве хозяйственного ведения недвижимое имущество, сдавать его в аренду, отдавать в залог, вносить в качестве вклада в уставный (складочный) капитал хозяйственных обществ и товариществ или иным способом распоряжаться этим имуществом без согласия собственника.

Остальным имуществом, принадлежащим предприятию, оно распоряжается самостоятельно, за исключением случаев, установленных законом или иными правовыми актами.

Казенное предприятия, а также учреждение в отношении закрепленного за ним имущество осуществляют в пределах, установленных законом, в соответствии с целями своей деятельности, заданиями собственника и назначением имущества права владения, пользования и распоряжения им.

Собственник имущества, закрепленного за казенным предприятием или учреждением, вправе изъять лишнее, неиспользуемое либо используемое не по назначению имущество и распорядиться им по своему усмотрению.

Казенное предприятие вправе отчуждать или иным способом распоряжаться закрепленным за ним имуществом лишь с согласия собственника этого имущества.

Казенное предприятие самостоятельно реализует производимую им продукцию, если иное не установлено законом или иными правовыми актами.

Порядок распределения доходов казенного предприятия определяется собственником его имущества.

Учреждение не вправе отчуждать или иным способом распоряжаться закрепленным за ним имуществом и имуществом, приобретенным за счет средств, выделенных ему по смете.

Если в соответствии с учредительными документами учреждению представлено право осуществлять приносящую доходы деятельность, то доходы, полученные от такой деятельности, и приобретенное за счет этих доходов имущество поступают в самостоятельное распоряжение учреждения и учитываются на отдельном балансе.

Право хозяйственного ведения или право оперативного управления имуществом, в отношении которого собственником принято решение о закреплении за унитарным предприятием или учреждением, возникает у этого предприятия или учреждения с момента передачи имущества, если иное не установлено законом и иным при правовыми актами или решением собственника.

Плоды, продукция и доходы от использования имущества, находящегося в хозяйственном ведении или оперативном управлении, а также имущество, приобретено унитарным предприятием или учреждением по договору или иным основаниям, поступают в хозяйственное ведение или оперативное управление предприятия или учреждения в порядке, установленном ГК РФ, другими законами и иными правовыми актами для приобретения права собственности.

Право хозяйственного ведения и право оперативного управления имуществом прекращаются по основаниями и в порядке, предусмотренном ГК РФ, другими законами и иными правовыми актами для прекращения права собственности, а также в случаях правомерного изъятия имущества у предприятия или учреждения по решению собственника.

При переходе права собственности на государственное или муниципальное предприятие как имущественный комплекс к другому собственнику государственного или муниципального имущества такое предприятие сохраняет право хозяйственного ведения на принадлежащее ему имущество. При переходе права собственности на учреждение к другому лицу это учреждение сохраняет право оперативного управления на принадлежащее ему имущество.

## §3. Ликвидация юридического лица: порядок, структура, органы управления и основания принятия решений о ликвидации.

Ликвидация, то есть прекращение деятельности юридического лица без правопреемника, может состояться как по решению участников или уполномоченного ими органа, так и независимо от воли участников при наличии предусмотренных оснований.

Участники вправе в любой момент принять решение о ликвидации юридического лица. Это решение может быть принято, в частности:

* в связи с истечением срока, на который создавалось юридическое лицо;
* в связи с достижением цели, ради которой оно было создано;
* в связи с признанием судом регистрации юридического лица недействительной;

Независимо от воли участников юридическое лицо может быть ликвидировано по решению суда:

* в случае осуществления лицензируемой деятельности без лицензии;
* в случае осуществления запрещенной законом деятельности;
* в связи с неоднократным грубым нарушением действующего законодательства;
* в связи с систематическим осуществлением неуставной деятельности (для общественных и религиозных организаций, благотворительных и иных фондов);
* вследствие несостоятельности (банкротства). Это положение распространяется на коммерческие организации (кроме казенных предприятий), потребительские кооперативы, фонды). Требование о ликвидации предъявляется в суд государственным органом или органом местного самоуправления, имеющим на это право.

Таким образом, ликвидация бывает добровольная и принудительной. Порядок ликвидации установлен главой IV «Юридические лица» Гражданского кодекса РФ. Согласно ст. 61 ГК РФ; под ликвидацией понимается прекращение существования юридического лица без перехода его прав и обязанностей в порядке правопреемства другим лицам.

Ликвидация может быть осуществлена:

* по решению его учредителей либо органа юридического лица, уполномоченного на то учредительными документами;
* при признании недействительной регистрации юридического лица;
* по решению суда в случае осуществления деятельности без надлежащего разрешения (лицензии) либо деятельности, запрещенной законом;
* в других случаях, предусмотренных законодательством, наприме, в соответствии с от ст. 65 ГК РФ (банкротство юридического лица; как я уже указывала выше).

Причем во всех случаях, кроме первого требуется участие арбитражного суда.

Наиболее распространенный случай ликвидации юридического лица – добровольная ликвидация организации, находящейся в частной собственности физических лиц.

Учредители на общем собрании приняли решение ликвидировать свою организацию. Это решение должно быть отражено в протоколе собрания и письменно сообщено органу, осуществляющему государственную регистрацию юридических лиц, который вносит в Единый государственный реестр юридических лиц сведения о том, что организация находится в процессе ликвидации.

В соответствии с требованием статьи 62 ГК РФ, учредители назначают ликвидационную комиссию по согласованию с органом, осуществившим государственную регистрацию данной организации. В ее состав могут входить руководящие лица организации, члены трудового коллектива, учредители или их представители. Состав и сроки работы ликвидационной комиссии фиксируются в протоколе общего собрания. С этого момента все дела организации переходят к ликвидационной комиссии и она начинает свою работу.

Первое, что должна сделать ликвидационная комиссия, - это установить срок, в течение которого кредиторы ликвидируемой организации могут предъявить к ней претензии о возврате задолженностей. Для этого, согласно ст. 63 ГК РФ, ликвидационная комиссия обязана опубликовать в официальной печати объявление о ликвидации и о порядке и сроке предъявления требований её кредиторами. Одновременно письменно уведомляются об этом все кредиторы. Срок предъявления требований должен быть не менее двух месяцев с момента публикации о ликвидации организации.

Ликвидационная комиссия после утверждения её состава принимает на себя все полномочия по управлению делами юридического лица, на этом основании и согласно п. 1.2. Положения о безналичных расчетах в Российской Федерации, утвержденного письмом Центрального банка России от 9 июля 1992 г. №14, она направляет в банк заявление о прекращении списания денежных средств со счетов ликвидируемой организации без своего согласия.

Далее принимаются все меры по взысканию дебиторской задолженности, т.е. предъявляются официальные требования о её погашении юридическими и физическими лицами, имеющими перед ликвидируемой организацией дебиторскую задолженность. В случае необходимости направляются иски в суды. При этом у ликвидационной комиссии нет права требовать досрочного погашения дебиторской задолженности, срок платежа по которой ещё не наступил.

Если в момент заключения договора, по которому на стадии ликвидации у ликвидируемой организации имеется дебиторская задолженность, стороны не знали о предстоящей ликвидации, которая происходит ранее наступления срока платежа по договору, то по требованию одной из сторон, чаще всего по требованию ликвидируемой организации как наиболее заинтересованной в этом, условия договора, касающиеся сроков оплаты, могут быть изменены на основании п. 1 ст. 451 ГК РФ по взаимному соглашению сторон.

Если стороны не достигнут соглашения о приведении договора в соответствии с существенно изменившимися обстоятельствами, то договор может быть расторгнут либо изменен судом.

Требование об изменении или о расторжении договора может быть заявлено стороной в суд только после получения отказа другой стороны на письменное предложение изменить или расторгнуть договор либо неполучения ответа в срок, указанный в предложении или установленный законом либо договором, а при его отсутствие – в 30и дневный срок.

Если первоначальные условия договора не будут изменены либо договор не будет расторгнут по решению суда или соглашению сторон, то у организации – дебитора не возникнет обязанности по досрочному внесению платежей.

После окончания срока для предъявления требований кредиторами ликвидационная комиссия составляет промежуточный ликвидационный баланс, который содержит сведения о составе имущества ликвидируемой организации, перечень предъявляемых кредиторами требований, а также результаты их рассмотрения, которые утверждаются учредителями по согласованию с органом, осуществляющим государственную регистрацию юридических лиц.

На стадии составления промежуточного ликвидационного баланса ликвидирующая организация должна произвести полную инвентаризацию имеющихся ценностей в соответствии со статьей 12 Федерального закона от 21 ноября 1996 года № 129 ФЗ «О бухгалтерском учете» и согласно пункту 17 Положения о бухгалтерском учете и отчетности в РФ, утвержденного Приказом Минфина России от 26 декабря 1994 года № 170.

Инвентаризация проводится в соответствии с Методическими указаниями по инвентаризации имущества и финансовых обязательств, утвержденными Приказом Минфина России от 13 июня 1995 года № 49. В рамках полной инвентаризации, для выявления непогашенных задолженностей, проводится инвентаризация имеющихся у ликвидируемой организации кредиторской и дебиторской задолженностей, порядок проведения которой регламентируется разделом «Инвентаризация расчетов» этих Методических указаний.

Подготавливая документы к составлению промежуточного ликвидационного баланса, главный бухгалтер должен проводить глубокий анализ финансового состояния предприятия на стадии ликвидации, чтобы иметь возможность своевременно принять все меры к полному погашению задолженностей и обезопасить свою организацию от судебных разбирательств с кредиторами, ведь это может значительно увеличить период проведения ликвидации. Если имеющихся у организации денежных средств на стадии составления промежуточного ликвидационного баланса будет недостаточно для удовлетворения требований кредиторов, ликвидационная комиссия, согласно пункту 3 статьи 63 ГК РФ, осуществляет продажу имущества организации с публичных торгов в порядке установленном для исполнения судебных решений.

Не подлежит реализации для погашения задолженностей следующее имущество:

* являющееся предметом залога;
* арендуемое и находящееся у ликвидируемой организации на ответственном хранении;
* личное имущество работников организации, кроме подлежащего к наложению взыскания по обязательствам предприятия в соответствии с уставом.

На этой стадии необходимо начислить сотрудникам заработную плату и соответствующие взносы во внебюджетные фонды до момента ликвидации организации, а также выходное пособие. Согласно статье 40,3 КЗоТ РФ, при ликвидации организаций за высвобожденными работниками сохраняется на период трудоустройства, но не более чем на три месяца, средняя заработная плата с учетом месячного выходного пособия и непрерывный трудовой стаж.

Согласно главе 6 КЗоТ РФ, выходное пособие не является оплатой труда. На выходное пособие при прекращении трудового договора (контракта), денежную компенсацию за неиспользованный отпуск, а также сохраняемый средний заработок, выплачиваемый в размерах, предусмотренных законодательством РФ, на период трудоустройства работником, уволенным в связи с осуществлением мероприятий ликвидации организации, страховые взносы не начисляются в соответствии с ежегодно утверждаемым Перечнем выплат, на которые не начисляются страховые взносы в Пенсионы фонд РФ (на 2000 г. этот Перечень утвержден постановление Правительства РФ от 05.01.2000 г. №9). Погашение кредиторских задолженностей производится ликвидационной комиссией в порядке очередности, установленной ст. 64 ГК РФ, в соответствии с промежуточным ликвидационным балансом, начиная со дня его утверждения.

Удовлетворение требований кредиторов осуществляется в следующем порядке:

1. Удовлетворяются требования граждан, перед которыми юридическое лицо несет ответственность за вред, причиненный жизни или здоровью, путем капитализации соответствующих повременных платежей. Капитализированная сумма повременных платежей (пенсий), причитавшихся потерпевшему или членам его семьи, вносится в орган государственного страхования, который обязан принять эту сумму и выплачивать пожизненные или временные суммы (пенсии) потерпевшему). Правилами возмещения вреда, установленными Постановлением Верховного Совета РФ от 24.12.1992 г. № 4214-1 (в редакции последующих изменений и дополнений), организацией, принимающей взносы с обязанностью в будущем их выплачивать, является орган государственного страхования.
2. Производятся расчеты по выплате выходных пособий и оплате труда с лицами, работающими по трудовому договору, в том числе по контракту, и выплате авторских вознаграждений.
3. Удовлетворяются требования кредиторов по обязательствам, обеспеченным залогам имущества ликвидируемого юридического лица. В случае когда суммы вырученной от продаже предмета залога, недостаточно для полного удовлетворения требований залогодержателя, он вправе, согласно статье 29 Закона РФ от 29.05.1992г. № 2872-1 «о залоге», если иное не предусмотрено законом или договором, получить недостающую сумму из другого имущества должника, на которое может быть обращено взыскание в соответствие с законодательством РФ, не пользуясь при этом преимуществом, основанным на праве залога.
4. Погашается задолженность по обязательным платежам в бюджет (федеральный, областной, местный) и во внебюджетные фонды.
5. Производятся расчеты с остальными кредиторами, например, обязательства по хозяйственным договорам на выполнение работ. Выплаты кредитором этой очереди производятся по истечении месяца со дня утверждения промежуточного ликвидационного баланса, согласно п. 4 ст. 63 ГК РФ.

Требования каждой очереди удовлетворяются после полного удовлетворения предыдущей очереди. При недостаточности имущества ликвидируемой организации оно распределяется между кредиторами соответствующей очереди пропорционально суммам требований, подлежащих удовлетворению.

В случае отказа ликвидационной комиссии от удовлетворения требований кредиторов они могут обратиться в суд с иском ликвидационной комиссии. Если требования кредиторов были предъявлены после срока, установленного ликвидационной комиссией, то они удовлетворяются из средств, оставшихся после удовлетворения требований кредиторов, заявленных в срок. Требования, не удовлетворенные из-за недостаточности активов юридического лица, считаются погашенными.

После окончания всех перечисленных расчетов оставшееся имущество передается учредителям ликвидируемой организации, если иное не предусмотрено законом или учредительными документами, при этом участники вправе претендовать только на то имущество, которое осталось в распоряжении организации после удовлетворения требований всех кредиторов в установленной ГК РФ очередности.

Исключение составляют случаи, когда на момент принятия решения о ликвидации организация не имеет обязательств перед кредиторами.

В том случае, если указанное имущество (в том числе и денежные средства) передается учредителям – физическим лицам, его стоимость учитывается у них в составе совокупного годового дохода, подлежащего обложению подоходным налогом. Согласно пункту 6 инструкции Госналогслужбы России от 29 июня 1995 г. № 35 «О подоходном налоге с физических лиц», стоимость имущества. Распределяемого в пользу физических лиц при ликвидации организации (кроме ранее внесенных этими лицами долей в уставный капитал), включается в состав совокупного дохода физических лиц. Пир этом распределенная доля имущества включается в состав совокупного дохода исходя из свободных рыночных цен с учетом износа на дату распределения.

Имущество, перешедшее к учредителям – юридическим лицам, будет учитываться и них при определении налогооблагаемой прибыли в составе внереализационных доходов, согласно пункту 14 Положения о составе затрат по производству и реализации продукции (работ, услуг), включаемых в себестоимость продукции (работ, услуг), и о порядке формирования финансовых результатов, учитываемых при налогообложении, утвержденного постановлением Правительства РФ от 5 августа 1992 г. № 552.

В соответствии с пунктом 5 статьи 63 ГК РФ, после завершения расчетов с кредиторами ликвидационная комиссия составляет ликвидационный баланс, который утверждается учредителями юридического лица по согласованию с органом, осуществляющим государственную регистрацию юридических лиц.

После этого ликвидационный баланс, составленный по типовой форме за период с начала года до момента ликвидации, вместе с утвердившим его протоколом общего собрания направляется в налоговую инспекцию для проверки и снятия фирмы с учета.

В соответствии со статьей 11 Закона РФ от 27 декабря 1992 г № 2118-1 «Об основах налоговой системы в РФ» (в редакции последующих изменений и дополнений), налогоплательщик обязан сообщить в налоговый орган, осуществляющий контроль за правильностью и своевременностью взимания в бюджет налогов, о принятом решении о ликвидации в десятидневный срок. В соответствии с Законом РФ от 21 марта 1991 г. № 943-1 «О государственной налоговой службе», государственные налоговые инспекции обязаны произвести документальную проверку правильности, полноты и своевременности уплаты в бюджет налогов ликвидируемого предприятия, выявить задолженность предприятия перед бюджетом либо подтвердить её отсутствие. При этом обязанность по уплате недоимки по налогу возлагается на ликвидационную комиссию и обеспечивается мерами административной и уголовной ответственности и другими мерами в соответствии с законодательством. После окончания расчетов с бюджетом предприятие снимается с учета в налоговом органе по месту своего нахождения (юридического адреса).

При положительном решении всех вопросов в налоговой инспекции комиссия распределяет оставшееся после удовлетворения требований кредиторов имущество фирмы среди учредителей, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами и учредительными документами, и обращается в банк с просьбой о закрытии счетов организации.

Кроме налоговой инспекции заявление о снятии организации с учета в связи с ликвидацией направляются во все внебюджетные фонды, в которых она была зарегистрирована.

Соответствующие требования содержатся в следующих нормативных документах:

* в п. 24 Инструкции о порядке уплаты страховых взносов работодателями и гражданами в пенсионный фонд РФ, утвержденной постановлением Правительства РФ от 11.11.1994 г. № 258;
* в п. 1.12 Инструкции о порядке начисления, уплаты страховых взносов, расходования и учета средств государственного социального страхования, утвержденной постановлением Фонда социального страхования России и Госналогслужбы России от 01.10.1996 г. №162, 2, 82, 07-1-07;
* в п. 16 Инструкции о порядке взимания и учета страховых взносов (платежей) на обязательное медицинское страхование, утвержденной постановлением Совета Министров РФ от 11.10.1993 г. № 1018.

При получении указанных документов внебюджетные фонды проведут документальную проверку правильности начисления и уплаты страховых взносов. На основании актов проверок ликвидирующая организация должна произвести полные расчеты с фондами. После предъявления фондам документов о погашении задолженности перед ними плательщик взносов получит и передаст в орган государственной регистрации справку о взаиморасчетах с ним. Ответственность за своевременное и правильное поступление платежей в фонды несут ликвидационные комиссии. Снятие организации с учета во внебюджетных фондах производится после внесения органом, осуществляющим государственную регистрацию юридических лиц, записи о ликвидации в Единый государственный реестр юридических лиц.

Также необходимо обратиться в территориальный орган Госкомстат России для аннулирования ранее присвоенных предприятию классификационных кодов, сдать печать и штампы фирмы в ОВД, выдававший разрешение на их изготовление.

Далее нужно подготовить и направить в орган государственной регистрации документы, необходимые для исключения ликвидируемого юридического лица из Единого государственного реестра, т.к. в соответствии с п. 8 ст. 63 ГК РФ ликвидация юридического лица считается завершенной, а юридическое лицо – прекратившим существование после внесения об этом записи в Единый государственный реестр юридических лиц.

Согласно п. 3 Положения о порядке ведения Государственного ерестра предприятий, утвержденного Госналогслужбой России 12 апреля 1993 г. № ЮУ-4-12/65н, исключение из Государственного реестра означает изъятие сведений о ликвидированном предприятии из соответствующего списка, возврат ликвидационной комиссией документа, подтверждающего акт включения предприятия в Государственный реестр и передачу его на архивное хранение. В орган регистрации должны быть предоставлены следующие документы:

* заявление от учредителей или ликвидационной комиссии с просьбой об исключении организации из Государственного реестра;
* протокол общего собрания учредителей с решением о ликвидации организации и образовании ликвидационной комиссии;
* оригинал или копия опубликованного в местной печати объявления о ликвидации, порядке и сроках заявления претензий кредиторами (например, Постановлении главы МО «Город Инта» за №12 (1210 от 24.12.2001 г. на основании ст. 295 Гражданского кодекса Российской Федерации принято решение о ликвидации МУП «Промкомбинат» с 01.01.2002 г. Требования кредиторов принимаются в течение 2х месяцев с момента публикации настоящего сообщения по данному адресу. Ликвидационная комиссия МУП «Промкомбинат»);
* протокол общего собрания учредителей с решением об утверждении ликвидационного баланса;
* справки из налоговой инспекции и внебюджетных фондов, подтверждающих отсутствие у организации задолженностей перед бюджетом;
* справки из банка о закрытии счетов;
* письмо-уведомление территориального органа Госкомстата России об аннулировании классификационных кодов;
* справка из ОВД о сдаче юридическим лицом печати и штампов на уничтожение.

По месту регистрации юридического лица должны быть сданы для погашения и архивированы оригиналы первых экземпляров устава, учредительного договора и свидетельства о регистрации.

На основании указанных документов орган государственной регистрации выдает заявителю свидетельство о прекращении деятельности юридического лица путем его ликвидации. С этого момента предприятие считается ликвидированным и обязанности его как юридического лица и налогоплательщика, возложенные на него пунктом 1 статьи 11 Закона «Об основах налоговой системы», прекращаются.

Особое внимание следует обратить на случай, когда имущество должника – юридического лица, в отношении которого принято решение о ликвидации, недостаточно для удовлетворения требований кредиторов. Подобного рода ликвидация должна осуществляться в соответствии с законом о банкротстве. При обнаружении названных обстоятельств ликвидационная комиссия (а если она еще не создана – учредитель (участник) должника, либо собственник имущества унитарного предприятия, либо руководитель должника) должна обратиться в арбитражный суд с заявлением о признании должника банкротом. Арбитражный суд принимает решение о признании должника банкротом, об открытии конкурсного производства и назначении конкурсного управляющего. В случае, если дело о банкротстве возбуждается после создания ликвидационной комиссии, обязанности конкурсного управляющего могут быть возложены на председателя ликвидационной комиссии (ликвидатора).

Нарушение изложенных требований является основанием для отказа во внесении в единый государственный реестр юридических лиц записи о прекращении юридического лица. Помимо этого вышеназванные лица, допустившие нарушение и не обратившиеся в арбитражный суд, несут субсидиарную ответственность по неудовлетворенным обязательствам по денежным требованиям и обязательным платежам должника.

## §4. Несостоятельность (банкротство) юридических лиц по действующему законодательству Российской Федерации.

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 исполнить обязательства перед кредиторами вследствие недостатка имущества.

Банкротство в законодательстве стран континентальной Европы считается уголовно-правовой стороной несостоятельности. Такая традиция прослеживается и в дореволюционной России, где к тому же для признания банкротства первоначально требовалось признание должника несостоятельным в гражданском процессе.

В англосаксонской правовой системе банкротство принимается как синоним несостоятельности.

Современное отечественное законодательство о несостоятельности (банкротстве) ещё очень молодо. Оно включает в себя ГК, специальные законы[[29]](#footnote-29), ряд иных правовых, в том числе ведомственных, актов и понимает под несостоятельностью (банкротством) признанную арбитражным судом или объявленную должником неспособность должника в полном объеме удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей в бюджет и внебюджетные фонды (ст. 2 Федерального закона от 8 января 1998 г. № 6 – ФЗ).

Юридическое лицо считается неспособным удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей, если соответствующие обязательства и (или) обязанности не исполнены им в течение 3х месяцев с момента наступления даты их исполнения (п. 2 ст. 3 Федерального закона). Дело о банкротстве может быть возбуждено арбитражным судом, если требования к должнику в совокупности составляют не менее 500 минимальных размеров оплаты труда, если иное не предусмотрено Федеральным законом «О несостоятельности (банкротстве)» (п. 2 ст. 5).

Несостоятельность (банкротство) наступает в случаях невозможности (неспособности) полного удовлетворения юридическим лицом всех денежных требований своих кредиторов. В такой ситуации речь должна идти о равномерном и справедливом распределении имеющегося имущества должника между его кредиторами, которые при этом как бы «конкурируют» друг с другом, в том числе в рамках определенных групп (очередей). Порядок такого распределения называется конкурсом или конкурсным производством («конкурсным процессом»). Составляющие его правила являются сутью института несостоятельности (банкротства)[[30]](#footnote-30).

В современных правопорядках правила о несостоятельности применяются как к юридическим, так и к физическим лицам, причем не обязательно осуществляющим предпринимательскую деятельность[[31]](#footnote-31). Поэтому институт банкротства не связан лишь с ликвидацией коммерческих организаций. Действующее законодательство РФ исходит из того, что банкротами не могут быть объявлены юридические лица, по долгам которых их учредители несут субсидиарную ответственность. Поэтому банкротами в соответствии с п. 1 ст. 65 ГК могут быть признаны только коммерческие организации (за исключением казенных предприятий), а из числа некоммерческих – потребительские кооперативы и фонды[[32]](#footnote-32).

Несостоятельность может быть признана в судебном порядке либо объявлена самим должником. Судебное признание банкротства возможно как по требованию кредиторов (или прокурора), так и по заявлению самого неплатежеспособного должника. В предусмотренных законом случаях руководитель должника обязан обратиться в арбитражный суд с заявлением о признании должника банкротом (ст. 8 Закона о банкротстве). Таким образом, как объявление банкротом, так и последующая ликвидация юридического лица могут быть как принудительными (по судебному решению), так и добровольными (по решению самого банкрота, принятому совместно с его кредиторами в соответствие с п. 2 ст. 65 ГК и ст. 24, 181-183 Закона о банкротстве). Основную особенность такой ликвидации составляет обязательное соблюдение конкурсного порядка распределения имущества между кредиторами.

Вместе с тем институт банкротства не направлен только на прекращение (ликвидацию) юридического лица. Ведь интерес кредиторов неплатежеспособного юридического лица состоит не в его ликвидации, а в возможно более полном удовлетворении своих требований, чему может служить и продолжение его деятельности (если конечно, ее результатом станут дополнительные доходы, а не убытки). Следует также иметь ввиду, что ликвидация юридического лица в результате его банкротства крайне неблагоприятно отражается на его наемных работниках и нередко имеет иные отрицательные социальные последствия (например при банкротстве градообразующих предприятий). Поэтому она является крайней мерой, использованию которой обычно предшествует применение иных, предупредительных мер.

К их числу относится досудебная санация (оздоровление), под которой понимается оказание должнику финансовой помощи с целью восстановления его платежеспособности и погашения его денежных обязательств (ст. 27 Закона о банкротстве). Она может осуществляться как учредителями (участниками) или собственником имущества юридического лица – должника, так и его кредиторами и иными (третьими) лицами, а также РФ, ее субъекты, муниципальные образования, внебюджетные фонды.

Ее условием может стать принятие должником обязательств по отчуждению своего имущества или его части в пользу лиц, представивших финансовую помощь. Результатом досудебной санации должно стать восстановление платежеспособности должника, т.е. отсутствие у него признаков банкротства (просроченной свыше 3х месяцев задолженности).

Традиционной мерой предотвращения ликвидации является мировое соглашение должника с кредиторами (ст. 120 Закона о банкротстве). Оно принимается по решению общего собрания кредиторов на любой стадии рассмотрения дела о банкротстве и утверждается арбитражным судом. Содержание мирового соглашения могут составлять условия об отсрочке или рассрочке исполнения обязательств должника; об уступке прав требования должника; об исполнении его обязательств третьими лицами; об уменьшении (скидке) долга; о прекращении обязательств путем представления взамен отступного, изменения (новации) их содержания или прощения долга либо об удовлетворении требований кредиторов иными законными способами. Мировое соглашение может быть признано недействительным при наличии предусмотренных законом оснований (ст. 127 Закона о банкротстве), а при неисполнении должником его условий в отношении не менее трети требований кредиторов – расторгнуто по решению арбитражного суда (п. 3 ст. 129 Закона о банкротстве). Основания признания недействительности мирового соглашения:

* если мировое соглашение содержит условия, предусматривающие преимущества для отдельных кредиторов или ущемление прав и законных интересов отдельных кредиторов;
* если исполнение мирового соглашения может привести должника к банкротству;
* при наличии иных оснований недействительности сделок, предусмотренных гражданским законодательством РФ.

В последнем случае (п. 3 ст. 129 Закона) кредиторы вправе предъявить свои требования к должнику не в первоначальном объеме, а в объеме, предусмотренном мировым соглашением. Стороной мирового соглашения могут быть лишь конкурсные кредиторы (т.е. кредиторы 3й и 5й очереди). Однако кредиторы по обязательным платежам (кредиторы 4й очереди) также могут заключить соглашение, регулирующее налоговые обязательства должника – но лишь в случаях, предусмотренных налоговым законодательством (т.к. уплата налогов является конституционной обязанностью, предметом соглашения не могут стать условия, допускающие отказ должника от выполнения этой обязанности в полном объеме, если иное не предусмотрено налоговым законодательством). Мировое соглашение заключается в письменной форме и подлежит утверждению арбитражным судом и вступает в силу для должника и конкурсных кредиторов со дня его утверждения. Утверждение судом Мирового соглашения влечет прекращение производства по делу о банкротстве (если мировое соглашение заключается на стадии конкурсного производства не подлежит исполнению).

Расторжение мирового соглашения, утвержденного арбитражным судом, по соглашению между отдельными кредиторами и должником не допускается. Оно может быть расторгнуто лишь по решению арбитражного суда (в случае неисполнения должником требований мирового соглашения в отношении не менее 1/3 кредиторов).

В ходе разбирательства дела о банкротстве арбитражным судом на основании решения собрания кредиторов может вводиться внешнее управление организацией – должником (если есть основания полагать, что ее платежеспособность может быть восстановлена) (ст. 68 Закона о банкротстве). На период внешнего управления вводится мораторий – отсрочка удовлетворения требований кредиторов, которая распространяется на долги, возникшие до назначения этого управления, в том числе по утвержденным исполнительным документам (ст. 70 Закона о банкротстве).

Внешнее управление осуществляется назначенным судом внешним управляющим, который приобретает права руководителя организации – должника и самостоятельно распоряжается её имуществом (за исключением крупных сделок).

Деятельность управляющего строится на основе плана проведения внешнего управления, утвержденного общим собранием кредиторов на срок не более года. План может предусматривать перепрофилирование или закрытие нерентабельных производств; продажу части имущества должника, продажу предприятия – должника в целом (как имущественного комплекса), осуществление иных законных способов восстановления платежеспособности должника. При недостижении этой цели арбитражный суд признает должника банкротом и открывает конкурсное производство. Т.о. если у должника есть значительные резервы и его платежеспособность может быть восстановлена (путем реализации части его имущества либо путем использования других мер экономического или организационного характера), арбитражный суд вместо признания предприятия банкротом ограничивается назначением внешнего управления (вводится на срок не более 12 или (с учетом продления) 18 месяцев). Внешнее управление (судебная санация) – это процедура банкротства, применяемая к должнику в целях восстановления его платежеспособности – с передачей полномочий по управлению должником внешнему управляющему. И если цель внешнего управления достигнута и платежеспособность восстановлена, арбитражный суд выносит определение о завершении внешнего управления и прекращении производства по делу о несостоятельности (банкротстве).

С момента принятия арбитражным судом заявления о банкротстве предусматривается введение периода наблюдения, для осуществления которого судом может назначаться временный управляющий. С этого момента приостанавливается производство и исполнение по всем делам, связанным с обращением взыскания на имущество должника, а любые имущественные требования к нему могут предъявляться лишь в конкурсном порядке (ст. 57, 58 Закона о банкротстве). Цель этих мер очевидна – сохранение имущества должника для соразмерного удовлетворения всех кредиторов. Поэтому в период наблюдения органы управления должника не в праве совершать большинство сделок без согласия временного управляющего, а также не могу принимать решения о реорганизации или ликвидации должника, его участии в иных юридических лицах, выплате дивидендов и размещении эмиссионных ценных бумаг, т.к. это может ущемить интересы кредиторов. Для соблюдения этого порядка в государственный реестр юридических лиц должна вноситься соответствующая запись. Временным управляющим в этот период проводится анализ финансового состояния должника и устанавливается размер требований всех его кредиторов. Последние на своем общем собрании принимают решение либо о применении к должнику предупредительных мер, либо об обращении в суд с ходатайством о признании его банкротом и об открытии конкурентного производства. Т.о. наблюдение – процедура банкротства, которая вводится арбитражным судом с момента принятия заявления о признании должника банкротом с целью обеспечения сохранности имущества должника и проведения анализа его финансового положения. Если платежеспособность должника не восстановлена, наблюдение заканчивается в момент вынесения арбитражным судом одного из следующих решений – о введении внешнего управления; - о признании должника банкротом и открытии конкурсного производства.

В случаях восстановления платежеспособности должника вследствие внешнего управления арбитражный суд принимает определение о прекращении производства по делу о банкротстве.

Конкурентное производство открывается с момента судебного признания должника банкротом (п. 1 ст. 97 Закона о банкротстве). Оно относится к «ликвидационным процедурам», влекущим прекращение деятельности юридического лица – банкроты и осуществляется назначенным судом конкурсным управляющим в срок, как правило, не более года или (с учетом продления) 1,5 лет. С этого же момента считается наступившим срок исполнения всех денежных обязательств должника (что уравнивает требования всех кредиторов независимо от сроков их возникновения) и одновременно прекращается начисление пени (неустоек) и процентов по всем видам его задолженности. Совершение сделок с имуществом должника, предъявление требований отдельными кредиторами и исполнение в их пользу теперь допускается только в порядке конкурса (конкурентный иммунитет) (п. 1 ст. 98 Закона о банкротстве).

Все полномочия по управлению делами должника и распоряжению его имуществом переходят к конкурсному управляющему (а полномочия органов управления и собственника имущества должника соответственно прекращаются). Конкурсный управляющий вправе требовать признания недействительными совершенных должником сделок и расторжения заключенных им договоров, направленных на уменьшение его имущества; он может предъявлять иски об истребовании имущества должника у третьих лиц, а также принимать иные меры по поиску, выявлению и возврату находящегося у них имущества должника (ст. 101 Закона о банкротстве). В некоторых правопорядках для этого устанавливается специальный срок – «период подозрительности». Затем конкурсный управляющий проводит инвентаризацию и оценку выявленного имущества должника, которое предназначено для удовлетворения требований кредиторов (конкурентной массы). В конкурентную массу не включаются находящийся на балансе должника жилищный фонд и отдельные объекты социально-культурной сферы и коммунальной инфраструктуры, а также некоторые другие виды имущества (например, изъятие из оборота) (ст. 103, 104 Закона о банкротстве). Имущество, составляющее конкурентную массу, продается управляющим с согласия кредиторов по общему правилу на открытых (публичных) торгах. Из вырученных от продажи сумм производятся расчеты с кредиторами в соответствии с очередностью их требований и в порядке, установленном законом для ликвидации юридических лиц (п. 1-3 ст. 84 ГК; ст. 106-111 Закона о банкротстве). Вне очереди покрываются судебные расходы и вознаграждения управляющим при банкротстве, а также требования, возникшие в периоды наблюдения, внешнего управления и конкурсного производства (в том числе текущие коммунальные и эксплуатационные платежи). Требования кредиторов, не удовлетворенные из-за недостаточности имущества должника, считаются погашенными.

Действия конкурсного управляющего контролируются кредиторами и арбитражным судом. По завершении расчётов с кредиторами конкурсный управляющий представляет суду отчет с приложением реестра требований кредиторов (с указанием размера погашенных требований) и документов, подтверждающих продажу имущества и погашение требований кредиторов. После рассмотрения отчета управляющего арбитражный суд выносит определение о завершении конкурсного производства, которое является основанием для внесения записи в реестр юридических лиц о ликвидации юридического лица – должника. С момента внесения такой записи в указанный реестр (т.е. государственной регистрации) конкурсное производство считается завершенным, а юридическое лицо – ликвидированным. Следовательно, если достижение цели восстановления платежеспособности оказалось невозможным, арбитражный суд выносит решение о завершении внешнего управления, признании должника несостоятельным (банкротом) и возбуждении конкурсного производства. Принудительная ликвидация предприятия – должника арбитражным судом осуществляется в процессе конкурсного производства. Под конкурсным производством понимается процедура банкротства, применяемая к должнику, признанному банкротом, целях соразмерного удовлетворения требований кредиторов. Этапы конкурсного производства:

* принимается решение арбитражного суда о признании должника банкротом, в результате чего (и с этого момента) время оплаты всех долгов считается наступившим независимо от сроков;
* все требования к должнику могут быть предъявлены лишь в рамках конкурсного производства;
* назначается конкурсный управляющий. Он проводит анализ финансового состояния должника, аккумулирует имущество должника и формирует конкурсную массу в целях продажи имущества и расчета с кредиторами;
* в установленной очередности удовлетворяются требования кредиторов (на основании ст. 64 ГК РФ и ст. 106 Закона о банкротстве), которую я указала выше (см: ликвидация юридических лиц).

Завершение конкурсного производства осуществляется в момент вынесения арбитражным судом определения о завершении конкурсного производства. Конкурсный управляющий в течение 10 дней с момента завершения конкурсного производства обязан представить определение в орган, осуществляющий государственную регистрацию юридических лиц. Названный орган на основании этого определения вносит в Государственный реестр юридических лиц запись о прекращении (ликвидации) должника. С момента внесения в Государственный реестр записи о ликвидации должника полномочия конкурсного управляющего считаются завершенными.

Т.о. при рассмотрении дела о банкротстве юридического лица применяются следующие процедуры: а) наблюдение; б) внешнее управление (судебная санация); в) конкурсное производство; г) мировое соглашение; иные процедуры банкротства, предусмотренные упомянутым федеральным законом.

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

1. Предварительные процедуры (согласно ст. 2, 27 Федерального закона – досудебная санация, наблюдение);
2. Реорганизационные процедуры (внешнее управление или судебная санация);
3. Ликвидационные процедуры (конкурсное производство, добровольная ликвидация с согласия кредиторов в соответствии с гл XI Федерального закона;
4. Мировое соглашение.

В мировой практике к банкам, страховым компаниям и т.п. ликвидация в следствие несостоятельности не применяется. Средством улучшения их финансового положения становятся санация и в первую очередь их реорганизация. Применение реорганизационных процедур позволяет предприятию обеспечить нормальное функционирование. Применение ликвидационных процедур ведет к прекращению деятельности предприятия.

Общее значение института банкротства заключается в предоставлении возможности добросовестным предпринимателям реорганизовать свои дела и восстановить статус полноценных субъектов торгового оборота; предоставлении кредитором определенных гарантий, в том числе ответственности должника за свои действия, справедливого распределения между кредиторами возможных потерь; исключены из гражданского оборота неплатежеспособных субъектов и оздоровления рынка.

Банкротство отдельных видов юридических лиц обладает некоторыми особенностями, предусмотренными законодательством. Так, при банкротстве градообразующих организаций допускается введение внешнего управления под поручительство публично-правового образования по обязательствам должника (ст. 134 закона о банкротстве); при банкротстве сельскохозяйственных организаций другие сельскохозяйственные организации могут получить преимущественное право приобретения объектов недвижимости, используемых для сельскохозяйственного производства (п. 3 ст. 139 Закона о банкротстве) и т.д.…

До введения в действие нового Закона о банкротстве для всех государственных предприятий предусматривался особый порядок продажи принадлежащего им имущества в целях предотвращения признания их банкротами[[33]](#footnote-33). Определенные особенности имеются также при банкротстве банков и иных кредитных организаций, страховых и финансовых компанй и некоторых других видов юридических лиц.

Так, например, особенности несостоятельности (банкротства) кредитных организаций. Они установлены Федеральным законом от 25 февраля 1999г. № 49-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве) кредитных организаций». Данный Закон регулирует особенности оснований и процедур признания кредитных организаций несостоятельными (банкротами) и их ликвидации, а также порядок и условия осуществления мер по предупреждении. Несостоятельности. При этом регулированию последней группы отношений уделено в законе большее внимание.

В отличие от иных субъектов, кредитная организация не может объявить о своем банкротстве. Её неспособность удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей должна быть признана арбитражным судом. Сокращен до одного месяца формальный признак несостоятельности (банкротства).

В качестве мер по предупреждению банкротства названы:

1. Финансовое оздоровление кредитной организации;
2. Назначение временной администрации по управлению кредитной организацией;
3. Реорганизация кредитной организации.

Закон определяет:

* основания для осуществления данных мер;
* обязанности кредитной организации, ее учредителей (участников), - право банка России потребовать от кредитной организации осуществить меры по финансовому оздоровлению, реорганизации, а также назначить временную администрацию;
* порядок проведения процедур предупреждения банкротства.

Дело о банкротстве может быть возбуждено арбитражным судом только после отзыва у кредитной организации лицензии на осуществление банковских операций. Правом на обращение в арбитражный суд с заявлением помимо лиц, перечисленных в Федеральном законе «О несостоятельности (банкротстве)», наделен Банк России. Предусмотрены также случаи, когда обращение в суд является не правом, а обязанностью Банка России (ст. 37).

Арбитражный суд может возбудить производство по делу, если требования к кредитной организации в совокупности составляет не менее одной тысячи минимальных размеров оплаты труда и если эти требования не исполняются в течение одного месяца с момента наступления даты их исполнения. При рассмотрении арбитражным судом дела о банкртостве кредитной организации применяются такие процедуры, как наблюдение и конкурсное производство. Внешнее управление и мировое соглашение в отношении кредитных организации не применяются. Арбитражный управляющий должен иметь лицензию, а также соответствовать квалификационным требованиям Банка России и иметь выданный им квалификационный аттестат. Среди особенностей проведения конкурсного производства кредитной организации можно назвать следующие. В ходе конкурсного производства управляющий может использовать только корреспондентский счет кредитной организации, открытый в учреждении Банка России. Публикация сведений о банкротстве, помимо «Вестника высшего арбитражного суда РФ», осуществляется в «Вестнике Банка России» и в местной печати по месту расположения кредитной организации. Запись о признании кредитной организации банкротом и об открытии конкурсного производства производится банком России в Книге государственной регистрации кредитных организаций. Банк России осуществляет контроль за ходом конкурсного производства, ежемесячно получая бухгалтерскую и статистическую отчетность. В Банк России представляются промежуточный ликвидационный баланс и ликвидационный баланс. Особенностью распределения конкурентной массы является то, что в первую очередь удовлетворяются требования физических лиц, являющихся кредиторами кредитной организации, по заключенным с ними договорам банковского вклада и договорам банковского счета, а также требования граждан, перед которыми кредитная организация несет ответственность за причинение вреда жизни или здоровью. Ликвидация кредитной организации считается завершенной, а кредитная организация прекратившей свое существование с момента внесения в Книгу государственной регистрации кредитных организаций записи о ликвидации кредитной организации.

В большинстве случаев отсутствующий должник не имеет никакого имущества, либо этого имущества не хватает для покрытия всех имеющихся долгов. Вследствие этого в законе о банкротстве установлены упрощенный порядок и сроки рассмотрения дел такой категории арбитражным судом. Ст. 177, 180 Закона о банкротстве определяют признаки, по которым возможно применение упрощенной процедуры банкротства:

1. Фактическое прекращение деятельности должника – юридического лица.
2. Отсутствие и невозможность установления местонахождения руководителя должника – юридического лица.
3. Даже если руководитель должника – юридического лица присутствует, то необходимо, чтобы у юридического лица отсутствовало имущество либо оно было столь незначительным, что не позволяло покрыть судебные расходы по делу о банкротстве.

Независимо от наличия руководителя, если предпринимательская либо иная деятельность должника не проводилась должником в течении длительного времени, к такому должнику может быть применен упрощенный порядок признания отсутствующего должника банкротом. В качестве примера отсутствия деятельности должника Закон о банкротстве приводит отсутствие операций по счетам должника в течение 12-ти месяцев до принятия арбитражным судом заявления о признании несостоятельности должника.

Особенностью процедуры банкротства отсутствующего должника является обязанность арбитражного суда принять заявление о признании юридического лица несостоятельным независимо от суммы его задолженности, даже если она меньше 500 минимальных размеров оплаты труда (установленная законом). Однако при этом обязательно должны присутствовать все остальные признаки несостоятельности (например, срок не может быть менее 5 месяцев).

Арбитражный суд при проведении данной процедуры банкротства может вынести решение о признании отсутствующего должника банкротом и об открытии конкурсного производства, процедуры внешнего управления и наблюдения не применяются. Арбитражный суд принимает решение в ускоренные сроки – в течение 2х недель с момента принятия к производству заявления о признании его несостоятельным Арбитражный управляющий назначается без участия кредиторов (Государственный орган по делам о банкротстве, приняв решение суда в недельный срок представляет кандидатуру управляющего). Кредиторы могут предъявить претензии свои в месячный срок после получения извещения арбитражного управляющего о принятии арбитражным судом решения о признании отсутствующего должника банкротом (в отличие от обычной процедуры, где срок не может быть менее 2х месяцев). В конкурсном производстве такой же порядок, что и при обычной процедуре банкротства конкурсного производства (т.е. конкурсный управляющий собирает требования всех кредиторов, определяет очередность их удовлетворения, а также принимает меры для выявления имущества должника.

В случае обнаружения имущества у отсутствующего должника по ходатайству конкурсного управляющего арбитражный суд может вынести определение о прекращении упрощенной процедуры банкротства и переходе к общей процедуре. Данное решение отнесено к исключительной компетенции арбитражного суда и принимается без учета мнения кредиторов. В случае, если у отсутствующего должника есть определенное имущество, и арбитражный суд не вынес определение о переходе в общей процедуре банкротства, конкурсный управляющий проводит оценку и реализацию имеющегося имущества. Очередность удовлетворения требований кредиторов установлена в ст. 106 Закона о банкротстве и одинакова при проведении любой процедуры банкротства. После окончания расчетов с кредиторами конкурсный управляющий составляет ликвидационный баланс и представляет его на утверждение арбитражному суду. Арбитражный суд утверждает ликвидационный баланс и выносит определение о завершении конкурсного производства. Конкурсный управляющий представляет данное определение арбитражного суда в орган, осуществляющий государственную регистрацию юридических лиц в течение 10 дней со дня его вынесения. Определение арбитражного суда является основанием для внесения в единый государственный реестр юридических лиц записи о ликвидации должника. Момент внесения указанной записи является, во-первых, моментом завершения конкурсного производства; во-вторых, моментом прекращения ликвидации должника – юридического лица; в-третьих, моментом прекращения полномочий арбитражного управляющего.

# Глава 4. Проблемы прекращения деятельности юридических лиц.

## §1. Процедуры принятые за рубежом в связи с прекращением деятельности юридических лиц, основания принятия решений.

Если участники процессуальных действий пришли к заключению о необходимости ликвидации несостоятельного лица из-за невозможности достижения мирового соглашения или невозможности достижения целей реабилитации, то начинаются ликвидационные процедуры. Основными этапами являются составление активов имущества и формирование конкурсной массы, оценка обязательств должника, реализация имущества, составляющего конкурсную массу, и ее распределение между кредиторами.

Регулируя очередность, законодательство прежде всего решает вопрос о том, кому в условиях недостаточности активов должника дать возможность удовлетворить хотя бы часть своих требований. То есть в основном это вопросы социальной политики, защиты финансовых интересов государства, экономической политики и принципов общественной справедливости. Интересы кредиторов наиболее сильно защищены в английском законодательстве. И, соответственно, возможностей для реабилитации несостоятельного лица там меньше всего. И хотя в 1986 году была введен процедура управления, ее можно рассматривать как модель для будущих возможностей законодательства. Новый германский закон, несомненно, является большим шагом вперед в мировом законодательстве о несостоятельности, но анализируя его, можно сделать выводы, что основное внимание уделяется защите имущественных интересов кредиторов, а не судьбе несостоятельного лица.

Соответственно признается, что, в отличие от американского регулирования, «реорганизация не является более предпочтительной, чем ликвидация» и, соответственно, должник не имеет возможности использовать для своей выгоды начало процедур банкротства. Американская система, ставшая предметом изучения во всем мире и способствовавшая появлению английской процедуры управления и германского плана восстановления платежеспособности, менее либеральна и больше защищает интересы должника с целью возможной реабилитации. Французское регулирование вопросов своей основной задачей считает оздоровление предприятий в ущерб интересам кредиторов, но в 1994 г. произошли изменения, улучшающие защиту интересов кредиторов. Общими тенденциями законодательства Германии, США, Англии, Франции является то, что существенно проще стали условия начала разбирательства дела о несостоятельности. Весьма интересна и полезна может оказаться модель германская, позволяющая начать процедуру несостоятельности при угрозе банкротства, что позволит снизить возможные потери активов.

Неспособность должника оплатить свои долги определяется в праве капиталистических стран с помощью двух критериев: либо через неплатежеспособность, либо через критерий недостаточности имущества. В основу устанавливаемой судом несостоятельности кладется не подлинный недостаток средств, а предполагаемый, проявляющийся в наступлении неплатежеспособности. (для крупных компаний). Формальный критерий неплатежеспособности служит довольно верным показателем фактического финансового неблагополучия»[[34]](#footnote-34). В праве ФРГ, Франции и США доказательством неплатежеспособности является прекращение должником платежей. В английском же праве неплатежеспособность подтверждается совершением должником одного из действий, прямо указанных в законе. Объявление лица несостоятельным влечет за собой серьезные имущественные и личные последствия.

Должник утрачивает управление своим имуществом, оно переходит в руки специально назначенных лиц – конкурсных управляющих. С этого момента конкурсные кредиторы не могут осуществлять свои требования в обычном порядке. Все обязательства должника с этого же момента считаются просроченными. Далее, некоторые сделки, которые совершены должником в течение времени, непосредственно предшествующего объявлению должника несостоятельным, в так называемый подозрительный период, могут быть признаны недействительными.

Последствия объявления юридических лиц несостоятельными не являются одинаковыми для объединений лиц и для объединений камиталов. Юридическое лицо не прекращается с вынесением судебного решения (ни в первом, ни во втором случае). Оно продолжает существовать, но с ограниченной правоспособностью, т.е. оно может иметь лишь те права, которые необходимы для целей конкурсного процесса. Если данный вид торгового товарищества своим личным имуществом по обязательствам товарищества, то неплатежеспособность указанного товарищества может повлечь за собой личную несостоятельность и даже банкротство его участников. По праву ФРГ открытие конкурса над имуществом товарищества не влечет за собой несостоятельности отдельных его членов. В Англии и США, где партнерство не считается по закону самостоятельным субъектом права, неплатежеспособность партнерства означает объявление несостоятельными всех его участников. Само же партнерство несостоятельным объявлено быть не может. Согласно разделу 33б Закона о несостоятельности в Англии, имущество партнерства идет в первую очередь на удовлетворение требований кредиторов объединения, а личное имущество отдельных членов – на удовлетворение требований их личных кредиторов, только после этого оно включается в имущественную кассу. В ФРГ процедура несостоятельности, согласно закону, неприменима к государству, землям, муниципалитету, а также по отношению к указанным в законодательных актах таким юридическим лицам публичного права, как железная федеральная дорога и т.п. В Англии не допускается объявление несостоятельности государственных предприятий. В отношении юридических лиц, которые являются объединениями капиталов, в буржуазном праве действует положение, согласно которому несостоятельность юридического лица не влечет за собой несостоятельности его членов. Вместе с тем если юридическое лицо используется не более как прикрытие для единоличной деятельности другого физического или юридического лица, то судебные органы стран отступают от начал разделенной ответственности под именем юридического лица. Сходным образом суды поступают и в случаях несостоятельность товарищества, входящего в группу. Возможность возложения имущественной ответственности на руководителей юридических лиц закрепляется и в законодательстве (ст. 180 Французского закона; долги возложены на руководителей; а также ст. 181 и 182). В французском праве конкурсный процесс имеет как бы 2 этапа. Первый называется судебным восстановлением, а второй – судебной ликвидацией предприятия. Конкурсным процессом, как соразмерным распределением имущества, является судебная ликвидация. Однако ей предшествует процедура судебного восстановления. Основная ее цель – представление предприятию возможность уцелеть несмотря на свое положение. Судебное восстановление осуществляется согласно плану, утвержденному судом по окончании особого периода – наблюдения. Управляющий в соответствии с судебным решением либо наблюдает за руководством, либо помогает должнику в у правлении делом, либо сам осуществляет частично или полностью руководство предприятием. После обсуждения плана с заинтересованными лицами суд либо утверждает его, либо объявляет о ликвидации предприятия. Суд может также обязать владельца продать его.

В законодательстве многих стран предусматриваются особые способы санации предприятий с целью избежать наступления их несостоятельности. Эта процедура применяется, когда должник не прекращает своих платежей, поэтому ее следует отличать от мировых соглашений, где они выступают как способ урегулирования отношений между несостоятельным должником и его кредиторами.

Ни в Англии, ни в ФРГ, ни в США закон не предусматривает в своих статьях каких-либо льгот для крупных предприятий, находящихся на грани финансового краха. Однако, например, в ФРГ за счет налогоплательщиков финансировалось «оздоровление» концерна «круп», а в Англии правительство выделило крупные субсидии готовым прекратить свое существование компаниям «Роллс – ройс» и «Харланд и Вольф», также существует институт освобождения несостоятельного должника от обременяющих его обязательств. (в Японии, Англии и США): несостоятельный должник может на любой стадии конкурсного процесса обратиться в суд с просьбой освободить его от всех или части долгов, суд вправе либо отказать в освобождении от обязательств, либо предоставить немедленное и полное освобождение, либо предоставить его на определенных условиях.

Даже краткий анализ в современном законодательстве о несостоятельности, позволяет сделать вывод о том, что происходит глубокая трансформация института юридического лица. Прежде всего, для обеспечения интересов контрагентов несостоятельного юридического лица, т.е. законодатель отказывается от раздельной ответственности юридического лица и тех лиц, которые действовали, используя это юридическое лицо, но и преследует цель не столько компенсировать таким образом ущерб, причиненный кредиторам юридического лица, сколько наказать истинных виновников финансового краха.

## §2. Судебная практика по данному вопросу.

1. Преобразование государственного (муниципального) предприятия путем изменения его организационно-правовой формы производится по решению комитета по управлению имуществом.

В Тюменский областной суд арбитражный в интересах комитета по управлению имуществом г. Тюмени обратился прокурор тюменской области с иском о признании недействительным акта о регистрации Товарищества с ограниченной ответственностью «изобилие», созданного на базе имущества магазина № 27 Горплодовощторга. Учредителями этого товарищества выступи работники магазина как физические лица. Товарищество образовано на базе имущества магазина. При принятии решения арбитраж учел следующее.

Постановлением Верховного Совета РФ от 27.12.91 г. № 3020-I о разграничении государственной собственности в РФ предприятия розничной торговли отнесены к объектам муниципальной собственности. Поскольку данное товарищество было создано на базе муниципальной собственности, то в соответствии со ст. 33 Закона РСФСР «О предприятиях и предпринимательской деятельности» его учредителем должен выступить комитет по управлению имуществом. Кроме того, в данном случае фактически имела место приватизация муниципального имущества без соблюдения установленного законодательством порядка.

Учитывая это, арбитражный суд правомерно признал действия бывших работников муниципального предприятия по распоряжению имуществом магазина незаконными, а акт о регистрации товарищества недействительным.

2. Невыполнение решения учредителей (участников) юридического лица либо органа юридического лица о добровольной его ликвидации не является основанием для возбуждения иска о принудительной ликвидации этого юридического лица, если в его деятельности не установлены неоднократные или грубые нарушения закона или иных правовых актов.

Орган, осуществляющий государственную регистрацию юридических лиц, обратился в арбитражный суд с иском о ликвидации общества с ограниченной ответственностью на том основании. Что его участники, приняв решение о ликвидации, не назначили ликвидационную комиссию и не установили порядок и срок проведения ликвидации. Суд правомерно отказал в удовлетворении иска, признав, что обстоятельства, послужившие основанием для предъявления исковых требований, нельзя отнести к случаям, предусмотренным п. 2 ст. 61 Кодекса. Доказательств осуществления обществом деятельности с нарушением требований законодательства не было. Согласно п. 3 ст. 61 кодекса государственные органы или органы местного самоуправления вправе предъявлять требования о ликвидации юридического лица (если такое право им предоставлено Законом) только по основаниям, указанным в п.2 ст. 61 Кодекса. Принятие учредителем или органом юридического лица решения о добровольной его ликвидации без назначения ликвидационной комиссии и определения порядка проведения ликвидации не может быть отнесено к этим основаниям.

3. Наличие решения о добровольной ликвидации юридического лица не исключает возможности обращения в суд с иском о его принудительной ликвидации, если указанное решение не выполняется и имеются основания, предусмотренные п. 2 ст. 61 Кодекса.

Прокурор обратился в арбитражный суд с иском о ликвидации хозяйственного общества в связи с осуществлением им деятельности с неоднократными и грубыми нарушениями Закона.

Суд установил факт принятия общим собранием общества решения о его ликвидации и на этом основании отказал в удовлетворении исков. Указанное решение отменено апелляционной инстанцией.

В соответствии с п.8 ст. 63 Кодекса ликвидация юридического лица считается завершенной, а юридическое лицо – прекратившим существование после внесения об этом записи в Единый государственный реестр юридических лиц. Решение учредителей либо органа юридического лица, уполномоченного на то учредительными документами, о его ликвидации является основанием для возбуждения процедуры ликвидации порядке, установленном законом (статьи 62 – 63 кодекса). Из материалов дела следовало, что общим собранием участников общества было принято решение о ликвидации общества.Однако ликвидационная комиссия (ликвидатор) по согласованию с органом, осуществляющим государственную регистрацию юридических лиц, не назначена, порядок и срок ликвидации не установлены. Ликвидация фактически не проведена. В материалах дела имелись доказательства осуществления обществом деятельности с грубыми нарушениями законодательства, т.е. наличия оснований для ликвидации юридического лица в принудительном порядке в соответствии с п. 2 ст. 61 Кодекса.

При таких обстоятельствах апелляционная инстанция правомерно удовлетворила иск прокурора о принудительной ликвидации общества.

4. Осуществление коммерческой организацией деятельности, подлежащей лицензированию, после аннулирования лицензии может являться основанием для ее ликвидации.

Прокурор обратился в арбитражный суд с иском о ликвидации унитарного предприятия в связи с осуществлением им фармацевтической деятельности после аннулирования лицензии на ее ведение.

Как следовало из материалов дела, ответчик был лишен лицензии департаментом здравоохранения области в связи с тем, что осуществлял выпуск лекарственных средств с нарушением установленных требований. Несмотря на аннулирование лицензии, предприятие продолжало фармацевтическую деятельность. Суд удовлетворил иск, руководствуясь п. 2 ст. 61 ГК РФ и статьей 15 основ законодательства РФ по охране здоровья граждан. Согласно п. 2 ст. 61 ГК юридическое лицо может быть ликвидировано в случая осуществления деятельности без надлежащего разрешения (лицензии). Ст. 15 основ законодательства об охране здоровья граждан предусматривает, что организации, осуществляющие фармацевтическую деятельность с нарушением лицензионных требований, могут быть лишены лицензии лицензирующим органом. Департамент здравоохранения области, лишивший ответчика лицензии, действовал в соответствии с этой нормой. Суд в данном случае обоснованно признал продолжение фармацевтической деятельности после аннулирования лицензии на ее ведение нарушением, служащим основанием в силу п. 2 ст. 61 ГК для ликвидации юридического лица. В тех случаях, когда юридическое лицо осуществляет несколько видов деятельности, лишение его лицензии на ведение какого-либо одного вида деятельности не может рассматриваться как основание для его ликвидации, если после аннулирования лицензии оно прекратило этот вид деятельности и не допускает неоднократных или грубых нарушений закона или иных правовых актов. При рассмотрении споров о ликвидации юридических лиц в связи с осуществлением ими подлежащей лицензированию деятельности после аннулирования лицензии следует иметь в виду, что в настоящее время в соответствии с Федеральным законом от 25.09.98 г. «О лицензировании отдельных видов деятельности» в отношении ряда видов деятельности, в том числе фармацевтической, действует порядок аннулирования лицензии, предусмотренный ст. 13 названного закона, согласно которой лицензия может быть аннулирована решением суда на основании заявления лицензирующего органа, выдавшего её, или органа государственной власти в соответствии с его компетенцией.

5. Центральный банк РФ (Банк России) вправе предъявить иск о ликвидации кредитной организации в порядке, предусмотренном Законом РФ «О банках и банковской деятельности».

Банк России обратился в арбитражный суд с иском о ликвидации кредитной организации, у которой была отозвана лицензия на осуществление банковских операций. Истец обосновал свои требования ссылкой на Закон РФ «О банках и банковской деятельности», наделяющей его правом лицензирования деятельности кредитных организаций и контроля за ее осуществлением. В соответствии с указанным Законом Банк России может отозвать лицензию у кредитной организации на осуществление банковских операций в связи с нарушением требований законодательства (ст. 20). Банк России в праве обратиться в арбитражный суд с иском о ликвидации кредитной организации, если в течение первого месяца с момента отзыва у нее лицензии не создана ликвидационная комиссия или в отношении организации не применяется процедура банкротства (ст. 23.1 Закона). Поскольку кредитная организация, у которой была отозвана лицензия, не приступила к процедуре ликвидации в установленный Законом срок, суд обоснованно признал требования Банка России правомерными и удовлетворил иск. При разрешении подобных споров необходимо иметь в виду, что установленный федеральным законом «О лицензировании отдельных видов деятельности» порядок не распространяется на лицензирование тех видов деятельности, порядок лицензирования которых определен вступившими в силу со дня вступления в силу названного закона иными федеральными законами (п. 3 ст. 19). К ним относится, в частности, порядок лицензирования деятельности кредитных организаций, предусмотренный Законом РФ «О банках и банковской деятельности», включая порядок отзыва лицензий.

6. При наличии проверенных данных о фактическом прекращении юридическим лицом деятельности и отсутствии сведений о месте нахождения его органа и учредителей вопрос о ликвидации этого юридического лица должен решаться в соответствии со ст. 180 Федерального закона «О несостоятельности (банкротстве)».

В практике арбитражных судов возникли вопросы, связанные с разрешением споров о ликвидации юридических лиц в случаях, когда по данным государственного органа, заявляющего иск, соответствующее юридическое лицо не начинало своей деятельности после регистрации либо прекратило ее, вследствие чего не выполняет требования Закона об уплате налогов, представлении отчетности и др. Фактическое местонахождение органов таких юридических лиц и их учредителей, как правило, неизвестно, а направляемые арбитражными судами определения о назначении дел к слушанию возвращаются почтовыми органами с отметкой об отсутствии адресата. Принимаемые в этих случаях решения арбитражных судов остаются неисполненными. При поступлении в арбитражные суды подобных заявлений судам необходимо иметь в виду, что ликвидация юридических лиц, фактически прекративших свою деятельность, осуществляется в соответствии со ст. 180 Федерального закона «О несостоятельности (банкротстве) «в порядке, предусмотренном § 2 главы X этого Закона для проведения процедуры банкротства отсутствующего должника. Условия ликвидации юридических лиц, предусмотренные п. 2 ст. 61 ГК, в этих случаях не применяются. В случая обращения уполномоченного органа с заявлении о банкротстве отсутствующего должника в порядке, предусмотренном §2 гл. X Федерального закона «о несостоятельности», от заявителя следует требовать представления доказательств, подтверждающих фактическое прекращение деятельности юридического лица и отсутствия его органов либо подразделений по адресу, указанному в документах о государственной регистрации этого юридического лица. Такими доказательствами могут быть, в частности, данные (справки) банков, в которых были открыты счета юридического лица, о закрытии счетов либо о том, что банковские операции по ним не проводились или не проводятся в течение последних двенадцати месяцев; сведения (документы) из государственной налоговой службы о неисполнении юридическим лицом обязанностей, предусмотренных законодательством о налогах и сборах; документальное подтверждение того, что органы юридического лица выбыли с последнего известного места их нахождения и новый адрес неизвестен[[35]](#footnote-35).

# Заключение

Таким образом, прекращают свою деятельность юридические лица в порядке, принципы которого сходны с действующим при их создании.

Можно выделить два критерия классификации разновидностей прекращения деятельности юридических лиц – в зависимости от органа, принявшего решение о прекращении деятельности субъекта, либо в зависимости от наличия правопреемства. В зависимости от органа, принимающего решение о прекращении деятельности юридического лица, можно выделить добровольное и принудительное прекращение деятельности. Добровольное прекращение происходит в случае принятия решения об этом самим юридическим лицом, т.е. по решению его учредителей (участников) либо органа, имеющего в силу учредительных документов соответствующие полномочия. Принудительное прекращение деятельности юридического лица происходит по решению суда (в большинстве случаев) либо по решению уполномоченных государственных органов.

В зависимости от наличия правопреемства различают такие виды прекращения деятельности юридических лиц, как реорганизация и ликвидация.

Как видно из гражданского законодательства и судебной практики проблемы прекращения деятельности юридических лиц занимают важное место и приобрели актуальность как в Российской федерации, так и за рубежом, т.к. происходит выбытие лица из числа субъектов гражданского права.

С целью защиты интересов кредиторов необходимо внести в Гражданский кодекс Российской федерации изменения, в соответствии с которыми солидарная обязанность новых юридических лиц по сделкам реорганизованной организации возникает и в случаях отсутствия разделительного баланса. Из буквального толкования закона не следует возможность контрагента предъявить требование об исполнении обязательства любому из вновь созданных юридических лиц, если после завершения реорганизации выяснится, что разделительный баланс не был составлен.

Относительно ликвидации, а именно механизмов финансового оздоровления и банкротства неплатежеспособных организаций в кономических преобразованиях в России они имеют особое значение.

Результаты проводимых процедур существенно влияют на эффективность реформирования и перенастройки на цивилизованные рыночные условия работы предприятий реального сектора экономики.

До недавнего времени в России было положение, когда в условиях кризиса и неплатежей и тяжелого финансово-экономического состояния основной массы промышленных предприятий фактически отсутствовала практика использования банкротства в качестве важнейшего инструмента реструктуризации компаний.

Появление нового Закона Российской Федерации «О несостоятельности (банкротстве)» изменило критерии оценки несостоятельности, существовавшие до 1998 г., сделало практически ненужным обширную и многообразную нормативную базу по проблемам банкротства. В России процедуры банкротства до недавних пор не играли существенной роли. В 1997 г. число возбужденных дел о банкротстве не превышало 5 тыс., что на порядок меньше, чем количество дел, ежегодно возбуждаемых в развитых странах мира. Однако целью Закона является не проведение процедуры банкротства в отношении как можно большего количества предприятий, а выведение из кризисного состояния тех, которые могут производить конкурентоспособную продукцию и приносить прибыль, а также выведение с рынка нежизнеспособных организаций, ставящих под угрозу судьбу своих деловых партнеров и порождающих массовые неплатежи в масштабе всей страны.

31.01.2002

# Список использованной литературы и нормативных актов:

1. Гражданский кодекс Российской федерации. Часть I – М.: Информационно-вендренческий центр «Маркетинг», 1997 г.
2. Федеральный закон «О несостоятельности (банкротстве)» от 8 января 1998 г. №6 – ФЗ // Собрание законодательства РФ, 1998. №2. ст. 222
3. Федеральный закон «О несостоятельности (банкротстве)» от 25 февраля 1999 г. № 40 ФЗ /в ред. Федерального закона от 2 января 2000 г. № 6 – ФЗ // Собрание законодательства РФ. 1999. № 9 ст. 1097.
4. Федеральный закон «О бухгалтерском учете» от 21 ноября 1996 г. №129-ФЗ.
5. Закон РФ «О залоге» от 29 мая 1992 г. № 2872-1.
6. Закон РФ «Об основах налоговой системы РФ» от 27 декабря 1991 г. №2118-1.
7. Закон РФ «О государственной налоговой службе» от 21 марта 1991 г. №943-1.
8. Закон РФ «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках» 22 марта 1991 г. с измен. От 24.06.1992, 25.05.1995, 06.05.1998 // ВВС РСФСР. 1991 №16; ВВС РФ. 1992 г. №34; СЗ РФ. 1995г. №22; 1994 г. № 19. ст. 2066.
9. Федеральный закон «Об акционерных обществах» от 26.12.1995 г. № 208-ФЗ (с измен. от 13.06.1996 г.) // СЗ РФ. 1996 г. № 1. ст. 1; № 25. ст. 2956.
10. Федеральный закон «Об обществах с ограниченной ответственностью» от 8 февраля 1998 г. № 14-ФЗ // СЗ РФ. 1998 №7. ст. 785; №28. ст. 3261; 1991. №1. ст. 2
11. Комментарий части I ГК РФ для предпринимателей, руководитель авт. Коллектива проор., д.ю.н. Брагинский М.И., М.: Фонд «Правовая культура», 1995г.
12. Положение о безналичных расчетах в РФ, утвержденное письмом центрального Банка России от 9 июля 1992г. №14.
13. Положение о бухгалтерском учете и отчетности в РФ, утвержденное Приказом Минфина России от 26 декабря 1994 г. №170.
14. Положение о порядке ведения Государственного реестра предприятий, утвержденного Госналогслужбой России 12 апреля 1993 г. № ЮУ-4-12/65Н.
15. Гражданское законодательство России. Часть I: Сборник нормативных актов и документов /отв. Ред. Цыбуленко З.И., М.: Юристъ, 1999.
16. /Субъекты гражданского права/ - ответ. ред. д.ю.н., проф. Абова Т.Е., институт государства и права РАН, М., 2000 г.
17. Международное частное право. Практикум., Богуславский М.М., М.: Юристъ, 1999 г.
18. Брагинский М.И. Актуальные проблемы гражданского права. Российская школа частного права – М.: «Стаут», 1999.
19. Гришаев С.П. Гражданское право. Часть I в вопросах и ответах; Учебное пособие – М.: Юристъ, 1999 г.
20. Графский В.Г. Всеобщая история права и государства: Учебник для вузов. – М.: Издательство Норма (изд. Группа Норма-Инфра: М), 2001г.
21. Горкин А.П., Туманова Н.Л. Экономика и право. Энциклоп. Словарь Габлера., М.: издательство «Большая Российская энциклопедия», 1998 г.
22. Горфинкель В.Я., Швандар В.А., Купряков Е.М. Курс предпринимательства: Учебник для вузов / под ред. проф. В.Я. Горфинкеля, про. В.А. Швандара – М.: Финансы, Юнити, 1997 г.
23. Ершова И.В., Иванова Т.М. Предпринимательское право: Учебное пособие: М.: юриспруденция, 1999г.
24. Зенкин И.В., Таль Г.К. Банкротство коммерческих организаций. Правовые аспекты. Учебное пособие для арбитражных управляющих. Вопросы и ответы., - М.: Международные отношения, 2000 г.
25. Крылова З.Г., Гаврилов Э.П., Гуреев В.И. и др. Основы права: Учебник / под редакцией З.Г. Крыловой – М.: Высшая школа., 2001 г.
26. Кулагин М.И. Предпринимательство и право: опыт запада. М., 1992 г.
27. Калпин А.Г. Гражданское право. Часть I: Учебник / под ред. А.Г. Калпина, А.И. Масляева – 2е издание, переработанное и дополненное – М.: Юристъ, 2001г.
28. Кулагин М.И. Избранные труды. М: Стуат (в серии «Классика российской цивилистики») /под ред. д.ю.н., проф. Сахунова Е.А. и др., 1997.
29. Крылова З.Г., Гаврилов Э.П. Российское гражданское право: Учебник, - М.: Учебно консультационный центр «Юринорф», 1999г.
30. Новицкий И.Б., Перетерский И.С. Римское частное право: Учебник. – М.: Юристъ, 1997 г.
31. Новицкий И.Б. Рисмское право. Учебник для вузов – М.: ИКД Зерцало – М., 2001 г.
32. Нестеренко А.Н., Большакова А.К., Экономика., Учебник – М.: Проспект, 1999 г.
33. Марков Г.Н. Создание, реорганизация, ликвидация юридического лица. Издание 2е «Альфа», Санкт-Петербург, 2000 г.
34. Омельченко О.А. Римское право: Учебник. Издание 2е, исправленное и дополненное. – М.: Тон-остожье, 2000г.
35. Пучинский В.К., Безбах В.В. Основы российского гражданского права. Учебное пособие. – М.: Зерцало, НИС, 1995г.
36. Суханов Е.А. Гражданское право: в 2х томах. Том I: Учебник – 2е издание., переработанное и дополненное – М.: Издательство «Бек», 1998г.
37. Сергеев А.П., Толстой Ю.К. Гражданское право. Учебник. Часть III. – М.: Проспект, 1998.
38. Толстой Ю.К., Сергеев А.П. Гражданское право. Часть I. М., 1996г.
39. Хвостов В.М. Система римского права. Учебник. – М.: Изательство «Спарк», 1996г.
40. Цыбуленко З.И. Гражданское право России. Часть I: Учебник – М.: Юристъ, 2000 г.
41. Цыбуленко З.И. Гражданское право России. Часть I. Практикум / Под общ. Ред. З.И. Цибуленко, П.В. Рамзаева, М.: Юристъ, 1999 г.
42. Богачева Т.В. – составитель. Гражданское и предпринимательское право. Сборник документов. Общая часть., М.: Манускрипт, 1996 г.
43. Богачёва Т.В, 0 составитель. Гражданское и предпринимательское право. Сборник документов. Ч. I., М.: Тон0остожье, 1999 г.
44. Обзор практики разрешения споров, связанных с ликвидацией юридических лиц (коммерческих организаций) // Экономика и жизнь – 2000 г. - №5. (Информационное письмо., Президиум высшего арбитражного суда).
45. Обзор практики «О банкротстве» // Российская газета., 18 октября 1997 г.
46. Государство и право (опыт США) – 1998 г. - №6.
47. Вопросы судебного рассмотрения международных коммерческих споров // Адвокат – 1996г. - № 9.
48. Новое арбитражное законодательство: защиты интересов предпринимателей и предприятий // Хозяйство и право – 1996 г., №1.
49. Обзор арбитражной практики. Суды // Домашний адвокат – 1994 г., №3.
50. Государство и право; Носырева И., 1998 г - №9.

1. В настоящее время в России существует немало и таких организаций, которые, не занимаясь производственной деятельностью, активно функционируют только в сфере оборота, ограничиваясь торговыми или посредническими операциями. [↑](#footnote-ref-1)
2. См.: Графский В.Г. Всеобщая история права и государства: Учебник для вузов. – М. Издательство Норма (Издательская группа НОРМА-ИНФРА – М), 2001. – С. 201. [↑](#footnote-ref-2)
3. См.: Д.1.8.6.1. Дигесты Юстиниана, 1-я книга, 8-й титул, 6 отрывок (фрагмент), §1. [↑](#footnote-ref-3)
4. В хозяйственных обществах признак организационного единства усложняется и наряду с трудовым коллективом существует еще одна социальная общность – участники юридического лица (например, акционеры в акционерном обществе). [↑](#footnote-ref-4)
5. См.: Кулагин М.И. «Избранные труды». М: Статут (в серии «Классика российской цивилистики»), 1997, - с. 330; [↑](#footnote-ref-5)
6. см.: №158 ФЗ от 25 сентября 1998г. «О лицензировании отдельных видов деятельности». [↑](#footnote-ref-6)
7. Данный закон не распространяется на внешнеторговую, таможенную деятельность, деятельность по охране окружающей среды, деятельность связанную с использованием природных ресурсов, а также на отношения, возникающие в связи с использованием результатов интеллектуальной деятельности. [↑](#footnote-ref-7)
8. См.: За исключением видов деятельности, лицензирование которых предусматривалось законами, вступившими в силу до 28.09.1998г. В этом случае такой вид деятельности может быть и не включен в список лицензируемых видов деятельности, содержащийся в настоящем федеральном законе. [↑](#footnote-ref-8)
9. См.: Лицензия может быть выдана на срок менее 3х лет по специальному заявлению получателя лицензии. [↑](#footnote-ref-9)
10. См.: напр.: Братусь С.Н. Субъекты гражданского права. М., 1950 [↑](#footnote-ref-10)
11. см.: Долинская В.В. Торговые товарищества: сравнительный анализ // вестник моск. ун-тои. сер. 11. Право. 1992. №3, А. Эсколлиоде ля Морондьер. Гражданское право Франции: В 3 т. м., 1958-1961; Шершеневич Г.Ф. Курс торгового права: В 4 Т. Т.1. Спб, 1908. [↑](#footnote-ref-11)
12. См.: Новиций И.Б. Основы римского гражданского права. М., 1972. с 296. [↑](#footnote-ref-12)
13. См.: Федеральный закон от 26 декабря 1995г. №208-ФЗ «Об акционерных обществах» (с изм. и доп. от 13 июня 1996г) IIСЗРФ. 1996. №1. ст. 1; №25. ст. 2956; Федеральный закон от 8 февраля 1998 г. №14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» IIСЗРФ. 1998 №7. ст. 785; №28. ст. 3261; 1999 №1. ст.2. [↑](#footnote-ref-13)
14. см.: Закон РФ от 19 июня 1992 г. «О потребительской кооперации в Российской Федерации» в ред. Федерального закона от 11 июля 1997г. № 97-ФЗ //ДВС РФ. 1992 №3в. ст. 1788; С3РФ «О производственных кооперативах» //С3РФ. 1996. №20. ст. 2321. [↑](#footnote-ref-14)
15. См.: Федеральный закон от 19 мая 1995 г. № 82-ФЗ «Об общественных объединениях» //С3 РФ. 1995. №21. ст. 1930., 1993 №20. ст. 2231; Федеральный Закон от 11 августа 1995 г. №135-ФЗ «О благотворительной деятельности и благотворительных организациях» //СЗ РФ. 1995 №33. ст. 3340; Федеральный закон от 12 января 1996 г. №7-ФЗ «О некоммерческих организациях» //СЗРФ. 1996. №3 ст. 2450. [↑](#footnote-ref-15)
16. См.: Шерменевич Г.Ф. Учебник русского гражданского права. М., 1995 с. 90. [↑](#footnote-ref-16)
17. См.: Шерменевич Г.Ф. Учебник русского гражданского права. М., 1995 с. 93. [↑](#footnote-ref-17)
18. См. Жилинский С.Э. Предпринимательское право. М., 1999. с. 98. [↑](#footnote-ref-18)
19. См., напр: Закон РФ от 22 марта 1991 г. «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках» с изм. от 24 июня 1992 г., 25 мая 1995 г., 6 мая 1998г. //ВВС НФСР. 1991. № 16. ст. 499., ВВС РФ, 1992. №34. ст. 1966№ СЗРФ. 1995. №22. ст. 1977. 1998. №19. ст. 2066. [↑](#footnote-ref-19)
20. См.: Гражданское право /Под ред. Е.А. Суханова. М., 1994. Т.1, с. 83. [↑](#footnote-ref-20)
21. См.: Гражданское право /Под ред. З.И.Цибуленко. М., 1999 т.1. с.80. [↑](#footnote-ref-21)
22. См.: Советское гражданское право (отв. Ред. В.П. Грибанов, С.М. Корнеев. В 2 т. т.1. М., 1979. Гл. IX; Гражданское право / под ред. Е.А. Суханова в 2 т. т.1 М,, 1993. Гл. 7 §3. [↑](#footnote-ref-22)
23. См.: ст. 8 Федерального закона от 30 ноября 1994 г. №52 – ФЗ «О введении в действие части первой Гражданского Кодекса Российской Федерации». [↑](#footnote-ref-23)
24. См.: Положение о порядке ведения государственного реестра предприятий. Утверждено ГНС 12 апреля 1993 г. №ЮУ-4-12/65Н. [↑](#footnote-ref-24)
25. См.: п.3 ст. 57 ГК, ст. 17 Закона «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках». [↑](#footnote-ref-25)
26. См.: Очевидно, предъявление такого требования (например, непосредственно перед внесением в государственный реестр юридических лиц соответствующих записей об образовании новых субъектов) делает невозможным завершение реорганизации либо дает основание впоследствии признать регистрацию недействительной. [↑](#footnote-ref-26)
27. См.: Маковский А., Хохлов С. Жизнь по новым правилам // Российская газета. – 1994. – 8 дек. [↑](#footnote-ref-27)
28. Решение о реорганизации принимается участниками, либо уполномоченным на то органом юридического лица, либо (в предусмотренных законом случаях) уполномоченным государственным органом. [↑](#footnote-ref-28)
29. См: Федеральный закон от 8 января 1988 г. №6 ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» // C3 РФ. 1998. №2 ст. 222; Федеральный закон от 25 февраля 1999 г. №40 – ФЗ «О несостоятельности (банкротстве) кредитных организация» // СЗРФ. 1999. №9 Ст. 1097. [↑](#footnote-ref-29)
30. Современное законодательство отождествляет понятия несостоятельности и банкротства. В дореволюционном русском праве эти понятия различались. Несостоятельностью считалось само состояние недостаточности имущества должника для удовлетворения требований кредиторов, а банкротством причинение ущерба к кредиторам путем уменьшения или сокрытия имущества несостоятельным должником, т.е. «уголовная сторона того гражданского отношения, которое называется несостоятельностью» (Шершеневич Г. Ф. Курс торгового права. Т. IV. М., 1912. с. 148, 580). Такое различие иногда проводится и в зарубежных правопорядках (см.: Гражданское и Торговое право капиталистических государств. М., 1993. с. 441). [↑](#footnote-ref-30)
31. См.: например: Васильев Е.А. Правовое регулирование конкурсного производства в капиталистических странах. М., 1989. [↑](#footnote-ref-31)
32. См.: п. 2 ст. 1 Закона о банкротстве. По существу к ним должны были бы также относиться и некоммерческие партнерства. Кроме того, следует иметь в виду, что действующий закон о банкротстве предусматривает применение конкурсной процедуры лишь в случаях, когда общая сумма заявленных кредиторами требований составит не менее 500 минимальных размеров оплаты труда и они не погашены в течение 3х месяцев с даты наступления их исполнения. [↑](#footnote-ref-32)
33. См.: Указы Президента РФ от 22.12.1993 г. № 226 «О мерах по реализации законодательных актов о несостоятельности (банкротстве) предприятий» и от 02.06.1994 г. № 1114 «О продаже государственных предприятий – должников», а также постановление правительства РФ от 20.05.1994 г. № 498 «О некоторых мерах по реализации законодательства о несостоятельности (банкротстве) предприятий» // СЗРФ. 1993, № 52 ст. 500; 1993, № 64 ст. 592; №5. ст. 490. [↑](#footnote-ref-33)
34. См.: Лордкипандзе А.Г. Гарантии платежеспособности по законодательству Англии и Франции // Законодательство зарубежных стран: обзорная информация. М.: ВНИИСЗ вып. 162, 1979. с. 32-33 [↑](#footnote-ref-34)
35. см.: Информационное письмо от 13.01.2000 г. № 50 «Президиум высшего арбитражного суда РФ. «Обзор практик разрешения споров, связанных с ликвидацией юридических лиц (коммерческих организаций) // Председатель РАС РФ В. Яковлев. [↑](#footnote-ref-35)