**Глава 1. Юридические лица как субъекты гражданско-правовых и трудовых правоотношений.**

* 1. **Сущность, понятие и признаки юридического лица.**

Субьектами гражданских правоотношений являются не только физические лица (граждане), но и юридические лица – организации, специально создаваемые для участия в гражданском обороте. Поскольку гражданский оборот имеет имущественный, товарный характер, участвовать в нем могут лишь независимые, самостоятельные товаровладельцы, имеющие собственное имущество. Поэтому юридические лица должны иметь свое имущество, обособленное от имущества их создателей (учредителей, участников). Этим имуществом они будут отвечать перед своими кредиторами (контрагентами).

Закрепление определенного имущества за организацией в целом означает его выбытие из состава имущества ее учредителей (участников). Но одновременно значительно уменьшается риск их возможных потерь от участия в обороте. Ведь именно учредители (участники) управляют деятельностью созданного ими субъекта, а нередко даже прямо или косвенно участвуют в ней и тем самым в имущественном обороте, тогда как неблагоприятные имущественные последствия этой деятельности по общему правилу относятся на имущество этого субъекта (организации), а не на их собственное. В этом и состоит смысл конструкции юридического лица.

Использование этой конструкции свойственно высокоразвитому имущественному обороту. Не случайно юридические лица, прежде всего в форме различных торговых (купеческих, предпринимательских) 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 (например, в эпоху великих географических открытий – для организации морских экспедиций и заморской торговли, позднее – для строительства судоходных каналов и железных дорог и т. д.). Конструкция юридического лица дала возможность создавать такие объединения капиталов за счет имущественных вкладов многих лиц (первоначально главным образом купцов), рисковавших при этом по общим обязательствам лишь некоторой, заранее известной частью своего имущества (и получавших часть общих доходов соразмерно вложенным средствам).

В результате объединения (отчуждения) части имущества учредителей появляется новый субъект права – собственник, являющийся не физическим лицом, а неким искусственным (в этом смысле – «фиктивным») образованием, признаваемым, однако, законом особым, самостоятельным субъектом гражданских правоотношений. Более того, данный субъект в принципе продолжает существовать и в случаях ухода из общего дела одного, нескольких или даже всех учредителей (участников). Иначе говоря, его юридическая личность является вполне самостоятельной, независимой от личности создавших его лиц и не сводится к ней. Поэтому такой субъект выступает в обороте от своего собственного имени, а не от имени своих участников, и приобретенные им гражданские права и обязанности принадлежат именно ему, а не его участникам. Этим, в свою очередь, предопределяется и необходимость возложения возможной ответственности по долгам этого субъекта на его имущество, а не на имущество его учредителей (участников).

На таких принципах создавались первые классические юридические лица – торговые компании. Впоследствии 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»). Ведь создание юридического лица может преследовать не только цель получения прибыли на вложенное имущество (в том числе лицами, не являющимися предпринимателями), но и цель материального обеспечения управленческой, научно-образовательной, культурно-воспитательной, благотворительной или иной общественно полезной деятельности (не предполагающей получение прямых доходов от нее). Но во всех ситуациях применение данной юридической конструкции связано с обособлением определенного имущества с целью ограничения имущественной ответственности (т. е. уменьшения риска участия в гражданском обороте) Для его учредителей (участников)1.

Следовательно, основными функциями (задачами), выполняемыми конструкцией юридического лица, являются ограничение риска ответственности по долгам и более эффективное использование капитала (имущества), в том числе при его объединении учредителями (участниками). 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 наделении законом обособленного имущества качествами «персоны» (субъекта), признании его особым, самостоятельным товаровладельцем. Именно персонификация имущества характеризует его юридическое обособление от имущества и личности своих учредителей и дает ему возможность последующего самостоятельного участия в гражданском обороте (т. е. приобретения и осуществления гражданских прав и обязанностей) под собственную имущественную ответственность перед своими кредиторами. Из сказанного становится очевидным, что категория юридического лица является гражданско-правовой, созданной для удовлетворения определенных реальных потребностей имущественного (гражданского) оборота.

Вместе с тем персонификация имущества как определенный прием, способ юридической (законодательной) техники всегда вызывала и вызывает известные сомнения в своей обоснованности. Они обычно основываются на упрощенных, абстрактных положениях о «невозможности» существования каких-либо общественных отношений, в том числе правоотношений между лицами и вещами (имуществом).

Согласно статье 48 ГК РФ[[1]](#footnote-1) понятие юридического лица можно определить так: Юридическим лицом признается организация, которая имеет в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении обособленное имущество и отвечает по своим обязательствам этим имуществом, может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде.

Некоторые ученые относят создание понятия юридического лица к числу важнейших заслуг римского частного права.[[2]](#footnote-2) Отмечая незначительный удельный вес таких субъектов в гражданском обороте Рима и отсутствие самого термина "юридическое лицо". Такие ученые, тем не менее, делают вывод о том, 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".[[3]](#footnote-3) Римские юристы отмечали, что:

1). юридическое существование корпорации не прекращается и не нарушается с выходом отдельных членов из состава объединения;

2). корпорация может рассматриваться в сфере частного права так же, как рассматривается физическое лицо;

3). корпорация вступает в правовые отношения с другими лицами при посредстве физических лиц, уполномоченных на то в установленном порядке.

Обозначив, таким образом, ряд принципиальных идей, римские юристы не сделали тех выводов из них, которые могли бы лечь в основу развития нового института частного права - института юридического лица. И тому были объективные причины.

В Гражданском Кодексе, вступившем в силу 1 января 1995 года, впервые в истории российского права содержится подробно разработанная система норм о юридических лицах; этого не знали предыдущие кодификации как советского, так и дореволюционного периодов. Кодекс устанавливает принципиальные основные положения, на которых должно базироваться последующее законодательство об отдельных видах юридических лиц. Соответственно, в определении общих характеристик юридических лиц мы будем опираться на действующее законодательство России - Гражданский Кодекс России.[[4]](#footnote-4)

Как и любое общественное отношение, гражданское правоотношение устанавливается между людьми, как существами, наделенными сознанием и волей. Поэтому в качестве субъектов гражданских правоотношений выступают либо отдельные индивиды, либо определенные коллективы людей. Отдельные индивиды выступают в гражданском законодательстве гражданами. Рассматривая коллективные образования, как участники правоотношений можно отметить возможность и даже необходимость участия их в гражданском обороте. В юридической науке периодически возникают дискуссии на предмет теоретического осмысления данного правового института.

Альтернативное определение юридического лица дает Г. Ф. Шершеневич: "... под именем юридического лица понимается все то, что, не будучи физическим лицом, признается со стороны закона способным, ввиду определенной цели, быть субъектом права".[[5]](#footnote-5) Из этого определения выделяются два принципиальных вывода, в которых можно обнаружить ряд признаков юридического лица. Во-первых, являясь самостоятельным субъектом, юридическое лицо существует независимо от других субъектов, в том числе от тех которые образовали юридическое лицо и входят в его состав. Поэтому такое юридическое лицо может вступать с ними в сделки на правах равного партнера. Во-вторых, так как юридическое лицо - субъект, лишенный личностного начала, ему должны быть чужды права связанные с физической природой человека. Таким образом, появление и развитие института юридического лица было обусловлено потребностями развивающегося экономического оборота, предопределившего появление в качестве самостоятельного участника общественного производства особого феномена - некого олицетворенного имущества. Возникнув в недрах экономических общественных отношений этот социальный феномен неизбежно, должен был найти себе юридическое признание.

Следовательно, юридическое лицо должно обладать признаками, совокупность которых позволяет признать организацию самостоятельным объектом гражданских правоотношений. К числу таких признаков относятся: организационное единство; имущественная обособленность; самостоятельная имущественная ответственность; выступление в гражданском обороте и при разрешении споров в судах от своего имени.

Признаки юридического лица - это такие внутренне, присущие ему свойства, каждое из которых необходимо, а все вместе достаточно для того, чтобы организация могла признаваться юридическими лицами:

- Организационное единство юридического лица. Проявляется, прежде всего, в определенной иерархии, соподчиненности органов управления, составляющих структуру организации, а также в четкой регламентации отношений между ее участниками. Организационное единство юридического лица закрепляется его учредительными документами (уставом и/или учредительным договором) и нормативными актами, регулирующими правовое положение того или иного вида юридических лиц;

 - Имущественная обособленность юридического лица. Имущественная обособленность юридического лица представляет собой объединение множества инструментов (предметов техники, знаний, денежных средств и т.д.) в единый имущественный комплекс и создает материальную базу для его деятельности. При этом степени обособленности имущества у различных видов юридических лиц могут значительно различаться. Так, например, хозяйственные товарищества и общества, кооперативы обладают правом собственности на принадлежащее им имущество, в то время как унитарные предприятия – лишь правом хозяйственного ведения или оперативного управления. Однако в обоих случаях наличие правомочий владения, пользования и распоряжения имуществом дает и тем и другим такую степень обособленности, которой достаточно для признания данного образования юридическим лицом.

- Принцип самостоятельной гражданско-правовой ответственности.[[6]](#footnote-6) Участники или собственники имущества юридических лиц не отвечают по его обязательствам, а юридические лица не отвечают по обязательствам первых.

- Выступление в гражданском обороте от собственного имени означает возможность от своего имени приобретать и осуществлять гражданские права и нести обязательства, выступать истцом и ответчиком в суде. Это цель, ради чего оно создается.

Учитывая все перечисленное выше, можно охарактеризовать юридическое лицо как признанную государством в качестве субъекта права организацию, обладающую обособленным имуществом, самостоятельно отвечающую этим имуществом по своим обязательствам и выступающую в гражданском обороте от своего имени.

В отличие от таких субъектов гражданских правоотношений, как граждане, юридическое лицо обладает не общей (или универсальной – предполагающей возможность для субъекта права иметь любые права и обязанности, необходимые для осуществления любых видов деятельности) правоспособностью, а специальной, предполагающей наличие у юридического лица лишь таких прав и обязанностей, которые соответствуют целям его деятельности и прямо зафиксированы в его учредительных документах. Это справедливо для всех юридических лиц, за одним исключением: частных коммерческих организации (общая правоспособность).

Какие функции преследует законодательное регулирование статуса юридического лица?

Ответ ясен, из функций, которые выполняет институт юридического лица: оформление коллективных интересов; объединение капиталов; ограничение предпринимательского риска; управление капиталом.

**1.2. Правосубъективность и индивидуализация юридических лиц.**

Права и обязанности легальных юридических лиц всегда строго и Для участия в гражданском обороте юридическому лицу необходимо не только наличие правоспособности[[7]](#footnote-7), но и дееспособности. В отличие от граждан, у юридических лиц правоспособность и дееспособность возникают и прекращаются одновременно, в различном объеме, в зависимости от тех целей, которым они служат. Цели юридических лиц бесконечно разнообразны, а потому и содержание прав, которыми они пользуются, разнообразится до бесконечности. Права различных юридических лиц сходны между собой скорее в отрицательных, чем в положительных чертах; юридические лица сходятся между собою скорее в тех правах, которых они не имеют, и иметь не могут, чем в тех, которыми они в действительности пользуются. Ясное дело, что юридические лица не могут обладать теми правами, которые связаны с живой человеческой личностью. Так, например, они не могут иметь прав семейственных, супружеских и, вследствие этого, не могут наследовать по закону, так как для этого требуется кровное родство.

точно ограничены определенной сферой компетенции, которая указывается в их уставе или статуте. Как правоспособность, так и дееспособность этих лиц ограничены строго определенными рамками. Вообще всякое легальное юридическое лицо может совершать только те действия, на которые его уполномочивает устав, утвержденный подлежащей властью. Дееспособность юридических лиц выражается в действиях определенных физических лиц, представителей, действующих от имени юридического лица. Действия таких представителей считаются действиями самого юридического лица. Если, например, ректор университета заключает контракт на поставку устройств электрического освещения в университетских зданиях, то эти действия ректора считаются действиями самого университета. Утверждая устав юридического лица, правительственная власть всегда определяет те органы, которые компетентны выражать его волю и действовать от его имени. Само собой разумеется, однако, что ни лица, уполномоченные быть представителями юридического лица, ни вообще физические лица, входящие в его состав, не должны быть отождествляемы с самим юридическим лицом. Со смертью государя государство, как юридическое лицо, не прекращает своего существования. Университет не перестает существовать за выбытием ректора.

Правоспособность юридического лица возникает, в момент его создания и прекращается в момент завершения, его ликвидации.[[8]](#footnote-8)

Правоспособность юридического лица может быть универсальной (общей) или специальной (лицензии). Обладая общей правоспособностью, юридическое лицо вправе осуществлять любые виды деятельности, не запрещенные законодательством. Специальная правоспособность означает право юридического лица осуществлять лишь строго определенные виды деятельности:[[9]](#footnote-9)

Частные коммерческие организации[[10]](#footnote-10) (согласно статье 49) обладают, как правило, общей правоспособностью, т.е. могут иметь гражданские права и нести гражданские обязанности, необходимые для осуществления любых видов деятельности, не запрещенных законом. Исключение составляют унитарные предприятия и некоторые иные виды организаций, предусмотренные законом (страховые, банковские, аудиторские организации).

Специальной правоспособностью обладают некоммерческие организации [[11]](#footnote-11), а также некоторые коммерческие организации.

В учредительных документах некоммерческих организаций, а в предусмотренных законом случаях и некоторых коммерческих организаций, должны быть определены предмет и цели деятельности юридического лица.

Для того чтобы реализовать свою правоспособность и осуществлять принадлежащие ей права, каждая организация должна иметь органы управления.[[12]](#footnote-12) Юридическое лицо приобретает гражданские права и принимает на себя гражданские обязанности через свои органы, действующие в соответствии с законом, иными правовыми актами и учредительными документами. Органы юридических лиц различных организационно-правовых форм существенно отличаются друг от друга. Чтобы установить, какие органы управления существуют в той или иной организации, и определить их компетенцию, необходимо изучить закон, регулирующий деятельность данных организаций, и учредительные документы данной организации, поскольку порядок назначения органов юридического лица и их компетенция определяются законом и учредительными документами юридического лица.

Как правило, органы юридического лица бывают единоличными (генеральный директор, президент, управляющий) или коллегиальными (правление, совет директоров). Высшим органом хозяйственных обществ и товариществ является общее собрание участников (учредителей, акционеров). Юридическое лицо, как правило, имеет руководителя (генерального директора, президента), который вправе без доверенности действовать от имени юридического лица.

Все иные лица вправе выступать от имени юридического лица лишь на основании доверенности, выданной в установленном порядке.

В целях обеспечения нормального гражданского оборота и в интересах граждан и организаций - потребителей законодательство предусматривает индивидуализацию юридических лиц путем присвоения юридическому лицу определенного наименования.

Правосубъектность тесно связана с признаками, индивидуализирующими конкретного субъекта права. В случае с юридическими лицами индивидуализирующими его признаками является его местонахождение и наименование.

Закон требует, чтобы каждое юридическое лицо имело свое наименование, индивидуализирующее его среди прочих организаций. Указание на его организационно-правовую форму сразу же дает знать участникам оборота об основных признаках организации - является ли она коммерческой или некоммерческой, как строится ее ответственность и т.д. Законы об отдельных видах юридических лиц, включая и нормы самого ГК, требуют включения дополнительных сведений в наименования юридических лиц соответствующего вида. Обязательное включение в наименование указания на характер деятельности установлено для тех юридических лиц, которые в силу закона должны обладать специальной правоспособностью.

ГК не запрещает учредителям включать в наименование юридического лица сведения, не предусмотренные законом, различные аббревиатуры и т.п. При этом, однако, действуют определенные ограничения. Так закон о биржах запрещает включать в наименование организаций, не удовлетворяющих требованиям этого Закона, термины "биржа" или "товарная биржа" в любом словосочетании. Аналогичное правило применительно к термину "банк" содержит Закон о банках. Согласно постановлению Верховного Совета РФ от 14 февраля 1992 г. наименование "Россия", "Российская Федерация" и образование на их основе слова и словосочетания в названиях любых организаций и структур, за исключением политических партий, профессиональных союзов и религиозных объединений, могут использоваться только с согласия Правительства РФ и в соответствии с принятыми законодательными актами.

Юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией должно иметь фирменное наименование. Оно также подлежит специальной регистрации согласно закону и иным правовым актам, которые должны определить порядок пользования фирменным наименованием. Однако пока такого закона нет, фирменное наименование коммерческой организации регистрируется вместе с самой организацией в составе ее учредительных документов, как и у прочих некоммерческих юридических лиц.

С момента регистрации у коммерческой организации возникает то исключительное право на фирму (фирменное наименование). Только правообладатель вправе использовать фирменное наименование на вывесках, бланках, упаковке, в рекламе, при заключении сделок и любым иным не запрещенным законом способом.

Фирменное наименование, будучи средством индивидуализации его обладателя и являясь объектом исключительного права, может быть использовано только с согласия правообладателя. Частным случаем такого использования является договор коммерческой концессии.[[13]](#footnote-13) Последствия нарушения исключительного права на фирму конкретизируют общие правила о защите гражданских прав.[[14]](#footnote-14) Закон о конкуренции признает самовольное использование чужого фирменного наименования недобросовестной конкуренцией.

Наименование некоммерческого юридического лица и его регистрация не создают, в отличие от фирменного наименования, исключительного права его носителя; на него не распространяется действие вышеуказанных статей и закона.

Юридическое лицо действует на основании устава (например, хозяйственное общество), либо учредительного договора и устава (например, хозяйственный кооператив), либо только учредительного договора ( например, хозяйственное товарищество). В случая, предусмотренных законом, юридическое лицо, не являещееся коммерческой организацией, может действовать на основании общего положения об организациях данного вида.

В учредительных документах должны определяться: 1).наименования юридического лица и его организационно-правовая форма; 2).место его нахождения (юридический адрес); 3). порядок управления; 4).другие сведения, предусмотренные законом для юридических лиц соответствующего вида. Например, для коммерческих организаций – чётко очерчен предмет их деятельности, цели создания.

В учредительном договоре определяются также условия и порядок распределения прибыли между учредителями (участниками), условия управления деятельностью организации, а также выхода учредителей (участников) из его состава. Юридическое лицо подлежит государственной регистрации в органах юстиции в порядке, определяемом законом. Нарушение установленного законом порядка образования юридического лица или несоответствие его учредительных документов закону влечёт отказ в государственной регистрации.

Изменения в учредительных документах организации (названия, организационно-правовой формы, условий деятельности и др.) подлежат обязательной государственной регистрации и только после этого вступают в силу. В момент регистрации юридическое лицо наделяется одновременно правоспособностью и дееспособностью ( в том числе сделкоспособностью и деликтоспособностью) в полном объеме.

**Глава 2. Возникновение юридического лица в гражданско-правовых отношениях.**

**2.1. Создание и регистрация юридического лица.**

Юридические лица создаются по воле их учредителей, однако государство (публичная власть) в интересах всех участников имущественного оборота контролирует законность их создания. Отсюда - требование обязательной государственной регистрации юридических лиц.

В качестве учредителей юридического лица могут выступать их первоначальные участники (члены) (в хозяйственных обществах и товариществах, кооперативах, ассоциациях, общественных и религиозных организациях) либо собственник их имущества или уполномоченный им орган (при создании унитарных предприятий и учреждений), а также иные лица, вносящие в них имущественные вклады, хотя и не принимающие затем непосредственного участия в их деятельности (учредители фондов).

Законодательству известно несколько способов (порядков) создания юридических лиц. В условиях рыночной организации оборота основным становится явочно-нормативный (или нормативно-явочный, иногда называемый также заявительным либо регистрационным) способ их создания. Он исключает необходимость получения предварительного разрешения органов публичной власти на создание юридического лица. Учредители "являются" в регистрирующий орган, который не вправе отказать им в регистрации создаваемой организации при отсутствии каких-либо нарушений правовых норм с их стороны. В таком порядке создается большинство юридических лиц.

В качестве предусмотренного законом исключения используется также разрешительный порядок создания некоторых юридических лиц, предполагающих заниматься лишь предпринимательской деятельностью. Он связан с необходимостью получения предварительного разрешения (согласия) от органов публичной власти на создание соответствующего юридического лица, что обычно служит общим интересам всех участников оборота. В таком порядке, например, создаются коммерческие банки и страховые компании (в частности, поскольку их деятельность связана с оказанием финансовых услуг неограниченному кругу потребителей и аккумулированием значительных денежных средств последних). Кроме того, данный порядок используется при создании юридических лиц, могущих занять доминирующее или даже монопольное положение на рынке определенных товаров или услуг с тем, чтобы сохранить в интересах потребителей конкуренцию между существующими товаропроизводителями (услугодателями). Очевидна поэтому невозможность полного отказа от разрешительного порядка даже в развитой рыночной экономике (что подтверждает и зарубежный опыт).

Данное положение не только осложняет контроль за законностью создания и функционирования юридических лиц и ознакомление с их положением других участников оборота, но и создает почву для злоупотреблений.

Единая процедура государственной регистрации в настоящее время установлена для юридических лиц, занимающихся предпринимательской деятельностью (включая и некоммерческие организации), кроме предприятий с иностранными инвестициями. В соответствии с ней в регистрирующий орган представляются заявление, устав и решение о создании юридического лица либо учредительный договор, а также документы, подтверждающие оплату регистрационного сбора и не менее 50% уставного капитала. Требование иных, не предусмотренных законодательством документов (например, гарантийных писем или справок, подтверждающих место нахождения юридического лица), запрещается. Регистрация должна проводиться в течение трех дней с момента представления всех необходимых документов (либо в 30-дневный срок с момента их отправления по почте).

Отказ в государственной регистрации юридического лица возможен только по мотивам несоответствия представленных документов закону или несоблюдения установленного (разрешительного) порядка, но не по иным основаниям, например из-за "отсутствия целесообразности". При этом отказ в регистрации может быть обжалован в судебном порядке.[[15]](#footnote-15) Любым заинтересованным лицам также предоставлено право в 6-месячный срок с момента регистрации заявить в суде требование о признании регистрации и (или) учредительных документов юридического лица недействительными полностью или частично (например, по мотивам нарушения их прав на имущество, внесенное в уставный капитал созданного юридического лица).

Сведения о регистрации юридических лиц подлежат опубликованию. Данные государственного реестра юридических лиц должны быть открыты для всеобщего ознакомления с тем, чтобы любой участник имущественного оборота мог удостовериться в статусе своего реального или потенциального контрагента - юридического лица.

Создание юридического лица обусловлено определенной деятельностью его учредителей: подготовкой учредительных документов, формированием уставного (складочного) капитала и имущества, назначением органов управления. Учредителями юридического лица могут быть граждане и юридические лица, в том числе и иностранные. Унитарное государственное или муниципальное предприятие, основанное на праве хозяйственного ведения, создается по решению уполномоченного на то государственного органа или органа местного самоуправления. Федеральное казенное предприятие создается по решении Правительства Российской Федерации.

В соответствии с ГК РФ учредителем общества с ограниченной ответственностью и акционерного общества может быть одно лицо, за некоторым исключением. Общество с ограниченной ответственностью и акционерное общество не могут иметь в качестве единственного учредителя другое хозяйственное общество, состоящее из одного лица. Производственный кооператив, наоборот, не может быть создан одним лицом, поскольку, число членов кооператива не должно быть менее пяти[[16]](#footnote-16). В некоторых случаях закон предусматривает максимальное количество учредителей (участников) юридического лица.

Пример. Число акционеров закрытого акционерного общества не должно превышать 50.[[17]](#footnote-17)

Юридическое лицо может быть создано путем учреждения вновь и путем реорганизации существующего юридического лица (слияния, разделения, выделения, преобразования). Юридическое лицо считается созданным с момента его государственной регистрации.[[18]](#footnote-18) Порядок государственной регистрации коммерческих организаций с 1 июля 2002 г. определяется Федеральным законом от 8 августа 2001 г[[19]](#footnote-19)., в соответствии с которым государственная регистрация осуществляется уполномоченным федеральным органом исполнительной власти. Документы представляются заявителем в налоговые органы в соответствии с территориальной принадлежностью адреса места нахождения исполнительного органа юридического лица, указанного учредителями в заявлении о государственной регистрации, лично или направляются почтовым отравлением с объявленной ценностью при его пересылке и описью вложения.

 Заявление, представляемое в регистрирующий орган, удостоверяется подписью уполномоченного лица (заявителя), подлинность которой должна быть засвидетельствована в нотариальном порядке. При этом заявитель указывает свои паспортные данные или в соответствии с законодательством Российской Федерации данные иного удостоверяющего личность документа и идентификационный номер налогоплательщика (при его наличии).

При государственной регистрации создаваемого юридического лица в регистрирующий орган представляются следующие документы:

а) подписанное заявителем заявление о государственной регистрации по форме, утвержденной Правительством Российской Федерации. В заявлении подтверждается, что представленные учредительные документы соответствуют установленным законодательством Российской Федерации требованиям к учредительным документам юридического лица данной организационно-правовой формы, что сведения, содержащиеся в этих учредительных документах, иных представленных для государственной регистрации документах, заявлении о государственной регистрации, достоверны, что при создании юридического лица соблюден установленный для юридических лиц данной организационно-правовой формы порядок их учреждения, в том числе оплаты уставного капитала (уставного фонда, складочного капитала, паевых взносов) на момент государственной регистрации, и в установленных законом случаях согласованы с соответствующими государственными органами и (или) органами местного самоуправления вопросы создания юридического лица;

б) решение о создании юридического лица в виде протокола, договора или иного документа в соответствии с законодательством Российской Федерации;

в) учредительные документы юридического лица (подлинники или засвидетельствованные в нотариальном порядке копии)

г) выписка из реестра иностранных юридических лиц соответствующей страны происхождения или иное равное по юридической силе доказательство юридического статуса иностранного юридического лица - учредителя;

д) документ об уплате государственной пошлины.

 Процедура регистрации отдельных категорий юридических лиц, к которым относятся торгово-промышленные палаты, общественные объединения и религиозные организации, определяется Порядком взаимодействия органов, уполномоченных осуществлять государственную регистрацию юридических лиц с Минюстом России. В данном случае документы представляются в федеральный орган юстиции или его территориальные органы, чьим распоряжением утверждается решение о государственной регистрации. При этом регистрирующий орган вносит в Единый государственный реестр юридических лиц соответствующую запись.

 Аналогичный порядок предусмотрен для кредитных учреждений, государственную регистрацию которых осуществляет Банк России или его территориальные органы.

 Государственная регистрация юридических лиц осуществляется в срок не более чем пять рабочих дней со дня представления документов в регистрирующий орган.

 Документом, подтверждающим факт государственной регистрации, является Свидетельство о внесении записи в Единый государственный реестр юридических лиц.

**2.2. Учредительный договор о создании юридического лица**

1. Понятие договора.

 Учредительный договор[[20]](#footnote-20), как учредительный документ юридического лица, упоминается в ГК, Законах о некоммерческих организациях, об обществах с ограниченной ответственностью и еще более чем в десяти федеральных законах, определяющих статус различных юридических лиц и их объединений, однако ни один из указанных актов не содержит развернутой регламентации этого документа как гражданско-правового договора. При обсуждении проекта ГК предлагалось, чтобы учредительному договору была посвящена специальная глава в разд. IV об отдельных видах обязательств, однако в окончательный проект части второй ГК она включена не была. Последующее развитие законодательства о юридических лицах и практика его применения подтвердили насущную потребность детальной регламентации в законе вопросов, связанных с формой, моментом заключения учредительного договора, ответственностью за его нарушение, последствиями признания такого договора недействительным, его соотношение с уставом юридического лица.

Неурегулированность перечисленных вопросов породила даже предложения об отказе от такого договора с тем, чтобы единственным учредительным документом всегда был устав юридического лица. Однако серьезная доктринальная разработка теории учредительного договора, развивающаяся судебная практика во многом сгладили пробелы законодательства, подтвердив обоснованность существования в целом ряде случаев учредительного договора наряду с уставом, что, правда, окончательно не сняло с повестки дня потребность в более четкой законодательной регламентации соответствующих отношений.

Рассматривая учредительный договор как гражданско-правовую сделку, следует иметь в виду, что до государственной регистрации юридического лица участники такого договора, объединенные общей целью, являются участниками обязательственного правоотношения, трансформирующегося после возникновения юридического лица (не становящегося участником учредительного договора, но приобретающего определенные права и обязанности по отношению к учредителям) в корпоративное правоотношение. Наиболее характерная особенность корпоративного правоотношения - возможность влияния учредителей (участников) на формирование воли созданного ими юридического лица, которое в то же время является их контрагентом в данном правоотношении.

 - По учредительному договору стороны-участники (учредители), обязуясь создать юридическое лицо, определяют порядок совместной деятельности по его созданию, условия передачи ему своего имущества и участия в его деятельности, а также условия и порядок распределения между участниками прибыли и убытков, управления деятельностью юридического лица, выхода учредителей (участников) из его состава.[[21]](#footnote-21)

 - Учредительный договор является, таким образом, многосторонним, консенсуальным, а в отношении коммерческих организаций, создаваемых с целью извлечения прибыли, подлежащей распределению между участниками, - и возмездным.

 - Учредительный договор - единственный учредительный документ для полного товарищества и товарищества на вере, тогда как в обществах с ограниченной и с дополнительной ответственностью, ассоциациях и союзах юридических лиц, некоммерческом партнерстве и автономной некоммерческой организации учредительным документом, наряду с договором, является их устав. В последнем случае, при наличии противоречий между положениями учредительного договора и устава, предпочтение следует отдавать последнему, даже если закон[[22]](#footnote-22) не содержит прямого указания о верховенстве устава.

 -Учредительный договор заключается не менее чем двумя учредителями, в качестве которых могут выступать как граждане и юридические лица, так и публично-правовые образования. При этом необходимо учитывать ограничения субъектного состава участников, установленные для полного товарищества, товарищества на вере, общества с ограниченной ответственностью, союза (ассоциации) юридических лиц.

2. Содержание договора.[[23]](#footnote-23)

 учредительный договор должен включать:

- обязанность создать юридическое лицо;

- порядок совместной деятельности по его созданию;

- условия передачи ему своего имущества;

- условия участия в его деятельности;

- условия и порядок распределения между участниками прибыли и убытков;

- порядок управления деятельностью юридического лица;

- порядок выхода учредителей (участников) из его состава.

Иные включаемые в учредительный договор условия, определяющие права и обязанности его участников, зависят от организационно-правовой формы создаваемого юридического лица. Так, в учредительный договор полного товарищества должны быть также включены сведения о размере и составе складочного капитала; о размере и порядке изменения долей полных товарищей в складочном капитале; о размере, составе, сроках и порядке внесения ими вкладов; об ответственности участников за нарушение обязанности по внесению вкладов,[[24]](#footnote-24) а в учредительный договор товарищества на вере - еще и о совокупном размере вкладов, вносимых вкладчиками.[[25]](#footnote-25)

1. Ответственность за нарушение договора.

С учетом многостороннего характера учредительного договора требовать от соответствующего нарушителя исполнения закрепленных в договоре обязанностей до государственной регистрации юридического лица вправе сами учредители. При этом условие об ответственности учредителей за нарушение обязанности по формированию имущества юридического лица является существенным для учредительных договоров полного товарищества,[[26]](#footnote-26) товарищества на вере,[[27]](#footnote-27) общества с ограниченной ответственностью.[[28]](#footnote-28)

После государственной регистрации юридического лица оно в рамках корпоративного правоотношения приобретает право требовать исполнения установленных учредительным договором обязанностей. Так, если иное не предусмотрено учредительным договором, при нарушении обязанности по внесению части вклада в складочный капитал участник обязан уплатить полному товариществу 10% годовых с невнесенной части вклада и возместить причиненные убытки.[[29]](#footnote-29)

4. Прекращение договора.

 Учредительный договор даже при наличии устава не прекращается автоматически с момента государственной регистрации юридического лица, что объясняется его статусом как учредительного документа, а также тем обстоятельством, что в учредительном договоре содержатся условия, регулирующие деятельность не только по созданию юридического лица, но и самого юридического лица (распределение прибыли между учредителями, порядок выхода учредителей из юридического лица и др.). Таким образом, учредительный договор продолжает действовать в течение всего периода существования юридического лица, а при наличии в нем условий о порядке распределения между учредителями имущества, оставшегося после расчета с кредиторами ликвидируемого юридического лица,[[30]](#footnote-30) может продолжать действовать и после ликвидации этого лица.

В то же время до государственной регистрации юридического лица учредительный договор как сделка, опосредующая обязательственное правоотношение между его участниками, может быть прекращен в обычном порядке, предусмотренном в гл. 26 ГК.[[31]](#footnote-31) До государственной регистрации юридического лица на учредительный договор распространяются также общие правила о последствиях недействительности сделки. Поскольку недействительная сделка не влечет юридических последствий и недействительна с момента ее совершения, постольку признание недействительным учредительного договора после государственной регистрации юридического лица, безусловно, влечет ликвидацию этого юридического лица в соответствии с правилами ГК РФ,[[32]](#footnote-32) необходимую в целях прекращения последствий незаконного создания и функционирования субъекта гражданских правоотношений.

**Глава 3. Виды юридического лица.**

**3.1. Классификация юридических лиц**

Юридическое лицо, являясь весьма сложным по своей природе правовым явлением, может рассматриваться в самых различных аспектах. Поэтому и различных классификаций юридических лиц может быть тем больше, чем шире перечень юридических лиц и чем значительнее отличия одних организаций от других.

Юридические лица могут классифицироваться: по формам собственности. В зависимости от формы собственности, лежащей в основе юридического лица, выделяются государственные и частные (негосударственные) юридические лица. К числу государственных (в широком смысле, т. е. включая и муниципальные) относятся все унитарные предприятия, а также некоторые учреждения. Значение такого деления становится понятным, если учесть, что государственные юридические лица (даже коммерческого характера) с необходимостью должны преследовать общегосударственные интересы, чем и обусловливается специфика их правового регулирования. В данной классификации можно усмотреть прямую аналогию с принятым за рубежом делением организации на юридические лица публичного и частного права. по целям деятельности. Коммерческие и некоммерческие организации разделяются по тому, каковы основные цели их деятельности: извлечение прибыли, а также ее распределение между участниками, либо иные цели, не связанные с предпринимательством. По общему правилу, некоммерческие организации вправе осуществлять предпринимательскую деятельность лишь постольку, поскольку это необходимо для достижения их уставных целей. При этом они не вправе распределять полученную прибыль между своими участниками.[[33]](#footnote-33)по составу учредителей. В зависимости от состава учредителей можно выделять: юридические лица, учредителями которых могут выступать только юридические лица (союзы и ассоциации), только государство (унитарные предприятия и государственные корпорации) или же любые, за отдельными исключениями, субъекты права (все остальные юридические лица). по характеру прав участников. Различный характер прав участников в отношении имущества юридического лица позволяет выделить:

— организации, на имущество которых учредители имеют право собственности или иное вещное право: государственные и муниципальные унитарные предприятия, а также учреждения;

— организации, в отношении которых их участники имеют обязательственные права: хозяйственные товарищества и общества, кооперативы, некоммерческие партнерства, государственные корпорации;

— организации, в отношении которых их участники не имеют имущественных прав: общественные объединения, религиозные организации, фонды, объединения юридических лиц и автономные некоммерческие организации. в зависимости от объема вещных прав организации. В зависимости от объема прав самого юридического лица на используемое им имущество можно различать:

— юридические лица, обладающие правом оперативного у правления на имущество: учреждения и казенные предприятия;

— юридические лица, обладающие правом хозяйственного ведения на имущество: государственные и муниципальные унитарные предприятия (кроме казенных);

— юридические лица, обладающие правом собственности на имущество: все другие юридические лица. в зависимости от личного или имущественного участия. Хозяйственные товарищества и общества можно классифицировать по тому, что более важно для участников: объединение их личных усилий для достижения предпринимательских целей (товарищества) или объединение капиталов (общества). Наряду с этим по степени увеличения предпринимательского риска участников хозяйственные общества и товарищества могут выстраиваться в следующую цепочку: полное товарищество, товарищество на вере, общество с дополнительной ответственностью, общество с ограниченной ответственностью, акционерное общество. по порядку образования. Порядок создания юридического лица также может выступать в качестве критерия классификации: в таком случае юридические лица делятся на образуемые в разрешительном или нормативно-явочном порядке. по составу учредительных документов. По составу учредительных документов разграничиваются договорные юридические лица — хозяйственные товарищества, договорно-уставные — общества с ограниченной или дополнительной ответственностью, ассоциации и союзы, а также уставные юридические лица.

Существует несколько видов юридических лиц, которые подразделяются на коммерческие и некоммерческие.

прежде чем учредить коммерческую организацию, необходимо тщательно проанализировать действующее российское законодательство, которым регулируется деятельность этой организации: разобраться чем принципиально отличается одна организационно- правовая форма от другой, какова имущественная ответственность учредителей по долгам этой организации, каковы условия взаимоотношений между учредителями и созданными ими юридическими лицами и т.п.

Основные разновидности коммерческих организаций.

В Гражданском кодексе РФ дан исчерпывающий перечень организационно-правовых форм коммерческих юридических лиц[[34]](#footnote-34). Это означает, что без изменения Гражданского кодекса никакими иными законами другие виды коммерческих юридических лиц в гражданский оборот введены быть не могут.

Среди коммерческих организаций как юридических лиц особое место занимают хозяйственные общества и товарищества.

Хозяйственные общества и товарищества:[[35]](#footnote-35)

Хозяйственные общества и товарищества – такие коммерческие организации, капитал которых разделен на доли, принадлежащие его участникам. При этом участников хозяйственного общества или товарищества, как правило, несколько, а иногда даже очень много.[[36]](#footnote-36) Один участник хозяйственного общества может быть только в случаях, прямо предусмотренных законом.

Имущество хозяйственных обществ и товариществ формируется за счет взносов его участников и является собственностью самого общества или товарищества как юридического лица, то есть участники, вносящие эти взносы, утрачивают право собственности на это имущество и право собственности на него приобретает само юридическое лицо – хозяйственное общество или товарищество.

Имущество, приобретенное хозяйственным обществом и товариществом в процессе его коммерческой деятельности, также поступает в собственность юридического лица. В качестве вклада участники хозяйственных обществ и товариществ могут вносить деньги, ценные бумаги, другие вещи или имущественные права либо права, имеющие денежную оценку.[[37]](#footnote-37)

Хозяйственные товарищества предполагают, прежде всего, объединение лиц, а затем уже и объединение их имущества. Отсюда личность участника товарищества имеет большое значение для деятельности этого юридического лица. Участники товарищества своей личной предпринимательской деятельностью должны участвовать в деятельности товарищества, а значит, результаты их деятельности зависят от их личного участия. Отсюда и другое правило: участники товарищества отвечают по обязательствам товарищества своим личным имуществом.

В отличие от товариществ, хозяйственные общества, а их всего лишь три - это общество с ограниченной ответственностью, общество с дополнительной ответственностью и акционерное общество - предполагают объединение, прежде всего, капитала.

В хозяйственных обществах от учредителя не требуется непосредственного участия в предпринимательской деятельности этого общества. Участник хозяйственного общества может и не заниматься предпринимательской деятельностью. Он внес своё имущество, а дальше юридическое лицо действует без его участия. Заниматься предпринимательской деятельностью - это его право, но не обязанность (сравните с товариществом: там товарищ обязан заниматься предпринимательской деятельностью, без этого не может быть товарищества). Стало быть, личность участника хозяйственного общества не имеет такого значения, как в товариществе. Раз он не занимается предпринимательской деятельностью, то какая разница, кто он. А поэтому участниками хозяйственного общества могут быть любые субъекты гражданского права, за исключением органов государственной власти, управлений и муниципальных формирований.

Коль скоро участники хозяйственного общества не участвуют в его хозяйственной предпринимательской деятельности, то они и не несут ответственности по обязательствам этого юридического лица. Вот в этом и состоит принципиальное различие между хозяйственными товариществами и хозяйственными обществами.

Полное товарищество[[38]](#footnote-38) и товарищество на вере:[[39]](#footnote-39)

Среди видов хозяйственных товариществ различают полное товарищество и товарищество на вере. Под полным товариществом понимается коммерческая организация, созданная в результате объединения лиц и их имущества на основе заключенного между ними договора о совместной предпринимательской деятельности, участники которого несут ответственность по его обязательствам всем своим имуществом.

Товарищество на вере - это коммерческая организация, созданная в результате объединения лиц и их имущества на основе договора о совместной предпринимательской деятельности, в которой одни участники (полные товарищи) отвечают по её обязательствам своим имуществом, а другие (вкладчики) по обязательствам этой организации не отвечают.

На практике оба виФедерального закона от 30.12.2008 N 312-ФЗ)

да товариществ встречаются крайне редко. Большинство предпринимателей предпочитают создавать общества с ограниченной ответственностью и акционерные общества.

Общество с ограниченной ответственностью:[[40]](#footnote-40)

Среди хозяйственных обществ наиболее распространены общества с ограниченной ответственностью (ООО). Общество с ограниченной ответственностью – коммерческая организация, созданная в результате объединения имущества несколькими лицами, которые не несут ответственности по обязательствам этой организации и имеют доли в её уставном капитале.

Признаки, которыми характеризуется эта организационно-правовая коммерческая организация:

Участниками ООО могут быть любые лица (а не только предприниматели, как в товариществах), в том числе коммерческие и некоммерческие организации;

Участником ООО в соответствии с законом может быть одно лицо.[[41]](#footnote-41) Юридическое лицо или гражданин выделяет часть своего имущества в эту организацию, создает ООО и дальше он рискует только этим имуществом. Таким образом, это лицо участвует в гражданском обороте этим выделенным, закрепленным за ним имуществом;

В этой организации уже имеется уставный капитал, разделенный на доли между участниками (по общему правилу - участников несколько);

Участники не отвечают по обязательствам общества, поэтому оно и называется обществом с ограниченной ответственностью. Участники ООО несут только риск убытков в виде того имущества, которое они внесли в уставный капитал[[42]](#footnote-42) общества;

Фирменное наименование этого юридического лица должно содержать слова «общество с ограниченной ответственностью» (или ООО)[[43]](#footnote-43).

ООО в отличие от хозяйственных товариществ получили достаточно широкое распространение в предпринимательской практике в нашей стране, что связано с тем, что ООО имеет целый ряд весьма удобных для предпринимателей признаков:

ООО позволяет уменьшить риск предпринимательской деятельности до величины вклада, который вносится в это общество;

В то же время ООО предполагает и предоставляет возможность реально влиять на предпринимательскую деятельность этого общества. Участник не обязан, но вправе занимать какую-то должность в органах управления и тем самым оказывать влияние на предпринимательскую деятельность этого общества;

Круг участников ООО, как правило, незначителен. Участники Общества известны друг другу и пользуются взаимным доверием;

Участник ООО вправе в любое время выйти из общества (согласия на это других участников не требуется) и забрать свою долю, то есть ту часть имущества общества, которая падает на его долю в уставном капитале.

Минимальный размер уставного капитала ООО - 10 000 рублей.

Довольно редко встречающейся ОПФ является Общество с дополнительной ответственностью (ОДО), обладающее теми же признаками, что и ООО, за некоторыми исключениями. Участники ОДО отвечают по обязательствам общества, но не всем своим имуществом, а только какой-то его частью, при этом в одинаковом для всех кратном размере к сумме внесенного вклада. Например, в уставе написано, что участники ОДО отвечают в двукратном размере. Это означает, что если участник внес вклад в размере 100 тыс. рублей, то в случае, если имущества ОДО не хватает для расчетов с кредиторами, он несет максимум ответственности в 200 тыс. рублей. Фактически ОДО – переходная форма от товарищества полного к обществу как хозяйственной организации.

Акционерное общество:[[44]](#footnote-44)

Большинство правоведов считают высшей организационно-правовой формой хозяйственного общества акционерное общество (АО).

Под акционерным обществом понимается коммерческая организация, созданная в результате объединения имущества нескольких лиц, которые не несут ответственности по обязательствам этой организации и имеют в собственности акции, удостоверяющие их обязательственное право требования к этому обществу.

АО как организационно-правовая форма юридического лица характеризуется следующими признаками:

Участниками АО могут быть любые субъекты гражданского права, в том числе допускается создание АО с одним акционером;

Уставный капитал этого общества разделен на акции равной номинальной стоимости (в ООО - на доли);

Акционеры не отвечают по обязательствам этого общества;

Акционеры могут не участвовать в деятельности этого общества;

Основным учредительным документом АО является устав;

Фирменное наименование этого юридического лица должно содержать слова «акционерное общество» (или АО);

Связь между участниками общества, их личности имеют минимальное значение;

Выйти из акционерного общества можно только путём продажи или отчуждения иным способом своих акций;

Одним из главных признаков АО как организационно-правовой формы является стабильность имущественной базы этого юридического лица.

АО как юридическое лицо дает возможность сконцентрировать огромный капитал в рамках этого юридического лица, распыленный среди множества акционеров. Поэтому АО всегда рассматривалось, как способ концентрации капитала. Обычно акционерное общество создается тогда, когда нужно собрать необходимый для какой-то предпринимательской деятельности капитал, сконцентрировать его в рамках одного субъекта гражданского права – юридического лица,

Имущество или капитал АО собирается с помощью особых ценных бумаг, которые получили название акции. Акции облегчают процесс гражданского оборота, делают его значительно более быстрым.

Недостатки АО:

Мелкие акционеры не имеют возможности реально влиять на деятельность этого общества;

Руководители АО, управляющие его деятельностью, приобретают неограниченные возможности по распоряжению имуществом, собственниками которого они не являются. Таким образом, возникает необходимость обеспечить надлежащий контроль над исполнительными органами АО и защищать права мелких акционеров.

Различают два вида АО - открытое акционерное общество (ОАО) и закрытое акционерное общество (ЗАО).

Открытое акционерное общество:[[45]](#footnote-45)

ОАО характеризуется тем, что:

Его участники могут отчуждать свои акции без согласия других акционеров, то есть это общество открыто для любого участника гражданского оборота. Любой участник гражданского оборота может приобрести акции АО, здесь нет никаких ограничений. В то же время любой акционер в любое время может продать свои акции любому субъекту гражданского права;

ОАО может производить открытую подписку на акции по следующему алгоритму: образуется АО, объявляется и регистрируется выпуск акций и любой может их приобрести на бирже;

Число акционеров ОАО не ограничено.

Закрытое акционерное общество:[[46]](#footnote-46)

ЗАО характеризуется тем, что:

Отчуждение акций акционерам ЗАО ограничено преимущественным правом покупки другими акционерами. Аналогично процедуре отчуждения долей в ООО, необходимо сначала предложить акции другим акционерам, и только если они откажутся, можно продавать акции третьему лицу;

Акции в ЗАО распределяются среди ограниченного числа участников, между конкретными лицами, а не продаются на бирже;

Число акционеров в ЗАО не должно превышать 50.[[47]](#footnote-47)

Таким образом, ЗАО - это своего рода промежуточная форма между обществом с ограниченной ответственностью и открытым акционерным обществом.

Производственный кооператив:[[48]](#footnote-48)

Производственный кооператив - это коммерческая организация, представляющая собой объединение граждан на основе членства для совместной хозяйственной деятельности (не предпринимательской), основанной на их личном трудовом участии.

Как юридическое лицо производственный кооператив характеризуется следующими чертами:

Это объединение граждан, которые организуются для того, чтобы трудиться;

В основе объединения лежит членство в кооперативе;

Члены кооператива участвуют в деятельности кооператива личным трудом;

Требуется не только личное трудовое, но и имущественное участие в деятельности кооператива;

Членство в кооперативе на основе только паевого взноса без личного трудового участия в принципе допускается, но в определенных размерах - не более 25 процентов от суммы паевых взносов. Допускается существование и таких членов кооператива, которые своим трудом не участвуют в деятельности кооператива. Но их должно быть не более 25 процентов;

Членом кооператива, который вносит только пай,[[49]](#footnote-49) может быть и юридическое лицо;

Члены производственного кооператива несут субсидиарную ответственность (субсидиарная ответственность подразумевает, что в том случае, если имущества кооператива недостаточно для покрытия обязательств, то оставшаяся часть долга возмещается пайщиками) по обязательствам этого юридического лица в размере, установленном уставом кооператива;

Фирменное наименование этого юридического лица должно содержать собственно название этого кооператива и слова «производственный кооператив» или «артель» (это синонимы);

В качестве учредительного документа здесь выступает устав, принятый на общем собрании членов кооператива;

Число членов кооператива должно быть не менее 5. Максимальное число не ограничено;

Имущественную базу деятельности кооператива образуют паевые взносы членов кооператива.

Унитарное предприятие:[[50]](#footnote-50)

Унитарное предприятие может основываться только на государственной или муниципальной собственности.

Унитарное предприятие имеет следующие признаки:

В отличие от хозяйственных обществ, товариществ и производственных кооперативов само предприятие не обладает правом собственности на имущество. Собственником этого имущества продолжает быть учредитель этого предприятия. За самим унитарным предприятием это имущество закрепляется либо на праве хозяйственного ведения, либо на праве оперативного управления, на так называемом ограниченном вещном праве;

Имущество унитарного предприятия не распределяется между работниками этого предприятия, является неделимым, и собственник унитарного предприятия может быть только один;

Орган управления унитарного предприятия - единоличный. Это, как правило, директор или генеральный директор, который назначается собственником имущества этого унитарного предприятия. Коллегиальные формы управления не допускаются;

В качестве собственника унитарного предприятия могут быть:

- Российская Федерация как субъект гражданского права,

- субъекты Российской Федерации,

- муниципальные образования.

НЕКОММЕРЧЕСКИЕ ОРГАНИЗАЦИИ[[51]](#footnote-51)

Юридические лица, не имеющие извлечение прибыли в качестве основной цели и не распределяющие полученную прибыль между участниками. Некоммерческие организации могут создаваться в любых формах, предусмотренных законом. Действующим законодательством предусмотрено создание следующих видов некоммерческих организаций:

1. Потребительский кооператив:[[52]](#footnote-52)

Потребительским кооперативом признается добровольное объединение граждан и юридических лиц на основе членства с целью удовлетворения материальных и иных потребностей участников, осуществляемое путем объединения его членами имущественных паевых взносов[[53]](#footnote-53).

Потребительский кооператив создается для торговой, заготовительной, производственной и иной деятельности для удовлетворения потребностей своих членов.

Наименование потребительского кооператива должно содержать указание на основную цель его деятельности, а также или слово "кооператив", или слова "потребительский союз" либо "потребительское общество".

Члены потребительского кооператива обязаны в течение трех месяцев после утверждения ежегодного баланса покрыть образовавшиеся убытки путем дополнительных взносов. В случае невыполнения этой обязанности кооператив может быть ликвидирован в судебном порядке по требованию кредиторов.

Члены потребительского кооператива солидарно несут субсидиарную ответственность по его обязательствам в пределах невнесенной части дополнительного взноса каждого из членов кооператива.

Доходы, полученные потребительским кооперативом от предпринимательской деятельности, осуществляемой кооперативом в соответствии с законом и уставом, распределяются между его членами.

Учредителями потребительского кооператива могут быть граждане, достигшие 16-летнего возраста (не менее пяти граждан) и (или) юридические лица (не менее трех лиц)

1. Общественные и религиозные организации (объединения):[[54]](#footnote-54)

Общественными и религиозными организациями (объединениями) признаются добровольные объединения граждан, в установленном законом порядке объединившихся на основе общности их интересов для удовлетворения духовных или иных нематериальных потребностей.

Общественные и религиозные организации являются некоммерческими организациями. Они вправе осуществлять предпринимательскую деятельность лишь для достижения целей, ради которых они созданы, и соответствующую этим целям.

Участники (члены) общественных и религиозных организаций не сохраняют прав на переданное ими этим организациям в собственность имущество, в том числе на членские взносы. Они не отвечают по обязательствам общественных и религиозных организаций, в которых участвуют в качестве их членов, а указанные организации не отвечают по обязательствам своих членов.

Под общественным объединением понимается добровольное, самоуправляемое, некоммерческое формирование, созданное по инициативе граждан, объединившихся на основе общности интересов для реализации общих целей, указанных в уставе общественного объединения (далее - уставные цели).

Право граждан на создание общественных объединений реализуется как непосредственно путем объединения физических лиц, так и через юридические лица - общественные объединения.

1. Фонды:[[55]](#footnote-55)

Фондом признается преследующая общественно полезные цели, не имеющая членства некоммерческая организация, учрежденная гражданами и (или) юридическими лицами на основе добровольных имущественных взносов, преследующая социальные, благотворительные, культурные, образовательные или иные общественно полезные цели.

Имущество, переданное фонду его учредителями (учредителем), является собственностью фонда. Учредители не отвечают по обязательствам созданного ими фонда, а фонд не отвечает по обязательствам своих учредителей.

Фонд использует имущество для целей, определенных в его уставе. Фонд вправе заниматься предпринимательской деятельностью, необходимой для достижения общественно полезных целей, ради которых создан фонд, и соответствующей этим целям. Для осуществления предпринимательской деятельности фонды вправе создавать хозяйственные общества или участвовать в них.

Фонд обязан ежегодно публиковать отчеты об использовании своего имущества.

Порядок управления фондом и порядок формирования его органов определяются его уставом, утверждаемым учредителями.

Решение о ликвидации фонда может принять только суд по заявлению заинтересованных лиц.[[56]](#footnote-56)

Фонд может быть ликвидирован:

1) если имущества фонда недостаточно для осуществления его целей и вероятность получения необходимого имущества нереальна;

2) если цели фонда не могут быть достигнуты, а необходимые изменения целей фонда не могут быть произведены;

3) в случае уклонения фонда в его деятельности от целей, предусмотренных уставом;

4) в других случаях, предусмотренных законом.

В случае ликвидации фонда его имущество, оставшееся после удовлетворения требований кредиторов, направляется на цели, указанные в уставе фонда.

1. Государственная корпорация:

Государственной корпорацией признается не имеющая членства некоммерческая организация, учрежденная Российской Федерацией на основе имущественного взноса и созданная для осуществления социальных, управленческих или иных общественно полезных функций. Государственная корпорация создается на основании федерального закона "О реструктуризации кредитных организаций".

Имущество, переданное государственной корпорации Российской Федерацией, является собственностью государственной корпорации.

Государственная корпорация не отвечает по обязательствам Российской Федерации, а Российская Федерация не отвечает по обязательствам государственной корпорации, если законом, предусматривающим создание государственной корпорации, не предусмотрено иное.

Государственная корпорация использует имущество для целей, определенных законом, предусматривающим создание государственной корпорации. Государственная корпорация может осуществлять предпринимательскую деятельность лишь постольку, поскольку это служит достижению целей, ради которых она создана, и соответствующую этим целям.

Государственная корпорация обязана ежегодно публиковать отчеты об использовании своего имущества в соответствии с законом, предусматривающим создание государственной корпорации.

1. Некоммерческие партнерства:

Некоммерческим партнерством признается основанная на членстве некоммерческая организация, учрежденная гражданами и (или) юридическими лицами для содействия ее членам в осуществлении деятельности, направленной для достижения социальных, благотворительных, культурных, образовательных, научных и управленческих целей, в целях охраны здоровья граждан, развития физической культуры и спорта, удовлетворения духовных и иных нематериальных потребностей граждан, защиты прав, законных интересов граждан и организаций, разрешения споров и конфликтов, оказания юридической помощи, а также в иных целях, направленных на достижение общественных благ.

Имущество, переданное некоммерческому партнерству его членами, является собственностью партнерства. Члены некоммерческого партнерства не отвечают по его обязательствам, а некоммерческое партнерство не отвечает по обязательствам своих членов.

Некоммерческое партнерство вправе осуществлять предпринимательскую деятельность, соответствующую целям, для достижения которых оно создано.

Членам некоммерческого партнерства в случае ликвидации вправе получить часть его имущества, оставшегося после расчетов с кредиторами, либо стоимость этого имущества в пределах стоимости имущества, переданного членами некоммерческого партнерства в его собственность, если иное не предусмотрено федеральным законом или учредительными документами некоммерческого партнерства.

1. Учреждения:[[57]](#footnote-57)

Учреждением признается некоммерческая организация, созданная собственником для осуществления управленческих, социально-культурных или иных функций некоммерческого характера и финансируемая полностью или частично этим собственником.

Имущество учреждения закрепляется за ним на праве оперативного управления в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации.

Права учреждения на закрепленное за ним имущество определяются в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации.

Учреждение отвечает по своим обязательствам находящимися в его распоряжении денежными средствами. При их недостаточности субсидиарную ответственность по обязательствам учреждения несет его собственник.

Особенности правового положения отдельных видов государственных и иных учреждений определяются законом и иными правовыми актами.

1. Автономная некоммерческая организация:

Автономной некоммерческой организацией признается не имеющая членства некоммерческая организация, учрежденная гражданами и (или) юридическими лицами на основе добровольных имущественных взносов в целях предоставления услуг в области образования, здравоохранения, культуры, науки, права, физической культуры и спорта и иных услуг.

Имущество, переданное автономной некоммерческой организации ее учредителями (учредителем), является собственностью автономной некоммерческой организации. Учредители автономной некоммерческой организации не сохраняют прав на имущество, переданное ими в собственность этой организации. Учредители не отвечают по обязательствам созданной ими автономной некоммерческой организации, а она не отвечает по обязательствам своих учредителей.

Автономная некоммерческая организация вправе осуществлять предпринимательскую деятельность, соответствующую целям, для достижения которых создана указанная организация.

Надзор за деятельностью автономной некоммерческой организации осуществляют ее учредители в порядке, предусмотренном ее учредительными документами.

Учредители автономной некоммерческой организации могут пользоваться ее услугами только на равных условиях с другими лицами.

1. Объединения юридических лиц (ассоциации и союзы):[[58]](#footnote-58)

Коммерческие организации в целях координации их предпринимательской деятельности, а также представления и защиты общих имущественных интересов могут по договору между собой создавать объединения в форме ассоциаций или союзов, являющихся некоммерческими организациями.

Если по решению участников на ассоциацию (союз) возлагается ведение предпринимательской деятельности, такая ассоциация (союз) преобразуется в хозяйственное общество или товарищество, либо может создать для осуществления предпринимательской деятельности хозяйственное общество или участвовать в таком обществе.

Некоммерческие организации могут добровольно объединяться в ассоциации (союзы) некоммерческих организаций.

Ассоциация (союз) некоммерческих организаций является некоммерческой организацией.

Члены ассоциации (союза) сохраняют свою самостоятельность и права юридического лица.

Ассоциация (союз) не отвечает по обязательствам своих членов. Члены ассоциации (союза) несут субсидиарную ответственность по обязательствам этой ассоциации (союза) в размере и в порядке, предусмотренных ее учредительными документами.

Наименование ассоциации (союза) должно содержать указание на основной предмет деятельности членов этой ассоциации (союза) с включением слов "ассоциация" или "союз".

**Глава 4. Особенности юридических лиц.**

**4.1. Реорганизация юридических лиц**

Юридическое лицо создается, как правило, без ограничения срока его действия, т.е. на неопределенный срок. Прекращение его деятельности происходит в результате реорганизации[[59]](#footnote-59) или ликвидации[[60]](#footnote-60).

Реорганизацией является такое изменение юридического лица, при котором все права и обязанности или их часть переходят к другому юридическому лицу (лицам), т.е. реорганизация юридического лица предполагает использование процедуры правопреемства.

Реорганизация юридического лица может быть добровольной или принудительной. Добровольная реорганизация юридического лица осуществляется по решению его учредителей (участников) либо органа юридического лица, уполномоченного на то учредительными документами. В ряде случаев реорганизация юридических лиц может быть осуществлена лишь с согласия уполномоченных государственных органов.

Принудительная реорганизация юридического лица в форме разделения или выделения осуществляется в случаях, установленных законом, по решению уполномоченных государственных органов или суда.

Пример. В соответствии со ст.19 Закона РСФСР от 22 марта 1991 г. "О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках" по решению антимонопольного органа (Министерства Российской Федерации по антимонопольной политике и поддержке предпринимательства (МАП России)) возможно принудительное разделение хозяйствующих субъектов, занимающих доминирующее положение и осуществляющих монополистическую деятельность.

Реорганизация юридического лица происходит в форме разделения юридического лица и создания на его основе нескольких самостоятельных юридических лиц, выделения из юридического лица нового юридического лица при сохранении существующего, слияния нескольких юридических лиц и создания одного нового юридического лица, присоединения одного юридического лица к другому и преобразования одного юридического лица в другое, т.е. реорганизация юридического лица возможна путем слияния, присоединения, разделения, выделения и преобразования.[[61]](#footnote-61) Во всех случаях реорганизации права и обязанности прекратившего деятельность юридического лица (лиц) переходят к созданным на их основе юридическим лицам, т.е. возникает правопреемство.[[62]](#footnote-62)

При слиянии, присоединении и преобразовании юридических лиц права и обязанности в порядке правопреемства переходят к вновь возникшим юридическим лицам в соответствии с передаточным актом.

При разделении и выделении юридических лиц права и обязанности переходят к вновь возникшим юридическим лицам в соответствии с разделительным балансом.

Реорганизация юридического лица подразумевает сохранение всех его обязательств перед третьими лицами. Обязательства реорганизуемого юридического лица не прекращаются, а переходят к его правопреемникам. В случае если разделительный баланс не дает возможности определить правопреемника реорганизованного юридического лица, вновь возникшие юридические лица[[63]](#footnote-63), несут солидарную ответственность по обязательствам реорганизованного юридического лица перед его кредиторами. Это означает, что кредитор реорганизованного юридического лица вправе требовать исполнения обязательства от любого правопреемника в полном объеме.

Рассмотрим формы реорганизации: слияние, присоединение, выделение, преобразование, разделение.

1. Реорганизация в форме слияния:

В результате реорганизации в форме слияния образуется Общество,

которые передаются все права и обязанности образующих его Обществ. Если активы Обществ участвующих в слиянии превышают 100 000 МРОТ (минимальных размеров оплаты труда), по согласно последним балансам, то на такое слияние требуется согласие антимонопольного органа.

Можно выделить несколько этапов слияния ООО:

 1). общие собрания участников будущего слияния;

 2).заключение договора о слиянии со всеми участниками ООО, образующегося в результате слияния;

3).общее собрание образуемого ООО с избранием исполнительного органа Общества;

4).техническая реализация (передача документов в регистрирующий орган).

Требуемый перечень документов для регистрации нового ООО:

а). Заявление о регистрации в произвольной форме.

б). Протоколы общих собраний Обществ, участвующих в слиянии.

в). Устав нового Общества.

г). Договор о слиянии.

Передаточные акты Обществ, осуществляющих слияние:

а). Документы, подтверждающие уведомление кредиторов (от каждого Общества).

б). Подтверждение из антимонопольного комитета (в случае превышения активов по последним балансам по каждому Обществу 100 000 МРОТ).

в). Дополнительно надо предоставить издание с публикацией о реорганизации.

2. Реорганизация в форме присоединения.[[64]](#footnote-64)

При присоединении происходит изменение прав и обязанностей Общества, к которому присоединяется другое. При этом новое юридическое лицо не создается. При этом осуществляется государственная регистрация изменений и дополнений к уставу. Однако моментом реорганизации будет считаться момент внесения в ЕГРП (единый государственный реестр предприятий) записи о прекращении деятельности присоединяемого Общества. И с этого же момента присоединяемое Общество считается прекратившим свою деятельность.

При превышении активов 100 000 МРОТ по их последним балансам по каждому Обществу, требуется предварительное согласия антимонопольного органа. Если же активы превышают 50 000 МРОТ, то учредители обязаны уведомить антимонопольный орган о внесении изменений в ЕГРП в 15-ти дневный срок с момента внесения этих изменений.

Можно выделить несколько этапов присоединения ООО:

Заключение договора о присоединении.

Общие собрания участников ООО с принятием решений о присоединении и утверждением договора о присоединении. Общее собрание присоединяемого ООО, кроме этого, утверждает передаточный акт.

Проводится совместное общее собрание участников обеих Обществ, на котором принимается решение о внесение изменений к учредительным документам Общества, к которому осуществляется присоединение. Cовместное общее собрание может решать и иные вопросы, например избирать органы управления. Государственная регистрация изменений в учредительных документах Общества, к которому осуществляется присоединение и внесение изменений в ЕГРП относительно присоединяемого ООО с целью записи о его прекращении.

Требуемый перечень документов:

 Заявление в государственный регистрирующий орган в произвольной форме.

Протоколы общих собраний участников реорганизации.

 Договор о присоединении.

Протокол совместного общего собрания.

Изменения и дополнения к уставу Общества, к которому осуществляется присоединение.

Передаточный акт.

Документальное подтверждение уведомления кредиторов.

Документ из антимонопольного органа.

Кроме того, необходимо предоставить издание, в котором опубликовано решение о присоединении.

1. Реорганизация в форме выделения.

При реорганизации в виде выделения создаются новые общества, причем им переходят права и обязанности “материнского” общества. Как правило, частично. Реорганизованное общество при этом сохраняется и продолжает свою деятельность.

Можно выделить следующие этапы выделения Обществ:

Общее собрание, в компетенции которого следующие вопросы: об организации нового Общества (Обществ);

о выделении и его условиях;

о разделительном балансе (утверждение);

об изменениях в учредительных документах.

Участники выделяющегося Общества подписывают учредительный договор.

Участники выделившегося Общества на общем собрании выбирают органы управления и принимают устав Общества.

Государственная регистрация нового Общества и внесение изменений в учредительные документы “материнского” Общества.

Документы для регистрации выделившегося Общества:

Заявление.

Разделительный баланс.

Протокол общего собрания реорганизующегося Общества.

Подтверждение об информировании кредиторов. Печатное издание с публикацией о реорганизации.

Протокол общего собрания образованного Общества.

Устав и учредительный договор выделившегося Общества.

Реорганизованное Общество:

Разделительный баланс.

Заявление.

Протокол общего собрания.

Изменения к учредительным документам.

Подтверждение уведомления кредиторов.

1. Реорганизация в форме преобразования.

При реорганизации в форме преобразования возникает юридическое лицо с иной организационно-правовой формой. При этом Общество, подвергшееся такой реорганизации прекращает свою деятельность.

Общество с ограниченной ответственностью может быть преобразовано в производственный кооператив или общество с дополнительной ответственностью.

Настоящие организационно-правовые формы встречаются нечасто, поэтому их подробное рассмотрение мы опускаем.

1. Реорганизация в форме разделения.

При разделении Общества образуются два или более Обществ. При этом реорганизованное Общество прекращает свое существование, а вновь образованным Обществам передаются его права и обязанности.

Можно выделить следующие этапы разделения ООО:

Общее собрание, где принимаются решения о разделении и условиях разделения; о разделительном балансе и о создании Обществ.

Участники каждого нового Общества подписывают учредительный договор.

Каждое из вновь образованных Обществ проводит собрания, на котором утверждается устав и избираются органы управления.

Государственная регистрация новых Обществ, а также внесение записи в ЕГРП относительно реорганизуемого Общества о прекращении его деятельности.

Перечень документов для вновь созданных ООО.

Заявление.

Протокол общего собрания реорганизованного Общества.

Разделительный баланс.

Подтверждение об уведомлении кредиторов.

Устав и протокол общего собрания нового Общества.

Реорганизованное Общество - тот же перечень документов, за исключением п. 5

Ликвидация юридического лица – это прекращение деятельности юридического лица без перехода его прав и обязанностей в порядке правопреемства к другим лицам[[65]](#footnote-65). Юридическое лицо может быть ликвидировано:

По решению его учредителей (участников) или органа юридического лица, уполномоченного на то учредительными документами, в т.ч. в связи с:[[66]](#footnote-66)

а) истечением срока, на которое создано данное юридическое лицо;

б) достижением цели, ради которой юридическое лицо было создано.

По признанию судом недействительной регистрации юридического лица в связи с допущенными при его создании нарушениями закона и иных правовых актов, носящих неустранимый характер.

По решению суда в следующих случаях:

а) Осуществление деятельности без надлежащего разрешения (лицензии).

б) Занятие деятельностью, запрещенной законом.

в) Систематическое осуществление благотворительной или религиозной организацией (объединением), благотворительным и иным фондом деятельности, противоречащей уставным целям.

г) Иные неоднократные и грубые нарушения закона и иных правовых актов.

Если законом предоставлено право государственному органу или органу местного самоуправления выдвигать требования о ликвидации юридического лица по указанным выше основаниям, то они вправе обратиться по такому вопросу в суд. Следует учитывать, что обязанности по осуществлению ликвидации юридического лица суд своим решением может возложить на его учредителей (участников) или на орган, уполномоченный учредительными документами данного юридического лица.

Юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией (за исключением казенного предприятия), а также потребительские кооперативы, благотворительный и иной фонд могут быть признаны несостоятельными (банкротами) решением суда в случае невозможности удовлетворить требования кредиторов. Указанные выше категории юридических лиц могут совместно с кредиторами признать решение об объявлении о своем банкротстве и о добровольной ликвидации.

Учредители (участники) юридического лица или орган, принявшие решение о ликвидации юридического лица, обязаны в письменном виде сообщить об этом органу, осуществляющему государственную регистрацию юридического лица, который вносит в единый государственный реестр сведения о нахождении юридического лица в процессе ликвидации и назначают по согласованию с последним ликвидационную комиссию (ликвидатора) с установлением порядка и сроков ликвидации. К ликвидационной комиссии переходят все полномочия по управлению делами юридического лица, она выступает от имени ликвидируемого юридического лица в суде.

Порядок ликвидации юридического лица состоит из нескольких этапов:

В органах печати, в которых публикуются данные о государственной регистрации юридического лица, ликвидационная комиссия помещает публикацию о его ликвидации, о порядке и сроках приема заявлений кредиторов. Этот срок не может быть менее двух месяцев с момента появления публикации о ликвидации. Кроме того, ликвидационная комиссия принимает меры к выявлению кредиторов и получению дебиторской задолженности и письменно уведомляет кредиторов о ликвидации юридического лица.

После того, как истек срок для предъявления кредиторами требований, ликвидационная комиссия составляет промежуточный ликвидационный баланс, включающий сведения о составе имущества ликвидируемого юридического лица, о перечне предъявленных кредиторами требований и о результатах их рассмотрения. Этот баланс утверждается учредителями (участниками) юридического лица или органом, принявшим решение о ликвидации юридического лица, по согласованию с органом, осуществляющим государственную регистрацию юридических лиц.

При недостаточности имеющихся у ликвидируемого юридического лица (кроме учреждений) денежных средств для удовлетворения требований кредиторов ликвидационная комиссия осуществляет продажу имущества этого юридического лица с публичных торгов в установленном для исполнения судебных решений порядке.

Выплата денежных средств кредиторам ликвидируемого юридического лица осуществляется ликвидационной комиссией в соответствии с промежуточным ликвидационным балансом, начиная со дня его утверждения, в следующей очередности:[[67]](#footnote-67)

а) требование граждан, перед которыми ликвидируемое юридическое лицо несет ответственность за причинение вреда жизни или здоровью, посредством капитализации соответствующих повременных платежей;

б) расчеты по выплате выходных пособий и оплате труда с лицами, работающими по трудовому договору (в т.ч. по контракту), а также по выплате вознаграждений по авторским договорам;

в) требования кредиторов по обязательствам, обеспеченным залогом имущества ликвидируемого юридического лица;

г) задолженность по обязательным платежам в бюджет и во внебюджетные фонды;

д) расчеты с другими кредиторами в соответствии с законом.

Следует учитывать, что кредиторам пятой очереди выплаты производятся по истечении месяца со дня утверждения промежуточного ликвидационного баланса.

Если происходит ликвидация банков и других кредитных учреждений,

привлекающих средства граждан, то в первую очередь удовлетворяются требования граждан, являющихся их кредиторами.

Требования каждой последующей очереди удовлетворяются после полного удовлетворения требований предыдущей очереди. Если имущества ликвидируемого юридического лица недостаточно, то оно распределяется между кредиторами соответствующей очереди пропорционально суммам требований, подлежащих удовлетворению, если иное не установлено законом.

Ликвидационная комиссия составляет ликвидационный баланс, утверждаемый учредителями (участниками) юридического лица или органом, принявшим решение о ликвидации юридического лица, по согласованию с органом, осуществляющим ликвидацию юридического лица.[[68]](#footnote-68)

Следует упомянуть еще о некоторых важных правилах.

Если для удовлетворения требований кредиторов недостаточно имущества ликвидируемого казенного предприятия или денежных средств учреждения, то кредиторы вправе обратиться в суд с иском об удовлетворения оставшейся части требований за счет собственника имущества этого предприятия или учреждения.[[69]](#footnote-69)

Если ликвидационная комиссия отказала кредитору в удовлетворении его требований или уклонилась от их рассмотрения, то он вправе до утверждения ликвидационного баланса ликвидируемого юридического лица обратиться в суд с иском на эту комиссию, по решению которого заявленные требования могут быть удовлетворены за счет оставшегося имущества ликвидируемого юридического лица. Если требования кредитора заявлены после истечения установленного ликвидационной комиссией для их предъявления срока, то они выполняются только после удовлетворения требований кредиторов, заявленных в срок, за счет имущества ликвидируемого юридического лица. Требования кредиторов, неудовлетворенные вследствие недостаточности имущества ликвидируемого юридического лица или не признанные ликвидационной комиссией (если кредитор не обращался с иском в суд, а также требования, в удовлетворении которых отказано решением суда), считаются погашенными.

Если после удовлетворения требований кредиторов осталось имущество юридического лица, то оно передается учредителям (участникам), имеющим на него вещные права или обязательственные права в отношении этого юридического лица. Однако, данное правило может быть изменено законом, иными правовыми актами или учредительными документами.[[70]](#footnote-70)

Ликвидация юридического лица считается завершенной, а юридическое лицо – прекратившим свое существование с момента внесения соответствующей записи в единый государственный реестр юридических лиц.[[71]](#footnote-71)

**4.2. Признание юридического лица несостоятельным – банкротство**

Юридическое лицо считается несостоятельным (банкротировавшим)[[72]](#footnote-72) при наличии двух основных условий:

юридическое лицо не в состоянии своевременно и полностью удовлетворять требования кредиторов по платежам;

юридическое лицо не в состоянии выполнять свои обязательства по обязательным платежам, налогам, сборам и иным платежам в бюджет и во внебюджетные фонды.

Данная неплатежеспособность юридического лица должна быть непрерывной на протяжении трех месяцев с момента наступления времени исполнения платежей.

Из указанных условий признания юридического лица несостоятельным вытекает, что все таки основным признаком несостоятельности является неспособность удовлетворять платежные требования кредиторов по оплате товаров, работ или оказанных услуг. И никоим образом не может быть признано несостоятельным юридическое лицо, если оно не в состоянии оплатить задолженности по штрафам, пени, неустойки или иные штрафные санкции.

Признание юридического лица несостоятельным происходит либо по заявлению руководителя юридического лица – добровольное объявление несостоятельности, либо согласно искового заявления подаваемого в арбитражный суд.

При добровольном объявлении банкротства такое решение принимает компетентный орган юридического лица, на основании его устава и законодательства страны. Однако добровольное объявление банкротства не возможно, если не получены письменные согласия всех кредиторов. Таким образом, внесудебная добровольная ликвидация предприятия – должника возможна только по обоюдному согласию предприятия – должника и кредиторов. Если такое согласие не достигнуто или имеется хоть одно письменное противоречие, добровольная ликвидация предприятия – должника не возможна и руководитель обязан обратиться в арбитражный суд.

Второй вид ликвидации вид ликвидации предприятия – должника – это признание его несостоятельным (банкротом) на основании решения арбитражного суда. В арбитражный суд могут обращаться кредиторы, налоговые органы и иные уполномоченные органы внебюджетных фондов (Пенсионного Фонда, Фонда обязательного медицинского страхования и т.д.), прокурор и само предприятие – должник.

Таким образом для принятия решения арбитражным судом о признании юридического лица несостоятельным необходимы как минимум две стороны: истец и ответчик, юридическое лицо – должник и хотя бы один кредитор.

Рассмотрев заявление о признание юридического лица несостоятельным арбитражный суд в праве: признать его банкротировавшим и начать конкурсное производство. В этом случае арбитраж назначает Арбитражного управляющего, который и занимается вопросами ликвидации должника. Самая сложная стадия данного процесса – это удовлетворение кредиторских требований. Само собой разумеется, что должник потому и признается банкротом, что он не в состоянии полностью удовлетворить все кредиторские требования, иначе была бы возможна простая процедура ликвидации. Кредиторские задолжности погашаются в порядке очередности, которая строго определена законодательством.[[73]](#footnote-73)

По завершении конкурсного производства арбитражный управляющий представляет в суд материалы и на основании них принимается окончательное решение арбитражного суда об исключении юридического лица - должника из реестра действующих юридических лиц. Но, арбитражный суд в праве и не принять решение о признании юридического лица несостоятельным, если установит состоятельность и возможность исполнения платежных обязательств, либо передать такое юридическое лицо под внешнее управление или санацию. Тогда юридическое лицо не ликвидируется.

1. Гражданский Кодекс Российской Федерации (часть первая) № 51-ФЗ (с изм.от 18.07.2009г).ст.48. [↑](#footnote-ref-1)
2. См.: Н.В. Ченцов. Римское частное право. Учебное пособие. -Тверь., 2006г. с. 26. [↑](#footnote-ref-2)
3. Римское государственное право. Учебник /Под редакцией И.Б.Новицкого, И.С.Перетерского. -М., 2006. с. 115. [↑](#footnote-ref-3)
4. Гражданский Кодекс Российской Федерации (часть первая) № 51-ФЗ (с изм. от 18.07.2009г). [↑](#footnote-ref-4)
5. Гражданское право. В 2-х томах. Том 1. Учебник /Под редакцией Ю.К.Толстого, А.П.Сергеева. -М., 2008. c. 105. [↑](#footnote-ref-5)
6. Федерального закона от 03.11.2006 N 175-ФЗ) [↑](#footnote-ref-6)
7. Гражданский Кодекс Российской Федерации (часть первая) 51-Ф3( с изм. от 18.07.2009г.) ст.49 [↑](#footnote-ref-7)
8. Гражданский Кодекс Российской Федерации (часть первая) № 51-ФЗ ( с изм. от 18.07.2009г). ст.61. [↑](#footnote-ref-8)
9. Федеральный закон N 128-ФЗ( с изм. от 18.07.2009) [↑](#footnote-ref-9)
10. Федеральный закон №395-1 (ред.28.04.2009) [↑](#footnote-ref-10)
11. Федерального закона от 03.11.2006 N 175-ФЗ. ст.51. [↑](#footnote-ref-11)
12. Гражданский Кодекс Российской Федерации (часть первая) №51-Ф3 с изм. от 18.07.2009г. ст.53. [↑](#footnote-ref-12)
13. Гражданский кодекс РФ (часть 2) №14-Ф3 ред.от 17.07.2009. ст.1027. [↑](#footnote-ref-13)
14. Гражданский Кодекс Российской Федерации (часть первая) № 51-ФЗ (с изм.от 18.07.2009г). ст.12. [↑](#footnote-ref-14)
15. Федеральный закон N 83-Ф3 (ред. от 23.07.2008).

 [↑](#footnote-ref-15)
16. Гражданский Кодекс Российской Федерации (часть первая) № 51-ФЗ с изм. от 18.07.2009г. ст.108.п.3. [↑](#footnote-ref-16)
17. Федеральный закон N 208-ФЗ ( с изм. от 18.07.2009) Статья 7 [↑](#footnote-ref-17)
18. Гражданский Кодекс Российской Федерации (часть первая) № 51-ФЗ с изм. от 18.07.2009г. ст. 51. [↑](#footnote-ref-18)
19. Федеральный закон N 129-Ф3(ред. от 19.07.2009) [↑](#footnote-ref-19)
20. Гражданский Кодекс Российской Федерации (часть первая) № 51-ФЗ с изм. от 18.07.2009г. ст. 52. [↑](#footnote-ref-20)
21. Гражданский Кодекс Российской Федерации (часть первая) № 51-ФЗ с изм. от 18.07.2009г. ст.52 п.2. [↑](#footnote-ref-21)
22. Постановление Правительства РФ от 19.06.2002 N 439 (ред. от 27.07.2007) "Об утверждении форм и требований к оформлению документов, используемых при государственной регистрации юридических лиц, а также физических лиц в качестве индивидуальных предпринимателей"
 [↑](#footnote-ref-22)
23. Гражданский Кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 17.07.2009) с изм. от 18.07.2009г. ст.52 п.2. [↑](#footnote-ref-23)
24. Гражданский Кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 17.07.2009) с изм. от 18.07.2009г. ст.70 п.2. [↑](#footnote-ref-24)
25. Гражданский Кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 17.07.2009) с изм. от 18.07.2009г. ст.83 п.2. [↑](#footnote-ref-25)
26. Гражданский Кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 17.07.2009) с изм. от 18.07.2009г. ст.70 п.2. [↑](#footnote-ref-26)
27. Гражданский Кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 17.07.2009) с изм. от 18.07.2009г. ст.83 п.2. [↑](#footnote-ref-27)
28. Гражданский Кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 17.07.2009) с изм. от 18.07.2009г. ст.89 п.2. [↑](#footnote-ref-28)
29. Гражданский Кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 17.07.2009) с изм. от 18.07.2009г. ст.73 п.2. [↑](#footnote-ref-29)
30. Гражданский Кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 17.07.2009) с изм. от 18.07.2009г. ст.63 п.7. [↑](#footnote-ref-30)
31. Гражданский Кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 17.07.2009) с изм. от 18.07.2009г. ст.407. [↑](#footnote-ref-31)
32. Гражданский Кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 17.07.2009) с изм. от 18.07.2009г. ст.61-64. [↑](#footnote-ref-32)
33. Гражданский Кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 17.07.2009) с изм. от 18.07.2009г. ст.50 п.1. [↑](#footnote-ref-33)
34. Гражданский Кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 17.07.2009) с изм. от 18.07.2009г. ст.50.п2.п.3. [↑](#footnote-ref-34)
35. Гражданский Кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 17.07.2009) с изм. от 18.07.2009г. ст.66. [↑](#footnote-ref-35)
36. Федерального закона от 05.02.2007 N 13-ФЗ) [↑](#footnote-ref-36)
37. Гражданский Кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 17.07.2009) с изм. от 18.07.2009г. ст.66.п.6. [↑](#footnote-ref-37)
38. Гражданский Кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 17.07.2009) с изм. от 18.07.2009г. ст.69. [↑](#footnote-ref-38)
39. Гражданский Кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 17.07.2009) с изм. от 18.07.2009г. ст.82. [↑](#footnote-ref-39)
40. Гражданский Кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 17.07.2009) с изм. от 18.07.2009г. ст.87. (Федерального закона от 30.12.2008 N 312-ФЗ) [↑](#footnote-ref-40)
41. Гражданский Кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 17.07.2009) с изм. от 18.07.2009г.ст.88 (п. 2 в ред. Федерального закона от 30.12.2008 N 312-ФЗ) [↑](#footnote-ref-41)
42. Гражданский Кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 17.07.2009) с изм. от 18.07.2009г. ст.90 (в ред. Федерального закона от 30.12.2008 N 312-ФЗ) [↑](#footnote-ref-42)
43. Гражданский Кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 17.07.2009) с изм. от 18.07.2009г. ст.87 п.2 [↑](#footnote-ref-43)
44. Гражданский Кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 17.07.2009) с изм. от 18.07.2009г. ст.96. [↑](#footnote-ref-44)
45. Гражданский Кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 17.07.2009) с изм. от 18.07.2009г. ст.97. [↑](#footnote-ref-45)
46. Гражданский Кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 17.07.2009) с изм. от 18.07.2009г. ст.97. [↑](#footnote-ref-46)
47. Федеральный закон от 18.07.2009. « об Акционерных обществах». [↑](#footnote-ref-47)
48. Гражданский Кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 17.07.2009) с изм. от 18.07.2009г. ст.107. [↑](#footnote-ref-48)
49. Гражданский Кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 17.07.2009) с изм. от 18.07.2009г. ст.111.п.3. [↑](#footnote-ref-49)
50. Гражданский Кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 17.07.2009) с изм. от 18.07.2009г. ст.113. [↑](#footnote-ref-50)
51. Гражданский Кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 17.07.2009) с изм. от 18.07.2009г. ст.116. [↑](#footnote-ref-51)
52. Гражданский Кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 17.07.2009) с изм. от 18.07.2009г. ст.116. [↑](#footnote-ref-52)
53. Гражданский Кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 17.07.2009) с изм. от 18.07.2009г. ст.52.п.2. [↑](#footnote-ref-53)
54. Гражданский Кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 17.07.2009) с изм. от 18.07.2009г. ст.117. [↑](#footnote-ref-54)
55. Гражданский Кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 17.07.2009) с изм. от 18.07.2009г. ст.118. [↑](#footnote-ref-55)
56. Гражданский Кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 17.07.2009) с изм. от 18.07.2009г. ст.119. [↑](#footnote-ref-56)
57. Гражданский Кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 17.07.2009) с изм. от 18.07.2009г. ст.120(п. 1 в ред. Федерального закона от 03.11.2006 N 175-ФЗ)ст.296.

. [↑](#footnote-ref-57)
58. Гражданский Кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 17.07.2009) с изм. от 18.07.2009г. ст.121. [↑](#footnote-ref-58)
59. Гражданский Кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 17.07.2009) с изм. от 18.07.2009г. [↑](#footnote-ref-59)
60. Гражданский Кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 17.07.2009) с изм. от 18.07.2009г. (в ред. Федерального закона от 21.03.2002 N 31-ФЗ) [↑](#footnote-ref-60)
61. Гражданский Кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 17.07.2009) с изм. от 18.07.2009г. ст.57.п.1. [↑](#footnote-ref-61)
62. Гражданский Кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 17.07.2009) с изм. от 18.07.2009г. ст.52.. [↑](#footnote-ref-62)
63. Гражданский Кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 17.07.2009) с изм. от 18.07.2009г. ст.61. [↑](#footnote-ref-63)
64. Гражданский Кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 17.07.2009) с изм. от 18.07.2009г. ст57.п4. [↑](#footnote-ref-64)
65. Гражданский Кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 17.07.2009) с изм. от 18.07.2009г. ст.61. [↑](#footnote-ref-65)
66. Гражданский Кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 17.07.2009) с изм. от 18.07.2009г. ст.61 п.2.. [↑](#footnote-ref-66)
67. Гражданский Кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 17.07.2009) с изм. от 18.07.2009г. ст.63.п4. [↑](#footnote-ref-67)
68. Федеральный Закон от 02.12.1990 №395-1 (ред.от 28.04.2009г).»о банках и банковской деятельности» [↑](#footnote-ref-68)
69. Гражданский Кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 17.07.2009) с изм. от 18.07.2009г. ст.63 п.6.. [↑](#footnote-ref-69)
70. Федеральный Закон от 19.05.1995 №82-Ф3 (ред. От 23.07.2008) «Об общественных обьединениях».ст.26. [↑](#footnote-ref-70)
71. Гражданский Кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 17.07.2009) с изм. от 18.07.2009г. ст.63 п.8.. [↑](#footnote-ref-71)
72. Гражданский Кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 17.07.2009) с изм. от 18.07.2009г. ст.65. [↑](#footnote-ref-72)
73. федеральный [↑](#footnote-ref-73)