# Международная Высшая Школа

# Международный Университет

РЕФЕРАТ

ПО ГРАЖДАНСКОМУ ПРАВУ

«УЧРЕДИТЕЛЬНЫЙ ДОГОВОР ПРОСТОГО ТОВАРИЩЕСТВА»

Студента 3-го курса вечерне-заочного отделения

юридического факультета

Минакова А.Л.

2000

Учредительный договор простого товарищества - один из наиболее универсальных договоров, используемых в коммерческой практике. Это объясняется как упрощенной процедурой создания товарищества, так и рядом преимуществ в налогообложении.

Простые товарищества создаются несколькими физическими или юридическими лицами путем заключения между ними договора товарищества (учредительного договора) в целях образования нового правоспособного соединения для ведения от его имени совместной деятельности в сфере торговли или промысла.

Учредительный договор (как и договор любого другого вида) является сделкой. Ее имеет смысл охарактеризовать как многостороннюю (так как при создании товарищества требуется достижение соглашения двух и более участников), возмездную (иногда безвозмездную); характер сделки может быть организационным, имущественным (если участники вносят вклады в складочный капитал, оборот которого затем приносит имущественные выгоды или убытки) или доверительным.

Еще древние римские юристы писали: "Договоры товарищества заключаются или для объединения всех имуществ, или для какого-либо промысла, или для сбора государственных налогов (societas vectigalium) или даже для какого-либо одного дела".[[1]](#footnote-1)

Внесение вкладов в со­вместную деятельность, правовой режим имущества товарищей, рас­пределение прибылей и убытков — эти и другие институты римского права прослеживаются в современном законодательном регулировании простого товарищества в России. Но если в римском праве основное внимание уделялось имущественным аспектам внутренних взаимоотношений между самими товарищами, в наше время стало активно развиваться регулирование внешней стороны бытия товарищества — отношений его участников с третьими лицами.

Значение договора простого товарищества, его место в гражданском обороте в первую очередь обусловлены тем, что это — единственный предусмотренный ГК договор, регулирующий совместную деятельность его участников. Такая деятельность может быть направлена на дости­жение любых законных целей.

Во всех случаях, когда достижение того или много результата невозможно в одиночку, либо чрезмерно обремени­тельно для одного лица, договор простого товарищества незаменим для ведения совместной деятельности нескольких сторон. Совместная деятельность не является самоцелью для участников договора, она — лишь средство достижения определенного результата, общей для всех участников цели. В договоре простого товарищества интересы его участников не противоположно направлены, а устремлены к достиже­нию общей для всех цели.

В недавнем прошлом договор о совместной деятель­ности был одной из самых распространенных сделок хозяйственного оборота, причем в большинстве случаев он выступал притворной сделкой, прикрывающей действительные отношения между сторонами. Этому способствовали и пробелы налогового законодательства, и легкость маскировки истинных намере­ний сторон. На практике нередко встречаются случаи, когда предметом так называемых договоров о совместной деятельности являются, например, поставка продукции и товаров, выполнение работ, оказание услуг, предоставление безвозмездной либо возмездной помощи и т.д. В этой связи имеет смысл выделить отличительные черты хозяйственного договора, позволяющего отнести его к категории договоров о совместной деятельности:

* во-первых, это - наличие единой цели для всех участников совместной деятельности, которую предполагается достичь согласно заключенному договору;
* во-вторых, объединение имущества и усилий участников для достижения поставленной цели, что непременно должно найти отражение в тексте договора (притворные договора, как правило, теряют смысл, если для их заключения требуется объединение имущества сторон).

Договор простого товарищества является консенсуальным; он счи­тается заключенным с момента, когда стороны достигли соглашения по всем его существенным условиям: о предмете, вкладах участников в общее дело и об обязанностях по ведению совместной деятельности.

Предметам договора простого товарищества является совместное ведение деятельности, направленной к достижению общей для всех участников цели. Поэтому понятия «договор простого товарищества» и «договор о совместной деятельности» — синонимы.

Статья 1041 ГК РФ содержит легальное определение договора простого товарищества. Анализ данной нормы позволяет назвать ряд его обязательных признаков:

1. это объединение двух или более лиц;
2. объединение не приводит к образованию юридического лица. Товари­щам нет необходимости регистрировать в регистрационной палате, в налоговой инспекции, комитете по управлению государ­ственным или муниципальным имуществом и т.п.;
3. объединение связано с личным участием каждого из товарищей в их совместной деятельности;
4. для совместной деятельности товарищи вносят, и соединяют свои вкла­ды (ст. 1042 ГК РФ);
5. общей целью участников простого това­рищества может быть осуществление либо предпринимательской дея­тельности, либо иной деятельности, не противоречащей закону и не направленной на получение прибыли.

В тех случаях, когда целью договора является постоянная деятельность для извлечения прибыли (предпринимательская деятельность), сторонами могут быть только индивидуальные предприниматели и (или) коммерческие организации. Исключение составляет участие в договоре некоммерческой организации, если предпринимательская деятельность не противоречит целям, ради которых она создана (п. 3 ст. 50 ГК). Во всех остальных случаях круг участников договора не ограничен.

Исключение из правила о том, что объединение лиц в виде простого товарищества государственной регистрации не подлежит, составляет финансово-промышленная группа (далее - ФПГ). Это объясняется ее особым поло­жением и целями, ради которых она создается.

Согласно ст. 5 Федерального закона от 30 ноября 1995 г. "О финансово-промышленных группах"[[2]](#footnote-2) регистрации ФПГ предшествует регистрация ее центральной компании. Последняя выступает от имени всех участников ФПГ в их отношениях с третьими лицами и подлежит регистрации в обычном порядке как юридическое лицо.

Сама ФПГ регистрируется по заявке своей центральной компании, пода­ваемой в Министерство экономики РФ.[[3]](#footnote-3) По­рядок регистрации должен отвечать ст. 5-9 Закона "О финансово-промыш­ленных группах" и Положению о порядке ведения государственного реестра финансово-промышленных групп Российской Федерации, утв. постановлени­ем Правительства РФ от 22 мая 1996 г. № 621.[[4]](#footnote-4)

Отдельные ФПГ представляют из себя разновидности про­стого товарищества. В то же время, не являются таковыми, например, те из них, которые образованы основным и дочерним акционерными обществами, но не имеют специального договора об управлении дочерним обществом со стороны основного. Однако государственной регистрации подлежат все ФПГ.

Сфера применения договора простого товарищества достаточно широка. Наиболее часто он за­ключается в следующих случаях:

1. При совместном долевом строительстве юридическими лицами зданий, сооружений, заводов, дорог, гаражей, а также жилых домов. В этом случае он может называться договором: о совместной деятельности; об участии в доле­вом строительстве; долевого участия; о сотрудничестве и т.д. Однако сам факт совместного долевого строительства и наличие всех указанных выше признаков позволяет в большинстве случаев квали­фицировать его как договор простого товарищества;
2. При создании акционерного общества закрытого или открытого типа. Здесь между учредителями общества заключается договор о совместной деятельности, целью которого является регистрация общества в качестве юридического лица.
3. В соответствии со ст. 19 Закона о жилищной политике одним из основа­ний для приобретения жилья в собственность граждан является их участие в жилищном строительстве путем организации товариществ индивидуальных застройщиков. Последние вправе создать коллектив застройщиков либо в форме юридического лица (например, товарищества собственников жилья), либо в форме простого товарищества, оговорив в договоре степень и характер своего участия в нем;
4. Закон о приватизации не предусматривает возможность заключения членами трудового коллектива приватизируемого предприятия договора простого товарищества для участия в конкурсе или аукционе по продаже предприятия. Но в Законе не существует и прямых запретов на заключение в процессе приватизации таких договоров как между юридическими, так и физическими лицами.
5. Договор простого товарищества широко используется и в иных, кроме перечисленных, сферах предпринимательства для совместного достижения стоящих между коммерческими организациями целей и задач.

ГК РФ не предусматривает никаких ограничений на виды деятельности, которые могут быть предметом договора, т.е. в рамках договора товарищи могут осуществлять любую деятельность, не запрещенную законом, в том числе и лицензируемую. Согласно ст. 49 ГК РФ, юридическое лицо, осуществляющее лицензируемый вид деятельности, обязано иметь лицензию, выданную в установленном порядке[[5]](#footnote-5). В таком случае операции в рамках лицензируемой деятельности должен производить тот участник простого товарищества, который имеет соответствующую лицензию.

Договор простого товарищества следует отличать от учредительного, заключаемого учре­дителями полного товарищества, товарищества на вере, общества с ограни­ченной ответственностью или другого хозяйственного общества. Учредительный договор является учредительным документом вновь создаваемого юридического лица и действует на всем протяжении его суще­ствования. Напротив, договор о совместной деятельности, если он приводит к созданию самостоятельного юридического лица, прекращается, а общее имущество товарищей, если иное не предусмотрено договором, становится соб­ственностью этого юридического лица.

В качестве особой разновидности простого товарищества ГК выделяет негласное товарищество, т. е. такое товарищество, существова­ние которого не раскрывается для третьих лиц (ст. 1054 ГК РФ). Негласное товарищество может быть как коммерческим, так и некоммерческим. Особенности правового регулирования договора негласного товарище­ства заключаются в том, что ведение общих дел товарищей осуществляется каждым из них в отдельности, формально самостоятельно. Соответственно каждый из товарищей самостоятельно несет ответственность по заключенным им сделкам с третьими лицами. В то же время в отношениях между самими товарищами действует правило о том, что обязательства, принятые ими на себя в процессе ведения совместной деятельности, являются общими. Во всем остальном этот вид договора простого товарищества подчиняется общим нормам ГК о простом товариществе.

Кредиторы, совершившие сделку с одним из участников негласного товари­щества, не вправе предъявлять каких-либо требований к другим участникам догово­ра даже узнав о существовании негласного товарищества. В данном случае закон исходит из принципа, согласно которому негласное товарищество для всех третьих лиц не существует. Поэтому даже в отношении участников негласного коммерческого товарищества вопрос об их солидарной ответственности перед третьими лицами возникать не должен. Разумеется, негласные товарищества не могут создаваться с целью ограничения конкуренции, злоупотребления доминирующим положением на рынке (абз. 2 п. 1 ст. 10 ГК РФ) либо реализации иных попыток обхода антимонопольного законодательства (ст. 168, 169 ГК РФ).

Основными обязанностями участника до­говора простого товарищества являются:

1. Внесение вклада в общее дело, Вкладом товарища может быть все то, что он вносит в общее дело: деньги, вещи, имущественные и неимущественные права и т.д. Вклады товарищей подлежат денежной оценке по взаимному со­глашению сторон.
2. Ведение совместно с другими участниками предусмотренной договором деятельности. Само по себе соединение вкладов товарищей еще не гарантирует достижения поставленных договором целей, создавая лишь необходи­мые для этого материальные предпосылки. Содержание обязанности товарища действовать совместно с другими для достижения общей цели обусловлено, разумеется, как характером этой цели, так и конкретным распределением ролей между товарищами.

В том случае, когда лицо участвует в простом товариществе лишь своей деятельностью (трудовое участие), она выступает и в качестве вклада (в той мере, в какой она необходима для создания материальной базы совместной деятельности) и как собственно участие в совместной деятельности.

Основными правами участника простого товари­щества являются:

1. Права на участие в управлении и ведении общих дел товарищества. Управление общими делами осуществляется всеми товарищами сообща, если иное не предусмотрено договором. Ведение общих дел товарищей может осуществляться каждым из них. Договором может быть также предусмотрено, что ведение общих дел возлагается на одного или нескольких товарищей. В этих случаях полномочия на ведение общих дел удостоверяются специальной доверенностью, подписанной всеми остальными това­рищами, либо самим письменным договором простого товарищества. Полномочия участника на ведение общих дел товарищей могут быть ограничены (либо вовсе отсутствовать) договором простого товарище­ства или доверенностью. Однако оспорить сделку, совершенную таким неуполномоченным товарищем, можно, лишь доказав, что контрагент по сделке знал или должен был знать об ограничении или отсутствии полномочий (п. 3 ст. 1044 ГК РФ).
2. Право товарища на информацию, закрепленное ст. 1045 ГК, озна­чает возможность знакомиться со всей документацией по ведению дел товарищества. Право на информацию имеет не только самостоятельную ценность, но также служит важной гарантией осуществления всех других прав, вытекающих из договора простого товарищества. Поэтому любые ог­раничения или отказ от права на информацию, даже по соглашению самих товарищей, ничтожны.
3. Права, возникающие в отношении общего имущества, в том числе на получение доли прибыли.

Общее имущество товарищей включает:

а) имуще­ство, принадлежащее товарищам на праве общей долевой собственно­сти, и

б) внесенное в виде вклада имущество, которое принадлежит на праве собственности одному из товарищей (или иному лицу) и исполь­зуется в общих интересах всех товарищей.

Участ­ники товарищества вправе требовать, чтобы лицо, внесшее имущество в общее дело, использовало его в общих целях. Пользование общим имуществом, а также владение имуществом, находящимся в общей долевой собственности, осуществляется по об­щему согласию товарищей, а при не достижении согласия — согласно решению суда.

Закон никак не ограничивает право товарищей самостоятельно распоряжаться принадлежащими им долями общей собственности. Эти доли можно полностью или частично продать, подарить, завещать, распорядиться ими иным образом (ст. 246 ГК) с соблюдением при этом правил преимущественного права покупки. Согласно этим правилам, участник, намеревающийся продать свою долю, обязан известить об этом других участников общей долевой собственности. И только если они откажутся от покупки или не приобретут продаваемую долю в установленный законом срок (для недвижимого имущества месяц, для движимого - 10 дней), он вправе продать свою долю любому лицу (ст. 250 ГК РФ).

В свою очередь, соблюдение преимущественного права покупки касается только возмездного отчуждения доли. Следовательно, если распоряжение долей не связано с ее возмездным отчуждением (например, дарение), то такая операция не требует ни согласия, ни соблюдения преимущественного права покупки.

Особенность распоряжения одним из товарищей своей долей в их общем имуществе заключается в том, что доходы от распоряжения этой долей (например, от сдачи ее в аренду) могут считаться доходами этого товарища и не подлежать распределению среди других товарищей только в том случае, если этот товарищ осуществлял деятельность, отличную от той, ради которой был заключен договор о совместной деятельности. Совсем иначе долевые отношения товарищей регулируются в случае участия в совместной деятельности физических лиц, не являющихся индивидуальными предпринимателями, и (или) некоммерческих организаций. Некоммерческие организации могут осуществлять предпринимательскую деятельность постольку, поскольку эта деятельность соответствует целям, ради которых они созданы, и служит их достижению (п. 3 ст. 50 ГК РФ). Участвовать же в договорах простого товарищества, заключенных для осуществления предпринимательской деятельности, они не могут.

Очевидно, что если целью договора простого товарищества является осуществление не предпринимательской, а иной деятельности, такое ограничение само собой отпадает. Однако это не мешает другим товарищам - коммерческим организациям и (или) индивидуальным предпринимателям распоряжаться по своему усмотрению своей долей в общем имуществе товарищей, в том числе и в предпринимательских целях.

В особой договорной оговорке нуждаются случаи такого распоряжения долей, которое влечет ее отчуждение другому лицу или выдел ее из общего имущества товарищей. Из содержания ст.1050 ГК РФ следует, что договор простого товарищества прекращается вследствие выбытия одного из товарищей, если договором простого товарищества или последующим соглашением не предусмотрено сохранение прежних отношений между остальными товарищами. И так как общая долевая собственность в простом товариществе основана на договоре, то в случае прекращения действия этого договора имущество, находящееся в общей собственности, подлежит разделу.

Таким образом, доверительный характер отношений между товарищами создает определенную специфику в распоряжении долями общего имущества, если это распоряжение влечет выдел доли либо ее отчуждение другому лицу.

Срок договора простого товарищества, как правило, обусловлен его целью, достижение которой прекращает действие договора. Независимо от этого стороны могут указать в договоре особый срок его действия, истечение которого прекратит соответствующие обязательства. При отсутствии указаний на срок или способ его определения в договоре простого товарищества он будет считаться заключенным на неопределенный срок. Кроме того, выход из товарищества одного из участников прекращает его действие в отношениях между ним и остальными товарищами (которые вправе сохранить действие данного договора для себя). Такой досрочный выход допускается при наличии уважительных причин с возмещением оставшимся товарищам реального ущерба (но не упущенной выгоды), причиненного таким выходом (ст. 1052 ГК РФ).

Бессрочный товарищеский договор прекращается при выходе из него одного из участников, если только оставшиеся товарищи специальным соглашением не пожелают сохранить его. При этом заявление участника о выходе из бессрочного договора должно последовать не менее чем за три месяца до предполагаемого выхода (ч. 1 ст. 1051 ГК РФ).

Поскольку отношения простого товарищества связаны с долевой и даже с солидарной ответственностью его участников по общим долгам, невозможность несения хотя бы одним из них имущественной ответственности также прекращает его. Поэтому данный договор утрачивает силу при банкротстве одного из участников.

Необходимость личного участия в делах товарищества по общему правилу влечет прекращение действия товарищеского договора в случае объявления гражданина-участника недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим, а также его смерти или ликвидации либо реорганизации участвующего в товариществе юридического лица. Оставшиеся участники могут договориться о сохранении действия договора между остальными товарищами либо замещении прекратившего существование товарища его наследниками или правопреемниками.

При прекращении действия договора простого товарищества возникает необходимость четкого решения двух важных вопросов:

* об ответственности по общим обязательствам, существующим перед третьими лицами;
* о разделе общего имущества или возврате имущества, переданного в общее пользование.

В первом случае закон устанавливает солидарную ответственность всех бывших участников прекратившегося товарищества по неисполненным общим долгам (абз. 2 п. 2 ст. 1050 ГК РФ). Это касается и участников товарищества, не занимавшегося предпринимательской деятельностью. Если же после выхода из товарищества одного из участников договор по соглашению оставшихся участников сохранил в отношении них свое действие, вышедший участник остается ответственным по тем общим обязательствам, которые образовались в период пребывания его в товариществе. Это, разумеется, не относится к случаям смерти или ликвидации либо реорганизации участника, а также признания его недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим.

Во второй группе отношений предусматривается раздел общего имущества товарищей по правилам ст. 252 ГК РФ. При этом участник, внесший в общее имущество индивидуально определенную (и непотребляемую) вещь, вправе требовать ее возврата в натуре, если это возможно по условиям выдела и на вещь не обращено взыскание кредиторов по общим долгам товарищества. Имущество, переданное в общее пользование, возвращается передавшему его участнику, однако без компенсации за износ (ввиду того, что это имущество использовалось также и в интересах внесшего его лица, которое, кроме того, могло получить соответствующую часть прибыли от такого использования). Это же относится и к возврату участнику индивидуально определенной вещи, переданной товарищем в общую долевую собственность.

# СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ.

1. ГК РФ.
2. Постановление Правительства РФ от 24.12.94 N 1418 "О лицензировании отдельных видов деятельности".
3. Федеральный закон от 30 ноября 1995 г. "О финансово-промышленных группах" - СЗ РФ, 1995, № 49.
4. Постановление Правительства РФ от 2 февраля 1998 г. № 104 "О возложении на Министерство экономики Россий­ской Федерации функций уполномоченного федерального государственного органа по государственному регулированию создания, деятельности и ликви­дации финансово-промышленных групп" — СЗ РФ, 1998, № 6.
5. Положение о порядке ведения государственного реестра финансово-промышленных групп Российской Федерации, утв. постановлени­ем Правительства РФ от 22 мая 1996 г. № 621 - СЗ РФ, 1996, № 22.
6. Комментарий части 2 ГК РФ для предпринимателей, под ред. Брагинского М.И., Москва, 1997
7. Комментарий к ГК РФ ч.2 под ред. Садикова О.Н., М.,1997г;
8. Гражданское право России ч.2 под ред. З.И. Цибуленко.
9. Римское частное право, Хутыз М.Х., М., «Былина», 1997.
10. Козлова Н.В. Учредительный договор о создании коммерческих обществ и товариществ. M., 1994. С. 1617.
11. Памятники римского права: Законы XII таблиц. Институции Гая. Дигесты Юстиниана. М., 1997.

1. Ульпиан. Дигесты Юстиниана. Кн. XVII. Титул II. П. 6 // Памятники римского права: Законы XII таблиц. Институции Гая. Дигесты Юстиниана. М., 1997. С. 428. [↑](#footnote-ref-1)
2. Федеральный закон от 30 ноября 1995 г. "О финансово-промышленных группах" - СЗРФ**,** 1995, № 49, ст. 4697. [↑](#footnote-ref-2)
3. Постановление Правительства РФ от 2 февраля 1998 г. № 104 "О возложении на Министерство экономики Россий­ской Федерации функций уполномоченного федерального государственного органа по государственному регулированию создания, деятельности и ликви­дации финансово-промышленных групп" — СЗ РФ, 1998, № 6, ст. 738. [↑](#footnote-ref-3)
4. Положение о порядке ведения государственного реестра финансово-промышленных групп Российской Федерации, утв. постановлени­ем Правительства РФ от 22 мая 1996 г. № 621 - СЗ РФ, 1996, № 22, ст. 2699. [↑](#footnote-ref-4)
5. Постановление Правительства РФ от 24.12.94 N 1418 "О лицензировании отдельных видов деятельности". [↑](#footnote-ref-5)