**О некоторых вопросах государственной регистрации юридических лиц**

Наталья Рубцова, ведущий специалист

Любое юридическое лицо в процессе своей деятельности сталкивается с необходимостью государственной регистрации – как при создании, так и при внесении изменений в учредительные документы, при реорганизации и ликвидации юридического лица.

Порядок государственной регистрации юридических лиц в настоящее время регулируется Гражданским кодексом РФ, федеральным законом «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей», Постановлением Правительства РФ N 439 от 19 июня 2002 г. "Об утверждении форм и требований к оформлению документов, используемых при государственной регистрации юридических лиц, а также физических лиц в качестве индивидуальных предпринимателей".

Порядок оформления и предоставления документов, необходимых для государственной регистрации, регламентируется Требованиями к оформлению документов, используемых при государственной регистрации юридических лиц, а также физических лиц в качестве индивидуальных предпринимателей, утвержденными постановлением Правительства РФ от 19.06.2002 N 439, а также Методическими разъяснениями по заполнению форм документов, используемых при государственной регистрации юридического лица и индивидуального предпринимателя, утвержденными приказом ФНС РФ от 01.11.2004 N САЭ-3-09/16@.

Анализ практики применения нормативных актов о государственной регистрации юридических лиц позволяет выявить некоторые проблемные вопросы, вызывающие неоднозначное толкование.

**1. Определение наименования создаваемого юридического лица.**

Гражданский кодекс определяет, что все юридические лица имеют свое наименование, а коммерческие организации, кроме того, обязаны иметь фирменное наименование. Закон о регистрации юридических лиц не содержит требований об исключительности наименования юридического лица, и возможна регистрация нескольких юридических лиц с одинаковым наименованием. Однако, имеются некоторые ограничение в выборе наименования юридического лица.

Во-первых, нельзя использовать наименование, право использовать которое уже зарегистрировано как интеллектуальное право в порядке, установленном разделом VII Гражданского кодекса РФ. Во-вторых, нельзя использовать в наименовании акционерного общества, общества с ограниченной ответственностью на русском языке аббревиатуру или иные слова, отражающие его организационно-правовую форму, в том числе заимствованные из иностранных языков (п. 1 ст. 4 ФЗ «Об акционерных обществах», п. 1 ст. 4 ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью»).

При государственной регистрации регистрирующий орган не проводит экспертизу наименования юридического лица, в результате чего сейчас может существовать несколько фирм с одинаковым наименованием. Для того, чтобы быть уверенным в исключительности наименования создаваемого юридического лица, можно осуществить поиск такого наименования в электронной базе данных Единого государственного реестра юридических лиц на сайте Федеральной налоговой службы (http://www.nalog.ru/).

**2. Кто может выступать заявителем при создании юридического лица.**

Согласно п. 1 ст. 9 федерального закона «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей», заявителем при создании юридического лица может являться только учредитель – физическое лицо либо руководитель юридического лица – учредителя. Подписание заявления о государственной регистрации доверенным лицом не допускается, более того, подпись самого заявителя на заявлении должна быть заверена нотариально.

Законом не запрещается направление заявления, подписанного заявителем и заверенного нотариусом, по почте или курьером. В этом случае расписка о получении документов высылается регистрирующим органом по почте в адрес заявителя (п. 3 ст. 9 указанного закона).

Такой порядок подачи заявления не всегда удобен для учредителей. Вопрос о правомерности ограничения круга лиц, которые могут выступать заявителями и подавать документы при создании юридического лица, был предметом рассмотрения Верховного Суда РФ

В частности, в определении Верховного Суда Российской Федерации от 27 сентября 2005 г. N КАС05-451 подтверждена невозможность подписания заявления директором, назначенным учредителями общества при его создании:

«П. обратился в Верховный Суд Российской Федерации с заявлением о признании недействующими Методических разъяснений в части ограничения прав руководителя постоянно действующего исполнительного органа регистрируемого юридического лица или иного лица, имеющего право без доверенности действовать от имени этого юридического лица, выступать заявителем при государственной регистрации юридического лица при его создании.

В соответствии с разделом I "Общие положения" Методических разъяснений при государственной регистрации юридического лица заявителями могут являться следующие физические лица, в частности:

1) руководитель постоянно действующего исполнительного органа регистрируемого юридического лица или иное лицо, имеющее право без доверенности действовать от имени этого юридического лица (например, участник полного товарищества или полный товарищ в товариществе на вере; управляющий, осуществляющий функции единоличного исполнительного органа на основании договора):

при государственной регистрации изменений, вносимых в учредительные документы юридического лица;

при внесении в Единый государственный реестр юридических лиц изменений в сведения о юридическом лице, не связанных с внесением изменений в учредительные документы;

при внесении записи о прекращении деятельности присоединенного юридического лица;

при государственной регистрации юридического лица, создаваемого путем реорганизации.

Таким образом, оспоренный заявителем нормативный правовой акт исключает для руководителя постоянно действующего исполнительного органа регистрируемого юридического лица (иного лица, имеющего право без доверенности действовать от имени этого юридического лица) возможность выступать заявителем при государственной регистрации юридического лица при его создании.

Согласно пункту 2 статьи 51 Гражданского кодекса РФ, юридическое лицо считается созданным со дня внесения соответствующей записи в единый государственный реестр юридических лиц, а следовательно, до производства государственной регистрации юридического лица (т.е. до внесения в государственный реестр сведений о создании юридического лица) избранные (назначенные) учредителями создаваемого юридического лица исполнительные органы (органы управления) не наделены полномочиями выступать заявителями при регистрации такого юридического лица при его создании».

Однако, в решении Верховного Суда РФ от 1 августа 2006 г. N ГКПИ06-735 подтверждено право на подачу документов в регистрирующий орган через представителя:

«Учитывая, что содержание оспариваемого пункта Требований и сложившаяся правоприменительная практика фактически ограничивают права граждан, в том числе и заявительницы, по осуществлению действий, связанных с представлением документов на государственную регистрацию юридического лица, в частности, через своего представителя, суд приходит к выводу о том, что абзац 1 оспариваемого пункта Требований в части содержащегося в нем после слов "представляется в регистрирующий орган непосредственно" слова "заявителем" не может быть признан соответствующим закону и подлежит признанию в этой части недействующим».

**3. Определение места нахождения юридического лица.**

Место нахождения юридического лица, согласно п. 2 ст. 54 Гражданского кодекса РФ, определяется местом нахождения его постоянно действующего исполнительного органа, и должно быть указано в учредительных документах юридического лица. Подтверждение права пользования помещением, находящимся по указанному в заявлении адресу, согласно законодательству, для государственной регистрации юридического лица, не требуется. Однако, налоговый орган вправе впоследствии устанавливать наличие или отсутствие исполнительного органа по указанному адресу. В случае, если юридическое лицо по указанному в учредительных документах адресу не обнаружено, налоговый орган может обратиться в суд с заявлением о признании регистрации недействительной.

Судебная практика подтверждает правомерность действий налоговых органов при оспаривании государственной регистрации юридических лиц с фиктивными адресами. Например, Федеральный Арбитражный суд Западно-Сибирского округа в постановлении от 10 января 2007 года по делу N Ф04-8701/2006(29659-А75-40) сделал вывод о том, что отсутствие информации в Едином государственном реестре юридических лиц о достоверном адресе юридического лица исключает возможность осуществления налогового контроля и нарушает права и законные интересы неограниченного круга лиц в сфере предпринимательской деятельности.

Судом также сделан вывод о том, что, хотя Закон о регистрации не возлагает на регистрирующий орган обязанность по проведению правовой экспертизы представленных на государственную регистрацию сведений, однако, это не означает, что документы, представляемые на государственную регистрацию, не должны отвечать требованиям законности и достоверности содержащейся в них информации.

Таким образом, указанный в учредительных документах адрес места нахождения юридического лица должен быть достоверным, и при смене адреса организация должна уведомить об этом регистрирующий орган и внести соответствующие изменения в учредительные документы.

**4. Необходимо ли подавать отдельное заявление о постановке на учет в налоговом органе.**

Налоговый орган по месту нахождения юридического лица обязан осуществить его постановку на учет с присвоением идентификационного номера налогоплательщика и кода причины постановки на учет, внести сведения в ЕГРН не позднее пяти рабочих дней со дня представления документов для государственной регистрации и выдать (направить по почте с уведомлением о вручении) заявителю свидетельство о постановке на учет в налоговом органе одновременно со свидетельством о государственной регистрации юридического лица.

Датой постановки на учет юридического лица является дата внесения в Единый государственный реестр юридических лиц записи о государственной регистрации при создании юридического лица.

Поэтому отдельные заявления о постановке на учет в налоговый орган создаваемыми юридическими лицами подаваться не должны.

**5. Постановка на учет в налоговом органе, в Пенсионном фонде и Фонде социального страхования.**

Постановка на учет в налоговом органе осуществляется одновременно с государственной регистрацией юридического лица (по принципу «одного окна»). Сведения о регистрации юридического лица регистрирующий орган самостоятельно направляет и в отделения Пенсионного фонда, Фонда социального страхования.

Извещения о постановке на учет в отделениях Пенсионного фонда, Фонда социального страхования можно получить по почте (его направят по адресу, указанному в учредительных документах), либо лично заявителем или доверенным лицом в соответствующем отделении фонда.

Руководителю создаваемого юридического лица или иному представителю необходимо получить письмо в территориальном органе Государственной статистики о постановке на учет.

**6. Кто может являться заявителем при смене исполнительного органа юридического лица.**

На практике часто возникает вопрос: кто может подписать заявление о государственной регистрации изменений, связанных со сменой единоличного исполнительного органа юридического лица – прежний директор или новый.

В постановлении Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 14 февраля 2006 г. N 14310/05 сделан вывод о том, что в этом случае заявление должно подписываться новым директором, а не лицом, сведения о котором содержатся в Едином государственном реестре юридический лиц:

«Рассмотрение вопросов об образовании единоличного исполнительного органа общества с ограниченной ответственностью и досрочном прекращении его полномочий согласно пункту 3 статьи 91 Гражданского кодекса Российской Федерации, пункту 2 статьи 33 Федерального закона от 08.02.1998 N 14-ФЗ "Об обществах с ограниченной ответственностью" относится к исключительной компетенции общего собрания участников общества.

Закон не связывает возникновение либо прекращение полномочий единоличного исполнительного органа с фактом внесения в государственный реестр таких сведений.

Поэтому с момента прекращения компетентным органом управления полномочий единоличного исполнительного органа лицо, чьи полномочия как руководителя организации прекращены, по смыслу пункта 3 статьи 40 Закона об обществах с ограниченной ответственностью не вправе без доверенности действовать от имени общества, в том числе подписывать заявление о внесении в государственный реестр сведений о новом единоличном исполнительном органе (генеральном директоре)».

**7. Когда может быть подано заявление о применении упрощенной системы налогообложения создаваемого юридического лица**

Регистрирующий орган иногда отказывает в принятии заявления о применении упрощенной системы налогообложения в соответствии с пунктом 2 статьи 346.13 Налогового кодекса Российской Федерации после подачи заявления о государственной регистрации, считая, что данное заявление может быть подано лишь одновременно с заявлением о государственной регистрации создаваемого общества либо после окончания налогового периода.

Такой вывод регистрирующего органа был признан не соответствующим законодательству в постановлении Федерального Арбитражного суда Западно - Сибирского округа от 10 мая 2006 года (дело N Ф04-1976/2006(22224-А70-32)).

Судом указано, что заявление о применении упрощенной системы налогообложения носит уведомительный характер и глава 26.2 Налогового кодекса Российской Федерации не предусматривает право налогового органа на запрет или разрешение применять указанную систему.

В соответствии с пунктом 2 статьи 346.13 Налогового кодекса Российской Федерации вновь созданные организации и вновь зарегистрированные индивидуальные предприниматели, изъявившие желание перейти на упрощенную систему налогообложения, вправе подать заявление о переходе на упрощенную систему налогообложения одновременно с подачей заявления о постановке на учет в налоговых органах. В этом случае организации и индивидуальные предприниматели вправе применять упрощенную систему налогообложения в текущем календарном году с момента создания организации или с момента регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя. Таким образом, срок подачи заявления Налоговым кодексом Российской Федерации не предусмотрен, а предоставлено право, которое налогоплательщик использует самостоятельно.

Заявление о переходе на упрощенную систему налогообложения подается одновременно с пакетом документов, представляемым при государственной регистрации юридического лица. В то же время форма N 26.2-1 "Заявление о переходе на упрощенную систему налогообложения", утвержденная приказом Министерства по налогам и сборам Российской Федерации от 19.09.2002 N ВГ-3-22/495, предусматривает указание в заявлении полного наименования организации, идентификационного номера налогоплательщика и кода причины постановки на учет и других данных, которые ему еще неизвестны.

Исходя из этого возможно осуществление перехода на упрощенную систему налогообложения вновь созданными организациями на основании заявления, подаваемого ими после получения свидетельства о постановке на учет юридического лица в налоговом органе по месту нахождения на территории Российской Федерации. При этом заявление о применении упрощенной системы налогообложения должно быть подано налогоплательщиком в том отчетном периоде, в котором получено свидетельство о постановке на учет, а также до начала ведения предпринимательской деятельности.