*Министерство Образования Российской Федерации*

*Иркутская Государственная Экономическая Академия*

ДОКЛАД

по предпринимательскому праву РФ

на тему

Субъекты предпринимательской деятельности в праве России и иностранных государств

Copyright:

Антипина Юлия Валерьевна

По всем вопросам обращайтесь

julianort@pisem.net

Иркутск

2001

Субъекты предпринимательской деятельности в праве России и иностранных государств

При совершении внешнеэкономических операций, внешнеторговых и инвестиционных, российский предприниматель вступает в отношения с различными иностранными субъектами права, как при заключении внешнеторговых сделок, так и при создании собственных или смешанных предприятий в России и за рубежом. При этом иностранными субъектами предпринимательской деятельности могут быть юридические лица разнообразных организационно-правовых форм. Российские субъекты права, с которыми вступают в торгово-экономические отношения иностранные предприниматели, в свою очередь, также имеют различные организационно-правовые формы.

В этой связи следует заметить, что не все организационно-правовые формы субъектов предпринимательства могут отвечать интересам предпринимателя.

Чтобы помочь предпринимателю сориентироваться в выборе организационно-правовой формы предприятия, с которым они намерены сотрудничать, или учредить такое предприятие, в самой общей форме рассмотрим основные виды субъектов предпринимательской деятельности по законодательству России и некоторых иностранных государств.

Хозяйственные товарищества и общества

### ИНДИВИДУАЛЬНЫЙ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬ

Общим по законодательству всех стран является то, что ИП дей­ствует в коммерции как субъект предпринимательской деятель­ности. ИП — единственный владе­лец, который ведет дело на свой страх и риск и по собственным обязательствам отвечает всем своим имуществом, кроме от­дельных случаев. ИП обычно не регистрируется в соответствую­щих органах своей страны, за ис­ключением отдельных случаев, например при найме на работу служебного персонала. Во внешней торговле ИП высту­пает в основном в роли посред­ника: торговый представитель, торговый агент, маклер, брокер, дилер, комиссионер, лицо, ока­зывающее иные коммерческие услуги.

Согласно ГК РФ (ст. 23-25) гражданин вправе заниматься пред­принимательской деятельностью без образования юридического лица с момента регистрации в качестве ИП. По собственным обязательствам он отвечает всем своим имуществом, за исключением имущества, на которое по закону не может быть обращено взыскание. Его перечень установлен гражданским процессуальным законодательством.

В США ИП — это индивидуаль­ная собственность (The sole proprietorship). Собственник несет неограниченную ответственность своим имуществом по долгам его предприятия. В Англии — это еди­ноличный предприниматель (The sole trader). Его ответственность также неограниченная. Во Фран­ции — это единоличное предприя­тие (Entreprise individuelle). По долгам такого предприятия соб­ственник также отвечает всем своим имуществом.

#### ПОЛНОЕ ТОВАРИЩЕСТВО

*Общим по законодательству всех стран для ПТ является неограни­ченная и солидарная ответствен­ность его участников всем своим имуществом по собственным обя­зательствам и по обязательствам товарищества. Для ПТ характерно небольшое количество участни­ков. Это договорное товарище­ство, учреждаемое на основе до­говора участниками.*

В российском праве о ПТ гово­рится в ГК РФ (ст. 69-81). Полным товариществом признается товарище­ство, участники которого (полные товарищи) в соответствии с заклю­ченным договором занимаются пред­принимательской деятельностью от имени товарищества и несут ответ­ственность по его обязательствам принадлежащим им имуществом. Минимальное количество участников

Во Франции деятельность ПТ (Societe en non collectif) регулиру­ется Законом о торговых товарище­ствах 1966 г. Согласно Закону ПТ — это компания, члены кото­рой выступают как коммерсанты и несут по обязательствам товарище­ства неограниченную и солидарную ответственность. ПТ руководит один или несколько управляющих, кото­рые могут быть членами товарище­ства, а могут и не являться таковы­ми. В последнем случае управляющий, если он работает в товариществе по найму, имеет статус служа­щего. Пределы минимального капи­тала для ПТ Законом не установлены. Количество участников — ми­нимум двое, максимальное количе­ство не установлено.

В ФРГ деятельность ПТ (offene Handelsgesellschaft) регулируется Германским торговым уложением (§ 105-106). Согласно ГТУ обще­ство, цель которого — занятие торговым промыслом под общей фирмой, является полным товариществом, если ответственность каждого из его участников перед кредиторами обще­ства не ограничена. ПТ создается уч­редительным договором и регистри­руется в Торговом реестре. Ведение дел осуществляется всеми участника­ми, но в договоре ведение дел может быть закреплено за одним или не­сколькими участниками.

В США и Великобритании ПТ – это партнерство с неограниченной ответственностью его участников (General partnership). Их деятельность схожа в основном с ПТ в кон­тинентальном европейском праве и регулируется Единообразным зако­ном о партнерстве США и Законом о партнерстве Великобритании.

По праву США, Великобритании, ФРГ и Швейцарии ПТ не является юридическим лицом. По законодательству России и Франции ПТ обладает полной правосубъектностью.

# *Коммандитное товарищество*

*Отличительная особенность КГ от других товариществ — это нали­чие в нем двух категорий участни­ков с различным правовым стату­сом: полных товарищей и комман­дитистов. Полные товарищи несут неограниченную ответственность, а коммандитисты отвечают по долгам товарищества в пределах сумм их вкладов. В ведении дел коммандитисты не участвуют.*

В России деятельность КТ регу­лируется ГК РФ (ст. 82-86). Соглас­но статье 82 ГК РФ товариществом на вере (коммандитным товарище­ством) признается товарищество, в котором наряду с участниками, осуществляющими от имени товари­щества предпринимательскую дея­тельность и отвечающими по его обя­зательствам своим имуществом (пол­ными товарищами),-имеется один или несколько участников — вклад­чиков (коммандитистов), которые несут риск убытков, связанных с деятельностью товарищества, в пределах сумм внесенных ими вкладов и не принимают участия в осуществлении товариществом предпринимательской деятельности.

Во Франции ПКТ (простое ком­мандитное товарищество — Societe en commandite simple) — это компания на паях, в которую входят два типа участников: один или несколько неполных участников (ком­мандитистов), отвечающих за дол­ги компании пропорционально раз­мерам своих вкладов, а не по стату­су коммерсанта; и один или несколь­ко полных участников, имеющих статус членов с полной ответствен­ностью, т.е. являющихся коммерсан­тами с неограниченной и солидар­ной ответственностью. ПКТ управ­ляют один или несколько руково­дителей, которые являются юриди­ческими или физическими лицами. Они могут избираться как из чле­нов ПКТ, так и из лиц, не являю­щихся членами товарищества.

В ФРГ КТ (Kommandit-Gesellschaft) регулируется ГТУ (§ 161-177). Согласно § 161 товарищество, цель которого — занятие торговым промыслом под общей фирмой, яв­ляется коммандитным товариществом, если у одного или несколь­ких участников ответственность пе­ред кредиторами товарищества ог­раничивается суммой определенно то имущественного вклада (комман­дитисты), в то время как для дру­гих участников ограничение ответ­ственности не установлено (участ­ники, несущие личную ответствен­ность). К коммандитному товари­ществу применяются нормы о пол­ном товариществе, за исключени­ем тех случаев, которые регулиру­ют деятельность и участие в КТ коммандитистов. КТ подлежит ре­гистрации в Торговом реестре. Из ведения дел в КТ коммандитис­ты исключаются.

В США КТ соответствует товарищество (партнерство) с ограни­ченной ответственностью (Limited partnership). **В Англии** использует­ся такая же форма товарищества (партнерства). В США этот вид то­варищества регулируется Единооб­разным законом о партнерстве с ог­раниченной ответственностью, а в Англии — Законом о партнерстве с ограниченной ответственностью 1907 г.

### ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ

*Общим по законодательству всех стран для ООО является ограни­ченная ответственность участни­ков в пределах их доли в капита­ле, наличие централизованного управления органами общества*. *ООО имеет определенную схо­жесть с акционерным обществом.*

В России деятельность ООО ре­гулируется статьями 87-94 ГК РФ и Федеральным законом от 8 фев­раля 1998 г. № 14-ФЗ «Об обще­ствах с ограниченной ответственно­стью», который конкретизировал соответствующие нормы ГК РФ.

Во Франции ООО (Societe a responsabilite limitee, сокр. «SARL») *—* это компания, участ­ники которой несут ответственность за убытки в зависимости от разме­ра своих вкладов. Капитал общества разделен на паи, а не на акции. Члены ООО не имеют статуса ком­мерсанта и могут свободно выйти из компании.

Минимальный размер капита­ла — 50 000 франков. Минималь­ное количество членов общества — 2, максимальное — 50. Стоимость пая — не менее 100 франков, оп­лачивается сразу при создании об­щества. Органы управления: общее собрание членов, исполнительный орган — руководитель общества (только физическое лицо), имею­щий широкие полномочия. Других органов управления не создается. Общество действует на основании устава. Пай свободно передается только участникам, а третьим ли­цам — лишь с согласия участников общества.

В ФРГ деятельность ООО регу­лируется Законом об обществах с ограниченной ответственностью 1980 г. Согласно Закону германс­кое ООО (Gesellschaft mit beschrankter Haftung — сокр. GmbH) является юридическим лицом. От­ветственность участников — в пре­делах пая. Минимальный размер капитала — 50 000 марок. Органы управления общества — общее со­брание участников и распорядитель как орган управления, выполняю­щий исполнительные функции. Могут создаваться и другие орга­ны, определяемые в уставе.

**В Великобритании** такой органи­зационно-правовой формы, как ООО, не существует.

Что касается США, то сравни­тельно недавно в некоторых штатах стали приниматься законы о ком­паниях с ограниченной ответствен­ностью, которые по характеру со­здания и деятельности схожи с ООО в континентальном праве. Так, на­пример, в штате Колорадо был при­нят Закон о компаниях с ограни­ченной ответственностью (Colorado Limited Liability Company Act). Согласно Закону минимальный раз мер капитала не определен. Он ус­танавливается уставом (Articles of organisation). Ответственность уча­стников — в пределах долей. Ко­личество участников — один или более. Управление осуществляется общим собранием и менеджерами.

*АКЦИОНЕРНОЕ ОБЩЕСТВО (АО)*

*По законодательству всех стран для АО характерно: ограниченная ответственность акционеров пе­ред кредиторами общества в пре­делах стоимости акций; централи­зованное управление; перманент­ность деятельности, независимо от выбытия акционеров; правосубъектность; схожесть в порядке учреждения и ликвидации; созда­ние открытых и закрытых обществ; возможность привлекать сбере­жения граждан в установленном порядке и т.д.*

В России деятельность АО регу­лируется статьями 96-104 ГК РФ и Федеральным законом от 26 де­кабря 1995 г. М» 208 ФЗ «Об ак­ционерных обществах», который дополнил и конкретизировал соот­ветствующие нормы ГК РФ.

Согласно Закону АО признается коммерческая организация, устав­ный капитал которой разделен на определенное число акций. Акцио­неры не отвечают по обязательствам общества и несут риск убытков в пределах стоимости акций. Обще­ство является юридическим лицом и считается созданным с момента его государственной регистрации. До­пускается создание открытых и зак­рытых АО. Отчуждение акций в открытых АО — свободное, в зак­рытых — среди учредителей.

Число акционеров в открытых АО не ограничено, а в закрытых — не должно превышать 50.

**Во Франции** АО (Societe anonyme, сокр. SA) регулируются Законом о торговых товариществах 1966 г. Согласно Закону АО явля­ется компанией, капитал которой разбит на акции, а члены несут от­ветственность за убытки в зависи­мости от размера своих вкладов (ак­ционеры не являются коммерсанта­ми). Существуют два типа АО — обычные, не пользующиеся обще­ственными сбережениями и имею­щие капитал не менее 250 тыс. франков, и АО, пользующиеся об­щественными сбережениями и име­ющие капитал не менее 1500 тыс. франков.

Число членов АО — не менее 7 человек. Предел участников не установлен. Учредительным доку­ментом общества является устав.

Управление АО осуществляется двумя способами.

1. *Классическое управление.* Акционеры избирают совет админи­страции, который выбирает прези­дента. Этот вид управления приме­няется в 90% АО. Совет админист­рации (административный совет) со­стоят минимум из трех лиц, но не более, чем из двенадцати. Они должны быть акционерами. Прези­дентом может быть физическое лицо, в том числе из иностранных граждан. Административный совет имеет широкие полномочия.

2. *Управление нового типа,* за­имствованное из германского пра­ва. АО руководит совет директоров и наблюдательный совет, который назначает совет директоров и конт­ролирует его деятельность.

В совет директоров Входит от 2 до 5 директоров (в АО, пользую­щихся общественными сбережения­ми, их число — 7). В АО, имею­щих капитал менее 1 млн. франков, функции совета директоров может выполнять один человек (единолич­ный генеральный директор).

В ФРГ АО (Aktiengesellschaft, сокр. AG) регулируются Законом об акционерных обществах 1965 г. Согласно Закону АО является то­варищество, обладающее правосубъектностью. По обязательствам обще­ства перед кредиторами отвечает лишь имущество товарищества. АО имеет разбитый на акции капитал.

Минимальный размер уставного капитала определен — 100 тыс. не­мецких марок. Учредительным доку­ментом является устав АО, удостове­ренный судом или нотариусом. Об­разование акционерного капитала осуществляется путем распростране­ния акций между учредителями, без обращения к публике. Органы управ­ления: общее собрание акционеров, которое выбирает наблюдательный совет, а тот в свою очередь назначает правление, состоящее из одного чле­на, если уставный капитал АО состав­ляет сумму до 3 млн. марок; в дру­гих случаях — не менее двух чле­нов. Правление назначается на срок не свыше пяти лет. Основная функ­ция наблюдательного совета — не управление обществом, а контроль за деятельностью правления.

В Великобритании примерным аналогом АО является «Компания с ограниченной ответственностью», деятельность которой регулируется Законом о компаниях 1985 г. (Companies Act, 1985). Различают­ся три вида компаний:

— компании с ограниченной от­ветственностью участников (A com­pany limited by shares). Ответствен­ность участников ограничена номи­нальной стоимостью акции (пая) — «share»;

компании с ответственностью, ограниченной участниками суммой гарантий (A company limited by guarantee);

— компании с неограниченной ответственностью участников (An unlimited company).

Зарегистрированная компания является юридическим лицом. Ком­пания может быть «Публичной» (Public company) и «Частной» (Private company). Публичная ком­пания должна отвечать требовани­ям о минимальном размере капита­ла и указанием на то, что она является таковой. Компания, которая не является публичной, считается част­ной. Передача акций в публичных компаниях осуществляется без ог­раничений, а в частных компани­ях — только своим акционерам, а третьим лицам — с согласия акци­онеров. В законодательстве прово­дится различие форм капитала:

~ номинальный капитал (Nomi­nal), на сумму которого компания имеет право выпустить акции;

— выпущенный капитал (Issued), на который компания выпустила ак­ции в пределах стоимости номиналь­ного капитала;

— оплаченный капитал (paid-in). Это часть оплаченного выпу­щенного капитала.

Минимальный размер выпущен­ного капитала для подписки состав­ляет 50 тыс. фунтов стерлингов.

Учредительный документ компа­нии — Меморандум (Устав) — «Memorandum of association». Дру­гим документом, регулирующим «внутренние отношения в компа­нии», является так называемый Внутренний регламент (By-Laws). Меморандум подлежит регистрации. Органы компании: общее собра­ние и правление (совет директо­ров) — «Board of Directors». В пуб­личных компаниях совет должен состоять не менее, чем из двух ди­ректоров. В частных допускается состав совета из одного лица. Совет избирается на любой срок. Из со­става директоров назначаются уп­равляющие, осуществляющие опе­ративное руководство (managing directors).

В США аналог АО — корпора­ция (corporation). Деятельность корпораций регулируется законами штатов, а не федеральными зако­нами (за отдельными изъятиями). Законы штатов о предприниматель­ских корпорациях во многом схо­жи с английским законодатель­ством. Так, например, в штате Нью-Йорк таким законом считается «Business Corporation Law». Из множества видов корпораций ос­новным в сфере предприниматель­ства является «Корпорация, создан­ная для извлечения прибыли». Это так называемая «Предприниматель­ская корпорация» — «Business Corporation». Корпорации являют­ся юридическими лицами. Они от­вечают перед кредиторами по сво­им долгам всем своим имуществом, а члены корпорации - акционеры (паедержатели) — «Sharehol­ders» — в пределах стоимости ак­ций (паев) - «Shares». Исключе­ние составляют случаи, подпадаю­щие под понятие «Piercing the corporation veil», что означает «прокол корпоративной вуали». Тогда разделение корпорации как юридического лица от ее акционеров не действует и согласно этой доктрине акционеры несут неогра­ниченную ответственность, если они своими действиями превратили кор­порацию во «Второе Я» (Alter Egо), т.е. использовали ее путем обмана или иных незаконных дей­ствий в своих личных интересах: сознательное доведение до банкрот­ства, сокрытие налогов и проч.

Предпринимательские корпора­ции подразделяются на корпорации открытого типа или публич­ные корпорации» (Publicly held corporations) и корпорации «Зак­рытого типа» (close corporation). Корпорации открытого типа сле­дует отличать от таких «публич­ных корпораций» (Public corporations), как: «Муниципаль­ные корпорации» (Municipal corporations), «Районные корпора­ции» (District corporations) и «Корпорации, учрежденные для общественных нужд» (Public benefit corporations).

Число участников открытых кор­пораций не ограничено. Для них характерны также продажа акций на фондовых биржах или публика­ция стоимости акций. Если капитал корпорации превышает 3 млн. дол­ларов США и этот капитал принад­лежит более 500 акционеров, то деятельность таких корпораций ре­гулируется, кроме того, Федераль­ным законом о ценных бумагах 1934 г.

В закрытых корпорациях число акционеров сравнительно неболь­шое. Минимум их и максимум оп­ределены в соответствующих зако­нах штатов. Так, например, в Зако­не о закрытых корпорациях штата Делавер установлено, что число ак­ционеров не должно быть больше 30. Характерной чертой закрытых корпораций является также отсут­ствие совета директоров, что прямо предусматривается в учредительных документах. Его функции выполня­ют сами акционеры. Передача ак­ций (паев) осуществляется только среди акционеров, а третьим ли­цам с их согласия. Закрытые корпорации не подлежат публичной отчетности.

Учредительным документом всех корпораций является Устав (Articles of Incorporation или Certificate of Incorporation) в зависимости от за­кона штата

Органы управления построены, как и в Англии, по двуступенчатой системе: общее собрание и совет ди­ректоров (правление), кроме закры­тых корпораций, где совет отсутствует. Совет директоров (или общее со­брание) назначает президента и дру­гих должностных лиц корпорации (officers), которые осуществляют опе­ративное руководство корпорацией.

**Организационно-правовые формы субъектов предпринимательства, не известные праву России.**

***Во Францам такими субъектами предпринимательства являются:***

*Акционерно-коммандитное общество (АКО)*

Под ним понимается компания, капитал которой создан полными членами общества, имеющими ста­тус коммерсанта и несущими нео­граниченную и солидарную ответ­ственность за долги компании, и неполными членами, являющимися акционерами и несущими ответственность по долгам компании только в пределах своих вкладов.

Большинство норм, применяемых в ПКТ, применяется также, насколь­ко это допускается законом, к АКО. Нормы, относящиеся к АО, за ис­ключением тех, которые регулиру­ют вопросы руководства компания ми (совет директоров, наблюдатель­ный совет), также применяются в отношении АКО.

Количество участников общества должно быть не менее одного пол­ного участника и не менее трех ак­ционеров.

Размер капитала установлен в сумме 250 тыс. франков для АКО, не использующих общественные сбе­режения, и 1,5 млн. франков — для остальных. Акционеры не мо­гут вносить в качестве вклада ин­теллектуальную собственность.

Органы АКО: общее собрание, наблюдательный совет и руководство компании. Наблюдательный совет назначается общим собранием. Он состоит только из акционеров в ко­личестве не менее трех. Полные чле­ны не могут входить в состав совета. Оперативное руководство компани­ей может быть поручено одному или

нескольким полным участни­кам или лицу, не являющему­ся участником, если это пре­дусмотрено в Уставе. Акционер не имеет право выступать в качестве руководителя компании.

Возрастной предел: для руково­дителя — 65 лет, а для двух тре­тей членов наблюдательного сове­та — 70 лет.

*Акционерное общество упрощенного типа (УАО)*

Это компания, капитал которой полностью оплачен ее подписчика­ми и разделен на акции. Она состо­ит из двух или более компаний, ка­питал каждой должен быть не ме­нее 1,5 тыс франков. УАО объе­диняет в псрн?1о очередь предприя­тия, желающие организовать совме­стную деятельность, например груп­пы, созданные по экономическим интересам, но она может также за­интересовать и существующие фи­лиалы крупных групп.

УАО не может использовать общественные сбережения. Нормы, регулирующие полномочия членов совета директоров и наблюдатель­ного совета, применимы и для ру­ководства УАО. Президент компа­нии имеет широкие полномочия по оперативному руководству компани­ей. Устав может содержать положе­ния о неотчуждаемости акций на срок не более 10 лет и обусловить любую продажу акций при условии предварительного согласования это­го вопроса с членами компании.

*Общество с ограниченной ответственностью, принадлежащее одному лицу (ПОЛ)*

До 1985 г. для создания компа­нии требовалось два человека. Закон от 11 июля 1985 г. позволяет отдельному предпринимателю со­здать ООЛ, пользуясь при этом все­ми преимуществами общества с ог­раниченной ответственностью. Су шествует и определенная специфи­ка, а именно: единоличный владе­лец общества может быть как фи­зическим, так и юридическим ли­цом. Физическое лицо не может быть единоличным участником не скольких ООЛ.

Правила, регулирующие размеры капитала компании (минимум 50 тыс. франков), положения Устава, вкла­дов, гласности — тем же, что и для общества с ограниченной ответствен­ностью. Нужно отметить, что это не какой-то особый тип компаний, а разновидность ООО.

Руководство ООЛ может осуще­ствляться только физическим ли­цом.

Нужно отметить, что ГК РФ (ст. 89) и Закон РФ об ООО до­пускают создание ООО с участием одного лица, однако регулирование этого вопроса отличается от регу­лирования по французскому законодательству.

***В ФРГ Акционерный закон от 6 сентября 1965 г. предус­матривает возможность со­здания «Коммандитного то­варищества на акциях» (КТА).***

Согласно Закону (§ 278) комман­дитное товарищество на акциях яв­ляется торговым товариществом с самостоятельной субъектностью, в котором минимум один участник неограниченно отвечает перед кре­диторами товарищества (лично отвечающий участник), а прочие участвуют в разделенном на акции уставном капитале, не отвечая лич­но по обязательствам товарищества (коммандитные акционеры).

Правоотношения лично отвечаю­щих участников между собой и с сообществом коммандитных акцио­неров, а также правовые отношения с третьими лицами, в частности пол­номочие лично отвечающих участников на ведение дел и представительство това­рищества, определяются согласно предписаниям Торгового уложения о коммандитном товари­ществе. В остальном для КТА соответственно дей­ствуют нормы Акционер­ного закона за изъятия­ми, установленными для КТА. Органами КТА являются: общее собрание и наблюда­тельный совет, избираемый Общим собранием. Совет со­стоит только из коммандитных акционеров.

**В *Швейцарии допускается созда­ние «Акционерно-коммандитного* товарищества». *Его учреждение и деятельность аналогичны акционерно-коммандитному товарище­ству по французскому законода­тельству.***

***В США особым видом юридического лица, сочетающего корпорацию и парт­нерство (товарищество), являются так называемые «Профессиональные кор­порации», создаваемые по професси­ональному принципу и объединяющие юристов, финансистов, аудиторов, врачей и лиц других специальностей.***

В качестве примера сошлем­ся на нью-йоркскую адвокатскую фирму «LeBoeuf, Lamb, Leiby and MacRae. A Partnership including professional corporation», что озна­чает «партнерство, включая профес­сиональную корпорацию». Партне­ры в таких фирмах несут неограни­ченную ответственность, а паедержатели (акционеры) — в пределах стоимости паев (акций).

*Источник: Белов А. Субъекты предпринимательской деятельности.*

*Право и экономика - №6 – 1999 г. – С.20 – 27.*